

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 10 Μαρτίου 2023 στην έδρα της με την εξής σύνθεση: Ελένη Σβολοπούλου, Πρόεδρος, Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή, Μέλος και Εισηγήτρια και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 2.02.2023 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ 137/3.02.2023 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα «Α..... Χ..... του, ως ασκούντος ατομική επιχείρηση καθαρισμού, με τον διακριτικό τίτλο "Ε..... F.... S...."», (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στη..., οδός ..., αριθ. ..., νόμιμα εκπροσωπούμενου.

Κατά του «ΓΕΝΙΚΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ ...», (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), που εδρεύει στην ..., Περιοχή ..., νόμιμα εκπροσωπούμενου και

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία: «I.... F.... S... ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ, ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΚΑΙ ΑΝΤΙΠΡΟΣΩΠΕΙΩΝ» (διακριτικός τίτλος: «I.. I... F.... S.... S.A.»), (εφεξής «ο παρεμβαίνων»), που εδρεύει στην, ... αριθ. ..., νόμιμα εκπροσωπούμενου.

Με την προδικαστική προσφυγή του ο προσφεύγων επιδιώκει να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη υπ' αριθμό πρωτ. .../...02.2023 ΠΡΟΣΚΛΗΣΗ ΣΕ ΔΙΑΠΡΑΓΜΑΤΕΥΣΗ ΧΩΡΙΣ ΔΗΜΟΣΙΕΥΣΗ ΜΕ ΒΑΣΗ ΤΟ ΑΡΘΡΟ 32 ΤΟΥ Ν. 4412/2016 για την «Παροχή υπηρεσιών καθαριότητας, του Γενικού Νοσοκομείου, του Κέντρου Κοινωνικής Ψυχικής Υγείας αρμοδιότητας Γ.Ν., του ΚΕΦΙΑΠ αρμοδιότητας Γ.Ν. και του ΔΙΕΚ Γ.Ν.», καθ' ο μέρος: 1. Η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κλειστή διαδικασία χωρίς προηγούμενη δημοσίευση κατ' άρθρα 32-32Α Ν. 4412/2016 ενώ, δεν συντρέχουν οι οικείες προϋποθέσεις 2. Επικουρικά, παρέλειψε να καλέσει τον προσφεύγοντα να συμμετάσχει στη συγκεκριμένη διαγωνιστική διαδικασία, αλλά, προσκάλεσε μόνο την εταιρία I.... F.... S... ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ

Αριθμός απόφασης: 388/2023

ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ, ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΚΑΙ ΑΝΤΙΠΡΟΣΩΠΕΙΩΝ με δ.τ. «I.... .. F.... S.... S.A.».

Με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων αιτείται την απόρριψη της ασκηθείσας προσφυγής και τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλομένης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο ποσού 803 € (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό καθώς και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»). Λαμβανομένου, ωστόσο, υπόψη ότι η προυπολογιζόμενη αξία της σύμβασης, στο πλαίσιο της οποίας ασκείται η υπό κρίση προσφυγή, είναι 152.565,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%, το καταβλητέο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 1 Ν.4412/2016, ανέρχεται σε ποσό 763 € (152.565 X 0,5%). Ως εκ τούτου το υπερβάλλον ποσό των 40 € (803-763) θα πρέπει να επιστραφεί στον προσφεύγοντα ως αχρεωστήτως καταβληθέν ανεξάρτητα από την έκβαση της υπό κρίση προσφυγής.

2. Επειδή, την 1.02.2023 δημοσιεύθηκε η με αριθμό πρωτ./...02.2023 ΠΡΟΣΚΛΗΣΗ ΣΕ ΔΙΑΠΡΑΓΜΑΤΕΥΣΗ ΧΩΡΙΣ ΔΗΜΟΣΙΕΥΣΗ ΜΕ ΒΑΣΗ ΤΟ ΑΡΘΡΟ 32 ΤΟΥ Ν. 4412/2016 (ΑΔΑΜ) για την «Παροχή υπηρεσιών καθαριότητας, του Γενικού Νοσοκομείου, του Κέντρου Κοινωνικής Ψυχικής Υγείας αρμοδιότητας Γ.Ν., του ΚΕΦΙΑΠ ... αρμοδιότητας Γ.Ν. και του ΔΙΕΚ Γ.Ν., είκοσι δύο (22) ατόμων» (CPV 90911200-8), χρονικής διάρκειας έξι (6) μηνών προϋπολογιζόμενης δαπάνης 152.565,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% και 160.525,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% με την ρήτρα αναπροσαρμογής και υπό τον όρο ότι, σε περίπτωση ολοκλήρωσης του νέου Ανοικτού Διεθνούς Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού με αρ./2022, η σύμβαση που θα συναφθεί δυνάμει της διαδικασίας της διαπραγμάτευσης θα πάψει να ισχύει αζημίως για το Νοσοκομείο, η οποία έχει έναν και μοναδικό αποδέκτη, ήτοι την εταιρία I.... F.... S... ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ

Αριθμός απόφασης: 388/2023

ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ, ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΚΑΙ ΑΝΤΙΠΡΟΣΩΠΕΙΩΝ με δ.τ. «I.... .. F.... S.... S.A.». Η εν λόγω διαδικασία διενεργείται εκτός ΕΣΗΔΗΣ.

3. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου της σύμβασης, της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της, χωρίς ΦΠΑ, του χρόνου έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης, καθώς επίσης και της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής υπάγεται στις διατάξεις του ν. 4412/2016 και δη του Βιβλίου I αυτού. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, η δε ΕΑΔΗΣΥ ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

4. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα την 2-02-2023 λαμβανομένου υπόψη ότι, κατά δήλωση του προσφεύγοντος, ο τελευταίος έλαβε πραγματική γνώση της προσβαλλόμενης Πρόσκλησης στις 1-02-2023, οπότε η προσβαλλομένη αναρτήθηκε στη λειτουργικότητα «ΔΙΑΥΓΕΙΑ», η δε προσφυγή του ασκήθηκε εντός δεκαημέρου από την πραγματική γνώση της προσβαλλομένης.

5. Επειδή, η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος I του π.δ. 39/2017 και κοινοποιήθηκε στην ΕΑΔΗΣΥ από τον προσφεύγοντα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016, και την παρ. 2 του άρθρ. 8 του π.δ. 39/2017.

6. Επειδή, ο προσφεύγων, επικαλείται ειδικό έννομο συμφέρον για την άσκηση της υπό κρίση προσφυγής, ισχυριζόμενος, ειδικότερα, ότι ασκεί δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της συμβάσεως και μάλιστα παρέχει υπηρεσίες καθαριότητας στο γενικό Νοσοκομείο στον παρόντα χρόνο. Παραταύτα, εξαιτίας της επικαλούμενης παρανομίας της αναθέτουσας αρχής, εμποδίζεται να συμμετάσχει στη διαδικασία, κατά παράβαση της ευρωπαϊκής και εθνικής νομοθεσίας και της θεμελιώδους αρχής του ανταγωνισμού. Περαιτέρω δε, ως ισχυρίζεται ο προσφεύγων, ενώ προηγείται της εταιρείας I.... F.... από άποψη εμπειρίας και διαθέσιμων μέσων και έχει υποβάλει νόμιμη και παραδεκτή προσφορά για τον εκκρεμή Ανοικτό Διεθνή Ηλεκτρονικό Διαγωνισμό με αρ./2022 της ίδιας αναθέτουσας αρχής, το Γ.Ν. δεν τον συμπεριέλαβε στους αποδέκτες της προσβαλλόμενης Πρόσκλησης, αλλά αντίθετα επέλεξε να απευθύνει την Πρόσκληση αποκλειστικά στην ανωτέρω εταιρία, κατά παράβαση της κείμενης νομοθεσίας. Συνεπώς, μετ' εννόμου

Αριθμός απόφασης: 388/2023

συμφέροντος ο προσφεύγων ασκεί την υπό κρίση προσφυγή, απορριπτομένων ως αβασίμων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και του παρεμβαίνοντος.

7. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή στις 2-02-2023 κοινοποίησε την ασκηθείσα προσφυγή στον οικονομικό φορέα «I.... F.... S... ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ, ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΚΑΙ ΑΝΤΙΠΡΟΣΩΠΕΙΩΝ» προκειμένου να λάβει γνώση και για την τυχόν άσκηση του δικαιώματος της παρέμβασης.

8. Επειδή, με την υπ' αριθμ. 237/2023 Πράξη της Προέδρου του Δου Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

9. Επειδή, στις 13-02-2023 ο παρεμβαίνων άσκησε νόμιμα και εμπρόθεσμα παρέμβασή του, έχοντας προς τούτο έννομο συμφέρον καθώς τα έννομα συμφέροντά του θίγονται σε περίπτωση ευδοκίμησης της προσφυγής. Σημειώνεται ότι η καταληκτική προθεσμία άσκησης της παρέμβασης (12-02-2023) συνέπιπτε με ημέρα Κυριακή, ήτοι κατά Νόμον εξαιρετέα ημέρα και επομένως εμπροθέσμως ασκήθηκε η παρέμβαση κατά την αμέσως επόμενη εργάσιμη ημέρα.

10. Επειδή, στις 13-02-2023 η αναθέτουσα αρχή έστειλε στην ΕΑΔΗΣΥ εμπροθέσμως, ήτοι εντός δεκαπέντε ημερών από την ημέρα κατάθεσης της προσφυγής, τις απόψεις της, τις οποίες αυθημερόν κοινοποίησε τόσο στον προσφεύγοντα όσο και στον παρεμβαίνοντα.

11. Επειδή, στις 20-02-2023 ο παρεμβαίνων υπέβαλε ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ συμπληρωματικό υπόμνημα του σχετικά με τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 365 παρ. 1γ του Ν.4412/2016, το οποίο υποβλήθηκε εμπρόθεσμα, λαμβανομένου υπόψη ότι η καταληκτική προθεσμία υποβολής του (18-02-2023) συνέπιπτε με ημέρα Σάββατο, ήτοι κατά Νόμον εξαιρετέα ημέρα και επομένως εμπρόθεσμα αυτό υποβλήθηκε κατά την αμέσως επόμενη εργάσιμη ημέρα (Δευτέρα, 20-02-2023).

12. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του Δου Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ.

13. Επειδή, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος, παρανόμως η αναθέτουσα αρχή προέβη σε διαδικασία με διαπραγμάτευση,

Αριθμός απόφασης: 388/2023

χωρίς προηγούμενη δημοσίευση κατ' άρθρα 32-32Α Ν. 4412/2016, ενώ δεν συντρέχουν οι οικείες προϋποθέσεις. Επικουρικά, χωρίς νόμιμη αιτιολογία, παρέλειψε να καλέσει τον προσφεύγοντα να συμμετάσχει στη συγκεκριμένη διαγωνιστική διαδικασία, αλλά προσκάλεσε μόνο τον παρεμβαίνοντα.

14. Επειδή, σύμφωνα με τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής, νομίμως κατέφυγε στη συγκεκριμένη διαδικασία, που προβλέπεται στα άρθρα 32-32Α του ν. 4412/2016, έχοντας προς τούτο τη σύμφωνη γνώμη της ΕΑΔΗΣΥ και ενώ συνέτρεχαν όλες οι νόμιμες προς τούτο προϋποθέσεις. Ομοίως δε, νομίμως και με πλήρη αιτιολογία επέλεξε να απευθύνει την Πρόσκληση μόνο στον παρεμβαίνοντα.

15. Επειδή, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του παρεμβαίνοντα στην παρέμβαση και στο υπόμνημά του, νομίμως η αναθέτουσα αρχή προέβη στη σχετική διαδικασία, έχοντας τη σύμφωνη γνώμη της ΕΑΔΗΣΥ, αφού, εν προκειμένω, συντρέχουν όλες οι νόμιμες προϋποθέσεις. Με πλήρη και νόμιμη αιτιολογία η αναθέτουσα αρχή απηύθυνε μόνο στον ίδιο την Πρόσκληση.

16. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 32 του ν.4412/2016 ,υπό τον τίτλο «Προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση»: *«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: α) [...] β) [...] 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. 3. 4. 5. 6.»* [...] άρθρο 32Α : *«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*

Αριθμός απόφασης: 388/2023

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[...] »[...] άρθρο 347 «Σύσταση, αρμοδιότητες, έδρα και νομική φύση της Ενιαίας Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων»: «[...]2. Ειδικότερα, η Αρχή έχει τις ακόλουθες αρμοδιότητες:[...] γ) Γνωμοδοτεί για τη νομιμότητα κάθε διάταξης σχεδίου νόμου ή κανονιστικής πράξης που αφορά στις δημόσιες συμβάσεις. Τα αρμόδια όργανα οφείλουν να λαμβάνουν υπόψη τη γνώμη της Αρχής. Ειδικότερα: [...] γδ) Οι αποφάσεις των αναθετουσών αρχών, που αφορούν στην προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με την περ. β` της παρ. 2 του άρθρου 26 και τα άρθρα 32 και 269 του παρόντος, εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπíπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των Οδηγιών 2014/24/EK και 2014/25/EK, οι οποίες ενσωματώθηκαν στην ελληνική έννομη τάξη με τον παρόντα νόμο. Η εν λόγω αρμοδιότητα ασκείται μέσα σε προθεσμία είκοσι (20) εργασίμων ημερών από την περιέλευση του σχεδίου απόφασης στην Αρχή, συνοδευόμενου από όλα τα στοιχεία στα οποία θεμελιώνεται, κατά περίπτωση, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, με μέριμνα της αναθέτουσας αρχής. Μετά την άπρακτη παρέλευση της ως άνω προθεσμίας οι σχετικές αποφάσεις μπορούν να εκδοθούν και χωρίς τη γνώμη της Αρχής. Σε εξαιρετικές περιπτώσεις και ιδίως λόγω της πολυπλοκότητας της υπό ανάθεση σύμβασης, η Αρχή δύναται με απόφασή της, η οποία κοινοποιείται στην

Αριθμός απόφασης: 388/2023

αιτούσα αναθέτουσα αρχή, να παρατείνει άπαξ την ως άνω προθεσμία για δεκαπέντε (15) επιπλέον εργάσιμες ημέρες[...]».

17.Επειδή, η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 26 και 32 του ν. 4412/2016 περιπτώσεις, με τα οποία μεταφέρθηκαν στο εσωτερικό δίκαιο τα άρθρα 26 και 32 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, αντίστοιχα (πρβλ. άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ, αντίστοιχα, και βλ. σχετικώς ΔΕΚ - ΔΕΕ, αποφάσεις της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56, της 23ης Απριλίου 2009, C-292/07, Επιτροπή κατά Βελγίου, EU:C:2009:246, σκέψεις 105-106, της 11ης Σεπτεμβρίου 2014, C-19/13, Ministero dell' Interno κατά Fastweb SpA και Telecom Italia SpA, EU:C:2014:2194, σκέψη 49, της 7ης Σεπτεμβρίου 2016, C -549/14, Finn 13 Frogne A/S κατά Rigspolitiet ved Center for Beredskabskommunikation, EU:C:2016:634, σκέψη 35). 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 συστατικής ερμηνείας, το δε βάρος απόδειξης της συνδρομής των έκτακτων περιστάσεων που δικαιολογούν την απόκλιση το φέρει αυτός που τις επικαλείται (βλ. υπό το πνεύμα αυτό ΔΕΚ - ΔΕΕ, αποφάσεις της 10ης Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, 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, της 10ης Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 2003, I-360, σκέψη 58, της 14ης Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. I-8121, σκέψη 19, της 14ης Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, I-9845, σκέψη 38, και της 2ας Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, I-4713, σκέψη 33, της 8ης Απριλίου 2008, C- 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψεις 57-58, της 27ης Οκτωβρίου 2011, C - 601/10, Επιτροπή κατά Ελληνικής Δημοκρατίας, Συλλ. 2011, I00163, σκέψη 32).

Αριθμός απόφασης: 388/2023

Συνεπώς, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να αιτιολογεί την επιλογή του εξαιρετικού αυτού νομικού πλαισίου, η εισαγωγή του οποίου στην έννομη τάξη δικαιολογείται ως ειδική επιλογή, που αποκλίνει από τον κανόνα, προκειμένου να υπηρετηθεί σε ορισμένη χρονική και χωρική συγκυρία το δημόσιο συμφέρον, όταν εξαιτίας έκτακτης και φανερά κατεπείγουσας ανάγκης, η προσφυγή της αναθέτουσας αρχής στη διαγωνιστική διαδικασία θα έθετε σε κίνδυνο υπέρτερα δημόσια αγαθά, όπως ιδίως η δημόσια υγεία, η δημόσια ή εθνική ασφάλεια κλπ. (βλ. και Γνμδ ΝΣΚ 193/2010).

18. Επειδή, ειδικότερα, η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ του ν. 4412/2016 συνέχεται με τη συνδρομή των κάτωθι σωρευτικών προϋποθέσεων: 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.

19. Επειδή, κατά την έννοια του άρθρου 32 παράγραφος 2 περίπτωση γ' του ν. 4412/2016, η αναθέτουσα αρχή έχει μεν ευχέρεια, κατ' απόκλιση από τον 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 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, Ε.Σ. Τμ. VI 93/2011). Σε περίπτωση που δεν πληρούται 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, C318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, σκέψη 14). Σημειώνεται ότι σύμφωνα με την με αρ. C-413/17 Απόφαση του ΔΕΕ σκ. 42 «Πρέπει να ληφθεί υπόψη το γεγονός ότι η υγεία και η ζωή των ανθρώπων

Αριθμός απόφασης: 388/2023

κατέχουν πρωταρχική θέση μεταξύ των προστατευόμενων από τη Συνθήκη ΛΕΕ αγαθών και συμφερόντων και ότι απόκειται στα κράτη μέλη να καθορίζουν το επιθυμητό επίπεδο προστασίας της δημοσίας υγείας, καθώς και τον τρόπο εξασφάλισής του. Δεδομένου ότι το εν λόγω επίπεδο προστασίας ενδέχεται να ποικίλλει μεταξύ των κρατών μελών, πρέπει να αναγνωρίζεται στα κράτη μέλη περιθώριο εκτίμησης» (απόφαση της 8ης Ιουνίου 2017, Medisanus, C-296/15, EU:C:2017:431, σκέψη 82 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία). (βλ. ΓΝΩΜΗ Δ16 ΕΑΔΗΣΥ/2022).

20.Επειδή, περαιτέρω στην παρ. 3 (περ. γδ) του άρθρου 347 ν.4412/2016 προβλέπεται η παροχή σύμφωνης γνώμης της ΕΑΔΗΣΥ στις περιπτώσεις έκδοσης Πρόσκλησης σε διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, σύμφωνα με το άρθρο 32 ν.4412/2016, η οποία, κατά ρητή νομοθετική πρόβλεψη, θα πρέπει να λαμβάνεται υπόψη από το αποφασίζον όργανο. Άλλωστε, σύμφωνα τόσο με τα ειδικώς προβλεπόμενα στο ως άνω άρθρο όσο και τις γενικές διατάξεις του άρθρου 20 παρ. 2 του ΚΔΔ/σίας, το όργανο που έχει την αποφασιστική αρμοδιότητα δεν μπορεί να εκδώσει πράξη με περιεχόμενο διαφορετικό από αυτό της σύμφωνης γνώμης.

21.Επειδή, με την υπ' αριθμ. .../36-10-2022 διακήρυξη (αρ. συστ. ΕΣΗΔΗΣ:, ΑΔΑΜ:) προκηρύχθηκε από το Γενικό Νοσοκομείο για 3η φορά (3η επαναπροκήρυξη) ανοικτός διαγωνισμός άνω των ορίων για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαριότητας των χώρων του Γενικού Νοσοκομείου, του Κέντρου Κοινωνικής Ψυχικής Υγείας αρμοδιότητας Γ.Ν., του ΚΕΦΙΑΠ και του ΔΙΕΚ Γ.Ν., για χρονικό διάστημα δύο (2) ετών, συνολικού προϋπολογισμού 2.163.754,86 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (24%) (2.276.514 € συμπεριλαμβανομένης της ρήτρας αναπροσαρμογής λόγω εργατικού κόστους). Ως κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, ενώ ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 11η/11/2022 και ώρα 14.00 μ.μ. και ημερομηνία αποσφράγισης η 18η/11/2022 και ώρα 11.00 μ.μ. Της ανωτέρω 3ης επαναπροκήρυξης είχαν προηγηθεί τα κάτωθι: 1. Με την υπ' αριθμ. .../3.7.2021 (αρ. συστ. ΕΣΗΔΗΣ:, ΑΔΑΜ:) διακήρυξη προκηρύχθηκε από το Γενικό Νοσοκομείο διαγωνισμός για την «παροχή υπηρεσιών καθαρισμού, εντομοκτονίας, μυοκτονίας και οφιοαπώθησης των χώρων του

Αριθμός απόφασης: 388/2023

Νοσοκομείου Καβάλας, του Κέντρου Κοινωνικής Ψυχικής Υγείας αρμοδιότητας του Γ.Ν., του ΚΕΦΙΑΠ αρμοδιότητας του Γ.Ν. και του 3 Δ.Ι.ΕΚ. Γ.Σ. ...», για χρονικό διάστημα ενός (1) έτους εκτιμώμενης αξίας 970.000,00 € χωρίς Φ.Π.Α. (άλλως 1.202.800,00 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%), με καταληκτική ημερομηνία προσφορών την 24η.8.2021, οι όροι της οποίας εγκρίθηκαν δια του υπ. αριθ. 18 Θέμα 8ο 15-7-2021 (αριθ. Πρωτ.15997/15-7-2021) Πρακτικού Συνεδρίασης του Δ.Σ. του Γ.Ν. Ο εν λόγω διαγωνισμός ματαιώθηκε, σε συμμόρφωση προς την υπ' αριθμ. 118/2022 απόφαση της ΑΕΠΠ (ήδη Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ) που εκδόθηκε επί της με αριθμ. ΓΑΚ ΑΕΠΠ 1641/17.8.2021 ασκηθείσας προσφυγής τρίτου - μη συμμετέχοντος στον διαγωνισμό - οικονομικού φορέα (I.... .. F.... S.... S.A.). Αρχικώς δε είχε ανασταλεί με την υπ' αριθμ. 379/2021 απόφαση της ΑΕΠΠ και εν τέλει ακυρώθηκε κατόπιν αναπομπής της υπόθεσης δυνάμει της υπ' αριθμ. ΠΔΝ 555/29-11-2021 Προσωρινής Διαταγής του Διοικητικού Εφετείου Κομοτηνής για εξέταση της προδικαστικής προσφυγής από την ΑΕΠΠ, καθώς η τελευταία δεν είχε ασκήσει εξ' αρχής την προβλεπόμενη από το άρθ. 367 του ν. 4412/2016 αρμοδιότητά της. Δια του υπ. αριθ. 4(έκτακτο) Θέμα 1/04-02-2022 (αριθ. Πρωτ.2439/09- 02-2022) Πρακτικού Συνεδρίασης του Δ.Σ. του Γ.Ν., με το οποίο ακυρώθηκε ο ως άνω Δημόσιος Ανοικτός Διαγωνισμός με την υπ' αριθμ./2021 διακήρυξη (σε συμμόρφωση προς την υπ' αριθμ. 118/2022 απόφαση της ΑΕΠΠ (ήδη Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ) ως ανωτέρω ελέχθη), αποφασίστηκε ταυτόχρονα η, εκ νέου, διενέργεια του εν λόγω διαγωνισμού με τροποποίηση των τεχνικών προδιαγραφών και την έγκρισή τους από το Δ.Σ. του Γενικού Νοσοκομείου Συνακόλουθα της απόφασης αυτής, με την υπ' αριθμ./2022 διακήρυξη, στις 29.3.2022 (αριθμ. συσ. ΕΣΗΔΗΣ: ... ΑΔΑΜ:), ο ως άνω διαγωνισμός επαναπροκηρύχθηκε, με το ίδιο αντικείμενο και την ίδια εκτιμώμενη αξία, με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 4η.5.2022, πλην όμως, ματαιώθηκε και πάλι με την με αριθμ. 17(έκτακτο) Θέμα 1/29-04-2022 (αριθ. Πρωτ.9070/3-5-2022) Πρακτικού Συνεδρίασης του Δ.Σ. του Γ.Ν., λόγω αναπροσαρμογής του ημερομισθίου (Υ.Α. 38866/2022 (ΦΕΚ 2030/Β/21.04.2022) «περί καθορισμού κατώτατου μισθού και κατώτατου ημερομισθίου για τους υπαλλήλους και τους εργατοτεχνίτες όλης της χώρας»), ενώ με το ίδιο πρακτικό αποφασίστηκε και η εκ νέου διενέργεια του εν λόγω διαγωνισμού με αναπροσαρμογή του προϋπολογισμού κατ'

Αριθμός απόφασης: 388/2023

εφαρμογή της ανωτέρω Υ.Α. Εν συνεχεία, με την υπ' αριθμ. .../1.6.2022 (αρ. συστ. ΕΣΗΔΗΣ: ..., ΑΔΑΜ: ...) διακήρυξη ο διαγωνισμός προκηρύχθηκε εκ νέου (2η επαναπροκήρυξη), με αντικείμενο την «Παροχή υπηρεσιών καθαρισμού των χώρων του Νοσοκομείου ..., του Κέντρου Κοινωνικής Ψυχικής Υγείας αρμοδιότητας του Γ.Ν., του ΚΕΦΙΑΠ αρμοδιότητας του Γ.Ν. και του Δ.Ι.ΕΚ. Γ.Σ. ...» για χρονικό διάστημα δύο ετών και εκτιμώμενη αξία 2.163.754,86 € χωρίς ΦΠΑ, με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 4η/7/2022, ημερομηνία αποσφράγισης την 8η/7/2022 και κατόπιν παράτασης την 14η /7/2022, ημερομηνία αποσφράγισης την 18η /7/2022 και κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Σημειώνεται ότι το αντικείμενο της εντομοκτονίας, μυοκτονίας και οφιοαπώθησης των χώρων που περιγράφονται στις υπ' αριθμ./2021 και .../2022 διακηρύξεις αφαιρέθηκε, καθώς, ως προκύπτει από τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής, καλύφθηκε με την υπ' αριθμ. .../19.10.2022 σύμβαση απευθείας ανάθεσης, κατόπιν της υπ' αριθμ./31-8-2022 πρόσκλησης που αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ (ΑΔΑΜ .../...-08-2022) για χρονικό διάστημα 12 μηνών από την υπογραφή της. Ο ως άνω διαγωνισμός ματαιώθηκε και πάλι με την με αριθμ. πρωτ. .../8.9.2022 απόφαση του Διοικητή του Γενικού Νοσοκομείου (ΑΔΑ: ...) βάσει του από 7.9.2022 Πρακτικού του Δ.Σ. του Γενικού Νοσοκομείου, σε συμμόρφωση προς την υπ' αριθμ. 1269/2022/30-8-2022 απόφαση του δεύτερου κλιμακίου της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. κατόπιν άσκησης της με αριθμ. ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 988/14.7.2022 προδικαστικής προσφυγής τρίτου -μη συμμετέχοντα στον διαγωνισμό- οικονομικού φορέα (I.... .. F.... S.... S.A.). Κατόπιν όλων των ανωτέρω, με την υπ' αριθμ. .../2022 διακήρυξη (3η Επαναπροκήρυξη) (αρ. συστ. ΕΣΗΔΗΣ:, ΑΔΑΜ:) προκηρύχθηκε για 3^η φορά ο διαγωνισμός. Στον εν λόγω διαγωνισμό κατατέθηκαν συνολικά 4 προσφορές.

22.Επειδή, περαιτέρω, ως προκύπτει από το φάκελο της υπόθεσης, για όλο αυτό το χρονικό διάστημα οι ανάγκες καθαριότητας των χώρων του Νοσοκομείου καλύπτονταν ως εξής: Για το διάστημα έως 31.12.2022: α) με συμβάσεις ΙΔΟΧ, που συνήφθησαν μετά την προκήρυξη ΣΟΧ -1- 2018 μέσω ΑΣΕΠ, οι οποίες παρατάθηκαν βάσει νομοθετικών ρυθμίσεων [με τελευταία από 01-10-2022 έως και 31-12-2022, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρ. 32 του ν. 4975/30-09-2022 (ΦΕΚ 187/Τ. Α΄)]. β) με σύμβαση με

Αριθμός απόφασης: 388/2023

ανάδοχο (υπ' αριθμ. 496/4.11.2021 σύμβαση με τη ΧΑΛΤΣΙΟΣ ΑΠΟΣΤΟΛΟΣ και τον διακριτικό τίτλο «Ε..... F.... S....», εδώ προσφεύγοντα), δυνάμει των άρθρ. 206 και 207 του ν. 4820/2021 (ΦΕΚ Α'130/23.7.2021), η οποία παρατάθηκε βάσει του άρθρ. 51 του ν. 4825/2021 (ΦΕΚ Α' 157) για την κάλυψη αναγκών προσωπικού καθαριότητας (18) ατόμων, το οποίο τέθηκε σε αναστολή καθυκόντων. γ) με σύμβαση (αριθμ. .../2022) μέσω αναδόχου ΚΟΙΣΠΕ για την κάλυψη αναγκών προσωπικού καθαριότητας για (4) άτομα και για χρονική διάρκεια τεσσάρων μηνών, θέσεις που κενώθηκαν μετά από παραιτήσεις προσωπικού καθαριότητας με συμβάσεις εργασίας ΙΔΟΧ. Για το διάστημα από 01/1/2023: α) με συμβάσεις ΙΔΟΧ, που συνήφθησαν μετά την υπό Α1 διαγωνιστική διαδικασία ΣΟΧ-1-2018 μέσω ΑΣΕΠ, οι οποίες παρατάθηκαν εκ νέου βάσει του άρθρ. 19 παρ. 2 του ν. 5007/2022 (ΦΕΚ Α 241/23-12-2022) «Ρυθμίσεις θεμάτων Προσωπικού για την Αντιμετώπιση του Κορωνοϊού COVID 19» μέχρι 30/06/2023. β) με την υπ' αριθμ. 2/2023 σύμβαση με ιδιώτη ανάδοχο (ήτοι την ατομική επιχείρηση Χ.... Α... και τον διακριτικό τίτλο «Ε..... F.... S....», εδώ προσφεύγοντα), για την κάλυψη αναγκών προσωπικού καθαριότητας (22) ατόμων, με τη διαδικασία της απευθείας ανάθεσης για χρονικό διάστημα έως 05/02/2023, η οποία συνήφθη κατ' εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 6 παρ. 10 του ν. 4412/2016 και η οποία ήδη έχει λήξει.

23.Επειδή, κατόπιν της 3ης Επαναδιακήρυξης με την υπ' αριθμ./36-10-2022 διακήρυξη, στην οποία ως, ανωτέρω αναφέρθηκε, υποβλήθηκαν 4 προσφορές, στις 28/11/2022 πραγματοποιήθηκε αποσφράγιση του (υπό)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» και του (υπό)φακέλου «Οικονομική Προσφορά» από την αρμόδια επιτροπή και ενώ βρισκόταν στο στάδιο της αξιολόγησης, το Διοικητικό Συμβούλιο ΓΝ ... δια του με αρ./.../09- 12-2022 πρακτικού (ΑΔΑ: ...-...) ενέκρινε την διενέργεια διαπραγμάτευσης για «ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ, ΤΩΝ ΧΩΡΩΝ ΤΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ ..., ΤΟΥ ΚΕΝΤΡΟΥ ΚΟΙΝΟΤΙΚΗΣ ΨΥΧΙΚΗΣ ΥΓΕΙΑΣ ΑΡΜΟΔΙΟΤΗΤΑΣ ΤΟΥ Γ.Ν. ..., ΤΟΥ ΚΕΦΙΑΠ ... ΑΡΜΟΔΙΟΤΗΤΑΣ ΤΟΥ Γ.Ν. ..., ΚΑΙ ΤΟΥ Δ.Ι.Ε.Κ Γ. Ν. ...» CPV 90911200-8.», καθώς, ως αναφέρεται σχετικά, υπό το πρίσμα των ανωτέρω, και μέχρι την ολοκλήρωσή του ανοιχτού διαγωνισμού, κατέστη αναγκαία η διενέργεια της υπόψη διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση πρόσκλησης, για τους λόγους που

Αριθμός απόφασης: 388/2023

αναφέρονται τόσο στο αίτημα προς την ΕΑΔΗΣΥ για παροχή γνώμης όσο και στην Πρόσκληση, ήτοι για ανάγκη κατεπείγουσα από γεγονότα απρόβλεπτα για την αναθέτουσα αρχή, για λόγους προστασίας της δημόσιας υγείας. Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή δια του με αρ.πρωτ. .../20-12-2022 εγγράφου της προς την ΕΑΔΗΣΥ με Θέμα: «Έγκριση διενέργειας διαπραγμάτευσης για «Παροχή υπηρεσιών καθαρισμού, συνολικά είκοσι δύο (22) ατόμων προσωπικού καθαριότητας των χώρων του ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ ..., ΤΟΥ ΚΕΦΙΑΠ ... ΑΡΜΟΔΙΟΤΗΤΑΣ ΤΟΥ Γ.Ν. ..., ΚΑΙ ΤΟΥ Δ.Ι.Ε.Κ Γ. Ν. ...», CPV 90911200-8, όπως αυτό συμπληρώθηκε κατόπιν του με αριθμ. πρωτ. Εξερχ. 6632/27.12.2022 αιτήματος αποστολής συμπληρωματικών στοιχείων της ΕΑΔΗΣΥ με το από 1.3.2023 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου του Νοσοκομείου, ζήτησε την παροχή σύμφωνη γνώμης για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με το άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαριότητας στους χώρους του Γενικού Νοσοκομείου, του Κέντρου Κοινωνικής Ψυχικής Υγείας αρμοδιότητας Γ.Ν., του ΚΕΦΙΑΠ και του ΔΙΕΚ Γ.Ν., χρονικής διάρκειας έξι (6) μηνών, προϋπολογισθείσας δαπάνης 160.525,00 €, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24%, κατ' άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016 (κατεπείγουσα ανάγκη οφειλόμενη σε απρόβλεπτη περίπτωση).

24.Επειδή, η ΕΑΔΗΣΥ με την υπ' αριθμ. Δ8 ΕΑΔΗΣΥ/2023 Γνώμη της, την οποία κοινοποίησε στο Γενικό Νοσοκομείο, αφού εξέτασε το αίτημα του Νοσοκομείου, το ιστορικό του ζητήματος, τα έγγραφα που τέθηκαν υπόψιν της, αλλά και τους λόγους που επικαλέστηκε το Νοσοκομείο, παρείχε τη σύμφωνη γνώμη της για την προσφυγή του Γενικού Νοσοκομείου σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, για τη σύναψη σύμβασης, με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών καθαριότητας στους χώρους του Γενικού Νοσοκομείου, του Κέντρου Κοινωνικής Ψυχικής Υγείας αρμοδιότητας Γ.Ν., του ΚΕΦΙΑΠ και του ΔΙΕΚ Γ.Ν., χρονικής διάρκειας έξι (6) μηνών, προϋπολογισθείσας δαπάνης 160.525,00 €, χωρίς Φ.Π.Α., λόγω συνδρομής των οικείων προϋποθέσεων. Κατόπιν και της σύμφωνης γνώμης της ΕΑΔΗΣΥ, το Γενικό Νοσοκομείο απηύθυνε την υπ' αριθμ. πρωτ. .../...-02-2023 Πρόσκλησή της σε διαπραγμάτευση χωρίς

Αριθμός απόφασης: 388/2023

δημοσίευση με βάση το άρθρο 32 του ν. 4412/2016 (ΑΔΑΜ: ...) προς την ανώνυμη ιδιωτική εταιρεία παροχής υπηρεσιών καθαρισμού Ι... F... S... και με δ.τ. «Ι... .. F... S... S.A.». Δια του Πρακτικού 5ου (έκτακτο) Θέμα 1/3-2-2023 του Δ.Σ. του Γενικού Νοσοκομείου (ΑΔΑΜ:), επικυρώθηκαν τα αποτελέσματα αξιολόγησης της προσφοράς όλων των σταδίων («Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» και «οικονομική προσφορά») και δικαιολογητικών κατακύρωσης της διαδικασίας απευθείας διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, για την παροχή υπηρεσιών καθαριότητας είκοσι δύο (22) ατόμων και αναδείχθηκε ως ανάδοχος η της εταιρία με την επωνυμία «Ι... ..» για την παροχή των ως άνω περιγραφεισών υπηρεσιών καθαριότητας.

25.Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω προκύπτει ότι στη συγκεκριμένη περίπτωση συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής των άρθρων 32-32^Α του ν.4412/2016. Ειδικότερα: (α) Ως προς την ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης, που δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που επιτάσσουν άλλες διαδικασίες: Εν προκειμένω, σύμφωνα με τη νομίμως αιτιολογημένη απόφαση της αναθέτουσας, που έλαβε υπόψη τη σύμφωνη Γνώμη της ΕΑΔΗΣΥ, κρίθηκε ότι συντρέχει επείγουσα και επιτακτική ανάγκη για την απρόσκοπτη συνέχιση λειτουργίας των υπηρεσιών του Γ.Ν., καθώς αφενός μεν ο χρόνος ολοκλήρωσης του ηλεκτρονικού Δημόσιου Διαγωνισμού άνω των ορίων, ο οποίος, κατά τον κρίσιμο χρόνο ήταν στο στάδιο της πρόσκλησης προς υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, σύμφωνα με τα διδάγματα της κοινής πείρας, δεν είναι δυνατό να προβλεφθεί και αφετέρου, ήδη έχουν λήξει τόσο η σύμβαση υπ. αριθ./2022 ,που αφορά στην πρόσληψη τεσσάρων (4) καθαριστριών εξάωρης απασχόλησης με το ΚΟΙΣΠΕ (έληξε στις 31-12-2022), όσο και η υπ' αριθμ. .../2023 σύμβαση με τον νυν προσφεύγοντα που κάλυπτε εν μέρει τις ανάγκες καθαριότητας του Νοσοκομείου (έληξε την 5/2/2023). Τα ανωτέρω, σε συνδυασμό με την επιτακτική ανάγκη για τήρηση των μέτρων υγιεινής και ασφάλειας στην εργασία, ιδιαίτερα εν μέσω περιόδου COVID - 19, όπου είναι ορατός ο κίνδυνος οι χώροι της υπηρεσίας να μετατραπούν σε εστίες υπερμετάδοσης του ιού, όχι μόνο για το προσωπικό, αλλά και για τους εξυπηρετούμενους στα Τακτικά Εξωτερικά Ιατρεία και τα Επείγοντα Περιστατικά, τους συνοδούς/επισκέπτες καθώς και τους νοσηλευόμενους/ασθενείς, οι οποίοι προς διεκπεραίωση των υποθέσεών τους

Αριθμός απόφασης: 388/2023

κατά περίπτωση, συνεχίζουν να χρησιμοποιούν όλες τις εγκαταστάσεις μας (ανελκυστήρες, σκάλες, γραφεία, διαδρόμους, τουαλέτες, κοκ)», καθιστούν κατεπείγουσα την ανάγκη κάλυψης των υπηρεσιών καθαριότητας ,καθώς η μη εκτέλεση των υπηρεσιών καθαριότητας στο Νοσοκομείο θα έθετε σε κίνδυνο τη ζωή των ασθενών, των εργαζομένων και των συνοδών/επισκεπτών, δεδομένου ότι σε καθημερινή βάση, σύμφωνα με τα προσκομιζόμενα από την αναθέτουσα αρχή στοιχεία, διαβιούν και απασχολούνται στο Νοσοκομείο συνολικώς 1.000 εργαζόμενοι, ο δε αριθμός των προσελθόντων ασθενών στο Τμήμα Εξωτερικών Ιατρειών του Γ.Ν. ανήλθε το 2021 σε 35.522 άτομα, ενώ από 01-01-2022 έως και 16-12-2022 έχουν ήδη επισκεφθεί τα εν λόγω ιατρεία 46.196 άτομα και στο Τμήμα Επειγόντων Περιστατικών το 2021 ανήλθε σε 70.538 άτομα, ενώ από 01-01-2022 έως και 16-12-2022 έχουν ήδη επισκεφθεί το εν λόγω τμήμα 75.221 άτομα. Εκ των ανωτέρω προκύπτει η πλήρωση της εν λόγω προϋπόθεσης, καθώς η ανάγκη για ανάθεση υπηρεσιών καθαριότητας για το Νοσοκομείο είναι κατεπείγουσα και δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες, που θέτουν άλλες τακτικές διαδικασίες δημοσίων συμβάσεων, ακόμα και με σύντμηση των προθεσμιών, γεγονός που έκανε δεκτό και η ΕΑΔΗΣΥ με την Γνώμη Δ8 ΕΑΔΗΣΥ/2023. (β) Ως προς την ύπαρξη απρόβλεπτης περίπτωσης: Ταυτόχρονα συντρέχει απρόβλεπτη περίπτωση, γενεσιουργός της κατεπείγουσας ανάγκης και επομένως πληρούται και η δεύτερη προϋπόθεση που θέτει το άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ ν.4412/2016, καθώς συνέτρεξαν τα κάτωθι, απρόβλεπτα και μη οφειλόμενα στο Νοσοκομείο: Α) η χρονοβόρα διαδικασία εξέτασης των δύο (2) προδικαστικών προσφυγών κατά των Διακηρύξεων (όπως αναλυτικά εκτίθενται ανωτέρω) ανοικτών δημοσίων διαγωνισμών, καθώς και η εκ νέου προκήρυξή τους. Β) η αναγκαιότητα ματαίωσης του δεύτερου διαγωνισμού που προέκυψε σύμφωνα με την « περί καθορισμού κατώτατου μισθού και κατώτατου ημερομισθίου για τους υπαλλήλους και τους εργατοτεχνίτες όλης της χώρας» και η εκ νέου προκήρυξή της με νέα προϋπολογιστική δαπάνη. Εν προκειμένω η δρομολόγηση των διαδικασιών διενέργειας ανοικτού διαγωνισμού για την ανάθεση υπηρεσιών καθαριότητας έχει ξεκινήσει από 01 Ιουλίου 2021 (αρ.πρωτ. 14971/01-07-2021 απόφαση οικείου Διοικητικού Συμβουλίου, έγκριση σκοπιμότητας διενέργειας διαγωνισμού) με την υπ' αριθμ./2021 Διακήρυξη διαγωνισμού καθαριότητας για ένα έτος. Η

Αριθμός απόφασης: 388/2023

Διακήρυξη αυτή ακυρώθηκε, κατά συμμόρφωση με την υπ' αριθμ. 116/27-1-2022 απόφαση της ΑΕΠΠ κατόπιν της με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 1641/17-8-2021 ασκηθείσας προδικαστικής προσφυγής, κατόπιν αναπομπής της υπόθεσης από το Διοικητικό Εφετείο Κομοτηνής. Εν συνεχεία επαναπροκηρύχθηκε για ένα έτος με την υπ' αριθμ. .../27-3-2022 Διακήρυξη, αλλά ματαιώθηκε εντός ενός μηνός σε συμμόρφωση με την ΥΑ 38866/2022 (αναμόρφωση ημερομισθίων). Και πάλι στη συνέχεια προκηρύχθηκε νέος διαγωνισμός με την υπ' αριθμ. .../1-6-2022 Διακήρυξη για δύο έτη αυτή τη φορά όμως και πάλι ακυρώθηκε με την υπ' αριθμ. 1269/30-8-2022 απόφαση της ΑΕΠΠ (ήδη ΕΑΔΗΣΥ) που εκδόθηκε κατόπιν της ασκηθείσας με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 988/14-7-2022 προδικαστικής προσφυγής. Εν τέλει προκηρύχθηκε με την υπ' αριθμ. 23/6-10-2022 για δύο έτη ο νέος διαγωνισμός που βρίσκεται ακόμα υπό εξέλιξη των διαδικασιών του. Επομένως, όλες οι ανωτέρω περιγραφόμενες περιστάσεις 'τυγχάνουν απρόβλεπτες, ενώ, ταυτόχρονα δεν προκύπτει ότι η αναθέτουσα αρχή, όσο επιμελής και αν ήταν και όποια μέτρα κι αν ελάμβανε, θα μπορούσε να προβλέψει ή να αποτρέψει. Το αυτό αναγνωρίζει και η Αρχή με την Γνώμη Δ8 ΕΑΔΗΣΥ/2023. Ειδικότερα, έγινε δεκτό ότι η υπηρεσία προέβη εγκαίρως, ήδη από τον Ιούλιο του έτους 2021, στη δρομολόγηση των διαδικασιών διενέργειας. Ως εκ τούτου, με δεδομένη και την υποχρέωση διασφάλισης του υπέρτερου αγαθού της υγείας των ασθενών και του ιατρονοσηλευτικού προσωπικού του νοσοκομείου, που συνδέεται άρρηκτα με τις επικρατούσες συνθήκες υγιεινής και καθαριότητας στους χώρους ενδιαίτησης, συντρέχει εν προκειμένω απρόβλεπτη περίσταση, που δικαιολογεί την κατεπείγουσα ανάγκη άμεσης κάλυψης των επίμαχων υπηρεσιών. Επομένως, πληρούται, εν προκειμένω, η υπό εξέταση προϋπόθεση, ήτοι αυτή της απρόβλεπτης περιστασης. Κι αυτό διότι οι ανωτέρω ισχυρισμοί τεκμηριώνουν έκτακτα και ασυνήθιστα γεγονότα, τα οποία αντικειμενικά δεν ήταν σε θέση να προβλεφθούν σύμφωνα με τους κανόνες της ανθρώπινης εμπειρίας και λογικής (γ) Ως προς την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ της απρόβλεπτης περιστασης και της κατεπείγουσας ανάγκης που ανακύπτει: Από όσα εκτέθηκαν ανωτέρω, προκύπτει ότι και αυτή η προϋπόθεση, που τίθεται από το άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ' ν.4412/2016, πληρούται εν προκειμένω. Συγκεκριμένα, όπως προκύπτει, η ανωτέρω περιγραφόμενη διοικητική και δικαστική εμπλοκή που

Αριθμός απόφασης: 388/2023

προέκυψε στις δύο διαγωνιστικές διαδικασίες σε συνδυασμό με τη νομοθετική μεταβολή ως προς το ημερομίσθιο των εργαζομένων που έλαβε χώρα και ανέτρεψε την διαγωνιστική διαδικασία με ματαίωση του υπ' αριθμ. .../2022 διαγωνισμού, τελούν σε απόλυτη αιτιώδη συνάφεια με την αδυναμία του Νοσοκομείου να καλύψει με άλλο τρόπο την κατεπείγουσα ανάγκη παροχής των υπηρεσιών καθαριότητας, η οποία ανάγκη είναι ενεστώσα, άμεση και διαρκής. Τα ανωτέρω έγιναν δεκτά από την ΕΑΔΗΣΥ με την Γνώμη Δ8 ΕΑΔΗΣΥ/2023. (δ) Ως προς το ότι οι περιστάσεις που επικαλούνται οι Αναθέτουσες Αρχές για την αιτιολόγησή τους κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη: Από όσα εκτέθηκαν ανωτέρω, προκύπτει ότι και αυτή η προϋπόθεση που τίθεται από το άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ' ν.4412/2016 πληρούται εν προκειμένω. Το Νοσοκομείο εκκίνησε τη σχετική προετοιμασία, για την ανάδειξη αναδόχου βάσει διαγωνιστικής διαδικασίας εγκαίρως, πλην όμως εμφιλοχώρησαν ζητήματα που οδήγησαν στην 3η επαναπροκήρυξη του διαγωνισμού. Συγκεκριμένα, το Νοσοκομείο προκήρυξε ανοικτή διαγωνιστική διαδικασία για την κάλυψη των αναγκών του σε υπηρεσίες καθαριότητας στις 23-7-2021, με πρόθεση να καλύψει τις οικείες ανάγκες του έτους 2022, ήτοι ένα εξάμηνο σχεδόν πριν τη λήξη των προηγούμενων εν ισχύ συμβάσεων ΙΔΟΧ. Και ναι μεν οι συμβάσεις αυτές παρατάθηκαν αυτοδικαίως, βάσει νομοθετικών ρυθμίσεων για την αντιμετώπιση της πανδημίας, ενώ παρασχέθηκε η δυνατότητα σύναψης συμβάσεων με αναδόχους (βλ. αρθ. 206, 207 ν. 4820/2021), (οποίες, επίσης, παρατάθηκαν έως 31.12.2022), τα γεγονότα όμως αυτά δεν είχε πάντως υπόψη του το Νοσοκομείο ... εκ των προτέρων, όταν προκήρυσσε τη διαγωνιστική διαδικασία. Ωστόσο, τα ανωτέρω ληφθέντα έκτακτα μέτρα, καίτοι επιμήκυναν και κατέστησαν αρκετά ικανό το χρονικό διάστημα που, υπό φυσιολογικές συνθήκες, απαιτείται για να ολοκληρωθεί μια συνήθης διαγωνιστική διαδικασία και να οδηγήσει στην κατάρτιση νέας σύμβασης πριν τη λήξη των ενεργών - υπό οποιοδήποτε καθεστώς συναφθεισών- συμβάσεων, ωστόσο από όλα όσα εκτέθηκαν καθίσταται προφανές ότι, η πέραν των δύο ετών καθυστέρηση ολοκλήρωσης της οικείας διαγωνιστικής διαδικασίας, δεν δύναται να αποδοθεί σε ευθύνη του Νοσοκομείου και ουδόλως απορρέει από δική του ευθύνη. Άλλωστε το Νοσοκομείο αξιοποίησε και τη δυνατότητα του άρθ. 6 παρ. 10 ν. 4412/2016

Αριθμός απόφασης: 388/2023

για την κάλυψη μέρους των αναγκών του (με την υπ' αριθμ. .../2023 σύμβαση με τον προσφεύγοντα οικονομικό φορέα «Χ... Α...» διάρκειας 1 μηνός), ενώ ενδέχεται η διαδικασία του τρέχοντος με αριθμ. διακήρυξης .../2022 διαγωνισμού να έχει ολοκληρωθεί μετά την πάροδο του εξαμήνου λήξης της παράτασης του συμβάσεων βάσει του άρθ. 18 του ν. 5007/2022. Τα ανωτέρω εδέχθη και η ΕΑΔΗΣΥ με την Γνώμη Δ8 ΕΑΔΗΣΥ/2023, επομένως πρέπει και αυτός ο ισχυρισμός να γίνει δεκτός.(ε) Ως προς την ανάθεση της σύμβασης στο απολύτως απαραίτητο μέτρο: Από όσα εκτέθηκαν ανωτέρω, προκύπτει πως και αυτή η προϋπόθεση που τίθεται από το άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ' ν.4412/2016 πληρούται εν προκειμένω. Επισημαίνεται ότι στο πλαίσιο κρίσης της πλήρωσης της συγκεκριμένης προϋπόθεσης, πρέπει να προσδιορίζεται επακριβώς το αναγκαίο μέτρο ανάθεσης της σκοπούμενης σύμβασης. Ειδικότερα, η εφαρμογή της συγκεκριμένης εξαιρετικής διαδικασίας για την ανάθεση δημόσιων συμβάσεων, κατόπιν διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης, επιτρέπεται για την προσωρινή και άμεση κάλυψη των επικαλούμενων κατεπειγουσών και επιτακτικών αναγκών και όχι του συνόλου των παγίων και διαρκών αναγκών της αναθέτουσας αρχής, ενώ για τις υπηρεσίες, που είναι απαραίτητες μετά την περίοδο της προσωρινής κάλυψης της κατεπείγουσας ανάγκης, η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να προσφύγει σε ανοιχτή ή κλειστή διαδικασία σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις. Η απόφαση και η προσβαλλόμενη πρόσκληση του Νοσοκομείου εναρμονίστηκε πλήρως με την προϋπόθεση της εφαρμοστέας διάταξης, για ανάθεση της σύμβασης στο απολύτως απαραίτητο μέτρο, ως προς την διάρκεια, υπό την έννοια ότι κατά τη συνήθη πορεία των πραγμάτων δεν αναμένεται η εν εξελίξει διαγωνιστική διαδικασία να έχει ολοκληρωθεί άμεσα, χωρίς πρόβλεψη δικαιώματος προαίρεσης, σε συνδυασμό με την επιφύλαξη της αυτοδίκαιης - και αζημίως για το Νοσοκομείο- λύσης της σχετικής σύμβασης, που θα προκύψει από τη διαπραγμάτευση, εφόσον αναδειχθεί ανάδοχος από την τρέχουσα διαγωνιστική διαδικασία σε προγενέστερο χρόνο. Άλλωστε, η επίδικος και προσβαλλόμενη πρόσκληση αφορά σε σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαριότητας χρονικής διάρκειας έξι (6) μηνών προϋπολογιζόμενης δαπάνης 152.565,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% και 160.525,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% με την ρήτρα αναπροσαρμογής στους χώρους του Γενικού

Αριθμός απόφασης: 388/2023

Νοσοκομείου, του Κέντρου Κοινωνικής Ψυχικής Υγείας αρμοδιότητας Γ.Ν., του ΚΕΦΙΑΠ και του ΔΙΕΚ Γ.Ν., και υπό τον όρο ότι σε περίπτωση ολοκλήρωσης του νέου Ανοικτού Διεθνούς Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού με αρ./2022 η σύμβαση που θα συναφθεί δυνάμει της διαδικασίας της διαπραγμάτευσης θα πάψει να ισχύει αζημίως για το Νοσοκομείο. Το χρονικό διάστημα των έξι μηνών δεν είναι ιδιαίτερα εκτενές για τη σύναψη σύμβασης, που βασίζεται σε προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, επομένως εναρμονίζεται πλήρως με την προϋπόθεση της εφαρμοστέας διάταξης, σχετικά με την ανάθεση της σύμβασης στο απολύτως απαραίτητο μέτρο, υπό την έννοια ότι ο εν λόγω διαγωνισμός βρίσκεται ακόμη στο στάδιο της πρόσκλησης για δικαιολογητικά κατακύρωσης, σε συνδυασμό με την επιφύλαξη περί ισχύος της σχετικής σύμβασης που θα προκύψει από τη διαπραγμάτευση μέχρι την ανάδειξη οριστικού αναδόχου του διαγωνισμού, επομένως πληρούται απόλυτα και η προϋπόθεση αυτή. Άλλωστε τα ανωτέρω έκανε δεκτά και η Αρχή με την Γνώμη Δ8 ΕΑΔΗΣΥ/2023. Κατόπιν των ανωτέρω, στην προκειμένη περίπτωση πλήρως αποδεικνύεται η συνδρομή των νομίμων προϋποθέσεων προσφυγής στην υπό κρίση διαδικασία, ενώ η απόφαση της αναθέτουσας αρχής, στηριζόμενη άλλωστε στη σύμφωνη Γνώμη της ΕΑΔΗΣΥ, είναι πλήρως αιτιολογημένη, απορριπτομένων ως αβάσιμων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών του προσφεύγοντος, σύμφωνα με όσα ανωτέρω αναλυτικά εκτέθηκαν, ιδίως δε αφού αποδεικνύεται ότι και το Νοσοκομείο επέδειξε επιμέλεια με το να προκηρύξει εγκαίρως τον αρχικό διαγωνισμό, αλλά και εμφίλοχώρησαν τόσα απρόβλεπτα γεγονότα που οδήγησαν στη μη ολοκλήρωση αυτού και των επόμενων που επαναπροκηρύχθηκαν, τα οποία, κατά τα διδάγματα της κοινής πείρας δεν μπορούσαν να προβλεφθούν. Ωστε, δεν υπάρχει καμία υπαιτιότητα ούτε αδικαιολόγητη καθυστέρηση εκ μέρους του Νοσοκομείου για την ολοκλήρωση του τρέχοντος Διαγωνισμού καθαριότητας. Συνεπώς, ο πρώτος λόγος της προσφυγής πρέπει ν' απορριφθεί.

26.Επειδή, περαιτέρω, στην εξαιρετική αυτή διαδικασία του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ, κι, εφόσον συντρέχουν οι σχετικές νόμιμες προϋποθέσεις για την προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία, καταλείπεται ευρεία διακριτική ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής ως προς την κλήση των οικονομικών φορέων προς διαπραγμάτευση, δεδομένου ότι οι λόγοι δημόσιου

Αριθμός απόφασης: 388/2023

συμφέροντος, που επιβάλλουν την επίκληση και εφαρμογή της ως άνω διάταξης, υπερισχύουν των κανόνων του ελεύθερου ανταγωνισμού (βλ. αιτιολογική σκέψη με αρ. 50 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ). Όστε, η αναθέτουσα αρχή δεν υποχρεούται να δημοσιοποιήσει ευρέως την πρόθεση της για σύναψη σύμβασης μέσω προκήρυξης, αλλά μπορεί απλά να διαπραγματευτεί απευθείας με έναν ή περισσότερους οικονομικούς φορείς της επιλογής της (ΑΕΠΠ 325/2021). Περαιτέρω, ως ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της και προκύπτει από τη χρονική αλληλουχία των γεγονότων, κατά τον χρόνο που ελήφθη η απόφαση της αναθέτουσας αρχής για προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία, είχε ήδη συνταχθεί το υπ' αριθμ. 2 πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης σχετικά με την αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών του διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με την υπ' αριθμ./36-10-2022 διακήρυξη, το οποίο ακολούθως εγκρίθηκε με το Πρακτικό 3 θέμα 2ο (α.π. 150/30-1/2023) του Διοικητικού Συμβουλίου του Γενικού Νοσοκομείου κι, επομένως, η αναθέτουσα αρχή γνώριζε τον προσωρινό ανάδοχο του εν λόγω διαγωνισμού, ο οποίος υπέβαλλε την συμφερότερη προσφορά. Το ανωτέρω γεγονός σε συνδυασμό με τον όρο της υπό ανάθεση σύμβασης ότι σε περίπτωση που ολοκληρωθεί ο κύριος διαγωνισμός αυτή λύεται αζημίως για το Νοσοκομείο, δικαιολογεί επαρκώς την επιλογή απεύθυνσης της πρόσκλησης στον συγκεκριμένο και μόνο οικονομικό φορέα, καθώς με τον τρόπο αυτό εξασφαλίζεται αφενός η δικαιολογητική βάση της εξαιρετικής διαδικασίας της διαπραγμάτευσης, ήτοι η εξυπηρέτηση της άμεσης, υπό την έννοια του κατεπείγοντος, ανάγκης για την παροχή υπηρεσιών καθαριότητας και δεν θα διαταραχθεί η απρόσκοπτη λειτουργία του Νοσοκομείου από τη στιγμή που μόλις ολοκληρωθεί ο κύριος διαγωνισμός, θα ανατεθεί, κατά τα μέχρι στιγμής δεδομένα, στον προσωρινό ανάδοχο ο οποίος θα είναι ο ίδιος και θα συνεχίσει η παροχή των υπηρεσιών. Επιπλέον, η προσφορά του συγκεκριμένου οικονομικού φορέα ήταν η οικονομικότερη στον κύριο Διαγωνισμό και ήταν για τα δύο έτη της προκήρυξης. Τέλος, αορίστως ο προσφεύγων επικαλείται ότι υπερτερεί του παρεμβαίνοντος σε προσόντα και ικανότητες και επομένως θα έπρεπε να απευθυνθεί και σε αυτόν η πρόσκληση. Κατόπιν όλων των ανωτέρω, και ο δεύτερος λόγος της προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος καθώς τόσο η συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής της διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς

Αριθμός απόφασης: 388/2023

δημοσίευση, όσο και η επιλογή του οικονομικού φορέα ήταν ειδικώς, σαφώς και πλήρως αιτιολογημένα, ενώ ουδόλως υπερέβη το Νοσοκομείο ως αναθέτουσα αρχή τα άκρα όρια της διακριτικής του ευχέρειας παραβλέποντας να απευθύνει την πρόσκληση και στον προσφεύγοντα.

27. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω η προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και να γίνει δεκτή η παρέμβαση.

28. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη πρέπει να καταπέσει εκ του καταβληθέντος παραβόλου ποσό 763 € και να επιστραφεί στον προσφεύγοντα το ποσό των 40 €, σύμφωνα με όσα εκτέθηκαν υπό σκέψη 1.

Για τους λόγους αυτούς:

Απορρίπτει την προσφυγή, σύμφωνα με το σκεπτικό.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση ποσού 763 € εκ του καταβληθέντος παραβόλου και την επιστροφή στον προσφεύγοντα ποσού 40 €.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 10-03-2023 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΔΕΣΠΟΙΝΑ ΚΥΡΙΑΖΗ