



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

77/2015

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 21 Απριλίου του έτους δύο χιλιάδες δεκατέσσερα (2015) ημέρα Τρίτη και ώρα 11.00 πμ, και επί της Λ. Κηφισίας 7, Αμπελόκηποι, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** σε συνεδρίαση, μετά από σχετική πρόσκληση του Αναπληρωτή Προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα μέλη της Αρχής.

Από τα προσκληθέντα μέλη της Αρχής παρέστησαν κατά την συνεδρίαση τα ακόλουθα:

- 1. Πρόεδρος :** Ράϊκος Δημήτριος,
- 2. Αντιπρόεδρος :** Μπουσουλέγκα Χριστίνα
- 3. Μέλη :** Καραμανλής Ευάγγελος
Κουλούρη Ιωάννα
Σταθακόπουλος Δημήτριος
Λουρίκας Δημήτριος

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

Γραμματέας: Στυλιανή Τσιάβου

Εισηγήτρια: Καλλιόπη Καϊάφα, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστη, η εισηγήτρια κ. Καϊάφα Κ., η οποία αποχώρησε πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Ερώτημα: Το με αριθμό πρωτ.Φ831/ΑΔ.2358/24-2-2014 αίτημα της Διοίκησης Αεροπορικής Υποστήριξης προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ (εφεξής Αρχή) που παραλήφθηκε από την Αρχή στις 6/3/2014 με αριθμ. πρωτ 1133, όπως συμπληρώθηκε με το Φ831/ΑΔ.12575/26-09-2014 έγγραφο που παραλήφθηκε από την Αρχή στις 8/10/2014 με αριθμ. Πρωτ 4180, με το υπ αριθμ Φ. 831/ΑΔ.3117/17-3-2015 που παραλήφθηκε από την Αρχή στις 27/03/2015 με αριθμ. Πρωτ. 1409

και με το μήνυμα ηλεκτρονικής αλληλογραφίας με θέμα "Διευκρινήσεις επί αιτήματος ΓΕΑ/ΔΑΥ που έλαβε αριθμό πρωτ. ΕΑΑΔΗΣΥ 1576/08.04.2015.

Θέμα: Έγκριση προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών για την ενημέρωση/αναθεώρηση τεχνικής βιβλιογραφίας Αεροσκαφών VIP EMBRAER-135LR, EMBRAER-135BJ (LEGACY) και Πλατφόρμας αεροσκαφών Αερομεταφερόμενου Συστήματος Εγκαίριου Προειδοποίησης και Ελέγχου (εφεξής ΑΣΕΠΕ) EMB-145 AEW&C συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 1.342.200,00 άνευ ΦΠΑ, για δύο (2) έτη.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

1. Από τα αναφερόμενα στο κρινόμενο αίτημα και στα συνυποβληθέντα αρχικά και συμπληρωματικά έγγραφα και στοιχεία προκύπτουν τα ακόλουθα πραγματικά περιστατικά:

2. Η αρχική προμήθεια του ΑΣΕΠΕ EMB-145 AEW&C πραγματοποιήθηκε με την υπ. αριθμ. 022Α/1-7-99 σύμβαση από την εταιρεία Ericsson Microwave Systems AB, όπως τροποποιήθηκε. Επισημαίνεται ότι η εν λόγω προμήθεια έγινε με τη διαδικασία της απευθείας ανάθεσης του άρθρου 76 (προμήθειες που απαιτούν μυστικότητα ενέργειας) του ΠΔ 284/89 "Προμήθειες-έργα Ενόπλων Δυνάμεων" μετά από αποστολή πρόσκλησης ενδιαφέροντος και αξιολόγηση προσφορών από σχετική επιτροπή. Επιπλέον, σημειώνεται ότι η αντίστοιχη κατακυρωτική απόφαση δεν υποβλήθηκε στην Αρχή, παρότι ζητήθηκε, διότι έχει βαθμό διαβάθμισης "Απόρρητο", σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του φορέα.

3. Σύμφωνα με το άρθρο 1 της εν λόγω σύμβασης : *"Ως «Πλατφόρμα» νοείται το αεροσκάφος EMBRAER 145 τροποποιημένο και εξοπλισμένο εκ των προτέρων για τους σκοπούς της εγκατάστασης, ολοκλήρωσης και πιστοποίησης του συστήματος Αποστολών."*

(...)

Ως «Κύριος Υποκατασκευαστής» νοείται η ERICSSON THOMSON-CSF AEW SYSTEMS AB και η THOMSON-CSF DETEXIS.

Ως «Υποκατασκευαστής Πλατφόρμας» νοείται η EMBRAER.

Ως «Λοιποί Υποκατασκευαστές» νοείται κάθε νομικό πρόσωπο, που έχει συνάψει υπεργολαβική σύμβαση με τον ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΗ, τον Κύριο υποκατασκευαστή και/ή τον Υποκατασκευαστή Πλατφόρμας."

Επιπλέον, σύμφωνα με το άρθρο 2 της ίδιας σύμβασης:

2.1 *"Ο ΑΓΟΡΑΣΤΗΣ αποφάσισε, σύμφωνα με την Κατακυρωτική Διαταγή Φ 600/5090/Σ.22/17.5.99/ΥΠΕΘΑ/ΓΔΕ/ΔΠΕ να προμηθευτεί από την Εταιρεία ERICSSON MICROWAVE SYSTEMS A.B. S 43184 MOLNDAL, SWEDEN, τέσσερα (4) Αερομεταφερόμενα Συστήματα Εγκαίριου Προειδοποίησης και Ελέγχου (ΑΣΕΠΕ) τύπου ERIEYE/EMB 145H AEW&C, με δικαίωμα προαίρεσης (OPTION) για την προμήθεια δύο (2) ακόμη συστημάτων και την προσωρινή μίσθωση δύο (2) ΑΣΕΠΕ τύπου ERIEYE/SAAB 340H AEW&C, για κάλυψη αναγκών της Πολεμικής Αεροπορίας (Π.Α).*

2.2 *Ο ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΗΣ συμφωνεί να προμηθεύσει και ο ΑΓΟΡΑΣΤΗΣ συμφωνεί να αγοράσει τα υλικά, που αναφέρονται κατωτέρω, που στο εξής θα αναφέρονται ως «Συμβατικά Υλικά του Κυρίως Προγράμματος».*

Τα Συμβατικά Υλικά του Κυρίως Προγράμματος περιγράφονται αναλυτικά στα ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΑ «Α, Β, Θ, Ι, ΙΒ, ΙΓ και ΙΔ» της παρούσας Σύμβασης.

A/A	Περιγραφή Συμβατικών Υλικών κυρίως Προγράμματος	Ποσότητα	Παρατηρήσεις
1	Αεροφερόμενο Σύστημα (ΑΣΕΠΕ) <u>Επίγειο Σύστημα</u>	4	
2	PDS / MTS	1	
3	Επίγειο Σύστημα Υποστήριξης ESM <u>Σύστημα ILS:</u>	1	
4	Κέντρο υποστήριξης Λογισμικού	1	
5	Ανταλλακτικά και Εξοπλισμός Επίγειας Υποστήριξης	1 lot	
6	Βιβλιογραφία	1 lot	
7	Εκπαίδευση	1 lot	
8	Τεχνική Υποστήριξη	1 lot	

(...)

2.4 Ο ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΗΣ θα παραδώσει ένα επιπλέον Αεροσκάφος χωρίς πρόσθετο κόστος στον ΑΓΟΡΑΣΤΗ, όπως ορίζεται στο Άρθρο 4.

Αντιστοίχως, στο άρθρο 4, ορίζεται:

- 4.1 “Ένα επιπλέον αεροσκάφος, στο εξής καλούμενο ως Επιπλέον Αεροσκάφος, θα παρασχεθεί από τον ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΗ χωρίς επιπρόσθετο κόστος για τον ΑΓΟΡΑΣΤΗ, όπως περιγράφεται στην παράγραφο 2 του παρόντος ΑΡΘΡΟΥ 4 και θα χρησιμοποιηθεί για τις επιχειρησιακές ανάγκες του ΑΓΟΡΑΣΤΗ.
- 4.2 Το Επιπλέον Αεροσκάφος θα είναι με απόφαση του ΑΓΟΡΑΣΤΗ ένα πολιτικό (business standard) αεροσκάφος τύπου EMBRAER - ERJ 145 ή EMBRAER - ERJ 135 χωρίς τροποποίηση ή προσαρμογή”.

Σύμφωνα με το άρθρο 3.6 “Τα μέρη συμφωνούν ότι το Επιπλέον Αεροσκάφος, όπως περιγράφεται στο ΑΡΘΡΟ 4 της παρούσας Σύμβασης, θα παραδοθεί από τον ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΗ στον ΑΓΟΡΑΣΤΗ χωρίς πρόσθετο κόστος για τον ΑΓΟΡΑΣΤΗ”.

Επιπλέον, σύμφωνα με το άρθρο 21, όπως τροποποιήθηκε:

“ΑΡΘΡΟ 21 - ΒΙΒΛΙΟΓΡΑΦΙΑ

21.1 Ο ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΗΣ θα παραδώσει στον ΑΓΟΡΑΣΤΗ δέκα (10) πλήρεις σειρές Εγχειριδίων Χρήσεως και Τεχνικών Εγχειριδίων για τα Συστήματα, όπως παρατίθενται στη Παράγραφο 5 του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «Θ» της Συμβάσεως αυτής.

Η Βιβλιογραφία αυτή θα ανταποκρίνεται στην διαμόρφωση των Συστημάτων που θα παραδοθούν τελικά σύμφωνα με την παρούσα Σύμβαση, εις τρόπον ώστε να καταστεί ο ΑΓΟΡΑΣΤΗΣ ικανός να λειτουργεί και συντηρεί το Σύστημα σύμφωνα με τα επίπεδα συντηρήσεως που περιγράφονται στην Προσθήκη 11 του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Β της παρούσας Σύμβασης.

Ενημερώσεις της Βιβλιογραφίας μέχρι και ένα (1) έτος από της παραδόσεως του τελευταίου Αεροφερομένου Συστήματος, συμπεριλαμβανομένων των προκαταρκτικών μορφών της (preliminary versions) θα παρέχεται χωρίς κόστος προς τον ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΗ.

Σε περίπτωση παραλείψεως ή λάθους στη Βιβλιογραφία, καθώς επίσης και ολική έλλειψη απαιτούμενης βιβλιογραφίας σε σχέση με την Παράγραφο 5 του ΑΡΘΡΟΥ 10, ο ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΗΣ θα αποκαθιστά την παράλειψη ή το λάθος, καθώς επίσης και ολική έλλειψη απαιτούμενης βιβλιογραφίας, σε σχέση με την απαιτούμενη Βιβλιογραφία χωρίς κόστος για τον ΑΓΟΡΑΣΤΗ. Οι τιμές για τις ενημερώσεις της Βιβλιογραφίας πέραν της περιόδου που αναφέρεται ανωτέρω, θα καλύπτονται από την Σύμβαση Εν Συνεχεία Υποστήριξης”.

Επιπλέον, σύμφωνα με το άρθρο 23.2:

23.2 “ΣΥΜΒΑΣΗ ΕΝ ΣΥΝΕΧΕΙΑ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

23.2.1 Ο σκοπός της Εν Συνεχεία Υποστήριξης είναι η παροχή επαρκούς και αποτελεσματικής υποστήριξης του Συστήματος όπως λειτουργεί στην καθορισμένη από τον ΑΓΟΡΑΣΤΗ Αεροπορική Βάση.

23.2.2 Για τους σκοπούς του άρθρου αυτού, θα υπογραφεί ξεχωριστή Σύμβαση Εν Συνεχεία Υποστήριξης, μεταξύ των Μερών. Ο ΑΓΟΡΑΣΤΗΣ θα έχει δικαίωμα να διαπραγματευτεί σύμβαση(-εις) Εν Συνεχεία Υποστήριξης με οποιονδήποτε από τους Υπεργολάβους. Η Σύμβαση(-εις) Εν Συνεχεία Υποστήριξης θα υπογραφεί(-ούν) κατά προτίμηση πριν την λήξη της διετούς περιόδου εγγυήσεως για το πρώτο Αεροφερόμενο Σύστημα με βάση τους ακόλουθους κυρίους όρους και διατάξεις, συμφωνημένου ότι οι υπόλοιποι λεπτομερείς όροι και διατάξεις θα συμφωνηθούν μεταξύ των σχετικών συμβαλλομένων μερών.”

Τέλος, σύμφωνα με το άρθρο 39:

“ΑΡΘΡΟ 39 - ΕΜΠΙΣΤΕΥΤΙΚΟΤΗΤΑ - ΔΙΚΑΙΩΜΑΤΑ ΠΝΕΥΜΑΤΙΚΗΣ ΙΔΙΟΚΤΗΣΙΑΣ

39.1 Όλα τα δεδομένα, γνώσεις ή πληροφορίες που λαμβάνονται από οποιοδήποτε Μέρος σε σχέση με την παρούσα Σύμβαση θα αντιμετωπίζονται από το μέρος αυτό ως εμπιστευτικές πληροφορίες ή ως πληροφορίες επί των οποίων υφίστανται δικαιώματα πνευματικής/ βιομηχανικής ιδιοκτησίας και δεν θα αποκαλύπτεται σε κανένα τρίτο μέρος.

Η ανακοίνωση τέτοιων εμπιστευτικών πληροφοριών θα περιορίζεται σε εκείνους τους εργαζομένους των Μερών που θα δικαιολογούν την ανάγκη να λαμβάνουν γνώση αυτών των πληροφοριών.

Οι υπεργολάβοι του ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΗ δεν θα αποτελούν τρίτα μέρη για τους σκοπούς της παραγράφου αυτής. Ο ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΗΣ είναι πλήρως υπεύθυνος για την κατά τον τρόπο που ορίζει η παρούσα παράγραφος αντιμετώπιση των εμπιστευτικών πληροφοριών ή πληροφοριών επί των οποίων υφίστανται δικαιώματα πνευματικής/βιομηχανικής ιδιοκτησίας που αποκαλύπτονται στους Υπεργολάβους του. Η υπεργολαβική σύμβαση θα περιλαμβάνει μια διάταξη εμπιστευτικότητας αντίστοιχη με την παρούσα, η οποία περιλαμβάνει επίσης διατάξεις εμπιστευτικότητας για διαβαθμισμένα δεδομένα και πληροφορίες που αποκαλύπτονται άμεσα ή έμμεσα μεταξύ του ΑΓΟΡΑΣΤΗ και οποιουδήποτε Υπεργολάβου.

4. Στα πλαίσια της ανωτέρω σύμβασης και συγκεκριμένα του άρθρου 4, έγινε η προμήθεια του VIP ERJ-135LR το 2000, το οποίο διαμορφώθηκε ως αεροσκάφος μεταφοράς υψηλών προσώπων, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του φορέα. Σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του φορέα, η παράδοση της πλατφόρμας ΑΣΕΠΕ έλαβε χώρα το 2008. Επιπλέον, κατά το φορέα, δεν υπεγράφη ποτέ η προβλεπόμενη στο άρθρο 23 Σύμβαση Εν Συνεχεία Υποστήριξης.

5. Όσον αφορά το Α/Φ EMBRAER ECJ-135 (LEGACY) , η αρχική προμήθειά του έγινε σύμφωνα με την με αριθμ πρωτ Φ.095.7/ΕΠ 532.206/Σ.755/2-8-2001 απόφαση με τη διαδικασία της απευθείας ανάθεσης στην εταιρεία EMBRAER SA, δεδομένου ότι η τελευταία θεωρήθηκε ότι είναι “ η μοναδική εταιρεία κατασκευής του συγκεκριμένου τύπου Α/Φ, σύμφωνα με τις εξαιρέσεις των περί προμηθειών διατάξεων (άρθρο 73 παρ 1α “ Προμήθειες χωρίς διαγωνισμό”) του πδ 284/89 “ Προμήθειες-έργα Ενόπλων Δυνάμεων”. Σε εκτέλεση της παραπάνω απόφασης, υπεγράφη η με αριθμό 023Γ/22-8-01 σύμβαση με συμβατικό τίμημα 27.478.751,00 USD δολάρια ΗΠΑ. Σύμφωνα με το άρθρο 4 της εν λόγω σύμβασης, το συμβατικό αντικείμενο είναι το παρακάτω:

A/A	Περιγραφή Συμβατικών Αντικειμένων	ΜΟΝ. ΜΕΤΡ.	Ποσότητα	Παρατηρήσεις
1	Αεροσκάφος EMBRAER ECJ 135 LEGACY	EA	1	Ως Παρ. Α, Β
2	Εξοπλισμός Υποστήριξης Εδάφους	LOT	1	Η
3	Ανταλλακτικά Αρχικής Υποστήριξης	LOT	1	Γ
4	Βιβλιογραφία	LOT	1	Ι,Κ
5	Εκπαίδευση	LOT	1	Ι,Κ
6	Τεχνική/Επιχειρησιακή Βοήθεια	LOT	1	Κ

Σύμφωνα με το άρθρο 12.9 της παραπάνω σύμβασης, “Ο προμηθευτής θα παρέξει στον αγοραστή σύμφωνα με τους όρους και τις διατάξεις αυτής της σύμβασης τη βιβλιογραφία που περιγράφεται αναλυτικά στο Παράρτημα “Ι” -ΒΙΒΛΙΟΓΡΑΦΙΑ. Η βιβλιογραφία θα ανανεώνεται χωρίς χρέωση για για περίοδο δύο (2) ετών. Μετά την περίοδο των δύο (2) ετών ενημέρωσης της τεχνικής βιβλιογραφίας, θα παρέχεται υπηρεσία αναθεώρησης σύμφωνα με τη σύμβαση FOS 12/01 με ημερομηνία 15-6-01”. Επισημαίνεται ότι η προαναφερθείσα σύμβαση FOS 12/01 τροποποιήθηκε στις 1/8/2004 έτσι ώστε να συμπεριλάβει το εν λόγω αεροσκάφος και έληξε το 2006, σύμφωνα με το άρθρο 22 αυτής.

6. Με βάση τα παραπάνω, συμπεραίνεται ότι για τα δύο πρώτα από τα αιτούμενα είδη η συμβατική υποχρέωση ανανέωσης της βιβλιογραφίας έχει λήξει από το 2009, ενώ για το τρίτο είδος από το 2006. Παρ' όλα αυτά, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του φορέα, στα πλαίσια καλής συνεργασίας με την Υπηρεσία Προμηθειών Πολεμικής Αεροπορίας (εφεξής ΥΠ/ΠΑ), ο τεχνικός αντιπρόσωπος της εταιρείας στην Ελλάδα παρείχε υπηρεσίες αναθεώρησης βιβλιογραφίας= χωρίς κόστος μέχρι και το 2011, οπότε και αποχώρησε από την Ελλάδα.

7. Σημειώνεται ότι στα τεχνικά εγχειρίδια της εταιρείας υπάρχει η εξής σημείωση: “ Copyright by EMBRAER-Empresa Brasileira de Aeronautica S.A. All rights reserved. This document shall not be copied or reproduced, whether in whole or in part, in any form or by any means without the express written authorization of Embraer. The information, technical data, designs and drawings disclosed in this document are proprietary information of Embraer or third parties and shall not be used or disclosed to any third party without permission of Embraer.”

8. Μετά από σχετικό έγγραφο αίτημα της ΥΠ/ΠΑ, η εταιρεία EMBRAER έστειλε την από 4/2/2014 επιστολή, η οποία αναφέρει: “1) Embraer SA as manufacturer of aircrafts is the only and sole source/provider for technical publications update services for Embraer Aircrafts ERJ-135LR, ERJ-135BJ, EMB-145 AEW&C; 2) Embraer SA informs that there is not any authorized distributor that could undertake technical publication update services”.

9. Σύμφωνα με την από 6/02/2014 γνωμοδότηση, η υπ αριθμ 2/10 Επιτροπή της ΥΠ/ΠΑ, λαμβάνοντας υπόψη τα παραπάνω, γνωμοδότησε ομόφωνα υπέρ της δυνατότητας προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης του διαγωνισμού για την υλοποίηση της ενημέρωσης και αναθεώρησης τεχνικής βιβλιογραφίας VIP ERJ-135LR, ERJ-135BJ και πλατφόρμας αεροσκαφών Αερομεταφερόμενου Συστήματος Εγκαίρου Προειδοποίησης και Ελέγχου EMB-145 AEW&C, σύμφωνα με το άρθρο 25 του ΠΔ 60/2007.

10. Κατόπιν των ανωτέρω, η Διοίκηση Αεροπορικής Υποστήριξης, με το υπ’ αριθμ. πρωτ. Φ. 831/ΑΔ.3117/17-3-2015 έγγραφο αίτημά της, υπέβαλε στην Αρχή σχέδιο απόφασης και ζητά τη σύμφωνη γνώμη της για τη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης για τη σύναψη σύμβασης υπηρεσιών για την ενημέρωση/αναθεώρηση τεχνικής βιβλιογραφίας Αεροσκαφών VIP EMBRAER-135LR, EMBRAER-135BJ (LEGACY) και Πλατφόρμας αεροσκαφών Αερομεταφερόμενου Συστήματος Εγκαίρου Προειδοποίησης και Ελέγχου (εφεξής ΑΣΕΠΕ) EMB-145 AEW&C συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 1.342.200,00 άνευ ΦΠΑ, για δύο (2) έτη, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 25 του Π.Δ. 60/2007, παρ. 1.β (“για λόγους αποκλειστικότητας”).

Επισημαίνεται ότι, παρ' όλες τις σχετικές έγγραφες και προφορικές επισημάνσεις της Αρχής προς τον φορέα σχετικά με τη φύση και την λειτουργία της συμφωνίας -πλαίσιο, το υποβληθέν σχέδιο απόφασης αναφέρεται σε σύναψη συμφωνίας-πλαίσιο και σε επιτροπή εξέτασης προσφυγών.

ΕΤΟΣ	EMB-145H AEW&C	EMBRAER-135LR	EMBRAER 135BJ (LEGACY)
1ο Έτος Συμφωνίας Πλαίσιο	658.580,00	27.050,00	27.050,00
1ο Έτος Συμφωνίας Πλαίσιο	575.420,00	27.050,00	27.050,00
ΣΥΝΟΛΟ ΑΝΑ Α/Φ	1.231.000,00	54.100,00	54.100,00
ΣΥΝΟΛΟ ΣΥΜΦ.ΠΛΑΙΣΙΟ	1.342.200,00		

Σύμφωνα με το άρθρο 1.2 (“Ορισμοί”), στο υποβληθέν σχέδιο σύμβασης η εν λόγω σύμβαση έχει ως αντικείμενο τη συνεχή επικαιροποίηση των Εγχειριδίων Χρήσεως και των Τεχνικών Δεδομένων που αφορούν στο εκάστοτε Α/Φ, ενώ με τον όρο τεχνικά δεδομένα “νοούνται οι διαδικασίες αφαίρεσης-τοποθέτησης εξαρτημάτων, οδηγίες εκτέλεσης λειτουργικών ελέγχων και συντήρησης, διαδικασίες επιθεώρησης και διακρίβωσης, διαδικασίες γενικών επισκευών (overhaul), οδηγίες τροποποίησης, σχέδια και προδιαγραφές κλπ, που είναι αναγκαία για την εκτέλεση της λειτουργίας και συντήρησης του Α/Φ”.

II. Νομικό πλαίσιο

11. Κατά το άρθρο 2 παρ. 1 του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, που οριοθετεί την αρμοδιότητα της Αρχής:

«Για την εφαρμογή του παρόντος νόμου ως δημόσιες συμβάσεις νοούνται οι δημόσιες συμβάσεις που έχουν ως αντικείμενο την εκτέλεση έργων, την προμήθεια προϊόντων και την παροχή υπηρεσιών, κατά την έννοια των προεδρικών διαταγμάτων 59/2007 (Α` 63) και 60/2007 (Α` 64) (Οδηγίες 2004/17/ΕΚ και 2004/18/ΕΚ αντίστοιχα) ανεξαρτήτως όμως της εκτιμώμενης αξίας των συμβάσεων αυτών. Στον παρόντα νόμο υπάγονται και οι συμφωνίες - πλαίσιο, οι συμβάσεις παραχώρησης δημοσίων έργων, καθώς και τα δυναμικά συστήματα αγορών. Οι διατάξεις του παρόντος νόμου δεν εφαρμόζονται στις συμβάσεις που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 3978/2011 (Α` 137), στις συμβάσεις που εξαιρούνται από το νόμο αυτόν σύμφωνα με τα άρθρα 17 και 24 αυτού, καθώς και στις συμβάσεις που συνάπτονται δυνάμει του άρθρου 346 της Συνθήκης για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (ΣΛΕΕ)».

12. Περαιτέρω, στον Ν.3978/2011, ορίζονται:

Άρθρο 15 "Ορισμοί": "1. Για την εφαρμογή του παρόντος νόμου, οι παρακάτω όροι έχουν τις ακόλουθες έννοιες: [...]

(8) «ευαίσθητος εξοπλισμός, ευαίσθητα έργα, ευαίσθητες υπηρεσίες»: εξοπλισμός, έργα και υπηρεσίες για σκοπούς ασφάλειας που αφορούν, απαιτούν ή περιλαμβάνουν διαβαθμισμένες πληροφορίες,

(16) «κύκλος ζωής»: όλα τα πιθανά διαδοχικά στάδια ενός προϊόντος, δηλαδή έρευνα και ανάπτυξη, βιομηχανική ανάπτυξη, παραγωγή, επισκευή, εκσυγχρονισμός, τροποποίηση, συντήρηση, διοικητική μέριμνα, κατάρτιση, δοκιμή, απόσυρση και διάθεση, [...]

(20) «στρατιωτικός εξοπλισμός»: εξοπλισμός, ειδικά σχεδιασμένος ή προσαρμοσμένος για στρατιωτικούς σκοπούς, ο οποίος προορίζεται για χρήση ως όπλο, πυρομαχικά ή πολεμικό υλικό "

Άρθρο 16 "Πεδίο εφαρμογής" του Ν.3978/2011: "1. Ο παρών νόμος εφαρμόζεται, με την επιφύλαξη των άρθρων 36, 51, 52, 62 και 346 της ΣΛΕΕ στις συμβάσεις οι οποίες συνάπτονται στους τομείς της άμυνας και της ασφάλειας και οι οποίες έχουν ως αντικείμενο: α) την προμήθεια στρατιωτικού εξοπλισμού, στην έννοια του οποίου περιλαμβάνονται τα μέρη, επί μέρους στοιχεία ή συναρμολογημένα τμήματα, κατασκευαστικά μέρη ή υποσυγκροτήματα, β) την προμήθεια ευαίσθητου εξοπλισμού, στην έννοια του οποίου περιλαμβάνονται τα μέρη, επί μέρους στοιχεία ή συναρμολογημένα τμήματα, κατασκευαστικά μέρη ή υποσυγκροτήματα, γ) έργα, προμήθειες και υπηρεσίες που αφορούν άμεσα το στρατιωτικό εξοπλισμό και τον ευαίσθητο εξοπλισμό για οποιαδήποτε στοιχεία του κύκλου ζωής τους, δ) έργα και υπηρεσίες για ειδικούς στρατιωτικούς σκοπούς ή ευαίσθητα έργα και ευαίσθητες υπηρεσίες.

13. Επιπλέον, στο Ν 4028/2011 (Τροποποίηση ν. 2168/1993 περί όπλων κλπ/Μεταφορές προϊόντων σχ.με την άμυνα) ορίζεται:

Άρθρο 17

Κατάλογος προϊόντων συνδεδεμένων με τον τομέα της άμυνας
(Άρθρο 13 Οδηγίας 2009/43/ΕΚ)

1. Ο κατάλογος των συνδεδεμένων με τον τομέα της άμυνας προϊόντων περιλαμβάνεται στο Παράρτημα, το οποίο αποτελεί αναπόσπαστο μέρος του παρόντος.

2. Ο κατάλογος αυτός επικαιροποιείται με απόφαση του Υπουργού Εθνικής Άμυνας κάθε φορά

που η Ευρωπαϊκή Επιτροπή επικαιροποιεί τον εν λόγω κατάλογο, ώστε να αντιστοιχεί στον Κοινό Στρατιωτικό Κατάλογο της Ευρωπαϊκής Ένωσης”.

14. Ο Κοινός Στρατιωτικός Κατάλογος της ΕΕ, όπως εγκρίθηκε από το Συμβούλιο στις 11/3/2013 ορίζει στο σημείο ML 17 στ): “ Βιβλιοθήκες” (βάσεις δεδομένων τεχνικών παραμέτρων), ειδικά σχεδιασμένες για στρατιωτική χρήση με εξοπλισμό που προσδιορίζεται στον Κοινό Στρατιωτικό Κατάλογο της Ε.Ε”.

15. Το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ, υποπερίπτωση δδ) του ν. 4013/2011 ορίζει: “δδ) Οι αποφάσεις των αναθέτουσών Αρχών που αφορούν προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 3 του π.δ. 59/2007 και των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007, εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων.”

16. Η διάταξη του άρθρου 6 παρ. 1 του π.δ. 60/2007 «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ...» ορίζει:

“Το παρόν εφαρμόζεται στις δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών που δεν εξαιρούνται, δυνάμει των εξαιρέσεων που προβλέπονται στα άρθρα 16, 17 και 9 έως 15, και των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός φόρου προστιθέμενης αξίας (ΦΠΑ) είναι ίση προς ή ανώτερη από τα ακόλουθα κατώτατα όρια:

α) 137.000 ευρώ, για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, εκτός αυτών που καλύπτονται από την περίπτωση β) στοιχείο iii), που συνάπτονται από τις αναθέτουσες αρχές οι οποίες είναι κεντρικές κυβερνητικές αρχές του Παραρτήματος IV. [...]

β) 211.000 ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε i) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα IV, είτε ii) από τις αναθέτουσες αρχές που αναφέρονται στο Παράρτημα IV και οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αφορούν προϊόντα τα οποία δεν καλύπτει το Παράρτημα V, είτε iii) από οποιαδήποτε αναθέτουσα αρχή και έχουν ως αντικείμενο υπηρεσίες της κατηγορίας 8 του Παραρτήματος II Α, υπηρεσίες τηλεπικοινωνιών της κατηγορίας 5 των οςποίων οι θέσεις στο CPV είναι αντίστοιχες με τους αριθμούς αναφοράς CPC 7524, 7525 και 7526, ή/και υπηρεσίες που αναφέρονται στο Παράρτημα II Β.”

Επιπλέον, το άρθρο 11 αυτού ορίζει:

“Απόρρητες συμβάσεις ή συμβάσεις που απαιτούν ιδιαίτερα μέτρα ασφαλείας

(άρθρο 14 οδηγίας 2004/18/ΕΚ)

Το παρόν διάταγμα δεν εφαρμόζεται στις δημόσιες συμβάσεις που χαρακτηρίζονται απόρρητες ή η εκτέλεση των οποίων πρέπει να συνοδεύεται από ιδιαίτερα μέτρα ασφαλείας σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις ή όταν το απαιτεί η προστασία των ουσιωδών συμφερόντων της χώρας”.

17. Το άρθρο 25 παρ. 1 περ. β του π.δ/τος 60/2007 προβλέπει:

“Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν τις δημόσιες συμβάσεις τους προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, στις ακόλουθες περιπτώσεις:

1) Προκειμένου για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών:

[...]β) εάν, για λόγους τεχνικούς, καλλιτεχνικούς ή σχετικούς με την προστασία αποκλειστικών δικαιωμάτων, η σύμβαση μπορεί να ανατεθεί μόνο σε συγκεκριμένο οικονομικό φορέα”.

III. Νομική εκτίμηση

18. Το υπό εξέταση αίτημα της Διοίκησης Αεροπορικής Υποστήριξης αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών, με την έννοια της περίπτωσης (γ) της παραγράφου 2 του άρθρου 2 του Π.Δ. 60/2007 περί προσαρμογής της Ελληνικής Νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ «περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών».

Περαιτέρω, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 1 του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, που οριοθετεί την αρμοδιότητα της Αρχής, οι διατάξεις του δεν εφαρμόζονται *“στις συμβάσεις που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του ν. 3978/2011 (Α` 137)...”*.

Για την εφαρμογή δε του Ν. 3978/2011 απαιτείται η προμήθεια να αφορά σε στρατιωτικό εξοπλισμό, δηλαδή *“εξοπλισμό, ειδικά σχεδιασμένο ή προσαρμοσμένο για στρατιωτικούς σκοπούς, ο οποίος προορίζεται για χρήση ως όπλο, πυρομαχικά ή πολεμικό υλικό”*. Στην κρινόμενη υπόθεση, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του φορέα, τα συγκεκριμένα αεροσκάφη/εξοπλισμός επί των οποίων θα παρασχεθούν οι ζητούμενες υπηρεσίες είναι βασισμένα στον τύπο EMB-145, με συνέπεια η τεχνική βιβλιογραφία τους να μην είναι ειδικά σχεδιασμένη για στρατιωτική χρήση και να μην εμπίπτει στην κατηγορία του στρατιωτικού εξοπλισμού. Συναφώς αναφέρεται στο με αριθμ. πρωτ. Φ 600/Α.Δ 14997/Σ.3616/1710/2011 έγγραφο ότι τα εν λόγω Α/Φ *“συμμετέχουν σε επιχειρήσεις που αφορούν στην πλειονότητά τους τους τομείς κοινής ωφέλειας καθώς επίσης και διεθνείς πολύπλευρες κοινωνικές υπηρεσίες”*, ενώ για τα Α/Φ VIP αναφέρεται ότι εκτελούν αποστολές μεταφοράς υψηλών προσώπων.

Επιπλέον, η αναθέτουσα αρχή δεν επικαλείται ή προσκομίζει στοιχεία που τεκμηριώνουν το χαρακτήρα της εν λόγω σύμβασης ως απόρρητης, σύμφωνα με το άρθρο 11 πδ 60/2007. Ως εκ τούτου, εν προκειμένω δεν τυγχάνει εφαρμογής ο Ν. 3978/11 και συνεπώς συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος, σύμφωνα με την προαναφερόμενη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ, υποπερίπτωση δδ) του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει.

19. Όπως προκύπτει από τις προπαρατεθείσες στην Ενότητα II της παρούσας διατάξεις, η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007) (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C-337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56).

Συναφώς επισημαίνεται ότι οι διατάξεις περί διαδικασίας διαπραγμάτευσης, στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από την βασική ρύθμιση, ήτοι από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζομένων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συστατικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η οδηγία 2004/18/ΕΚ να μην απολέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές τους δεν επιτρέπεται να προβλέπουν περιπτώσεις προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση που δεν προβλέπονται από την εν λόγω οδηγία ή να συνοδεύουν τις ρητώς

προβλεπόμενες από την οδηγία αυτή περιπτώσεις με νέους όρους που έχουν ως αποτέλεσμα να καθιστούν ευκολότερη την προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 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). Το βάρος αποδείξεως περί του ότι συντρέχουν όντως οι έκτακτες περιστάσεις που δικαιολογούν την απόκλιση το φέρει ο προτιθέμενος να κάνει χρήση των διατάξεων αυτών (βλ. υπό το πνεύμα αυτό Δ.Ε.Ε., αποφάσεις της 10ης Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, προαναφερθείσα C-57/94, σκέψη 23, προαναφερθείσα C-318/94, σκέψη 14, 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).

20. Ως προς την εφαρμογή του άρθρου 25 παρ1 περ β του πδ 60/2007:

Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να προσφύγει στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης όταν για λόγους τεχνικούς (όπως η κατοχή αποκλειστικών τεχνικών μέσων, γνώσεων ή μεθόδων) ή σχετικούς με την προστασία αποκλειστικών δικαιωμάτων, καθίσταται απολύτως αναγκαίο να ανατεθεί η εκτέλεση σε συγκεκριμένο πρόσωπο, το οποίο όμως δεν αρκεί να είναι απλώς ικανό να παράσχει με τον πλέον αποτελεσματικό τρόπο τις ζητούμενες υπηρεσίες, αλλά απαιτείται να είναι και το μοναδικό έναντι οιαδήποτε άλλου προσώπου παρέχοντος ανάλογες υπηρεσίες σε όλο τον κοινοτικό χώρο -το πρόσωπο αυτό τρόπον τινά έχει οιονεί ένα αποκλειστικό δικαίωμα, ή δικαίωμα πνευματικής ιδιοκτησίας, ακόμα και αν δεν το έχει κατοχυρώσει. (Δ.Ε.Ε. προαναφερθείσα C-199/85, σκέψη 14, προαναφερθείσα C-57/94 σκέψη 23, ΕΣ Τμ. VI 2055/2010). Ο ισχυρισμός και μόνο από την αναθέτουσα αρχή ότι το έργο έχει περίπλοκο και δυσχερή χαρακτήρα δεν αρκεί για την απόδειξη ότι πρέπει να ανατεθεί σε έναν μόνο ανάδοχο (Δ.Ε.Ε. προαναφερθείσα απόφαση C-385/02, σκέψη 21). Μάλιστα το Ευρωπαϊκό Δικαστήριο έχει κρίνει ότι η πρόσκληση προς υποβολή προσφοράς σε περισσότερες της μίας επιχειρήσεις ή και η προγενέστερη διενέργεια διαγωνισμού για το ίδιο αντικείμενο αποτελούν ενδείξεις υπέρ της μη ύπαρξης αποκλειστικότητας σε κοινοτικό επίπεδο.

Επομένως, πρέπει να θεμελιώνεται από την αναθέτουσα αρχή επαρκώς το στοιχείο της μόνης κατάλληλης αναδόχου, σε σχέση με άλλες εταιρείες που αναπτύσσουν όμοια δραστηριότητα στον αντίστοιχο τομέα. Η αναθέτουσα αρχή πρέπει να υποστηρίζει ειδικά και επαρκώς, με συγκεκριμένα στοιχεία, την ανυπαρξία άλλου ενδιαφερόμενου, φυσικού ή νομικού προσώπου, δυνάμενου να προσφέρει τις ανάλογες υπηρεσίες/αγαθά/έργο, ειδικά μάλιστα όταν είναι γνωστή η ύπαρξη μεγάλου αριθμού εν δυνάμει οικονομικών φορέων που δραστηριοποιούνται στον ίδιο τομέα, σε συνθήκες ανταγωνισμού. Παράλληλα, η νομολογία του Ελεγκτικού Συνεδρίου δέχεται παγίως ότι η προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης με επίκληση της εν λόγω διάταξης πρέπει να ακολουθεί μια στάθμιση όλων των οικονομοτεχνικών παραμέτρων που καθιστούν συμφερότερη την προσφυγή σε αυτήν την όλως εξαιρετική διαδικασία, με πλήρη και ειδική αιτιολογία που πρέπει να προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, για τους λόγους που επέβαλαν την απόφασή της αυτή (βλ. ΕΣ Τμ. VI 3334/2009, 156, 77/2008, 263/2007, 186, 187, 188, 189, 190, 191/2006, 61/2004).

21. Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης απόφασης προκύπτουν τα

ακόλουθα:

i) Η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει ότι: “η υφιστάμενη ανάγκη ενημέρωσης της βιβλιογραφίας καλύπτεται αποκλειστικά από τα συγκεκριμένα είδη, καθώς είναι τα μοναδικά τεχνικά-επιχειρησιακά εγχειρίδια τα οποία δύναται να εξασφαλίσουν την ασφαλή λειτουργία του υλικού στο πλαίσιο εξασφάλισης ποιότητας της Π.Α, και είναι αυτά τα οποία εκδίδονται μόνο από τον κατασκευαστή του Α/Φ. Επιπλέον υποστηρίζει ότι: “τα κατασκευαστικά δεδομένα (engineering data) του Α/Φ τα οποία απαιτούνται για την εκπόνηση τεχνικών οδηγιών δεν είναι διαθέσιμα σε κανέναν άλλον εκτός του κατασκευαστή και ότι “το Α/Φ είναι ένα πολύπλοκο σύστημα και η ενσωμάτωση όλων των τεχνικών δεδομένων είναι μια εξαιρετικά δύσκολη διαδικασία προκειμένου να εξασφαλιστούν τεχνικώς ορθά και ασφαλή δεδομένα”.

ii) Από τα στοιχεία του φακέλου και παρά τα συμπληρωματικά έγγραφα που ζητήθηκαν, προκύπτει ότι δεν έχει παρασχεθεί επαρκής τεκμηρίωση κατόπιν έρευνας αγοράς σχετικά με την ανυπαρξία άλλου ενδιαφερόμενου δυνάμενου να προσφέρει τις ανάλογες υπηρεσίες, ιδίως υποκατασκευαστών ή και εξουσιοδοτημένων αντιπροσώπων τους, οι οποίοι δύνανται να παρέχουν τη ζητούμενη υπηρεσία, υπηρεσία που εντάσσεται στις υπηρεσίες υποστήριξης των Α/Φ και του υπό κρίση εξοπλισμού.

Σημειωτέον ότι από τα προπαρατεθέντα άρθρα ειδικά της σύμβασης 022Α/99 προκύπτει ότι δικαίωμα σύναψης της σχετικής σύμβασης εν συνεχεία υποστήριξης που θα περιελάμβανε και την αιτούμενη ανανέωση της βιβλιογραφίας είχαν, πέρα από τον κατασκευαστή της πλατφόρμας “EMBRAER”, και όλοι οι “λοιποί υποκατασκευαστές”, όπως ορίζονται στα σχετικά άρθρα.

iii) Όσον δε αφορά τη σχετική αναγραφή στα τεχνικά εγχειρίδια της εταιρείας, όπως σημειώθηκε παραπάνω στο σημείο 8 της παρούσας εισήγησης, κρίνεται ότι δεν αποτελεί επαρκή τεκμηρίωση ως προς τα προαναφερόμενα αποκλειστικά δικαιώματα, καθώς στο άρθρο 39 της ίδιας σύμβασης ορίζεται ότι οι υπεργολάβοι του ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΗ δεν θα αποτελούν “τρίτα μέρη” και κατά συνέπεια δεν υφίσταται προστατευόμενο δικαίωμα εμπιστευτικότητας ως προς αυτούς.

22. Κατά συνέπεια, από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στις προαναφερόμενες διατάξεις διαπιστώνεται ότι δεν προκύπτει η συνδρομή των προϋποθέσεων για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης εκ μέρους της Διοίκησης Αεροπορικής Υποστήριξης για το υποβληθέν αίτημα κατ’ εφαρμογή της περ. β της παρ. 1 του άρθρου 25 του Π.Δ. 60/2007. Επίσης, δεν προέκυψαν άλλα στοιχεία που να αιτιολογούν ειδικά και με επαρκή τεκμηρίωση την συνδρομή περιστάσεων που επιτρέπουν την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις λοιπές διατάξεις των άρθρων 24 ή 25 του Π.Δ. 60/2007.

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος η Αρχή ομόφωνα,

ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ

Τη μη αποδοχή του αιτήματος της Διοίκησης Αεροπορικής Υποστήριξης, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού για τη σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών ενημέρωσης/αναθεώρησης τεχνικής βιβλιογραφίας Αεροσκαφών VIP EMBRAER-135LR, EMBRAER-135BJ (LEGACY) και Πλατφόρμας αεροσκαφών Αερομεταφερόμενου Συστήματος Εγκαίρου Προειδοποίησης και Ελέγχου EMB-145 AEW&C συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 1.342.200,00 άνευ ΦΠΑ, για δύο (2) έτη λόγω μη συνδρομής των τασσόμενων από το νόμο προϋποθέσεων.

Αθήνα, 21/4/2015

Θεωρήθηκε

Ο Πρόεδρος

Δημήτριος Ράικος