



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

39 /2017

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 19^η Μαΐου του έτους δύο χιλιάδες δεκαεπτά (2017) ημέρα Παρασκευή και ώρα 09.30, και επί της οδού Λεωφόρος Κηφισίας 7, ΤΚ 11523 Αθήνα, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** σε συνεδρίαση μετά από σχετική πρόσκληση του Προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα μέλη της Αρχής.

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

Πρόεδρος: Γεώργιος Καταπόδης

Αναπ. Αντιπρόεδρος: Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης

Τακτικά Μέλη: Δημήτριος Σταθακόπουλος

Μαρία Στυλιανίδου

Ερωφίλη Χριστοβασίλη

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

Γραμματέας: Μαρία Αντωνοπούλου

Εισηγήτρια: Μαρία Μανδράκη, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια κ. Μανδράκη καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων της Δ/σης Νομικών Υπηρεσιών κ. Χριστίνα Καξιρή, οι οποίες αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, αναφορικά με την προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση για την προμήθεια φαρμακευτικών ιδιοσκευασμάτων για συγκεκριμένες δραστικές ουσίες προς κάλυψη των αναγκών του 251 Γενικού Νοσοκομείου Αεροπορίας (ΓΝΑ) βάσει συμφωνίας – πλαίσιο διάρκειας τεσσάρων (4) ετών συνολικής εκτιμώμενης δαπάνης 4.739.643,28 € συ-

μπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. (ήτοι καθαρό ποσό 4.471.361,50 + Φ.Π.Α. 6%) κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 του ν.4412/2016 .

1.Με το υπ' αριθ. πρωτ. Φ.831/ΑΔ.640/Σ.223/20.04.2017 έγγραφο της Διοίκησης Αεροπορικής Υποστήριξης, Δ/νσης Οικονομικού Προμήθειας Υλικών Στρατοπεδίας- Υγειονομικού – Μετεωρολογικού Υλικού προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή) που παρελήφθη στις 02.05.2017 (αριθ. πρωτ. εισερχ. 2860), η Διοίκηση Αεροπορικής Υποστήριξης αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 του ν.4412/2016, για την προμήθεια φαρμακευτικών ιδιοσκευασμάτων για συγκεκριμένες δραστικές ουσίες προς κάλυψη των αναγκών του 251 Γενικού Νοσοκομείου Αεροπορίας (ΓΝΑ) βάσει συμφωνίας – πλαίσιο διάρκειας τεσσάρων (4) ετών συνολικής εκτιμώμενης δαπάνης 4.739.643,28 € συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. (6%), ήτοι καθαρό ποσό 4.471.361,50 + Φ.Π.Α. (6%).

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

2. Από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα ακόλουθα:

2.1. Με τη Φ.831/ΑΔ.1189/Σ.320/11-1-13/ΥΠΕΘΑ/ΔΑΥ/Γ2/3 απόφαση του Υφυπουργού Εθνικής Άμυνας εγκρίθηκε η αναγκαιότητα-σκοπιμότητα της προμήθειας των εν θέματι υλικών και δόθηκε εντολή στην Υπηρεσία Προμηθειών της Πολεμικής Αεροπορίας (ΥΠ/ΠΑ) να διενεργήσει ανοιχτό διαγωνισμό, με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή, για τη σύναψη συμφωνίας – πλαίσιο διάρκειας τεσσάρων (4) ετών, με σκοπό την κάλυψη των αναγκών του 251 Γενικού Νοσοκομείου Αεροπορίας (251 ΓΝΑ) σε φαρμακευτικά ιδιοσκευάσματα (Φ.Ι.), εντός συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης (σε βάθος τετραετίας) ποσού 9.053.618,60€ συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.

Σε εκτέλεση της ανωτέρω εντολής διενέργειας διαγωνισμού, η ΥΠ/ΠΑ προέβη στη σύνταξη και δημοσίευση της υπ' αριθμ. Δ.20/13 διακήρυξης για την προμήθεια φαρμακευτικών ιδιοσκευασμάτων του 251 ΓΝΑ. Μετά την ολοκλήρωση της διαγωνιστικής διαδικασίας, η αρμόδια επιτροπή της ΥΠ/ΠΑ υπέβαλε το από 09-09-13 Πρακτικό Αξιολόγησης των Δικαιολογητικών Συμμετοχής και Τεχνικών Προσφορών, με το οποίο εισηγήθηκε την αποδοχή των προσφορών των εταιρειών «DEMO A.B.E.E.», «BIANEΞ A.E.», «ΑΝΦΑΡΜ ΕΛΛΑΣ Α.Ε.», «ΦΑΡΜΑΣΕΡΒ – ΛΙΛΛΥ ΑΕΒΕ» και «MSD ΦΑΡΜΑΚΕΥΤΙΚΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ & ΕΜΠΟΡΙΚΗ Α.Ε.» για τα είδη με α/α 1, 5, 9, 10 και 13 της Διακήρυξης Δ.20/13 ενώ αναφέρει ότι δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά για τα είδη με α/α 2, 3, 4, 6, 7, 8, 11,12, 14, 15 και 16 της Διακήρυξης Δ.20/13.

Με τη Φ.831/ΑΔ.16590/Σ.3850/28-11-14/ΥΠΕΘΑ/ΔΑΥ/Γ2/3 απόφαση κ.ΥΦΕΘΑ κατακυρώθηκαν τα αποτελέσματα του Δ.20/13 για πέντε (5) δραστικές ουσίες (α/α 1, 5, 9, 10 και 13 του Παραρτήματος «Γ» της Διακήρυξης Δ.20/13) σύμφωνα με την εισήγηση της επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού στο από 13-3-14 πρακτικό της και δόθηκε εντολή για την υπογραφή οικείας συμφωνίας-πλαίσιο. Επίσης δόθηκε εντολή για τη διενέργεια επαναληπτικού διαγωνισμού με τροποποιημένους όρους, όσον αφορά στην ισχύουσα νομοθεσία και όμοιες τεχνικές προδιαγραφές και επιμέρους αξίες, για έντεκα (11) δραστικές ουσίες (α/α 2, 3, 4, 6, 7, 8, 11, 12, 14, 15 και 16 του Παραρτήματος «Γ» της Διακήρυξης Δ.20/13) για τις οποίες δεν κατατέθηκαν προσφορές.

2.2. Σε εκτέλεση της ανωτέρω απόφασης, η ΥΠ/ΠΑ προέβη στην προκήρυξη του Ηλεκτρονικού Ανοιχτού Επαναληπτικού Διαγωνισμού με αριθμό **ΔΕ 14/15, συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 5.921.402,53 € με ΦΠΑ 6%, (ήτοι καθαρό ποσό 5.586.228,80€) για τα είδη με μηδενική συμμετοχή (α/α 2, 3, 4, 6, 7, 8, 11, 12, 14, 15 και 16 του Παραρτήματος «Γ» της Διακήρυξης Δ.20/13)**

2.3. Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης απεστάλη για δημοσίευση: (α) Στην Υπηρεσία Επίσημων Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης (για το συμπλήρωμα της Επίσημης Εφημερίδας της Ευρωπαϊκής Ένωσης), στις 4/12/2015 (β) Στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της

Κυβέρνησης, στις 8/12/2015 (γ) Στον ελληνικό τύπο και συγκεκριμένα στις Ημερήσιες Οικονομικές εφημερίδες «ΧΡΗΜΑΤΙΣΤΗΡΙΟ», «ΝΑΥΤΕΜΠΟΡΙΚΗ» και «ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ», στις 8/12/2015. Επίσης περιλήψη της διακήρυξης αναρτήθηκε: (α) Στον ιστότοπο του Προγράμματος ΔΙΑΥΓΕΙΑ στις 8/12/15, με ΑΔΑ Ω2Φ86-49Ψ. (β) Στον ιστότοπο του Κεντρικού Ηλεκτρονικού Μητρώου Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) στις 8/12/15, με ΑΔΑΜ 15PROC003447222. (3) Περιλήψη της διακήρυξης αναρτήθηκε στον πίνακα ανακοινώσεων της ΥΠ/ΠΑ και απεστάλη για ανάρτηση στα βιοτεχνικά, επαγγελματικά, βιομηχανικά και εμπορικά Επιμελητήρια, καθώς και στη Γενική Γραμματεία Βιομηχανίας/Δνση Μικρών και Μεσαίων Επιχειρήσεων (πρώην Ελληνικό Οργανισμό Μικρομεσαίων Μεταποιητικών Επιχειρήσεων και Χειροτεχνίας- ΕΟΜΜΕΧ). Το πλήρες σώμα της διακήρυξης του διαγωνισμού αναρτήθηκε σε ηλεκτρονική μορφή στην επίσημη ιστοσελίδα της ΠΑ (www.haf.gr), καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ (www.promitheus.gov.gr) με κωδικό διαγωνισμού 18058.

2.4. Στην εν λόγω πρόσκληση υποβολής προσφορών (διακήρυξη) αναφέρονται τα εξής ουσιώδη: Η διακήρυξη αφορά σε ηλεκτρονικό ανοικτό διαγωνισμό, σε ευρώ (€), ως επανάληψη του διενεργηθέντος Δ.20/13 (για ορισμένα είδη), με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή (ανά δραστική ουσία), με σκοπό τη σύναψη συμφωνίας-πλαίσιο ανά δραστική ουσία, διάρκειας τεσσάρων (4) ετών, για την προμήθεια φαρμακευτικών ιδιοσκευασμάτων (Φ.Ι) του 251ΓΝΑ, συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας ποσού 5.586.228,80€ [για μια τετραετία, συμπεριλαμβανομένων κρατήσεων και επιβαρυνόμενο με ΦΠΑ 6% (ήτοι 1.396.557,20 € ετησίως)] ή 5.921.402,53€ [για μια τετραετία, συμπεριλαμβανομένων κρατήσεων και του αναλογούντος ΦΠΑ 6% (ήτοι 1.480.350,63€ ετησίως)].

Στη συμφωνία-πλαίσιο ανά δραστική ουσία θα εγγραφούν μέχρι τέσσερις (4) οικονομικοί φορείς, εφόσον υπάρχει επαρκής αριθμός οικονομικών φορέων που πληρούν τα κριτήρια επιλογής ή/και αποδεκτές προσφορές που ανταποκρίνονται στα κριτήρια ανάθεσης. Σε περίπτωση ανάδειξης μικρότερου αριθμού οικονομικών φορέων, θα συμπεριληφθούν όλοι στη συμφωνία-πλαίσιο. Για τη διαδικασία σύναψης των εκτελεστικών έκαστης εκ των συμφωνιών-πλαίσιο συμβάσεων (στάδιο call-offs), απαιτείται η υποβολή από τους συμμετέχοντες σε αυτές, νέας κλειστής οικονομικής προσφοράς.

Η διαδικασία διεξαγωγής του διαγωνισμού ανά στάδιο και η υλοποίηση της προμήθειας καθορίζονται στα ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΑ που επισυνάπτονται στην παρούσα και αποτελούν αναπόσπαστο μέρος αυτής :

1.	ΓΕΝΙΚΟΙ ΟΡΟΙ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ	ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ «Α»
2.	ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ	ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ «Β»
3.	ΕΤΗΣΙΕΣ ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ ΣΕ ΦΑΡΜΑΚΕΥΤΙΚΑ ΙΔΙΟΣΚΕΥΑΣΜΑΤΑ ΑΝΑ ΔΡΑΣΤΙΚΗ ΟΥΣΙΑ	ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ «Γ»
4.	ΥΠΟΔΕΙΓΜΑΤΑ ΕΓΓΥΗΤΙΚΩΝ ΕΠΙΣΤΟΛΩΝ	ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ «Δ»
5.	ΣΧΕΔΙΟ ΣΥΜΦΩΝΙΑΣ-ΠΛΑΙΣΙΟ	ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ «Ε»
6.	ΣΧΕΔΙΟ ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ	ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ «ΣΤ»

2.5. Στο άρθρο 3 της διακήρυξης με τίτλο “οικονομικές προσφορές” αναφέρονται τα εξής:

2. Παρέχεται η δυνατότητα στους συμμετέχοντες στο διαγωνισμό να προσφέρουν για κάθε δραστική ουσία περισσότερα του ενός φαρμακευτικά σκευάσματα. Στην περίπτωση αυτή θα πρέπει να υποβάλλονται για κάθε σκεύασμα τα προβλεπόμενα από τους όρους της παρούσας διακήρυξης δικαιολογητικά.

3. Οικονομικές προσφορές που θα υπερβαίνουν τις ισχύουσες, κατά την ημερομηνία κατάθεσης προσφορών, νοσοκομειακές τιμές της κρατικής διατίμησης του Υπουργείου Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης των φαρμακευτικών ιδιοσκευασμάτων, θα απορρίπτονται ως απαράδεκτες.

4. Η αξιολόγηση-κατάταξη των προσφορών για την επιλογή των προμηθευτών με τους οποίους θα συναφθεί η συμφωνία-πλαίσιο θα πραγματοποιηθεί ως κάτωθι :

α. Οι προσφορές για τα σκευάσματα ανά δραστική ουσία θα ταξινομηθούν κατ' αύξουσα σειρά βάσει του κριτηρίου αξιολόγησης (προσφερόμενη τιμή).

β. Από την κατάταξη αυτή θα επιλεγούν τέσσερα (4) το μέγιστο διαφορετικά σκευάσματα που προσφέρονται στη χαμηλότερη τιμή.

γ. Εάν κατά την παραπάνω διαδικασία διαπιστωθεί η ύπαρξη ισότιμων προσφορών για τα ίδια σκευάσματα, η επιτροπή του διαγωνισμού θα προβαίνει σε διαπραγμάτευση με τους προσφέροντες, με σκοπό την ανάδειξη αυτών που με κριτήριο τη χαμηλότερη τιμή για κάθε σκεύασμα, θα συμπεριληφθούν τελικά στη συμφωνία-πλαίσιο.

δ. Στη συμφωνία-πλαίσιο τελικά θα συμπεριληφθούν από ένα (1) μέχρι τέσσερα (4) διαφορετικά σκευάσματα, τα οποία δύναται να προσφέρονται και από τον ίδιο προμηθευτή.

5. Η διαδικασία ανάθεσης των εκτελεστικών συμβάσεων αναφέρεται στα άρθρα 13 και 14 των Γενικών Όρων της διακήρυξης (Παράρτημα «Α»). Ειδικότερα η αξιολόγηση των προσφορών κατά το στάδιο των *call-offs* θα πραγματοποιείται ως εξής :

α. Οι οικονομικές προσφορές για κάθε σκεύασμα ανά δραστική ουσία, θα ταξινομούνται σε αύξουσα σειρά βάσει του κριτηρίου αξιολόγησης (χαμηλότερη τιμή).

β. Η ανάθεση της προμήθειας θα πραγματοποιείται, αναλόγως του πλήθους των συμμετεχόντων που τελικά θα αναδειχθούν για κάθε δραστική ουσία, με την κάτωθι ποσόστωση :

(1) Συμφωνία-πλαίσιο με τέσσερις (4) συμμετέχοντες :

(α) Πρώτος μειοδότης (αυτός με τη χαμηλότερη τιμή) : το 50% της προκηρυχθείσας ποσότητας.

(β) Δεύτερος μειοδότης (αυτός με τη δεύτερη χαμηλότερη τιμή) : το 25% της προκηρυχθείσας ποσότητας.

(γ) Τρίτος μειοδότης (αυτός με την τρίτη χαμηλότερη τιμή) : το 15% της προκηρυχθείσας ποσότητας.

(δ) Τέταρτος μειοδότης (αυτός με την τέταρτη χαμηλότερη τιμή) : το 10% της προκηρυχθείσας ποσότητας.

(2) Συμφωνία-πλαίσιο με τρεις (3) συμμετέχοντες :

(α) Πρώτος μειοδότης (αυτός με τη χαμηλότερη τιμή) : το 50% της προκηρυχθείσας ποσότητας.

(β) Δεύτερος μειοδότης (αυτός με τη δεύτερη χαμηλότερη τιμή) : το 30% της προκηρυχθείσας ποσότητας.

(γ) Τρίτος μειοδότης (αυτός με την τρίτη χαμηλότερη τιμή) : το 20% της προκηρυχθείσας ποσότητας.

(3) Συμφωνία-πλαίσιο με δύο (2) συμμετέχοντες :

(α) Πρώτος μειοδότης (αυτός με τη χαμηλότερη τιμή): το 60% της προκηρυχθείσας ποσότητας.

(β) Δεύτερος μειοδότης (αυτός με τη δεύτερη χαμηλότερη τιμή): το 40% της προκηρυχθείσας ποσότητας.

(4) Στη συμφωνία-πλαίσιο με ένα (1) συμμετέχοντα, η προμήθεια θα πραγματοποιείται εξ' ολοκλήρου από τον ανάδοχο, μετά από διαπραγματεύσεις επί της προσφερόμενης τιμής.

Στο άρθρο 6 με τίτλο "Αντικείμενο Προμήθειας" αναφέρεται:

1. Η παρούσα διακήρυξη αφορά στην προμήθεια φαρμακευτικών ιδιοσκευασμάτων (Φ.Ι) του 251ΓΝΑ, με σκοπό τη σύναψη συμφωνίας-πλαίσιο ανά δραστική ουσία, διάρκειας τεσσάρων (4) ετών, συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας ποσού 5.586.228,80€ [για μια τετραετία, συμπεριλαμβανομένων κρατήσεων και επιβαρυνόμενο με ΦΠΑ 6% (ήτοι 1.396.557,20 € ετησίως)] ή 5.921.402,53€ [για μια τετραετία, συμπεριλαμβανομένων κρατήσεων και του αναλογούντος ΦΠΑ 6% (ήτοι 1.480.350,63€ ετησίως)].

2. Η προμήθεια θα πραγματοποιηθεί σύμφωνα με την τεχνική περιγραφή και τις απαιτήσεις της Υπηρεσίας, που επισυνάπτονται στην παρούσα διακήρυξη ως Παράρτημα «Γ».

3. Δύναται να κατατεθεί στο διαγωνισμό προσφορά για το σύνολο ή μέρος των υπό προμήθεια ειδών, υποχρεωτικά όμως για τη συνολική ποσότητα του κάθε είδους.

4. Στη συμφωνία-πλαίσιο θα εγγραφούν έως τέσσερις (4) το ανώτερο μειοδότες ανά δραστική ουσία, εκτός και αν έχουν προκριθεί λιγότεροι προμηθευτές που πληρούν τα κριτήρια και τις προϋποθέσεις της Υπηρεσίας, οπότε και θα συμπεριληφθούν όλοι σε αυτή (οι υποψήφιοι προμηθευτές που θα προσφέρουν τις τέσσερις (4) μικρότερες τιμές για κάθε σκεύασμα ανά είδος δραστικής ουσίας, θα εγγραφούν στη συμφωνία-πλαίσιο). Παρέχεται η δυνατότητα στους συμμετέχοντες στο διαγωνισμό να προσφέρουν για κάθε δραστική ουσία περισσότερα του ενός φαρμακευτικά σκευάσματα.

**ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ «Γ»
ΕΤΗΣΙΕΣ ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ ΣΕ ΦΑΡΜΑΚΕΥΤΙΚΑ ΙΔΙΟΣΚΕΥΑΣΜΑΤΑ ΑΝΑ ΔΡΑΣΤΙΚΗ ΟΥΣΙΑ**

Α/Α	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΥΛΙΚΟΥ	ΑΤC	ΜΜ	ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗ ΕΤΗΣΙΑ ΠΟΣΟΤΗΤΑ	ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΘΕΙΣΑ ΑΞΙΑ ΑΝΕΥ ΦΠΑ 6%	
					ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΟΣ	ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΤΙΜΗ
1	Σύμπλοκο ανθρώπινης προθρομβίνης	B02BD01	BT	600	169,34 €	101.604,00 €
2	Αντιθρομβίνη ΙΙΙ 1000IU	B01AB02	AMP	720	225,46 €	162.331,20 €
3	Τιγκεκυκλίνη 50mg/5ml pd.sol.inf.	J01AA12	BT	4.000	36,42 €	145.680,00 €
4	Ανιντουλαφουτζίνη 10mg	J02AX06	BT	520	282,50 €	146.900,00 €
5	Βορτεζομίμη	L01XX32	BT	220	824,34 €	181.354,80 €
6	Λεναλιδομίδη hard caps 21 x 25mg	L04AX04	TT	504	236,65 €	119.271,60 €
7	Παντιτουμουμάμπη 400mg/20ml vial	L01XC08	BT	85	1.314,90 €	111.766,50 €
8	Μπεβακιζουμάμπη inj.sol.100mg/4ml	L01XC07	BT	380	258,72 €	98.313,60 €
9	Ιτροκοναζόλη 250MG VIAL	J02AC02	BT	1.800	54,09 €	97.362,00 €
10	Λιπιδικό Σύμπλεγμα Αμφοτερικίνης Β Inj.50 mg	J02AA01	BT	1.800	76,00 €	136.800,00 €
11	Πεγκφιλγκραστίμη inj 0,6ml x 10mgr/ml	L03AA13	BT	134	710,25 €	95.173,50 €
ΣΥΝΟΛΟ ΕΤΗΣΙΑΣ ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΘΕΙΣΑΣ ΑΞΙΑΣ :						1.396.557,20 €
ΦΠΑ 6%						83.793,43 €
ΣΥΝΟΛΟ ΕΤΗΣΙΑΣ ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΘΕΙΣΑΣ ΑΞΙΑΣ ΜΕ ΦΠΑ :						1.480.350,63 €
ΣΥΝΟΛΟ ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΘΕΙΣΑΣ ΑΞΙΑΣ ΣΕ ΒΑΘΟΣ ΤΕΤΡΑΕΤΙΑΣ ΜΕ ΦΠΑ:						5.921.402,53 €

2.6. Σύμφωνα δε με τα διαλαμβανόμενα για την οικονομική προσφορά, στην εν λόγω διακήρυξη αναφέρεται: *Οι τιμές κατά τη διάρκεια της συμφωνίας-πλαίσιο δύνανται να αναπροσαρμόζονται βάσει των νοσοκομειακών τιμών της κρατικής διατίμησης του Υπουργείου Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης. Επισημαίνεται ότι κατά την αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών για τη σύναψη των εκτελεστικών συμβάσεων, η τιμή των σκευασμάτων στις εκτελεστικές συμβάσεις, σε καμία περίπτωση δε θα υπερβαίνει το χρηματικό όριο που θα διαμορφώνεται από την ισχύουσα νοσοκομειακή τιμή της κρατικής διατίμησης του Υπουργείου Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης, μειωμένη κατά το ποσοστό έκπτωσης που θα προκύπτει, βάσει της οικονομικής προσφοράς που θα έχει κατατεθεί από τον προμηθευτή για την ανάδειξη του στη συμφωνία-πλαίσιο. Κατά το στάδιο επομένως των εκτελεστικών συμβάσεων, θα πρέπει ο προμηθευτής να προσφέρει τουλάχιστον την έκπτωση που θα αναγράφεται στο σχετικό Παράρτημα της συμφωνίας-πλαίσιο, επί της νοσοκομειακής τιμής που θα ισχύει κατά το παραπάνω στάδιο (call – offs).*

Και στη συνέχεια: *Η τιμή των σκευασμάτων στις εκτελεστικές συμβάσεις, σε καμία περίπτωση δε θα υπερβαίνει το χρηματικό όριο που θα διαμορφώνεται από την ισχύουσα νοσοκομειακή τιμή της κρατικής διατίμησης του Υπουργείου Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης, μειωμένη κατά το ποσοστό έκπτωσης που θα προκύπτει, βάσει της οικονομικής προσφοράς που θα κατατεθεί από τον ανάδοχο για την ανάδειξη του στη συμφωνία-πλαίσιο. **Το εν λόγω ποσοστό θα προσδιοριστεί κατά την οικονομική αξιολόγηση από την επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού και θα αναγραφεί στη συμφωνία-πλαίσιο, για όσα φαρμακευτικά σκευάσματα θα συμπεριληφθούν σε αυτή.***

2.7. Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 21η Ιανουαρίου 2016 με καταληκτική ημερομηνία την 28^η Ιανουαρίου 2016. Μετά την ολοκλήρωση της διαγωνιστικής διαδικασίας, η αρμόδια επιτροπή της ΥΠ/ΠΑ υπέβαλε το από 29-2-16 Πρακτικό Αξιολόγησης των Δικαιολογητικών Συμμετοχής και Τεχνικών Προσφορών, με το οποίο εισηγήθηκε, μεταξύ άλλων, τη ματαίωση των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού για τα είδη του Παραρτήματος «Γ» της Διακήρυξης ΔΕ.14/15, με αύξοντες αριθμούς 1, 2, 3, 4, 6, 7, 8, 10 και 11, λόγω μηδενικής προσέλευσης οικονομικών φορέων.

Με τη Φ.831/ΑΔ.1573/Σ.404/17-3-16/ΔΑΥ/Γ2/3 απόφαση της Διοίκησης Αεροπορικής Υποστήριξης (ΔΑΥ), έγινε αποδεκτή η από 29-2-16 γνωμοδότηση της επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού επί των αποτελεσμάτων αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών, σύμφωνα με το ανωτέρω πρακτικό.

Με τη Φ.831/ΑΔ.2378/Σ.680/30-5-16/ΔΑΥ/Γ2/3 απόφαση της Διοίκησης Αεροπορικής Υποστήριξης (ΔΑΥ), έγινε αποδεκτή η από 13-5-16 γνωμοδότηση της επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού επί των αποτελεσμάτων αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών, σύμφωνα με το από 13-5-16 πρακτικό αξιολόγησης και το από 7-4-16 πρακτικό αποσφράγισης, λαμβάνοντας υπόψη και τα διαθέσιμα συγκριτικά στοιχεία για την αξιολόγηση των κατατεθεισών προσφορών και έγιναν αποδεκτές η οικονομική προσφορά της εταιρείας «ΚΟΠΕΡ ΦΑΡΜΑΚΟΒΙΟΜΗΧΑΝΙΑ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» για την προμήθεια του είδους με Α/Α 9 και η οικονομική προσφορά της εταιρείας «JANSSEN-CILAG ΦΑΡΜΑΚΕΥΤΙΚΗ Α.Ε.Β.Ε.» για την προμήθεια του είδους με Α/Α 5.

Με τη Φ.831/ΑΔ.639/Σ.222/12-4-17/ΥΠΕΘΑ/ΔΑΥ/Γ3/3 απόφαση του Αναπληρωτή Υπουργού Εθνικής Άμυνας, κατακυρώθηκαν τα αποτελέσματα του ΔΕ.14/15 για δύο (2) δραστικές ουσίες σύμφωνα με την εισήγηση της επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού στο από 20-7-16 πρακτικό της και δόθηκε εντολή για την υπογραφή οικείας συμφωνίας-πλαίσιο. Επίσης εγκρίθηκε η ματαίωση των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού για εννέα (9) δραστικές ουσίες για τις οποίες δεν κατατέθηκαν προσφορές, σύμφωνα με το από 28-7-16 συμπληρωματικό πρακτικό της επιτροπής. Επί των ανωτέρω και κατά του κύρους του διαγωνισμού ΔΕ.14/15 δεν υποβλήθηκαν ενστάσεις -προσφυγές και δεν εκκρεμούν ένδικα μέσα.

2.8. Κατόπιν των ανωτέρω, η Διοίκηση Αεροπορικής Υποστήριξης αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, κατ' άρθρο 32 παρ. 2 περ. α του ν.4412/2016, υποβάλλοντας και το σχετικό Σχέδιο Απόφασης του Αναπληρωτή Υπουργού Εθνικής Άμυνας, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 του ν.4412/2016, για την προμήθεια φαρμακευτικών ιδιοσκευασμάτων για συγκεκριμένες δραστικές ουσίες προς κάλυψη των αναγκών του 251 Γενικού Νοσοκομείου Αεροπορίας (ΓΝΑ) βάσει συμφωνίας – πλαίσιο

διάρκειας τεσσάρων (4) ετών, με τους ίδιους όρους και προϋπολογισθείσες αξίες της διακήρυξης με αριθμ. ΔΕ.14/15 ανοικτού επαναληπτικού διαγωνισμού και χωρίς τροποποίηση αυτών, για τα είδη με μηδενική συμμετοχή (δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά), όπως αποτυπώνεται στον κάτωθι πίνακα:

ΥΠΟ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΦΑΡΜΑΚΕΥΤΙΚΑ ΙΔΙΟΣΚΕΥΑΣΜΑΤΑ ΑΝΑ ΔΡΑΣΤΙΚΗ ΟΥΣΙΑ (ΔΕ.14/15)

Α/Α	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΥΛΙΚΟΥ	ΑΤC	ΜΜ	ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗ ΕΤΗΣΙΑ ΠΟΣΟΤΗΤΑ	ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΘΕΙΣΑ ΑΞΙΑ ΑΝΕΥ ΦΠΑ		ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΕΣ ΠΟΥ ΔΥΝΑΝΤΑΙ ΝΑ ΤΟ ΠΡΟΜΗΘΕΥΣΟΥΝ
					ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΟΣ	ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΤΙΜΗ	
1	Σύμπλοκο ανθρώπινης προθρομβίνης (α/α 2 της Δ.20/13)	B02BD01	BT	600	169,34 €	101.604,00€	«CSL BEHRING Μ.ΕΠΕ» Χατζηγιάννη Μέξη 5 11528 Αθήνα Τηλ.:2107255660 Φαξ.:2107255663
2	Αντιθρομβίνη ΙΙΙ 1000IU (α/α 3 της Δ.20/13)	B01AB02	AMP	720	225,46 €	162.331,20 €	«CSL BEHRING Μ.ΕΠΕ» Χατζηγιάννη Μέξη 5 11528 Αθήνα Τηλ.:2107255660 Φαξ.:2107255663
3	Τιγκεκυλίνη 50mg/5ml pd.sol.in f. (α/α 4 της Δ.20/13)	J01AA12	BT	4000	36,42 €	145.680,00 €	«PFIZER HELLAS» Λ.Μεσογείων 265 Ν.Ψυχικό 15451 Τηλ.:2106785800
4	Ανιντουλαφουζίνη 10mg (α/α 6 της Δ.20/13)	J02AX06	BT	520	282,50 €	146.900,00 €	«PFIZER HELLAS» Λ.Μεσογείων 265 Ν.Ψυχικό 15451 Τηλ.:2106785800
6	Λεναλιδομίδη hard caps 21x25mg (α/α 8 της Δ.20/13)	L04AX04	TT	504	236,65 €	119.271,60 €	«GENESIS ΦΑΡΜΑ ΑΕ» Λ.Κηφισίας 270 ΤΚ 15232 Χαλάνδρι Αθήνα Τηλ.:2108771500 Φαξ.:210689387

)						7
7	Παντιτο ουμουμά μπη 400mg/ 20ml vial (α/α 11 της Δ.20/13)	L01XC0 8	BT	85	1.314,90 €	111.766,50€	«AMGEN ΕΛΛΑΣ» Γραβιάς 4 15125 Μαρούσι Τηλ.:210344700 0 Φαξ.:210344705 0
8	Μπεβακ ιζουμάμ πη inj.sol.1 00mg/4 ml (α/α 12 της Δ.20/13)	L01XC0 7	BT	380	258,72 €	98.313,60 €	«ROCHE HELLAS » Αλαμάνας & Δελφών 15125 Μαρούσι Τηλ.:210616610 0 Φαξ.:210610677 3
10	Λιπιδικό Σύμπλεγ μα Αμφοτε ρικίνης B Inj.50 mg (α/α 15 της Δ.20/13)	J02AA0 1	BT	1800	76,00 €	136.800,00 €	«GILEAD SCIENCES ΕΛΛΑΣ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠ Η» Ριζούντος 2 Ελληνικό 16777 Τηλ.:210893010 0 Φαξ.:210961826 0
11	Πεγκφιλ γκραστί μη inj 0,6ml x 10mgr/ ml (α/α 16 της Δ.20/13)	L03AA1 3	BT	134	710,25 €	95.173,50 €	«AMGEN ΕΛΛΑΣ » Γραβιάς 4 15125 Μαρούσι Τηλ.:210344700 0 Φαξ.:210344705 0
ΣΥΝΟΛΟ ΕΤΗΣΙΑΣ ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΘΕΙΣΑΣ ΑΞΙΑΣ						1.117.840,40€	
ΦΠΑ 6%						67.070,42€	
ΣΥΝΟΛΟ ΕΤΗΣΙΑΣ ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΘΕΙΣΑΣ ΑΞΙΑΣ ΜΕ ΦΠΑ						1.184.910,82€	
ΣΥΝΟΛΟ ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΘΕΙΣΑΣ ΑΞΙΑΣ ΣΕ ΒΑΘΟΣ ΤΕΤΡΑΕΤΙΑΣ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ						4.471.361,60€	
ΣΥΝΟΛΟ ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΘΕΙΣΑΣ ΑΞΙΑΣ ΣΕ ΒΑΘΟΣ ΤΕΤΡΑΕΤΙΑΣ ΜΕ ΦΠΑ 6%						4.739.643,28€	

2.9. Όσον αφορά στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης και προκειμένου να αναπτυχθεί ανταγωνισμός, όπως αναφέρεται σχετικά στο με αριθμ. Φ.831/ΑΔ.640/Σ.223/20.04.2017 έγγραφο της Διοίκησης Αεροπορικής Υποστήριξης, θα κληθούν να συμμετάσχουν οι εταιρείες «CSL BEHRING Μ.ΕΠΕ», «PFIZER HELLAS», GENESIS ΦΑΡΜΑ ΑΕ», «AMGEN HELLAS», «ROCHE HELLAS» και «GILEAD SCIENCES ΕΛΛΑΣ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ», οι οποίες είναι κάτοχοι αδειών κυκλοφορίας και αντίστοιχοι διανομείς στην ελληνική αγορά φαρμακευτικών ιδιοσκευασμάτων ανά δραστική ουσία. Σύμφωνα με τα στοιχεία που προσκόμισε η Διεύθυνση Φαρμακευτικού Τομέα του 251 ΓΝΑ στην ΥΠ/ΠΑ, η εταιρεία «CSL BEHRING Μ.ΕΠΕ» παρουσιάζεται ως κάτοχος αδειάς κυκλοφορίας των φαρμακευτικών ιδιοσκευασμάτων (Φ.Ι.) με δραστική ουσία «Σύμπλοκο ανθρώπινης προθρομβίνης» (α/α 1 της ΔΕ.14/15) και «Αντιθρομβίνη ΙΙΙ 1000ΙΙΙ» (α/α 2 της ΔΕ.14/15). Η εταιρεία «PFIZER HELLAS» παρουσιάζεται ως κάτοχος αδειάς κυκλοφορίας των φαρμακευτικών ιδιοσκευασμάτων (Φ.Ι.) με δραστική ουσία «Τιγκεκυκλίνη 50mg/5ml pd.sol.inf.» (α/α 3 της ΔΕ.14/15) και «Ανιντουλαφουτζίνη 10mg» (α/α 4 της ΔΕ.14/15. Η εταιρεία «GENESIS ΦΑΡΜΑ ΑΕ» παρουσιάζεται ως κάτοχος αδειάς κυκλοφορίας των φαρμακευτικών ιδιοσκευασμάτων (Φ.Ι.) με δραστική ουσία «Λεναλιδομίδα hard caps 21x25mg» (α/α 6 της ΔΕ.14/15). Η εταιρεία ««AMGEN ΕΛΛΑΣ ΕΠΕ» παρουσιάζεται ως κάτοχος αδειάς κυκλοφορίας των φαρμακευτικών ιδιοσκευασμάτων (Φ.Ι.) με δραστική ουσία «Παντιτουμουάμπη 400mg/20ml vial» (α/α 7 της ΔΕ.14/15) και «Πεγκφιλγκραστίμη inj 0,6ml x 10mg/ml» (α/α 11 της ΔΕ.14/15). Η εταιρεία ««ROCHE HELLAS ΑΕ» παρουσιάζεται ως κάτοχος αδειάς κυκλοφορίας των φαρμακευτικών ιδιοσκευασμάτων (Φ.Ι.) με δραστική ουσία «Μπεβακίζουάμπη inj.sol.100mg/4ml» (α/α 8 της ΔΕ.14/15). Η εταιρεία «GILEAD SCIENCES ΕΛΛΑΣ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ» παρουσιάζεται ως κάτοχος αδειάς κυκλοφορίας των φαρμακευτικών ιδιοσκευασμάτων (Φ.Ι.) με δραστική ουσία «Λιπιδικό Σύμπλεγμα Αμφοτερικίνης Β Inj.50 mg» (α/α 10 της ΔΕ.14/15) .Επιπρόσθετα η διακήρυξη της διαπραγμάτευσης θα δημοσιευθεί στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης και στον ελληνικό τύπο σύμφωνα με το Ν.4412/16, όπως αναφέρεται σχετικά στο ως άνω έγγραφο.

II. Νομικό πλαίσιο

3. 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 (Α'47) 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/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 τις γενικές αρχές του ενωσιακού και εθνικού δικαίου [...]».

4. 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”.

Επίσης, στο άρθρο 2 παρ. 1 σημείο 10) του ν. 4412/2016 ορίζεται:

“Ως «συμφωνία - πλαίσιο» νοείται μία συμφωνία που συνάπτεται μεταξύ μιας ή ενός ή περισσότερων αναθετουσών αρχών/αναθετόντων φορέων και ενός ή περισσότερων οικονομικών φορέων, η οποία αποσκοπεί στον καθορισμό των όρων που διέπουν τις συμβάσεις που πρόκειται να συναφθούν κατά τη διάρ-

κεια συγκεκριμένης περιόδου, ιδίως όσον αφορά τις τιμές και, όπου ενδείκνυται, τις προβλεπόμενες ποσότητες,”

5. 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”.

6. Σύμφωνα με το άρθρο 5 του ίδιου νόμου: “Ός κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα: [...]γ) 209.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. Το κατώτατο όριο αυτό εφαρμόζεται επίσης στις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αυτές αφορούν προϊόντα που δεν εμπίπτουν στο Παράρτημα ΙΙΙ του Προσαρτήματος Α”.

7. Στο άρθρο 6 παρ. 1, 3 και 9 του ίδιου νόμου ορίζεται ότι: “Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαίρεσης ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης. [...] 3. Η επιλογή της χρησιμοποιούμενης μεθόδου για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης δεν γίνεται με σκοπό την αποφυγή της εφαρμογής οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου. Η σύμβαση δεν κατατέμενεται κατά τρόπο ώστε να αποφεύγεται η εφαρμογή οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. [...] 9. Όταν ένα σχέδιο αγοράς για την απόκτηση ομοιογενών αγαθών μπορεί να οδηγήσει σε ανάθεση συμβάσεων υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων, λαμβάνεται υπόψη κατά την εφαρμογή του άρθρου 5 περιπτώσεις β ' και γ' η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων αυτών των τμημάτων. Όταν η συνολική αξία των τμημάτων ισούται ή υπερβαίνει το κατώτατο όριο που προβλέπεται στο άρθρο 5, το παρόν Βιβλίο εφαρμόζεται στην ανάθεση κάθε τμήματος”.

8. Η διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α του ν. 4412/2016, ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, και στην οποία ορίζεται: “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) 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 αίτημα της”.

9. Το άρθρο 39 του ίδιου νόμου που ενσωματώνει τις διατάξεις του άρθρου 33 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ με τίτλο “Συμφωνίες – πλαίσιο” ορίζει τα εξής:

“ 1. Οι αναθέτουσες αρχές δύνανται να συνάπτουν συμφωνίες-πλαίσιο κατά την έννοια της περίπτωσης 10 της παραγράφου 1 του άρθρου 2 εφόσον εφαρμόζουν τις διατάξεις που προβλέπονται στο παρόν Βιβλίο (άρθρα 3 έως 221). Η διάρκεια μιας συμφωνίας-πλαίσιο δεν υπερβαίνει τα τέσσερα έτη, εκτός εξαιρετικών περιπτώσεων, δεόντως δικαιολογημένων, ιδίως λόγω του αντικειμένου της συμφωνίας-πλαίσιο.

2. Οι συμφωνίες – πλαίσιο οι οποίες συνάπτονται για χρονικό διάστημα μικρότερο των τεσσάρων ετών μπορεί να παραταθούν χωρίς όμως αυτές να υπερβούν το ανώτατο διάστημα των τεσσάρων ετών του προηγούμενου εδαφίου, εφόσον υπάρχει η σχετική πρόβλεψη παρατάσεως στα έγγραφα της σύμβασης. Η διάρκεια εκτέλεσης των επιμέρους συμβάσεων, που συνάπτονται εντός του χρόνου υλοποίησης της συμφωνίας – πλαίσιο, μπορεί να υπερβαίνουν το χρόνο λήξης της συμφωνίας- πλαίσιο.

3. Οι συμβάσεις που βασίζονται σε συμφωνία-πλαίσιο ανατίθενται, σύμφωνα με τις διαδικασίες που προβλέπονται στην παρούσα παράγραφο, καθώς και στις παρ. 4 και 5. Οι διαδικασίες αυτές μπορούν να εφαρμόζονται μόνο μεταξύ των αναθέτουσών αρχών που ορίζονται με σαφήνεια για το σκοπό αυτόν στην προκήρυξη διαγωνισμού ή την πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος και των οικονομικών φορέων που είναι συμβαλλόμενα μέρη της συμφωνίας-πλαίσιο που έχει συναφθεί. Οι συμβάσεις που βασίζονται σε συμφωνία-πλαίσιο δεν μπορούν σε καμία περίπτωση να συνεπάγονται ουσιώδεις τροποποιήσεις στους όρους της συμφωνίας-πλαίσιο, ιδίως στην περίπτωση που αναφέρεται στην παράγραφο 4.

4. Όταν συνάπτεται συμφωνία-πλαίσιο με ένα μόνο οικονομικό φορέα, οι συμβάσεις που βασίζονται σε αυτή τη συμφωνία-πλαίσιο ανατίθενται, σύμφωνα με τους όρους της συμφωνίας-πλαίσιο. Για την ανάθεση των συμβάσεων αυτών, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να διαβουλεύονται γραπτώς με τον οικονομικό φορέα που είναι συμβαλλόμενο μέρος στη συμφωνία-πλαίσιο, ζητώντας του, εάν χρειάζεται, να συμπληρώσει την προσφορά του.

5. Όταν συνάπτεται συμφωνία-πλαίσιο με περισσότερους του ενός οικονομικούς φορείς, η εν λόγω συμφωνία-πλαίσιο εκτελείται με έναν από τους κατωτέρω τρόπους:

α), σύμφωνα με τους όρους και τις προϋποθέσεις της συμφωνίας-πλαίσιο, χωρίς προκήρυξη νέου διαγωνισμού, εφόσον αναφέρονται όλοι οι όροι που διέπουν την παροχή των σχετικών έργων, υπηρεσιών και προμηθειών, και οι αντικειμενικές προϋποθέσεις για τον προσδιορισμό του συμβαλλόμενου στη συμφωνία-πλαίσιο οικονομικού φορέα που θα τις εκτελέσει· οι εν λόγω όροι αναγράφονται στα έγγραφα της σύμβασης για τη συμφωνία-πλαίσιο,

β) όταν στη συμφωνία-πλαίσιο αναφέρονται όλοι οι όροι που διέπουν την παροχή των σχετικών έργων, υπηρεσιών και αγαθών, εν μέρει χωρίς προκήρυξη νέου διαγωνισμού, σύμφωνα με την περίπτωση α', και εν μέρει με την προκήρυξη νέου διαγωνισμού μεταξύ των οικονομικών φορέων που είναι συμβαλλόμενα μέρη της συμφωνίας-πλαίσιο, σύμφωνα με την περίπτωση γ', εφόσον προβλέπεται τέτοια δυνατότητα από τις αναθέτουσες αρχές στα έγγραφα της σύμβασης για τη συμφωνία - πλαίσιο. Η επιλογή αν συγκεκριμένα έργα, αγαθά ή υπηρεσίες αγοράζονται κατόπιν προκήρυξης νέου διαγωνισμού ή άμεσα, σύμφωνα με τους όρους που ορίζονται στη συμφωνία-πλαίσιο, γίνεται με αντικειμενικά κριτήρια, τα οποία ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης για τη συμφωνία-πλαίσιο. Τα έγγραφα της σύμβασης προσδιορίζουν επίσης τους όρους του νέου διαγωνισμού. Οι δυνατότητες που προβλέπονται στο πρώτο εδάφιο της παρούσας περίπτωσης εφαρμόζονται επίσης σε οποιαδήποτε τμήμα μιας συμφωνίας-πλαίσιο για την οποία έχουν τεθεί όλοι οι όροι που διέπουν την παροχή των σχετικών έργων, υπηρεσιών και αγαθών, ανεξαρτήτως αν έχουν τεθεί όλοι οι όροι που διέπουν την παροχή των σχετικών έργων, υπηρεσιών και αγαθών για τα λοιπά τμήματα,

γ) αν στη συμφωνία-πλαίσιο δεν έχουν καθορισθεί όλοι οι όροι που διέπουν την παροχή έργων, υπηρεσιών και αγαθών, με νέο διαγωνισμό μεταξύ των οικονομικών φορέων που είναι συμβαλλόμενα μέρη της συμφωνίας- πλαίσιο.

6. Οι διαγωνισμοί που αναφέρονται στις περιπτώσεις β' και γ' της παραγράφου 5 βασίζονται στους ίδιους όρους με αυτούς που ίσχυαν για την ανάθεση της συμφωνίας-πλαίσιο, και, όπου κριθεί απαραίτητο, σε ακριβέστερα διατυπωμένους όρους και, όπου ενδείκνυται, σε άλλους όρους που αναφέρονται στα έγγραφα της σύμβασης για τη συμφωνία-πλαίσιο, σύμφωνα με την ακόλουθη διαδικασία:

α) για κάθε σύμβαση που πρόκειται να συναφθεί, οι αναθέτουσες αρχές διαβουλεύονται γραπτώς με τους οικονομικούς φορείς που είναι ικανοί να εκτελέσουν τη σύμβαση,

β) οι αναθέτουσες αρχές ορίζουν επαρκή προθεσμία για την υποβολή προσφορών για κάθε συγκεκριμένη σύμβαση, λαμβανομένων υπόψη παραμέτρων όπως η πολυπλοκότητα του αντικείμενου της σύμβασης και ο απαραίτητος χρόνος για την αποστολή των προσφορών,

γ) οι προσφορές υποβάλλονται γραπτώς και δεν ανοίγονται έως τη λήξη της προβλεπόμενης προθεσμίας απάντησης,

δ) οι αναθέτουσες αρχές αναθέτουν κάθε σύμβαση στον προσφέροντα που υπέβαλε την καλύτερη προσφορά, βάσει των κριτηρίων ανάθεσης που έχουν καθορισθεί στα έγγραφα της σύμβασης για τη συμφωνία-πλαίσιο.

7. Όταν το αντικείμενο της συμφωνίας - πλαίσιο με περισσότερους οικονομικούς φορείς υποδιαιρείται σε περισσότερα τμήματα, καλούνται σε διαβούλευση μόνο οι οικονομικοί φορείς των τμημάτων που ανταποκρίνονται στο εκάστοτε αντικείμενο της εκτελεστικής σύμβασης.

8. Στην περίπτωση των συμφωνιών – πλαίσιο με περισσότερους οικονομικούς φορείς, στο πλαίσιο των διαγωνισμών που αναφέρονται στις περιπτώσεις β' και γ' της παραγράφου 5:

α) κατά την υποβολή των προσφορών, εφαρμόζεται αναλόγως το άρθρο 79, προκειμένου οι οικονομικοί φορείς να αποδείξουν ότι εξακολουθούν να πληρούν τις σχετικές προϋποθέσεις, όπως έχουν καθοριστεί στα έγγραφα της σύμβασης για τη συμφωνία-πλαίσιο,

β) πριν από την ανάθεση κάθε σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή απαιτεί από τον/τους προσφέροντα/ες στον/στους οποίους έχει αποφασίσει να αναθέσει τη σύμβαση να υποβάλει/ουν ενημερωμένα σχετικά δικαιολογητικά, σύμφωνα με τα άρθρα 79 και 80, και κατά περίπτωση, το άρθρο 82. Κατά τα λοιπά εφαρμόζεται το άρθρο 79.

9. Οι συμφωνίες – πλαίσιο και οι εκτελεστικές αυτών συμβάσεις αποστέλλονται για προληπτικό έλεγχο στο Ελεγκτικό Συνέδριο, κατά τις οικείες διατάξεις.

10. Ειδικά, για δημόσιες συμβάσεις μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν συμφωνίες-πλαίσιο, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο παρόν άρθρο, μετά από σύμφωνη γνώμη του αρμόδιου τεχνικού συμβουλίου, όταν πρόκειται να παραχθεί σύνολο όμοιων μελετών ή ως άνω υπηρεσιών, για τις οποίες δεν είναι γνωστά εκ των προτέρων στοιχεία, όπως ιδίως ο ακριβής προσδιορισμός των επί μέρους συμβάσεων, οι χρόνοι έναρξης και λήξης εκπόνησης των επί μέρους μελετών ή παροχής τεχνικών υπηρεσιών, όπως και οι ακριβείς χώροι στους οποίους θα εκτελεσθούν οι συμβάσεις, μπορούν όμως να καθορισθούν οι τιμές και ενδεχομένως οι ποσότητες αυτών. Οι συμφωνίες - πλαίσιο συνάπτονται ιδίως για την εκτέλεση εργασιών υποστηρικτικών μελετών. Η μέγιστη αξία των συμφωνιών - πλαίσιο που συνάπτονται κατ' έτος απαγορεύεται να υπερβαίνει σε ποσοστό το είκοσι τοις εκατό (20%) των εγκεκριμένων ετήσιων πιστώσεων της αναθέτουσας αρχής για τις συμβάσεις της παρούσας παραγράφου, με εκτίμηση τετραετίας. Στον περιορισμό αυτό δεν υπόκεινται οι συμφωνίες - πλαίσιο που συνάπτονται για την προετοιμασία του Φακέλου Δημόσιας Σύμβασης, κατά το άρθρο 45."

10. Το άρθρο 61 του ν. 4412/2016 ορίζει: "1. Για συμβάσεις άνω των ορίων, ως χρόνος έναρξης της ανοικτής διαδικασίας, της κλειστής διαδικασίας, της ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, του ανταγωνιστικού διαλόγου και της σύμπραξης καινοτομίας, νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης σύμβασης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ένωσης ή της προκαταρκτικής προκήρυξης, όταν η τελευταία χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 26. 2. Ως χρόνος έναρξης της διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, νοείται η ημερομηνία αποστολής προς τους οικονομικούς φορείς της πρώτης πρόσκλησης συμμετοχής σε διαπραγμάτευση. 3. Ως χρόνος έναρξης ενός διαγωνισμού μελετών, νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης διαγωνισμού μελετών στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης. 4. Για συμβάσεις κάτω των ορίων αντί των παραγράφων 1 έως 3, εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 120".

11. Το άρθρο 379 παρ. 1 & 2 του ως άνω νόμου προβλέπει: "1. Η ισχύς των διατάξεων του παρόντος αρχίζει από τη δημοσίευση του παρόντος, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του. 2. Η ισχύς των άρθρων 22, 36, 37 της παραγράφου 2, του άρθρου 79, 258 και 259 αρχίζει, ως προς τους διαγωνισμούς μελετών, τις συμβάσεις έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών την 18η Απριλίου 2017, εκτός από τις περιπτώσεις όπου είναι υποχρεωτική η χρήση ηλεκτρονικών μέσων, σύμφωνα με τα άρθρα 33, 34 ή 35, την παράγραφο 3 του άρθρου 40, την παράγραφο 2 του άρθρου 65 ή το άρθρο 67 και των άρθρων 270, 271, 272, της παραγράφου 3 του άρθρου 274, της παραγράφου 2 του άρθρου 295 ή το άρθρο 297".

Εξάλλου, στην αιτιολογική έκθεση του ως άνω νόμου, στην τελευταία παράγραφο αυτής ορίζεται ότι: «κάθε αναφορά διατάξεων νόμου ή διοικητικών πράξεων σε διατάξεις των ν. 2286/1995, ν. 3669/2008, ν. 3316/2005, ν. 3886/2010, , π.δ. 59/2007, π.δ. 60/2007, π.δ. 118/2007 και της υπουργικής απόφασης 11389/1993, ισχύει ως αναφορά στις διατάξεις του παρόντος νόμου, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά από αυτές».

12. Σύμφωνα με το άρθρο 26 του Π.Δ. 60/2007 με τίτλο "Συμφωνίες – πλαίσια" (άρθρο 32 οδηγίας 2004/18/ΕΚ) :

“1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν συμφωνίες-πλαίσια.

2. Για τη σύναψη μιας συμφωνίας-πλαίσιο, οι αναθέτουσες αρχές ακολουθούν τους διαδικαστικούς κανόνες που ορίζονται στο παρόν διάταγμα σε όλα τα στάδια έως την ανάθεση των συμβάσεων που βασίζονται στην εν λόγω συμφωνία-πλαίσιο. Η επιλογή των συμβαλλομένων στη συμφωνία-πλαίσιο γίνεται κατ’ εφαρμογή των κριτηρίων ανάθεσης, τα οποία καθορίζονται σύμφωνα με το άρθρο 51.

Οι συμβάσεις που βασίζονται σε συμφωνία-πλαίσιο συνάπτονται σύμφωνα με τη διαδικασία που προβλέπεται στις παραγράφους 3 και 4. Η διαδικασία αυτή εφαρμόζεται μόνο μεταξύ των αναθετουσών αρχών και των οικονομικών φορέων που ήταν εξ αρχής συμβαλλόμενα μέρη της συμφωνίας-πλαίσιο.

Κατά τη σύναψη των συμβάσεων που βασίζονται στη συμφωνία-πλαίσιο, τα μέρη δεν μπορούν σε καμία περίπτωση να επιφέρουν ουσιαστικές τροποποιήσεις στους όρους της συμφωνίας-πλαίσιο, ιδίως στην περίπτωση που αναφέρεται στην παράγραφο 3.

Η διάρκεια μιας συμφωνίας-πλαίσιο δεν μπορεί να υπερβαίνει τα τέσσερα (4) έτη, εκτός εξαιρετικών περιπτώσεων που δικαιολογούνται ειδικώς, ιδίως λόγω του αντικειμένου της συμφωνίας-πλαίσιο.

Οι αναθέτουσες αρχές δεν μπορούν να προσφεύγουν στις συμφωνίες-πλαίσια καταχρηστικά ή κατά τρόπο που να εμποδίζει, περιορίζει ή νοθεύει τον ανταγωνισμό.

3. Όταν συνάπτεται μια συμφωνία-πλαίσιο με ένα μόνο οικονομικό φορέα, οι συμβάσεις που βασίζονται σ’ αυτή τη συμφωνία-πλαίσιο ανατίθενται σύμφωνα με τους όρους που ορίζονται στη συμφωνία-πλαίσιο.

Για τη σύναψη των συμβάσεων αυτών, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να διαβουλεύονται γραπτώς με τον φορέα, ζητώντας, εν ανάγκη, να ολοκληρώσει την προσφορά του.

4. Όταν συνάπτεται μια συμφωνία-πλαίσιο με περισσότερους οικονομικούς φορείς, αυτοί πρέπει να είναι τουλάχιστον τρεις (3), εφόσον υπάρχει επαρκής αριθμός οικονομικών φορέων που πληρούν τα κριτήρια επιλογής ή/και αποδεκτές προσφορές που ανταποκρίνονται στα κριτήρια ανάθεσης.

Η ανάθεση των συμβάσεων αυτών, μπορεί να γίνεται:

- είτε με εφαρμογή των όρων που καθορίζονται στη συμφωνία-πλαίσιο χωρίς νέο διαγωνισμό,

- είτε, όταν δεν έχουν καθορισθεί όλοι οι όροι στη συμφωνία-πλαίσιο, αφού επαναδιαγωνισθούν τα μέρη βάσει των ιδίων όρων, εν ανάγκη διευκρινίζοντας τους όρους αυτούς, και, ενδεχομένως, άλλων όρων που επισημαίνονται στη συγγραφή υποχρεώσεων της συμφωνίας-πλαίσιο, σύμφωνα με την ακόλουθη διαδικασία:

α) Για κάθε σύμβαση που πρόκειται να συναφθεί, οι αναθέτουσες αρχές διαβουλεύονται γραπτώς με τους οικονομικούς φορείς που είναι ικανοί να εκτελέσουν το αντικείμενο της σύμβασης.

β) Οι αναθέτουσες αρχές ορίζουν επαρκή προθεσμία για την υποβολή των προσφορών των σχετικών με κάθε σύμβαση, λαμβανομένων υπόψη παραμέτρων, όπως η πολυπλοκότητα του αντικειμένου της σύμβασης και ο απαραίτητος χρόνος για τη διαβίβαση των προσφορών.

γ) Οι προσφορές υποβάλλονται γραπτώς και το περιεχόμενό τους πρέπει να παραμένει εμπιστευτικό έως την εκπνοή της τασσόμενης προθεσμίας απάντησης.

δ) Η ανάθεση κάθε σύμβασης γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την καλύτερη προσφορά βάσει των κριτηρίων ανάθεσης που έχουν καθορισθεί στη συγγραφή υποχρεώσεων της συμφωνίας-πλαίσιο”.

III. Νομική Εκτίμηση

13. Το υπό εξέταση αίτημα της Διοίκησης Αεροπορικής Υποστήριξης, αφορά στη σύναψη συμφωνίας-πλαίσιο μέσω της προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, βάσει του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α’ του ν. 4412/2016, κατ’ αντιστοιχία με το προϊσχύσαν άρθρο 25 παρ. 1 περ. α’ του π.δ. 60/2007. Παρά το ότι οι συμφωνίες – πλαίσιο δεν εμπíπτουν αυτές καθ’ ευατές στην έννοια της δημόσιας σύμβασης (καθώς αποτελούν ένα ιδιότυπο “εργαλείο” για τη μελλοντική σύναψη δημοσίων συμβάσεων, στο πλαίσιο του οποίου καθορίζονται οι βασικοί όροι μελλοντικών συμβάσεων, δίχως να υποχρεούται η αναθέτουσα αρχή να προβεί στη σύναψη των συμβάσεων αυτών), το γεγονός ότι το νομικό καθεστώς που τις διέπει, τόσο με βάση το άρθρο 39 του ν.4412/2016, όπου ορίζεται ότι “οι αναθέτουσες αρχές δύνανται να συνάπτουν συμφωνίες -πλαίσιο [...] εφόσον εφαρμόζουν τις διατάξεις που προβλέπονται στο παρόν Βιβλίο [...], όσο και με βάση το άρθρο 26 του π.δ. 60/2007 στο οποίο ορίζεται ότι “Για τη σύναψη μιας συμφωνίας-πλαίσιο οι αναθέτουσες αρχές ακολουθούν τους διαδικαστικούς κανόνες που ορίζονται στο παρόν διάταγμα[...]” επί της ουσίας εξομοιώνει τις διαδικασίες σύναψης

συμφωνίας-πλαίσιο με τις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης, επιτρέποντας το συμπέρασμα ότι το άρθρο 32 του ν. 4412/2016 εφαρμόζεται και στην περίπτωση της σύναψης συμφωνίας-πλαίσιο (βλ. σχετικά τις αποφάσεις 8 και 9/2017 της Αρχής)

Συνεπώς, σε συνδυασμό και με το γεγονός ότι η προϋπολογιζόμενη αξία της εν θέματι συμφωνίας – πλαίσιο ανέρχεται στο ποσό των 4.739.643,28 € με Φ.Π.Α. (ήτοι 4.471.361, 50€ καθαρό ποσό χωρίς το Φ.Π.Α. 6%) συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ' υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης. Εν προκειμένω, η εν λόγω διακήρυξη (που αφορά σε ανοικτή διαγωνιστική διαδικασία που προηγήθηκε και αποσκοπούσε στη σύναψη συμφωνίας-πλαίσιο διενεργήθηκε με βάση τις διατάξεις του π.δ. 60/2007) αποτελεί συμφωνία – πλαίσιο που σύμφωνα με τους ορισμούς της παρ. 2 του άρθρου 2 του Π.Δ. 60/2007 (και ήδη άρθρο 2 παρ. 1 σημείο 10 του ν. 4416/2016) είναι μια συμφωνία που συνάπτεται μεταξύ μίας ή περισσότερων αναθετουσών αρχών και ενός ή περισσότερων οικονομικών φορέων, η οποία αποσκοπεί στον καθορισμό των όρων που διέπουν τις συμβάσεις που πρόκειται να συναφθούν κατά τη διάρκεια συγκεκριμένης περιόδου, ιδίως όσον αφορά στις τιμές και ενδεχομένως τις ποσότητες. Στο άρθρο 25 παρ. 1 του Π.Δ. 60/2007 (και ήδη άρθρο 32 παρ. 2 του ν. 4412/2016) επιτάσσεται ότι οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να προσφεύγουν στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, προκειμένου για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών α) εάν ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές δεν κρίνεται κατάλληλη, ή εάν δεν υπάρχει κανένας υποψήφιος, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιαστικά οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή, ύστερα από αίτημα της.

Όπως επισημαίνεται και στην Κατευθυντήρια Οδηγία 3 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ, η συμφωνία-πλαίσιο δεν αποτελεί έναν νέο τύπο δημόσιας σύμβασης, αλλά μια μέθοδο την οποία η αναθέτουσα αρχή μπορεί να χρησιμοποιήσει για την επιλογή του αντισυμβαλλομένου της. Ως συμφωνία-πλαίσιο επομένως νοείται μια γενική συμφωνία, μία συμφωνία “ομπρέλα” μεταξύ των αναθετουσών αρχών και οικονομικών φορέων, στην οποία αποτυπώνονται εκ των προτέρων κάποιοι ή και όλοι οι όροι με βάση τους οποίους θα εκτελεστούν οι μελλοντικές συμβάσεις που θα συναφθούν καθ' όλη τη διάρκεια αυτής της συμφωνίας.

Η συμφωνία-πλαίσιο δεν δημιουργεί από μόνη της μια νομικά δεσμευτική σύμβαση, και δεν αποτελεί δημόσια σύμβαση, σε αντίθεση με τις επιμέρους συμβάσεις που συνάπτονται βάσει των συμφωνιών αυτών. Σε γενικές γραμμές τα μέρη σε μια συμφωνία-πλαίσιο δεν υποχρεούνται εκ του νόμου να παρέχουν ή να δεχτούν τις υπηρεσίες που αποτελούν αντικείμενο της συμφωνίας-πλαίσιο, παρά μόνον εάν και όταν η αναθέτουσα αρχή ζητήσει τη σύναψη συγκεκριμένης σύμβασης .

Στην προκειμένη περίπτωση, προηγήθηκε ανοικτή διαδικασία (όπως επιτάσσουν οι διατάξεις του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007 και ήδη 32 του ν.4412/2016) και με βάση το άρθρο 26 του π.δ. 60/2007, όπου ορίζεται ότι “για τη σύναψη μιας συμφωνίας-πλαίσιο οι αναθέτουσες αρχές ακολουθούν τους διαδικαστικούς κανόνες που ορίζονται στο παρόν διάταγμα” δύναται να συναχθεί ότι εξομοιώνονται οι διαδικασίες σύναψης συμφωνίας-πλαίσιο με τις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης, επιτρέποντας το συμπέρασμα ότι το άρθρο 32 του ν. 4412/2016 εφαρμόζεται και στην περίπτωση της συμφωνίας-πλαίσιο.

14. 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 συστατικής 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).

15. Η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α του ν.4412/2016 της οποίας γίνεται ρητά επίκληση από τον αιτούντα φορέα και στη βάση της οποίας οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης προϋποθέτει: 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 αίτηση συμμετοχής είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής να μην κρίνεται κατάλληλη και γ) να μην τροποποιούνται ουσιαστικά οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση. Επιπλέον, προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως. (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ- Αποφ. 121, 153, 346, 409, 498, 499/2013 και 5, 26, 44, 65, 79/2014, ΕΣ- Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ- Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

16. Στην προκειμένη περίπτωση, ο αιτούν φορέας επικαλείται ρητά ως νομική βάση θεμελίωσης του αιτήματός του τις διατάξεις του άρθρου 32 παράγραφος 2, εδάφιο α' του ν. 4412/2016, ήτοι την μη υποβολή προσφορών, προκειμένου να προσφύγει στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση. Η μη υποβολή προσφορών αφορά στην προκήρυξη του ηλεκτρονικού ανοικτού επαναληπτικού διαγωνισμού με αριθμό ΔΕ 14/15, συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 5.921.402,53€, για τα είδη με μηδενική συμμετοχή (α/α 1, 2, 3, 4, 6, 7, 8, 10 και 11), με συνολική εκτιμώμενη προϋπολογισθείσα 4.739.643,28 € με Φ.Π.Α. 6% (ήτοι καθαρό ποσό 4.471.361,50 + Φ.Π.Α. 6%).

17. Επισημαίνεται ωστόσο ότι το χρονικό διάστημα που μεσολαβεί μεταξύ του πρακτικού αξιολόγησης της Επιτροπής Διενέργειας του "πρώτου" διαγωνισμού, της διακήρυξης Δ.20/13 (από 13/03/2014) και της απόφασης έγκρισης του εν λόγω πρακτικού και απόφασης διεξαγωγής επαναληπτικού διαγωνισμού (από 28/11/2014) είναι μακρόν. Επιπρόσθετα, σε εκτέλεση της ανωτέρω απόφασης η ΥΠ/ΠΑ προέβη στην προκήρυξη του ηλεκτρονικού ανοικτού διαγωνισμού σχεδόν ένα χρόνο μετά (δημοσιεύσεις του επαναληπτικού 8/12/2015). Αυτός που εξετάζεται είναι ο τελευταίος διαγωνισμός -ΔΕ.14/15- που απέβη άκαρπος, ωστόσο η έναρξη της διαγωνιστικής διαδικασίας (2013), άγονος κατά τμήματα ο πρώτος διαγωνισμός, στη συνέχεια επαναληπτικός (2015), άγονος επίσης κατά τμήματα και αίτημα διαπραγμάτευσης τον Απρίλιο 2017 στηρίζονται σε μια αλληλουχία σταδίων και γι' αυτό επισημαίνεται και η μεγάλη χρονική απόσταση μεταξύ της διεξαγωγής του (πρώτου) διαγωνισμού, της έκδοσης της απόφασης για επαναληπτικό διαγωνισμό και τελικά το αίτημα προσφυγής σε διαπραγμάτευση.

18. Σημειώνεται δε ότι, δεδομένης της έναρξης ισχύος του Ν. 4412/2016, από 8-8-2016, εκτός των διατάξεων που ρητά αναφέρουν διαφορετικό χρόνο έναρξης ισχύος, και λαμβανομένου υπόψιν του άρθρου 61, παράγραφος 2 του ανωτέρω Νόμου "Έναρξη διαδικασίας σύναψης σύμβασης", θα πρέπει να ληφθεί υπόψιν κατά τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, η διάταξη του άρθρου 26, παράγραφος 2, εδάφιο β' και του άρθρου 32, παράγραφος 2, εδάφιο α', οι οποίες ενσωματώνουν τις αντίστοιχες διατάξεις του άρθρου 26 και του άρθρου 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Οι ουσιαστικές προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 32, παράγραφος 2, εδάφιο α', προκειμένου να προσφύγει μία Αναθέτουσα Αρχή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, ήτοι στην εξεταζόμενη περίπτωση, είναι: **α) η νομίμως διεξαχθείσα ανοικτή διαδικασία β) η μη υποβολή προσφοράς και γ) η μη ουσιαστική τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης**, οι οποίες αποτελούν προϋποθέσεις ταυτόσημες με αυτές των διατάξεων του άρθρου 25 παράγραφος 1, εδάφιο α' του Π.Δ. 60/2007.

19. Ειδικότερα δε, σχετικά με την υπό σημείο α) προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, παγίως έχει κριθεί ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της παραγράφου 1, εδάφιο α' του άρθρου 24 και της παραγράφου 1 (άρθρο 26, παράγραφος 2, εδάφιο β'), και της παραγράφου 1, εδάφιο α' του άρθρου 25 του Π.Δ. 60/2007 (άρθρο 32, παράγραφος 2, εδάφιο α'), 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. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

20. Ως προς την προϋπόθεση προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, από τα στοιχεία του φακέλου διαπιστώνεται ότι η Διοίκηση Αεροπορικής Υποστήριξης διενήργησε ανοικτό διαγωνισμό με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) για την σύναψη συμφωνίας – πλαίσιο ανά δραστική ουσία διάρκειας τεσσάρων (4) ετών για την προμήθεια «Φαρμακευτικών Ιδιοσκευασμάτων» προϋπολογισθείσας δαπάνης 5.921.402,53 € [για μια τετραετία, συμπεριλαμβανομένων κρατήσεων και του αναλογούντος ΦΠΑ 6% (ήτοι 1.480.350,63 € ετησίως), με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή (ανά δραστική ουσία)]. Όπως επισημαίνεται στη διακήρυξη, η Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού θα προβαίνει στη σύγκριση των προσφερθεισών τιμών με τις προϋπολογισθείσες από τη διακήρυξη (ως οι εμφαινόμενες στον πίνακα του Παραρτήματος «Γ»), καθώς και τις αντίστοιχες ισχύουσες νοσοκομειακές τιμές της κρατικής διατίμησης του Υπουργείου Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης των φαρμακευτικών ιδιοσκευασμάτων κατά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών στο διαγωνισμό και θα καταρτίζει το σχετικό πρακτικό, στο οποίο θα περιλαμβάνεται ο Π/Υ έναντι εκάστου Φ.Ι, η κατά τα ανωτέρω ισχύουσα νοσοκομειακή τιμή και η προσφερθείσα τιμή, ενώ θα υπολογίζεται και το αντίστοιχο ποσοστό έκπτωσης που προκύπτει (σύγκριση προσφερθείσας τιμής και νοσοκομειακής τιμής).

Όπως αναφέρεται και στην απόφαση 3574/2015 του Ελεγκτικού Συνεδρίου (Τμήμα VI) για τον προσυμβατικό έλεγχο σχεδίου συμφωνίας-πλαίσιο του πρώτου ως άνω αναφερόμενου διαγωνισμού, οι προσφερόμενες σταθερές τιμές των σκευασμάτων στο στάδιο ανάθεσης των εκτελεστικών συμβάσεων δεν μπορούν να υπερβαίνουν το ποσό (χρηματικό όριο) που προκύπτει από την εφαρμογή επί της ισχύουσας κατά το χρόνο αυτό νοσοκομειακής τιμής της κρατικής διατίμησης του Υπουργείου Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης, του ποσοστού έκπτωσης που προκύπτει με βάση την προσφερθείσα τιμή κατά το στάδιο ανάθεσης της συμφωνίας – πλαίσιο, επί των ισχυουσών τιμών της κρατικής διατίμησης. Επομένως, κατά το στάδιο ανάθεσης τόσο της συμφωνίας-πλαίσιο όσο και των εκτελεστικών συμβάσεων, ως σύστημα υποβολής προσφορών καθορίζεται εκείνο της προσφοράς “σταθερής” τιμής σε ευρώ ανά μονάδα και όχι ποσοστού έκπτωσης, η οποία (έκπτωση) απλώς εξάγεται από την Επιτροπή Διαγωνισμού ως ποσοστό επί τοις εκατό (%) επί της αναρτηθείσας στο Δ.Τ.Φ. τιμής του σκευάσματος, της προσφερθείσας στο πρώτο στάδιο σταθερής τιμής, ούτως ώστε η προσφερόμενη στο δεύτερο στάδιο τιμή να βρίσκεται πάντα σε σταθερή αναλογία με την αντίστοιχη τιμή της κρατικής διατίμησης.

Η εν λόγω Διακήρυξη δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από την συμμετοχή του στον διαγωνισμό. Σε ό, τι αφορά τις απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας, παρατηρείται ωστόσο ότι στο κείμενο της προκήρυξης που δημοσιεύθηκε στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (S238-431890 09/12/2015) δεν αναγράφονται όλες οι ζητούμενες πληροφορίες, ενδεικτικά αναφέρουμε τα πεδία II.1.8 για τα Τμήματα, II.2 για την Ποσότητα ή έκταση της σύμβασης, III.2 για τις Προϋποθέσεις συμμετοχής.

Σε συνέχεια δε με τα ως άνω αναφερόμενα για την υποβολή οικονομικών προσφορών σε συνδυασμό με την εξέταση της δυνατότητας συμμετοχής και δη μη παρεμπόδισης συμμετοχής των οικονομικών φορέων στο διαγωνισμό, σημειώνεται ότι η πρόβλεψη της διακήρυξης ότι οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη σύμβαση δεσμεύονται από το ποσοστό έκπτωσης της οικονομικής τους προσφοράς επί της τιμής της κρατικής διατίμησης καθ’ όλη τη διάρκεια της σύμβασης, κρίθηκε αναγκαία προκειμένου να αποφεύγεται η υποβολή πλασματικών προσφορών στο στάδιο ανάθεσης της συμφωνίας-πλαίσιο αλλά και οι συμβαλλόμενοι (αναθέτουσα αρχή και αναδειχθέντες προμηθευτές) να μην επιβαρύνονται, κατά τη σύναψη των εκτελεστικών συμβάσεων, σε περίπτωση τυχόν αυξομειώσεων των τιμών των προσφερόμενων σκευασμάτων στο Δ.Τ.Φ. (Βλ. Απόφαση ΕΣ, ως άνω).

21. Ως προς την προϋπόθεση της μη υποβολής προσφορών ή υποβολής μη κανονικών προσφορών ή υποβολής προσφορών που είναι απαράδεκτες, από το ως άνω παρατεθέν ιστορικό προκύπτει ότι δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

22. Ως προς την προϋπόθεση της μη ουσιώδους τροποποίησης των αρχικών όρων της σύμβασης, στο υποβληθέν σχέδιο Απόφασής, η Αναθέτουσα Αρχή ζητά την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. προκειμένου να προσφύγει στη διενέργεια διαπραγμάτευσης, χωρίς τη δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, με τους ίδιους όρους και προϋπολογισθείσες αξίες της διακήρυξης του υπ’ αριθμ. 14/15 ανοικτού επαναληπτικού ηλεκτρονικού διαγωνισμού και χωρίς τροποποίηση αυτών.

23. Τέλος επισημαίνεται ότι, η εκπεφρασθείσα επιλογή, της αναθέτουσας αρχής να προχωρήσει στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης με συγκεκριμένους οικονομικούς φορείς ανά φαρμακευτικό ιδιοσκεύασμα δεν φαίνεται να προσβάλει τον υγιή ανταγωνισμό, καθώς οι εν λόγω οικονομικοί φορείς είναι, βάσει των στοιχείων του φακέλου, οι μόνοι διανομείς τους στην ελληνική αγορά (*ως εν Ελλάδι θυγατρικές των εταιρειών που κατέχουν τις σχετικές άδειες κυκλοφορίας*), χωρίς να αποκλείεται ωστόσο, ως αποτυπώνεται στο σχέδιο απόφασης, η συμμετοχή κάθε ενδιαφερόμενου οικονομικού φορέα πέραν των όσων αναφέρονται στην πρόσκληση.

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, αποφασίζεται **ομόφωνα θετικά, η παροχή σύμφωνης γνώμης** επί του αιτήματος της Διοίκησης Αεροπορικής Υποστήριξης (Δ.Α.Υ), σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ.2 περ. γ (δδ) του ν.4013/2011, όπως ισχύει προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 εδ. α΄ του ν. 4412/2016, για την σύναψη συμφωνίας-πλαίσιο τετραετούς διάρκειας, για την προμήθεια φαρμακευτικών ιδιοσκευασμάτων προς κάλυψη των αναγκών του **251 Γενικού Νοσοκομείου Αεροπορίας**, προϋπολογισθείσας δαπάνης 4.471.361,50 πλέον Φ.Π.Α. 6% (4.739.643,28 € συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.), σε συνέχεια άγονου ανοικτού διεθνή διαγωνισμού, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 19 Μαΐου 2017
ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Γεώργιος Καταπόδης