



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

9/2017

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 19η Ιανουαρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαεπτά (2017), ημέρα Πέμπτη και ώρα 9:30 π.μ. και επί της οδού Λ. Κηφισίας 7 στην 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:

1. Πρόεδρος: Καταπόδης Γεώργιος

**2. Μέλη: Λουρίκας Δημήτριος
Σταθακόπουλος Δημήτριος
Στυλιανίδου Μαρία
Χριστοβασίλη Ερωφίλη**

Γραμματέας: Κασάπη Ευαγγελία, υπάλληλος ΠΕ Διοικητικού-Οικονομικού της Δ/σης Διοικητικής και Οικονομικής Υποστήριξης.

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

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια κ. Μ. Μανδράκη, καθώς και η προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων κ. Χ. Καξιρή, οι οποίες απεχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Ερώτημα: Το υπ' αριθ. πρωτ. 6441/23.12.2016 έγγραφο της Διοίκησης Αεροπορικής Υποστήριξης, Δ/σης Οικονομικού Προμήθειας Υλικών Στρατοπεδίας- Υγειονομικού – Μετεωρολογικού Υλικού προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. που παρελήφθη στις 23.12.2016 (αριθ. πρωτ. Εισερχ. 6441).

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 δα-

πάνης 754.517,33 € συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

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

2.1. Με τη Φ.831/ΑΔ.1193/Σ.324/11-1-13/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 1.578.861,20€ συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.

Σε εκτέλεση της ανωτέρω εντολής διενέργειας διαγωνισμού, η ΥΠ/ΠΑ προέβη στη σύνταξη και δημοσίευση της υπ' αριθμ. Δ.16/13 διακήρυξης για την προμήθεια φαρμακευτικών ιδιοσκευασμάτων του 251 ΓΝΑ. Μετά την ολοκλήρωση της διαγωνιστικής διαδικασίας, η αρμόδια επιτροπή της ΥΠ/ΠΑ υπέβαλε το από 30-8-13 Πρακτικό Αξιολόγησης των Δικαιολογητικών Συμμετοχής και Τεχνικών Προσφορών, με το οποίο εισηγήθηκε την αποδοχή της προσφοράς της εταιρείας «DEMO A.B.E.E.» για τα είδη με α/α 1, 3, 7 και 9 της Διακήρυξης Δ.16/13 ενώ αναφέρει ότι δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά για τα είδη με α/α 2, 4, 5, 6, 8 και 10 της Διακήρυξης Δ.16/13.

Με τη Φ.831/ΑΔ.16594/Σ.3854/28-11-14/ΥΠΕΘΑ/ΔΑΥ/Γ2/3 απόφαση της Διοίκησης Αεροπορικής Υποστήριξης (ΔΑΥ) κατακυρώθηκαν τα αποτελέσματα του Δ.16/13 για τέσσερις (4) δραστικές ουσίες σύμφωνα με την εισήγηση της επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού στο από 2-7-14 πρακτικό της και δόθηκε εντολή για την υπογραφή οικείας συμφωνίας-πλαίσιο. Επίσης δόθηκε εντολή για τη διενέργεια επαναληπτικού διαγωνισμού για έξι (6) δραστικές ουσίες για τις οποίες δεν κατατέθηκαν προσφορές, σύμφωνα με το από 2-7-14 πρακτικό της επιτροπής. Κατόπιν τηλεφωνικής επικοινωνίας με τον αιτούντα φορέα, απεστάλη και η σχετική απόφαση του Ελεγκτικού Συνεδρίου (αριθμ. Πράξεως 4/2015) προσυμβατικού ελέγχου που αποφαινεται ότι *δεν κωλύεται η υπογραφή της 3/2014 συμφωνίας πλαίσιο μεταξύ της Διοίκησης Αεροπορικής Υποστήριξης του Υπουργείου Εθνικής Άμυνας και της εταιρείας "DEMO A.B.E.E.", ύστερα από τον σχετικό έλεγχο των δικαιολογητικών, της οικονομικής αξιολόγησης και γενικά της διαδικασίας ανάδειξης αναδόχου καθώς και του σχεδίου σύμβασης της ως άνω προμήθειας, όπου δεν διαπιστώθηκαν ουσιώδεις πλημμέλειες, ενώ δεν εκκρεμούν ενστάσεις κατά του κύρους της παραπάνω διαδικασίας.*

2.2. Σε εκτέλεση της ανωτέρω απόφασης, η ΥΠ/ΠΑ προέβη στην προκήρυξη του Ηλεκτρονικού Ανοιχτού Επαναληπτικού Διαγωνισμού με αριθμό ΔΕ 10/15, συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 758.076,40€, για τα είδη με μηδενική συμμετοχή (α/α 2, 4, 5, 6, 8 και 10 της Διακήρυξης Δ.16/13), η οποία μειώθηκε λόγω μετάπτωσης του ΦΠΑ των φαρμακευτικών ιδιοσκευασμάτων σε 6% από 6,5%, ήτοι σε 754.517,33€.

2.3. Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης, η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους και στοιχεία της διακήρυξης του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά (την 03.12.2015) και δημοσιεύθηκε στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) την 05.12.2015. Συνακόλουθα, η ανακοίνωση διενέργειας επαναληπτικού διαγωνισμού ΔΕ 10/15 (περίληψη της διακήρυξης) δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 661/11.12.2015) και στις εφημερίδες "ΧΡΗΜΑΤΙΣΤΗΡΙΟ", "ΝΑΥΤΕΜΠΟΡΙΚΗ", "ΕΦΗΜΕΡΙΔΑ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ" (ημερήσιες οικονομικές) στις 05.12.2015 και αναρτήθηκε στον ιστότοπο ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: 7ΛΗΓ6-Η0Ω). Επιπλέον το πλήρες σώμα της διακήρυξης του διαγωνισμού αναρτήθηκε στην επίσημη ιστοσελίδα της ΠΑ (www.haf.gr) καθώς και στην διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ με α/α διαγωνισμού 18938) την 04.12.2015, όπου

ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 19.01.2016 και ώρα 07:00 π.μ. και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 26.01.2016 και ώρα 15:00 (με ΑΔΑΜ : 15PROC003429021) . Επίσης, περίληψη 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/ Δ/νση Μικρών και Μεσαίων Επιχειρήσεων (πρώην Ελληνικό Οργανισμό Μικρομεσαίων Μεταποιητικών Επιχειρήσεων και Χειροτεχνίας – ΕΟΜ-ΜΕΧ).

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.16/13 (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 711.808,80€ [για μια τετραετία, συμπεριλαμβανομένων κρατήσεων και επιβαρυνόμενο με ΦΠΑ 6% (ήτοι 177.952,20 € ετησίως)] ή 754.517,33€ [για μια τετραετία, συμπεριλαμβανομένων κρατήσεων και του αναλογούντος ΦΠΑ 6% (ήτοι 188.629,33€ 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»

Επισημαίνεται ότι οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται στην κατάθεση προσφορών για το σύνολο των φαρμακευτικών ιδιοσκευασμάτων, ενώ η κατάθεση των τεχνικών και οικονομικών προσφορών θα γίνει με βάση τον αύξοντα αριθμό της δραστικής ουσίας, όπως αυτός αποτυπώνεται στο σχετικό πίνακα του Παραρτήματος «Γ» της παρούσας. Σε άλλο σημείο του Παραρτήματος Α “Γενικοί Όροι διαγωνισμού” αναφέρεται:

Στη συμφωνία-πλαίσιο θα εγγραφούν μέχρι τέσσερις (4) οικονομικοί φορείς για κάθε δραστική ουσία, 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, θα συμπεριληφθούν όλοι στη συμφωνία-πλαίσιο.

Για τη διαδικασία σύναψης των εκτελεστικών της κάθε συμφωνίας-πλαίσιο συμβάσεων (στάδιο call – offs), απαιτείται η υποβολή, από τους συμμετέχοντες στη συμφωνία-πλαίσιο, νέας κλειστής οικονομικής προσφοράς, η οποία θα αξιολογείται **με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή**. Επιπλέον σε αυτή, οι προσφέροντες θα βεβαιώνουν (με υποβολή υπεύθυνης δήλωσης) ότι εξακολουθούν να τηρούν τα κριτήρια επιλογής της αρχικής διακήρυξης και ότι θα υποβάλλουν επικαιροποιη-

μένα και εν ισχύ δικαιολογητικά – πιστοποιητικά.

Επισημαίνεται ότι κατά το στάδιο αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών, η ΕΔΔ θα προβαίνει στη σύγκριση των προσφερθεισών τιμών με τις προϋπολογισθείσες από τη διακήρυξη (ως οι εμφανίσεις 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).

Μετά την υπογραφή της συμφωνίας-πλαίσιο, θα υπογραφούν **επιμέρους εκτελεστικές συμβάσεις**. Οι εκτελεστικές συμβάσεις που θα συναφθούν θα βασίζονται στους όρους της συμφωνίας-πλαίσιο, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 26 του Π.Δ 60/07 και τα άρθρα 22α παραγρ. 5 και 24 του Π.Δ 118/07 όπως αυτός συμπληρώθηκε με το Ν. 4038/12 (ΦΕΚ τ.Α' 14/2-2-12). Η υλοποίηση των επιμέρους ετήσιων εκτελεστικών συμβάσεων που θα υπογραφούν στο πλαίσιο της συμφωνίας-πλαίσιο είναι δεσμευτική για τα συμβαλλόμενα μέρη.

Το νομικό πλαίσιο που θα διέπει το στάδιο αυτό (Διαδικασίες που αφορούν στις εκτελεστικές της Συμφωνίας-Πλαίσιο συμβάσεις - άρθρο 13) και ειδικότερα το εάν υπάγεται στις διατάξεις του Π.Δ 60/07 και του Ν.3886/2010, θα καθορίζεται με την έκδοση απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής, αναλόγως της προϋπολογισθείσας αξίας αυτών και των εκάστοτε ισχυουσών χρηματικών ορίων εφαρμογής των οικείων διατάξεων.

Η σύναψη εκτελεστικών συμβάσεων κατά τη διάρκεια ισχύος έκαστης συμφωνίας-πλαίσιο θα πραγματοποιείται μόνο εφόσον το κρίνει σκόπιμο η Υπηρεσία. Στην περίπτωση αυτή θα καλείται ο προμηθευτής για υποβολή συγκεκριμένης προσφοράς βάσει των όρων της παρούσας για την προς ανάθεση με την εκτελεστική σύμβαση προμήθεια. Σε περίπτωση μη σύναψης οποιασδήποτε εκτελεστικής συμβάσεως ο προμηθευτής δεν δικαιούται αποζημίωσης από το Δημόσιο.

Για την καλή εκτέλεση των όρων της συμφωνίας-πλαίσιο, ο προμηθευτής υποχρεούται να καταθέσει έως την υπογραφή της εγγυητική επιστολή, που θα καλύπτει ποσό ίσο με ποσοστό 0,5% επί της συνολικής αξίας της συμφωνίας-πλαίσιο. Υπόψη εγγυητική επιστολή θα αποδεσμεύεται ισόποσα και αναλογικά κατά έτος, σε σχέση με το χρόνο συνολικής διάρκειας της συμφωνίας-πλαίσιο. [άρθρο 157 παραγρ. 1γ του Ν.4281/2014 (ΦΕΚ τ.Α' 160/8-8-14)].

Σύμφωνα με το άρθρο 157 παραγρ. 1β του Ν.4281/2014 (ΦΕΚ τ. Α' 160/8-8-14) **προκειμένου να υπογραφεί η εκτελεστική σύμβαση, ο οικονομικός φορέας (προμηθευτής) υποχρεούται να καταθέσει πρόσθετη εγγύηση καλής εκτέλεσης της σύμβασης αυτής, με τη μορφή εγγυητικής επιστολής ποσοστού 5% επί της αξίας της σύμβασης (χωρίς ΦΠΑ) που κατακυρώθηκε υπέρ του.**

2.5. Στους Παράρτημα Β “Ειδικοί Όροι διακήρυξης διαγωνισμού” και δη στο άρθρο 3 “Οικονομικές προσφορές” αναφέρεται: 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.

γ. Εάν κατά τη διαδικασία ανάθεσης των εκτελεστικών συμβάσεων υποβληθούν ισότιμες προσφορές, η κατανομή της προμήθειας θα πραγματοποιηθεί ισομερώς στους οικονομικούς φορείς που υπέβαλλαν τις ισότιμες προσφορές. Η συνολική ποσότητα που θα ανατεθεί στους υπόψη οικονομικούς φορείς, θα προκύπτει από το άθροισμα των ποσοστών που αναλογούν στις θέσεις κατάταξης των ισότιμων προσφορών, κατά την οικονομική αξιολόγηση του διαγωνισμού ανάθεσης των εκτελεστικών συμβάσεων.

δ. 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.**

Και στο άρθρο 6 "Αντικείμενο Προμήθειας" του Παραρτήματος Β 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 711.808,80€ [για μια τετραετία, συμπεριλαμβανομένων κρατήσεων και επιβαρυνόμενο με ΦΠΑ 6% (ήτοι 177.952,20 € ετησίως)] ή 754.517,33€ [για μια τετραετία, συμπεριλαμβανομένων κρατήσεων και του αναλογούντος ΦΠΑ 6% (ήτοι 188.629,33€ 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 σκεύασματα.

Και στο άρθρο 10 “Διάρκεια συμφωνίας – πλαίσιο -Αναπροσαρμογή τιμών” αναφέρεται:

3. Η σύναψη εκτελεστικών συμβάσεων κατά τη διάρκεια της περιόδου της συμφωνίας-πλαίσιο, θα πραγματοποιείται μόνο εφόσον το κρίνει σκόπιμο η Υπηρεσία. Σε περίπτωση μη σύναψης οποιασδήποτε εκτελεστικής σύμβασης ο προμηθευτής δεν δικαιούται αποζημίωσης από το Δημόσιο.

2.6. Στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ «Γ» της διακήρυξης αναφέρονται οι ετήσιες απαιτήσεις σε φαρμακευτικά ιδιοσκευάσματα ανά δραστική ουσία και συγκεκριμένα:

Α/Α	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΥΛΙΚΟΥ	ΑΤC	ΜΜ	ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗ ΕΤΗΣΙΑ ΠΟΣΟΤΗΤΑ	ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΘΕΙΣΑ ΑΞΙΑ ΑΝΕΥ ΦΠΑ 6%	
					ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΟΣ	ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΤΙΜΗ
1	Λενογαστρίμη amp 263 mcg	L03AA10	AMP	850	55,39 €	47.081,50 €
2	Δαρβεποετίνη inj. sol. 100 mcg/0,5 ml	B03XA02	AMP	290	122,59 €	35.551,10 €
3	Δαρβεποετίνη inj. 4pf syg x 150 mcg/0,3 ml	B03XA02	AMP	140	188,68 €	26.415,20 €
4	Δαρβεποετίνη inj. sol. 300 mcg/0,6 ml	B03XA02	AMP	40	369,97 €	14.798,80 €
5	Εποετίνη Β sol. Inj. 1pf. syg 30000IU x 0,6 ml	B03XA01	AMP	30	197,52 €	5.925,60 €

6	Εποετίνη Z inj. sol. 40000IU x 1,0 ml	B03XA01	AMP	200	240,90 €	48.180,00 €
ΣΥΝΟΛΟ ΕΤΗΣΙΑΣ ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΘΕΙΣΑΣ ΑΞΙΑΣ :						177.952,20 €
ΦΠΑ 6%						10.677,13 €
ΣΥΝΟΛΟ ΕΤΗΣΙΑΣ ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΘΕΙΣΑΣ ΑΞΙΑΣ ΜΕ ΦΠΑ :						188.629,33 €
ΣΥΝΟΛΟ ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΘΕΙΣΑΣ ΑΞΙΑΣ ΣΕ ΒΑΘΟΣ ΤΕΤΡΑΕΤΙΑΣ ΜΕ ΦΠΑ:						754.517,33 €

2.8. Κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης διαπίστωσε, όπως προκύπτει από το με ημερομηνία 24.02.2016 Πρακτικό, ότι δεν υπεβλήθη καμία προσφορά στο ηλεκτρονικό σύστημα του ΕΣΗΔΗΣ. Στη συνέχεια, με την από 08/12/2016 απόφαση του Αναπληρωτή Υπουργού Εθνικής Άμυνας (ΑΔΑ: Ω3ΨΖ6-2Ω2), λαμβάνοντας υπόψη το ανωτέρω πρακτικό, ματαιώνονται τα αποτελέσματα του εν λόγω διαγωνισμού και εγκρίνεται η υποβολή αιτήματος στην ΕΑΑΔΗΣΥ για την παροχή σύμφωνης γνώμης προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

2.9. 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, προσκομίζοντας 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 συνολικής εκτιμώμενης δαπάνης 754.517,33 € συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. (καθαρό ποσό 711.808,80 + Φ.Π.Α. 6%), χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της διακήρυξης, που αφορούσε στη διενέργεια του προηγμένου ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού.

2.10. Όσον αφορά στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης και προκειμένου να αναπτυχθεί ανταγωνισμός, όπως αναφέρεται σχετικά στο με αριθμ. 6441/23.12.2016 έγγραφο της Διοίκησης Αεροπορικής Υποστήριξης, θα κληθούν να συμμετάσχουν οι εταιρείες «SANOFI-AVENTIS ΑΕΒΕ», «AMGEN ΕΛΛΑΣ ΕΠΕ», «ROCHE HELLAS ΑΕ» και «ΕΝΟΡΑΣΙΣ» οι οποίες είναι κάτοχοι αδειών κυκλοφορίας και αντίστοιχοι διανομείς στην ελληνική αγορά. Σύμφωνα με τα στοιχεία που προσκόμισε η Διεύθυνση Φαρμακευτικού Τομέα του 251 ΓΝΑ, η εταιρεία «SANOFI-AVENTIS ΑΕΒΕ» παρουσιάζεται ως κάτοχος αδειάς κυκλοφορίας του φαρμακευτικού ιδιοσκευάσματος (Φ.Ι.) με δραστική ουσία Λενογαστρίμη amp 263mcg (α/α 2 της Δ. 16/13), η εταιρεία «AMGEN ΕΛΛΑΣ ΕΠΕ», παρουσιάζεται ως κάτοχος αδειάς κυκλοφορίας των Φ.Ι. με δραστικές ουσίες Δαρβεποετίνη INJ.SOL. 100MCG/0,5ML, Δαρβεποετίνη INJ 4 PF SYRx150MCG/0,3ML, Δαρβεποετίνη INJ.SOL. 300MCG/0,6ML (α/α 4, 5 και 6 αντίστοιχα της Δ.16/13), η εταιρεία «ROCHE HELLAS ΑΕ» παρουσιάζεται ως κάτοχος αδειάς κυκλοφορίας του (Φ.Ι.) με δραστική ουσία Εποετίνη Β SOL.INJ. 1PF.SYR 30000IUx0,6ML (α/α 8 της Δ. 16/13) και η εταιρεία «ΕΝΟΡΑΣΙΣ» παρουσιάζεται ως κάτοχος αδειάς κυκλοφορίας του (Φ.Ι.) με δραστική ουσία Εποετίνη Ζ INJ.SOL. 40000IU/1,0ML (α/α 10 της Δ. 16/13).

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 της 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 περισσοτέρων αναθέτουσών αρχών/αναθετόντων φορέων και ενός ή περισσοτέρων 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 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: *“Ως 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 κατατέμενται 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 αναθετουσών 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 αγαθών, 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

ιδίους 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 καθοριστεί 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-πλαισίου, 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 συμβαλλόμενων 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-πλαισίου.

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-πλαισίου, ιδίως στην περίπτωση που αναφέρεται στην παράγραφο 3.

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

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-πλαισίου, 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-πλαisiού”.

13. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 201 του ν. 4281/2014 σχετικά με την έναρξη ισχύος του νόμου:

“1. Η ισχύς των διατάξεων του παρόντος Μέρους Β` αρχίζει από την 29η Φεβρουάριου 2016, εκτός αν ορίζεται άλλως στις επιμέρους διατάξεις αυτού.”(Όπως αντικαταστάθηκε ως άνω με τη παρ.1 άρθρου 37 Ν.4320/2015, ΦΕΚ Α 29, όπως αυτή αντικαταστάθηκε με το άρθρο 5 παρ.1 Ν.4354/2015, ΦΕΚ Α 176/16.12.201)

“5. Το άρθρο 157 εφαρμόζεται για τις αναθέτουσες αρχές / αναθέτοντες φορείς των άρθρων 18 και 19 σε όλες τις δημόσιες συμβάσεις υπό την έννοια του άρθρου 15, η διαδικασία ανάθεσης των οποίων αρχίζει, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 37, μετά τη δημοσίευση του παρόντος νόμου στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.”

Σύμφωνα δε με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 157 του ίδιου νόμου με τίτλο “Εγγυήσεις”:

“1. Οι αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς ζητούν από τους προσφέροντες να παράσχουν, κατά περίπτωση, τα ακόλουθα είδη εγγυήσεων:

α) «Εγγύηση συμμετοχής», το ύψος της οποίας καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης σε συγκεκριμένο χρηματικό ποσό, αριθμητικώς και ολογράφως σε Ευρώ, και δεν μπορεί να υπερβαίνει το 2% της προεκτιμώμενης αξίας της σύμβασης εκτός ΦΠΑ. Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς που καθορίζουν τα έγγραφα της σύμβασης. Σε περίπτωση που η διάρκεια ισχύος της προσφοράς λήγει, η αναθέτουσα αρχή/αναθέτων φορέας μπορεί, πριν τη λήξη της, να ζητά από τον προσφέροντα να παρατείνει, εντός ευλόγου χρονικού διαστήματος, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής.

Δεν απαιτείται εγγύηση συμμετοχής για τη συμμετοχή σε διαδικασίες ανάθεσης συμφωνιών-πλαisiού ή σε συνοπτικό διαγωνισμό του άρθρου 143.”

III. Νομική εκτίμηση

14. Το υπό εξέταση αίτημα της Διοίκησης Αεροπορικής Υποστήριξης, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας με την έννοια της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειών, προϋπολογισθείσας αξίας 711.808,80 € χωρίς Φ.Π.Α., 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 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 ουσιωδώς 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 αντισυμβαλλόμενου 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.

Βάσει των ανωτέρω αναφερομένων, ο ως άνω αναφερόμενος επαναληπτικός διαγωνισμός κείται εντός αρμοδιότητας της Αρχής για την εξέταση του αιτήματος προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

15. 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 αναγνωριζομένων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18ης Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

16. 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 ουσιωδώς 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).

17. 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 ανοι-

κτού επαναληπτικού διαγωνισμού με αριθμό ΔΕ 10/15, συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 758.076,40 €, για τα είδη με μηδενική συμμετοχή (α/α 2, 4, 5, 6, 8 και 10 της Διακήρυξης Δ.16/13), η οποία μειώθηκε λόγω μετάπτωσης του Φ.Π.Α. των φαρμακευτικών ιδιοσκευασμάτων σε 6% από 6,5%, ήτοι σε 754.517,33 €.

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 ουσιώδης 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’), συνδέεται άμεσα με τον προηγούμενο 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 754.517,33€ [για μια τετραετία, συμπεριλαμβανομένων κρατήσεων και του αναλογούντος ΦΠΑ 6% (ήτοι 188.629,33€ 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 εμφανιζόμενες 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).

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 (S236 05/12/2015) 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. Επίσης στο πεδίο αναγραφής της εκτιμώμενης αξίας για τη συνολική διάρκεια της συμφωνίας- πλαίσιο όπου απαιτείται η αποτύπωση του ποσού εκτός ΦΠΑ, αναγράφεται η εκτιμώμενη αξία συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. (754.517,33 €)

21. Ως προς την προϋπόθεση της μη υποβολής προσφορών ή υποβολής μη κανονικών προσφορών ή υποβολής προσφορών που είναι απαράδεκτες, από τα παραταθέν 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. 10/15 ανοικτού επαναληπτικού ηλεκτρονικού διαγωνισμού και χωρίς τροποποίηση αυτών.

23. Επιπρόσθετα σύμφωνα με το άρθρο 32 του Π.Δ. 60/2007, ως ελάχιστη προθεσμία παραλαβής των προσφορών σε ανοικτές διαδικασίες ορίζονται οι 40 ημέρες με την προϋπόθεση ότι έχει αποσταλεί η Διακήρυξη με ηλεκτρονικά μέσα στην Ε.Ε.Ε.Ε. και η Αναθέτουσα Αρχή παρέχει με ηλεκτρονικό μέσο και από την ημερομηνία δημοσίευσης της προκήρυξης ελεύθερη, άμεση και πλήρη πρόσβαση στα τεύχη του διαγωνισμού.

24. Τέλος επισημαίνεται ότι, δέον είναι η έναρξη υποβολής των προσφορών να ταυτίζεται με την δημοσιοποίηση της Διακήρυξης του διαγωνισμού και, επομένως, να υπάρχει η δυνατότητα υποβολής προσφορών καθ' όλο το διάστημα που διανύεται μεταξύ της ημερομηνίας δημοσιοποίησης της Διακήρυξης και της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών.

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 αποφασίζει:

Την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος της Διοίκησης Αεροπορικής Υποστήριξης, σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, κατά τη διάταξη του άρθρου 32, παράγραφος 2, εδάφιο α' 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 754.517,33 € συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. , λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 19 Ιανουαρίου 2017

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Γεώργιος Καταπόδης