



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ**  
**ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ**  
**ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΓΝΩΜΗ**

**Δ 40/2022**

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

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

Στην Αθήνα σήμερα την 31<sup>η</sup> Μαΐου του έτους δύο χιλιάδες είκοσι δύο (2022) ημέρα Τρίτη και ώρα 09.30 μ.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κορνά Τράκα, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** (εφεξής και Αρχή) 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 τη συνεδρίαση τα ακόλουθα:

**Αν. Πρόεδρος:** Μιχαήλ Εκατομμάτης (μέσω τηλεδιάσκεψης)  
**Μέλη:** Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)  
Μαρία Στυλιανίδη (μέσω τηλεδιάσκεψης)  
Ερωφίλη Χριστοβασίλη (μέσω τηλεδιάσκεψης)  
Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης (μέσω τηλεδιάσκεψης)  
Βασιλική Σκαρτσούνη

**Γραμματέας:** Αθανάσιος Λαμπράκης, ΠΕ Διοικητικού – Οικονομικού.

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

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

**Θέμα:** Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού με την εταιρεία ΙΦΕΤ Α.Ε, για την προμήθεια φυσίγγων υδροχλωρικής μορφίνης, φυσίγγων υδροχλωρικής πεθιδίνης και φιαλών πόσιμου διαλύματος υγρής μορφίνης (έτοιμο φαρμακευτικό σκεύασμα), συνολικής



προϋπολογισθείσας δαπάνης 550.260,00€, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ήτοι 583.275,60€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 6%, σε συνέχεια προηγηθέντος διαγωνισμού στον οποίο δεν κατατέθηκε καμία προσφορά.

Με το υπ' αριθ. πρωτ. οικ. 24277/03.05.2022 έγγραφο-αίτημα του Αυτοτελούς Τμήματος Προμηθειών του Υπουργείου Υγείας (εφεξής Υπουργείου) και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα (αριθ. πρωτ. εισερχ. 2333/04.05.2022), το Υπουργείο αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης με την εταιρεία ΙΦΕΤ Α.Ε, σύμφωνα με την επικαλούμενη διάταξη του άρθρου 32, παρ. 2, περ. α' ν. 4412/2016, για την προμήθεια φυσιγγων υδροχλωρικής μορφίνης, φυσιγγων υδροχλωρικής πεθιδίνης και φιαλών πόσιμου διαλύματος υγρής μορφίνης (έτοιμο φαρμακευτικό σκεύασμα), χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 550.260,00€, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ήτοι 583.275,60€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 6%, σε συνέχεια προηγηθέντος διαγωνισμού στον οποίο δεν κατατέθηκε καμία προσφορά.

## **I. Ιστορικό - πραγματικά περιστατικά**

**1.** Από το υποβληθέν αίτημα και το σύνολο των προσκομισθέντων στοιχείων του φακέλου προκύπτουν τα ακόλουθα:

**1.1.** Με την υπ' αριθ. πρωτ. Δ3(γ)/Γ.Π.οικ. 10549/21.02.2022 απόφαση του Υπουργού Υγείας, εγκρίθηκε από άποψη σκοπιμότητας η προμήθεια των κάτωθι φαρμάκων του Κρατικού Μονοπωλίου Ναρκωτικών:

1. Φύσιγγες Υδροχλωρικής Μορφίνης 0,010 gr., 480.000 φύσιγγες (τετρακόσιες ογδόντα χιλιάδες).

2. Φύσιγγες Υδροχλωρικής Πεθιδίνης 0,100 gr, 460.000 φύσιγγες (τετρακόσιες εξήντα χιλιάδες).

3. Διάλυμα υγρής μορφίνης 20mg/ml των 20ml (έτοιμο φαρμακευτικό σκεύασμα), 1000 φιάλες (χίλιες φιάλες)

συνολικού προϋπολογισμού 583.275,60€ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 6%).

**1.2.** Ακολούθως, με την υπ' αριθ. πρωτ. οικ. 02/2022 διακήρυξη (ΑΔΑΜ:22PROC010232894 2022-03-18) το Υπουργείο προκήρυξε ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων με τη χρήση του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. Η συνολική προϋπολογισθείσα δαπάνη ορίσθηκε στο ποσό των 583.275,60€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 6%.

Κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής.

Σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης: *“Οι υποψήφιοι προμηθευτές μπορούν να υποβάλλουν προσφορές για κάθε μία ομάδα ή για περισσότερες ομάδες ή για το σύνολο των ομάδων”.*

Η σύμβαση υποδιαιρείτο σε τρία (3) τμήματα και περιλάμβανε τα κάτωθι έτοιμα φαρμακευτικά ιδιοσκευάσματα, στις αναφερόμενες ποσότητες:

- 1) Φύσιγγες Υδροχλωρικής Μορφίνης 0,010gr, ζητούμενη ποσότητα 480.000, εκτιμώμενης αξίας 244.800€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 6% (259.488,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ).
- 2) Φύσιγγες Υδροχλωρικής Πεθιδίνης 0,100gr, ζητούμενη ποσότητα 460.000, εκτιμώμενης αξίας 289.800,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 6% (307.188,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ).
- 3) Φιάλες πόσιμοι διαλύματος υγρής μορφίνης των 20ml (έτοιμο φαρμακευτικό σκεύασμα), ζητούμενη ποσότητα 1.000, εκτιμώμενης αξίας 15.660,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 6% (16.599,60€, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ).

Στην παράγραφο 2.2.2 με τίτλο “Εγγύηση συμμετοχής” ορίστηκε: “2.2.2.1. Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής, ποσοστού 1% επί της καθαρής εκτιμώμενης αξίας, ήτοι προ ΦΠΑ”.

Σύμφωνα με τους όρους της παρ. 4.1 της διακηρύξεως, η εγγύηση καλής εκτέλεσης ορίστηκε σε ποσοστό 4% επί της αξίας της σύμβασης προ ΦΠΑ.

Στο άρθρο “2.4.5 Χρόνος ισχύος των προσφορών” δε, προβλέπεται ότι: “Οι υποβαλλόμενες προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους οικονομικούς φορείς για διάστημα 12 μηνών από την επόμενη της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών.[...]”.

Η διακήρυξη αναρτήθηκε στη δικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) στις 18.03.2022 με αύξοντα αριθμό συστήματος: 157762.

Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών στο σύστημα ορίστηκε η 18.03.2022 και ώρα 17:00, ενώ ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. ορίστηκε η 15.04.2022 και ώρα 15:00.

**1.3.** Προκήρυξη της εν λόγω σύμβασης, η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους και στοιχεία της διακηρύξεως του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 15.03.2022 και δημοσιεύθηκε στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) στις 18.03.2022 με αναγνωριστικό: 2022/S 055-141246.

Συνακόλουθα, στις 18.03.2022 η διακήρυξη αναρτήθηκε στον ιστότοπο του ΚΗΜΔΗΣ, και ΔΙΑΥΓΕΙΑ, στον ιστότοπο του Υπουργείου Υγείας ([www.moh.gov.gr](http://www.moh.gov.gr)) καθώς και στη διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) όπου και έλαβε αριθμό συστήματος 157762.

**1.4.** Στη συνέχεια, η Επιτροπή διενέργειας και αξιολόγησης των Διαγωνισμών, η οποία είχε συσταθεί με την υπ’ αριθ. Οικ. απόφαση 612/07.01.2022 του Γενικού Γραμματέα Υπηρεσιών Υγείας, με το από 15/04/2022 Υπηρεσιακό Σημείωμα ενημέρωσε τον Διευθυντή της Διεύθυνσης Φαρμάκου ότι **ο διαγωνισμός απέβη άγονος λόγω μη υποβολής προσφοράς** και ζήτησε ενημέρωση σχετικά με την εξέλιξη του Διεθνούς Διαγωνισμού.

Με το αριθ. πρωτ. Υ.Σ./19-04-2022 Υπηρεσιακό Σημείωμα η Δ/νση Φαρμάκου ενημερώνει μεταξύ άλλων ότι: “[...] Θεωρούμε ότι δεν θα ωφελήσει να επαναπροκηρυχθεί ο Διεθνής Διαγωνισμός

(όπως απεδείχθη και στο παρελθόν) δεδομένου ότι το μόνο αποτέλεσμα, θα είναι η καθυστέρηση σε μια κρίσιμη στιγμή όπως συμβαίνει πάντα όταν υπάρχει ταυτόχρονα έλλειψη και Διαγωνισμός σε εξέλιξη.....Η μόνη διέξοδος που υπάρχει για μια ακόμη φορά είναι να γίνει η συνήθης διαδικασία ώστε τελικά να καταστεί δυνατή η υπογραφή Σύμβασης με την ΙΦΕΤ Α.Ε. η οποία έχει την πείρα και τη γνώση και είναι η μόνη κατάλληλη της διαδικασίας προμήθειας επί πολλά έτη[...]”.

Ακολούθως η Επιτροπή διενέργειας και αξιολόγησης των Διαγωνισμών με το από 20.04.2022 πρακτικό της γνωμοδότησε:

“[...] την ματαίωση του διαγωνισμού, λόγω μη υποβολής προσφοράς και την προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση, με την εταιρεία ΙΦΕΤ Α.Ε. για την προμήθεια Έτοιμων Φαρμακευτικών Ιδιοσκευασμάτων του Κρατικού Μονοπωλίου Ναρκωτικών (άρθρο 32 του Ν.4412/2016, ως ισχύει).”

**1.5.** Με την υπ' αριθ. πρωτ. οικ. 23067/21.04.2022 απόφαση του Υπηρεσιακού Γραμματέα του Υπουργείου με θέμα: «Ματαίωση του διεθνούς ηλεκτρονικού ανοικτού διαγωνισμού για την προμήθεια έτοιμων φαρμακευτικών ιδιοσκευασμάτων του Κρατικού Μονοπωλίου Ναρκωτικών, Διακήρυξη αριθμ.02/2022» αποφασίστηκε:

“**α)** η αποδοχή του από 20.04.2022 πρακτικού της αρμόδιας Επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης του διαγωνισμού **β)** η ματαίωση του ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού προμήθειας έτοιμων φαρμακευτικών ιδιοσκευασμάτων του Κρατικού Μονοπωλίου Ναρκωτικών (Διακ/ξη: 02/2022), διότι απέβη άγονος λόγω μη υποβολής προσφορών και **γ)** η συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας με προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση, σύμφωνα με το αρθ. 32 του Ν. 4412/2016 όπως ισχύει.”

**1.6.** Το Υπουργείο με το υπ' αριθμ. πρωτ. οικ. 28122/17.05.2022 έγγραφό του βεβαιώνει ότι: “[...] δεν έχει ασκηθεί προσφυγή ή οποιοδήποτε άλλο ένδικο μέσο για τον Διεθνή Ηλεκτρονικό Ανοικτό Διαγωνισμό για την προμήθεια έτοιμων Φαρμακευτικών Ιδιοσκευασμάτων του Κρατικού Μονοπωλίου Ναρκωτικών (Διακήρυξη 02/2022)”.

**1.7.** Κατόπιν των ανωτέρω, το Υπουργείο, με το με αριθ. πρωτ. οικ. 10549/21.02.2022 έγγραφο-αίτημά του αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, διαβιβάζοντας σχετικό σχέδιο απόφασης του αρμοδίου οργάνου της αναθέτουσας αρχής περί προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης με την εταιρεία ΙΦΕΤ Α.Ε., χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2017, για την ανάθεση προμήθειας φυσιγγων υδροχλωρικής μορφίνης, φυσιγγων υδροχλωρικής πεθιδίνης, φιαλών πόσιμου διαλύματος υγρής μορφίνης (έτοιμο φαρμακευτικό σκεύασμα), χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 550.260,00€, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ήτοι 583.275,60€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 6%, σε συνέχεια του προηγηθέντος άγονου άνω των ορίων ηλεκτρονικού ανοικτού διαγωνισμού.

**1.8.** Λαμβανομένου υπ' όψιν ότι αντίστοιχο αίτημα είχε υποβληθεί στην Αρχή στο παρελθόν:

i) με το υπ' αριθμ. 2728/14.01.2021 έγγραφο του ιδίου Υπουργείου επί του οποίου εκδόθηκε η υπ' αριθμ. Δ9/2021 Γνώμη της Αρχής,

ii) με το υπ' αριθμ. 63219/09.09.2019 έγγραφο του ιδίου Υπουργείου επί του οποίου εκδόθηκε η υπ' αριθμ. Δ102/2019 Γνώμη της Αρχής, και

iii) με το υπ' αριθμ. 6052/04.10.2017 έγγραφο του ιδίου Υπουργείου επί του οποίου εκδόθηκε η υπ' αριθμ. 137/2017 Γνώμη της Αρχής,

με τις οποίες αποφασίστηκε η παροχή σύμφωνης γνώμης περί προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης.

## **II. Νομικό πλαίσιο**

**2.** 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 αναθέτουσών 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'147) εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των Οδηγιών 2014/24/EK και 2014/25/EK, 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 [...]».

**3.** 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”.

**4.** 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”.

**5.** Τα όρια του άρθρου 5 του Ν. 4412/2016 , σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός Φ.Π.Α., όπως καθορίστηκαν από τον Κανονισμό (ΕΕ) 2021/1952 της Επιτροπής της 10ης Νοεμβρίου 2021 (Επίσημη Εφημερίδα της ΕΕ L398/23 της 11.11.2021) και τον Κανονισμό (ΕΕ) 2021/1953 της Επιτροπής της 10ης Νοεμβρίου 2021 (Επίσημη Εφημερίδα της ΕΕ L398/25 της 11.11.2021) που εφαρμόζονται για τη διετία 1.1.2022 – 31.12.2023 σύμφωνα με το άρθρο 6 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και ορίζονται: α) 140.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές, και β) 215.000€ ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές.

**6.** Το άρθρο 6 του ν. 4412/2016 “Μέθοδοι υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (άρθρο 5 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)” ορίζει ότι: “1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς Φ.Π.Α., όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαιρέσεως ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης. [...]3. Η επιλογή της χρησιμοποιούμενης μεθόδου για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης δεν γίνεται με σκοπό την αποφυγή της εφαρμογής οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. [...]”.

**7.** Το άρθρο 27 “Ανοικτή διαδικασία (άρθρο 27 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)” ορίζει ότι: “1. Στις ανοικτές διαδικασίες, κάθε ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας μπορεί να υποβάλλει προσφορά στο πλαίσιο προκήρυξης διαγωνισμού. Η ελάχιστη προθεσμία παραλαβής των προσφορών ανέρχεται σε 35 ημέρες από την ημερομηνία αποστολής στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ένωσης της προκήρυξης σύμβασης, υπό την επιφύλαξη της παρ. 2 του άρθρου 60 και του τελευταίου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 67. Η προσφορά συνοδεύεται από τις πληροφορίες για την ποιοτική επιλογή που ζητούνται από την αναθέτουσα αρχή. [...]”

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

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

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

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

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

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

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

10. Τα οριζόμενα στον ν. 4782/2021 (Α' 36/2021) «Εκσυγχρονισμός, απλοποίηση και αναμόρφωση του ρυθμιστικού πλαισίου των δημοσίων συμβάσεων, ειδικότερες ρυθμίσεις προμηθειών στους τομείς της άμυνας και της ασφάλειας και άλλες διατάξεις για την ανάπτυξη, τις υποδομές και την υγεία.» και ιδίως το άρθρο 142 «Έναρξη ισχύος Μέρους Α'», όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει, σύμφωνα με το οποίο : «Άρθρο 142 - Έναρξη ισχύος Μέρους Α'»

#### 1. Η ισχύς των διατάξεων:

α) του άρθρου 4, κατά το μέρος που τροποποιεί την παρ. 1 του άρθρου 36 του ν. 4412/2016, β) των άρθρων 10, 20 παρ. 4, 34 κατά το μέρος που τροποποιεί την παρ. 2 του άρθρου 92 του ν. 4412/2016, 57, 58, 59, 60, 63, 64, 66 έως 79, 82 έως 86, 89 έως 93, 95 έως 98, 100, 131 και 138,

γ) [Καταργείται].

δ) του άρθρου 109, κατά το μέρος που τροποποιεί την παρ. 7 του άρθρου 258 του ν. 4412/2016, αρχίζει από την 1η.9.2021

ε) των άρθρων 55, 108 κατά το μέρος που τροποποιεί την περ. α` της παρ. 11 του άρθρου 221 του ν. 4412/2016, και 134 αρχίζει από την 1η.3.2022.

2. Η ισχύς των άρθρων 3, 6 κατά το μέρος που τροποποιεί τις παρ. 1 και 5 του άρθρου 38 του ν. 4412/2016 (Α` 147), 7, 8, 9, 11, 12, 13, 42, 49, 62, 65, 80, 81, 87, 88, 94, 99, 101, 108, εκτός της περ. α` της παρ. 11, 121 και 127 αρχίζει από τη δημοσίευση του παρόντος στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως. Το άρθρο 42, με το οποίο τροποποιήθηκε το άρθρο 102 του ν. 4412/2016,

καταλαμβάνει και εφαρμόζεται και στις εκκρεμείς, κατά τον χρόνο έναρξης ισχύος του παρόντος, διαγωνιστικές διαδικασίες, εκτός εάν έχει χωρήσει οριστικός αποκλεισμός του οικονομικού φορέα ή έχει εκδοθεί απόφαση αρμοδίου δικαστηρίου, η οποία έχει κρίνει διαφορετικά.

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

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

«Άρθρο 17

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

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

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

Άρθρο 19

Καταργούμενες διατάξεις

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



### III. Νομική Εκτίμηση

**12.** Το υπό εξέταση αίτημα του Υπουργείου, αφορά στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, με την έννοια του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, προϋπολογισθείσας αξίας 550.260,00€ προ 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.

**13.** Συναφώς επισημαίνεται ότι η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ και ήδη άρθρα 26 και 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και ήδη άρθρα 26 και 32 του Ν. 4412/2016). Περαιτέρω σημειώνεται ότι οι εν λόγω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζόμενων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας, το δε βάρος αποδείξεως περί του ότι συντρέχουν όντως οι έκτακτες περιστάσεις που δικαιολογούν την απόκλιση το φέρει αυτός που τις επικαλείται (βλ. υπό το πνεύμα αυτό ΔΕΚ - ΔΕΕ, αποφάσεις της 10ης Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, της 18ης Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, της 10ης Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 2003, I-360, σκέψη 58, της 14ης Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. I-8121, σκέψη 19, της 14ης Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, I-9845, σκέψη 38, και της 2ας Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, I-4713, σκέψη 33, της 8ης Απριλίου 2008, C- 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψεις 57-58, της 27ης Οκτωβρίου 2011, C - 601/10, Επιτροπή κατά Ελληνικής Δημοκρατίας, Συλλ. 2011, I-00163, σκέψη 32).

**14.** Συγκεκριμένα, προκειμένου η οδηγία 2014/24/ΕΚ να μην απωλέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές τους δεν επιτρέπεται να προβλέπουν περιπτώσεις προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση που δεν προβλέπονται από την εν λόγω οδηγία ή να συνοδεύουν τις ρητώς προβλεπόμενες από την οδηγία αυτή περιπτώσεις με νέους όρους που έχουν ως αποτέλεσμα να καθιστούν ευκολότερη την προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18ης Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

**15.** Η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου **32 παρ. 2 περ. α' του ν.4412/2016** της οποίας γίνεται ρητά επίκληση από το Υπουργείο Υγείας 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 ουσιαδώς 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. 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 διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή παραγράφου 2, εδάφιο α' του άρθρου 32, 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).

**16.** Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης προκύπτουν τα εξής:

**16.1 Ως προς την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας.**

Το Υπουργείο διενήργησε ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων, για την προμήθεια φαρμακευτικών ιδιοσκευασμάτων του Κρατικού Μονοπωλίου και συγκεκριμένα για την προμήθεια φυσιγγων υδροχλωρικής μορφίνης, φυσιγγων υδροχλωρικής πεθιδίνης και φιαλών πόσιμου διαλύματος υγρής μορφίνης (έτοιμο φαρμακευτικό σκεύασμα), συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 550.260,00€, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ήτοι 583.275,60€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 6%.

Η ως άνω Διακήρυξη, δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το προπαρατεθέν Ιστορικό. Επιπλέον από τα στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου, καθώς και τα στοιχεία της διαδικτυακής πύλης του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων, διαπιστώθηκε η νομιμότητα της προηγουμένως διεξαχθείσας ανοικτής διαδικασίας ως προς την κατάρτιση των όρων της ως άνω διακήρυξης, την τήρηση των όρων δημοσιότητας και την εν γένει διενέργεια της διαδικασίας του διαγωνισμού με αριθμό συστήματος 157762, χωρίς να διαπιστωθούν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες.

**16.2 Ως προς τη μη υποβολή προσφοράς ή κατάλληλης προσφοράς**

Σύμφωνα με το από 20.04.2022 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης Διαγωνισμών, το οποίο εγκρίθηκε με την υπ' αριθ. οικ. 23067/21.04.2022 απόφαση του

Υπηρεσιακού Γραμματέα του Υπουργείου, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά και για το λόγο αυτό η αναθέτουσα ματαίωσε το διαγωνισμό.

### **16.3 Ως προς τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης**

Το Υπουργείο με το υπ' αριθμ. πρωτ. Οικ. 24277/03.05.2022 έγγραφό του αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., κατ' άρθρο 32 παρ. 2 περ. α του ν.4412/2016, χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων και των τεχνικών προδιαγραφών του προηγθέντος άγονου διαγωνισμού για τα εν λόγω αιτούμενα είδη, προσκομίζοντας σχετικό σχέδιο απόφασης αρμοδίου οργάνου.

**17.** Ως προς το σκέλος του αιτήματος περί προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης συγκεκριμένα με την ανώνυμη εταιρεία ΙΦΕΤ ΑΕ επισημαίνονται τα εξής:

**A.** Σύμφωνα με την περίπτωση (α) της παραγράφου 2 του άρθρου 32 παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να χρησιμοποιούν τη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση όταν συντρέχουν σωρευτικά οι κατά νόμο προϋποθέσεις, ως αυτές αναλυτικά αναφέρονται ανωτέρω. Λαμβάνοντας υπόψη ότι η ratio της διάταξης αυτής συνίσταται στο ότι, εφόσον η αναθέτουσα αρχή έχει επιλέξει, εκκινήσει, διεξαγάγει και ολοκληρώσει μια διαγωνιστική διαδικασία δίχως να καταλήξει σε κάποιον οικονομικό φορέα που να ικανοποιεί την ανάγκη, δεν είναι σκόπιμο να υποχρεώνεται σε εκ νέου διαγωνιστική διαδικασία και επανάληψη των διατυπώσεων δημοσιότητας, παρέχεται η ελευθερία να προσφύγει σε διαδικασίες με διαπραγμάτευση ή «απευθείας ανάθεση» για να βρει τον κατάλληλο ανάδοχο της σύμβασης.

**B.** Η προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, στην περίπτωση αυτή, κατά κανόνα είναι δυνατή μόνο όταν η αναθέτουσα αρχή αναζητά ανάδοχο οικονομικό φορέα ο οποίος πληροί τους όρους της προηγούμενης (άγονης) διεξαχθείσας διαδικασίας. Εν προκειμένω, στο πλαίσιο άσκησης της κατ' άρθρον 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, αρμοδιότητας της Αρχής ελέγχεται η νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας δηλ. η νομιμότητα του προηγθέντος άγονου ανοικτού/κλειστού διαγωνισμού, καθώς αυτή συνδέεται παρακολουθηματικά με τη νομιμότητα της διαδικασίας διαπραγμάτευσης. Υπό το πρίσμα αυτό δεν δύναται να ελεγχθεί στο παρόν χρονικό σημείο η ίδια η διαδικασία προσφυγής στη διαπραγμάτευση που θα ακολουθηθεί μετά την παροχή σύμφωνης γνώμης από την Αρχή και συνακόλουθα δεν δύναται να ελεγχθεί η δηλωθείσα βούληση της αναθέτουσας να προσφύγει στη διαπραγμάτευση της υπό ανάθεση σύμβασης με την ΙΦΕΤ ΑΕ, όπως εν προκειμένω ζητά το Υπουργείο. Ως εκ τούτου, η παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής διαφαίνεται ότι έγκειται (και εξαντλείται) στην εξέταση της σωρευτικής συνδρομής της πλήρωσης των προϋποθέσεων εφαρμογής των διατάξεων της περίπτωσης (α) της παραγράφου 2 του άρθρου 32 για την προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης και όχι στον έλεγχο της διενέργειας της ανωτέρω διαδικασίας με συγκεκριμένο εν δυνάμει ανάδοχο, όπως, εν προκειμένω, την ΙΦΕΤ ΑΕ (πρβλ. ομοίως σε Γνώμη Δ9/2021 της Αρχής).

18. Τέλος, κρίνεται σκόπιμο να επισημανθεί ότι το υποβληθέν σχέδιο απόφασης του Υπουργείου συνοδευόταν από σχέδιο προκήρυξης της διαδικασίας της διαπραγμάτευσης, ως αναπόσπαστο κομμάτι αυτής. Από τις διατάξεις του ν. 4013/2011 προκύπτει ότι δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα της Αρχής ο έλεγχος και η διατύπωση γνώμης επί σχεδίου προκήρυξης αναθέτουσας αρχής ή αναθέτοντα φορέα.

#### IV. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

Εν όψει των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνεύομενες διατάξεις, η Αρχή **ομόφωνα** αποφασίζει:

**Την παροχή σύμφωνης γνώμης** επί του αιτήματος του **Υπουργείου Υγείας**, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης για την προμήθεια φυσιγγων υδροχλωρικής μορφίνης, φυσιγγων υδροχλωρικής πεθιδίνης και φιαλών πόσιμου διαλύματος υγρής μορφίνης (έτοιμο φαρμακευτικό σκεύασμα), χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 550.260,00€, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ήτοι 583.275,60€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 6%, σε συνέχεια προηγηθέντος διαγωνισμού στον οποίο δεν κατατέθηκε καμία προσφορά, σύμφωνα με την περίπτωση α' της παραγράφου 2 του άρθρου 32 του ν. 4412/2016, λόγω συνδρομής των τασσομένων από το νόμο προϋποθέσεων.

**Αθήνα, 31 Μαΐου 2022**

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Ο Αν. Πρόεδρος**

**Μιχαήλ Εκατομμάτης**