

Γρηγόριος Χ. Μιχαλόπουλος
Δικηγόρος | Νομικός Σύμβουλος

LL.M. Heidelberg, LL.M. Brussels

ΣΥΜΦΩΝΙΑ - ΠΛΑΙΣΙΟ

Αθήνα, 3-4 Ιουλίου 2014



MICHAILOPOULOS
LAW OFFICE

Special Partnership with "Zervas & Associates"

T: 211 770 0 670

F: 211 770 0 671

E: info@gmlaw.gr

W: www.gmlaw.gr

Ακαδημίας 8, 10671 Αθήνα

ΕΙΔΙΚΟΤΕΡΑ ΖΗΤΗΜΑΤΑ ΚΑΤΑ ΤΗΝ ΥΠΟΛΟΙΨΗ ΤΗΣ ΣΥΜΦΩΝΙΑΣ ΠΛΑΙΣΙΟ

Δομή Εισήγησης

- I. Επιλογή κριτηρίων ανάθεσης συμφωνίας-πλαίσιο και εκτελεστικής σύμβασης
- II. Προκήρυξη συμφωνίας-πλαίσιο σε τμήματα
- III. Ζητήματα εγγυητικών επιστολών
- IV. Ζητήματα υποχρεωτικότητας συμμετοχής στις εκτελεστικές συμβάσεις
- V. Παράλληλη ανάθεση σύμβασης συναφούς αντικειμένου
- VI. Ζητήματα μη ομαλής εξέλιξης κατά τη διάρκεια της συμφωνίας-πλαίσιο

I. Επιλογή κριτηρίων ανάθεσης συμφωνίας πλαίσιο

- **Άρθρο 51 π. δ/τος 60/2007**
 - Κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς.
 - Κριτήριο χαμηλότερης τιμής
 - Χρησιμοποιείται ως κριτήριο ανάθεσης των συμφωνιών πλαίσιο από ΕΠΥ

I. Επιλογή κριτηρίων ανάθεσης εκτελεστικών συμβάσεων

- **Άρθρο 26 παρ. 4, στοιχ. δ) π.δ/τος 60/2007**
 - *«Η ανάθεση κάθε σύμβασης γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την καλύτερη προσφορά βάσει των κριτηρίων ανάθεσης που έχουν καθορισθεί στη συγγραφή υποχρεώσεων της συμφωνίας - πλαισίου.»*
 - Συνεκδοχικά προκύπτει ότι κριτήρια ανάθεσης μπορεί να είναι αυτό της καλύτερης τιμής ή της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς.

I. Επιλογή κριτηρίων ανάθεσης εκτελεστικής σύμβασης

- Τα κριτήρια ανάθεσης των εκτελεστικών συμβάσεων δεν πρέπει να συμπίπτουν αναγκαία με εκείνα που εφαρμόζονται για τη σύναψη της συμφωνίας-πλαίσιο.
- Είναι εφικτό να ανατεθεί μια συμφωνία πλαίσιο επί τη βάσει της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς και η εκτελεστική σύμβαση να συναφθεί επί τη βάσει της χαμηλότερης τιμής,
 - υπό την προϋπόθεση ότι αυτό έχει προσδιοριστεί στην Προκήρυξη για την ανάθεση της συμφωνίας-πλαίσιο.

I. Επιλογή κριτηρίων ανάθεσης εκτελεστικής σύμβασης

■ Βαρύτητα κριτηρίων ανάθεσης

- Εφόσον ως κριτήριο επιλέγεται αυτό της ΠΣΟΠ επιτρέπεται η διακύμανση της βαρύτητας των κριτηρίων ανάθεσης της εκτελεστικής σύμβασης σε σχέση με τα αντίστοιχα για την ανάθεση της συμφωνίας πλαίσιο
 - υπό τον όρο ότι η σχετική πρόθεση της αναθέτουσας αρχής προσδιορίζεται εκ των προτέρων στην Προκήρυξη της συμφωνίας πλαίσιο.
- Η δυνατότητα διακύμανσης της βαρύτητας των κριτηρίων ανάθεσης αντανακλά το γεγονός ότι οι απαιτήσεις οι σχετικές με κόστος / ποιότητα δύνανται να μεταβάλλονται μέσα στο χρόνο.

I. Επιλογή κριτηρίων ανάθεσης εκτελεστικής σύμβασης

- **Άρθρο 76 παρ. III-5 του Γαλλικού Κώδικα Δημοσίων Συμβάσεων:**
 - *‘Les marchés passés sur le fondement de l'accord-cadre sont attribués à celui ou, le cas échéant, à ceux des titulaires de l'accord-cadre qui ont présenté les offres économiquement les plus avantageuses, sur la base des critères non discriminatoires fixés par l'accord-cadre pour l'attribution de ces marchés.’*
- **Άρθρο 19 παρ. 9 του Κώδικα Προμηθειών της Αγγλίας και Ουαλίας:**
 - *‘Where the contracting authority is following the procedure set out in paragraph (7)(b), for each specific contract to be awarded it shall— [...] (d) award each contract to the economic operator which has submitted the best tender on the basis of the award criteria specified in the contract documents based on the framework agreement.’*

II. Προκήρυξη συμφωνίας πλαίσιο σε τμήματα

- Είναι δυνατή η ανάθεση μιας συμφωνίας πλαίσιο που οδηγεί σε ταυτόχρονη σύναψη χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα (lots).
 - Αποτελεί τη συνηθέστερη μορφή των συμφωνιών πλαίσιο στο Ηνωμένο Βασίλειο.
 - Τα επιμέρους τμήματα της συμφωνίας πλαίσιο μπορεί να διακρίνονται κατά γένος (αντικείμενο), είτε κατά γεωγραφική περιοχή.
 - Η συνολική εκτιμώμενη αξία των επιμέρους τμημάτων λαμβάνεται υπόψη για την υπαγωγή της συμφωνίας πλαίσιο στους ισχύοντες κανόνες που ρυθμίζουν επιμέρους ζητήματα της ανάθεσης (π.χ. ΕλΣυν, ν. 3310/2005 κ.α.)
 - Εναπόκειται στην ΑΑ να ρυθμίσει κατά πόσον είναι επιτρεπτή η υποβολή προσφορών για ένα ή περισσότερα τμήματα??? Βλ. Άρθρο 46 Οδηγίας 2014/24/ΕΕ.

II. Προκήρυξη συμφωνίας πλαίσιο σε τμήματα

- **Εν είδει παραδείγματος μια προκήρυξη σε τμήματα μπορεί να αφορά στην προμήθεια:**
 - α) επιδέσμων, β) συριγγών και γ) συναφών ιατρικών αναλωσίμων.
- **Εφόσον προβλέπεται στην προκήρυξη οι υποψήφιοι προσφέροντες μπορεί να υποβάλουν προσφορές για ένα ή και όλα τα ανωτέρω τμήματα.**
- **Η επιλογή ενός και μόνο προσφέροντος για ένα εκ των ανωτέρω τμημάτων, η οποία απολήγει στη σύναψη συμφωνίας με τρεις αντισυμβαλλόμενους (έναν για κάθε τμήμα) συνιστά συμφωνία πλαίσιο με έναν οικονομικό φορέα.**
- **Η επιλογή περισσότερων του ενός προσφέροντος για ένα εκ των ανωτέρω τμημάτων, η οποία απολήγει στη σύναψη συμφωνίας με εννέα αντισυμβαλλόμενους (τρεις για κάθε τμήμα) συνιστά συμφωνία πλαίσιο με πλείονες οικονομικούς φορείς.**

II. Προκήρυξη συμφωνίας πλαίσιο σε τμήματα

- **Παράδειγμα: Προκήρυξη ΕΠΥ υπ' αριθ. 2/2010 (προμήθεια συσκευών καρδιακού ρυθμού)**
 - Η προκήρυξη για τη συμφωνία πλαίσιο προέβλεπε την προμήθεια α) βηματοδοτών, β) απινιδωτών και γ) εμφυτευόμενων συσκευών.
 - Οι υποψήφιοι προμηθευτές είχαν τη δυνατότητα να υποβάλουν προσφορά για μία ή και περισσότερες κατηγορίες της συμφωνίας πλαίσιο.
 - Τελικά, επελέγησαν τρεις προμηθευτές για κάθε κατηγορία.

III. Ζητήματα εγγυητικών επιστολών

- Τα ζητήματα σε σχέση με την προσκόμιση εγγυητικών επιστολών δε προσδιορίζονται από την Οδηγία 2004/18/ΕΚ, αλλά αποτελούν αντικείμενο ρύθμισης σε εθνικό επίπεδο. Κατά συνέπεια, εφόσον:
 - η α.α. ανήκει στην Κεντρική Κυβέρνηση, ήτοι συνιστά φορέα της Κεντρικής Διοίκησης ή ν.π.δ.δ. εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 22Α του π.δ/τος 118/2007,
 - η α.α. συνιστά ν.π.ι.δ. ή φορέα, οι αναθέσεις του οποίου δεν εμπίπτουν στο π.δ. 118/2007, εφαρμόζονται οι διατάξεις του οικείου κανονισμού συμβάσεων ή οι διατάξεις που διέπουν την ανάθεση αυτή.

III. Ζητήματα εγγυητικών επιστολών

- **Διατάξεις άρθρου 22^A π.δ/τος 118/2007:**
 - Συμφωνία πλαίσιο: α) εγγύηση συμμετοχής 1% και β) εγγύηση καλής εκτέλεσης 1%, η οποία θα αποδεσμεύεται ισόποσα και αναλογικά, κατ' έτος, σε σχέση με το χρόνο συνολικής διάρκειας.
 - Εκτελεστική σύμβαση: εγγύηση καλής εκτέλεσης 10% της εκτιμώμενης αξίας της εκτελεστικής συμβάσεως.
- **Ιδίως, υπό τις παρούσες οικονομικές συνθήκες το ζήτημα της υποχρέωσης προσκόμισης των εγγυητικών επιστολών συνιστά ένα σοβαρό, πρακτικής φύσης, αντικίνητρο για τη λειτουργία της συμφωνίας πλαίσιο.**

IV. «Υποχρέωση» συμμετοχής στις εκτελεστικές συμβάσεις

- Δεν εγκαθιδρύεται εκ του νόμου υποχρέωση συμμετοχής στη διαδικασία ανάθεσης εκτελεστικών συμβάσεων για τους αντισυμβαλλόμενους στη συμφωνία πλαίσιο, εκ του γεγονότος ότι δεν υφίσταται δεσμευτικότητα για την ανάθεση σύμβασης.
- Ωστόσο, θα μπορούσε να συνομολογηθούν συμβατικά ρήτρες που θα υπαγορεύουν την υποβολή προσφορών.
- Το ανωτέρω, ενδεχομένως, να κρίνεται σκόπιμο προς αποφυγή δημιουργίας συνθηκών συμπαιγνίας μεταξύ των αντισυμβαλλομένων στη συμφωνία πλαίσιο.

IV. «Υποχρέωση» συμμετοχής στις εκτελεστικές συμβάσεις

- **Παράδειγμα:** Η από 31.07.2013 Προκήρυξη της ΚτΠ Α.Ε. με αντικείμενο τη «Μελέτη δημοσιονομικής μεταρρύθμισης με τη χρήση ΟΠΣ» εισάγει σημαντικό αντικίνητρο. Στο σημείο Β.6.1.12. προβλέπονται τα εξής:
 - *«[...] Καθ' όλη τη διάρκεια της Συμφωνίας Πλαισίου, ο Αντισυμβαλλόμενος έχει δικαίωμα αθροιστικά τρεις (3) φορές για τις κάτωθι περιπτώσεις: α) να μην υποβάλει για οποιοδήποτε λόγο εξατομικευμένη προσφορά και β) να υποβάλει εξατομικευμένη προσφορά η οποία θα κριθεί ως μη αποδεκτή. Σε κάθε μεταγενέστερη περίπτωση κατά την οποία ένας Αντισυμβαλλόμενος, για οποιοδήποτε λόγο δεν υποβάλει εξατομικευμένη προσφορά μετά από σχετική Πρόσκληση της Αναθέτουσας Αρχής ή υποβάλει εξατομικευμένη προσφορά η οποία θα κριθεί μη αποδεκτή, εφαρμόζεται ρήτρα υποχρεωτικότητας υποβολής προσφοράς η οποία συνεπάγεται μερική κατάπτωση της Εγγύησης Καλής Εκτέλεσης της Συμφωνίας Πλαισίου σε ποσοστό 10% του αρχικού ποσού αυτής.»*

V. Παράλληλη ανάθεση σύμβασης συναφούς αντικειμένου

- **Κατά τη διάρκεια της συμφωνίας πλαίσιο η α.α., καταρχήν, εμποδίζεται να προβεί σε ανάθεση σύμβασης συναφούς, με τη συμφωνία πλαίσιο, περιεχομένου σε τρίτους –εκτός συμφωνία πλαίσιο– αναδόχους.**
 - Μια τέτοια ενέργεια από πλευράς α.α. αντιβαίνει στον κανόνα της αποκλειστικότητας που διέπει τη συμφωνία πλαίσιο και θα συνιστούσε αθέτηση συμβατικού όρου.
 - Ωστόσο, εξαιρετικά θα μπορούσε να θεωρηθεί ότι το ανωτέρω χωρεί σε περιπτώσεις ανάθεσης συμβάσεων ήσσονος οικονομικής αξίας ή σε περιπτώσεις όπου υποβάλλονται μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές κατά το στάδιο των εκτελεστικών συμβάσεων.

V. Παράλληλη ανάθεση σύμβασης συναφούς αντικειμένου

■ Άρθρο 76.VII Κώδικα Δημοσίων Συμβάσεων της Γαλλίας.

- *‘[...] Pour des besoins occasionnels de faible montant, le pouvoir adjudicateur peut s’adresser à un prestataire autre que le ou les titulaires de l’accord-cadre, pour autant que le montant cumulé de tels achats ne dépasse pas la somme de 10 000 euros HT. Le recours à cette possibilité ne dispense pas le pouvoir adjudicateur de respecter son engagement de passer des commandes à hauteur du montant minimum de l’accord-cadre lorsque celui-ci est prévu.’*

VI. Ζητήματα ανώμαλης εξέλιξης κατά τη διάρκεια της συμφωνίας πλαίσιο

- **Η α.α. υποχρεούται να κηρύξει έκπτωτο τον ανάδοχο σε περίπτωση:**
 - παύσουν να συντρέχουν οι λόγοι ως προς την προσωπική κατάσταση των αντισυμβαλλόμενων, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 43 του π.δ/τος 60/2007.
- **Η α.α. δύναται να κηρύξει έκπτωτο τον ανάδοχο σε περίπτωση:**
 - χαμηλής απόδοσης του αντισυμβαλλομένου που διαπιστώθηκε κατά την υλοποίηση μιας προηγούμενης εκτελεστικής σύμβασης ή
 - μεταγενέστερης έκλειψης κάποιων εκ των κριτηρίων των τεχνικών ή/και επαγγελματικών ικανοτήτων των αντισυμβαλλόμενων, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 46 του π.δ/τος 60/2007,
 - υπό την προϋπόθεση ότι τα ανωτέρω προβλέπονται ρητώς στην Προκήρυξη.



MICHAILOPOULOS
LAW OFFICE

Special Partnership with "Zervas & Associates"

Γρηγόριος Χ. Μιχαηλόπουλος
Δικηγόρος | Νομικός Σύμβουλος

LL.M. Heidelberg, LL.M. Brussels

T: 211 770 0 670

F: 211 770 0 671

E: info@gmlaw.gr

W: www.gmlaw.gr

Ακαδημίας 8, 10671 Αθήνα