



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

**ΑΠΟΦΑΣΗ**  
**289/2015**

(της διαδικασίας του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει)

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

Στην Αθήνα σήμερα την 16<sup>η</sup> Δεκεμβρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαπέντε (2015) ημέρα Τετάρτη και ώρα 10:00 π.μ. και επί της οδού Λ. Κηφισίας 7, στους Αμπελόκηπους, 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:

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

- 1. Πρόεδρος** : Ράικος Δημήτριος
- 2. Αντιπρόεδρος** : Μπουσουλέγκα Χριστίνα
- 3. Μέλη** : Κουλούρη Ιωάννα  
Λουρίκας Δημήτριος  
Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

**Γραμματέας:** Λαμπράκης Αθανάσιος

**Εισηγήτρια:** Μητσάκη Πολυξένη, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια Μητσάκη Πολυξένη, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. και η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων, Χριστίνα Καζιρή, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

**Θέμα:** Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Αρχής, προκειμένου το Ελληνικό Ανοικτό Πανεπιστήμιο να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την «*Παροχή ταχυδρομικών υπηρεσιών εγγράφων και δεμάτων εσωτερικού και εξωτερικού για την εξυπηρέτηση των διοικητικών και εκπαιδευτικών λειτουργιών του Ελληνικού Ανοικτού Πανεπιστημίου*», διάρκειας ενός (1) έτους, προϋπολογισμού 241.331,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23% (296.837,13€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23%), σε συνέχεια διεθνούς ηλεκτρονικού ανοικτού διαγωνισμού στο πλαίσιο του οποίου υποβλήθηκαν अपαράδεκτες προσφορές.

Με το με αρ. πρωτ. ΤΟ-3285/26-11-2015 έγγραφο-αίτημα του Ελληνικού Ανοικτού Πανεπιστημίου και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα (αρ. πρωτ. εισερχ. 5276/27-11-2015), όπως συμπληρώθηκε με τα από 08-12-2015 και 09-12-2015 μηνύματα ηλεκτρονικής αλληλογραφίας (αρ. πρωτ. εισερχ. 5451/08-12-2015 και 5482/09-12-2015, αντίστοιχα), το Πανεπιστήμιο αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το

άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 24 του π.δ. 60/2007, για την ανάθεση σύμβασης που αφορά σε «*Παροχή ταχυδρομικών υπηρεσιών εγγράφων και δεμάτων εσωτερικού και εξωτερικού για την εξυπηρέτηση των διοικητικών και εκπαιδευτικών λειτουργιών του Ελληνικού Ανοικτού Πανεπιστημίου*», διάρκειας ενός (1) έτους, προϋπολογισμού 241.331,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23% (296.837,13€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23%).

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

Από το φάκελο της υπόθεσης και τα περιλαμβανόμενα σε αυτόν στοιχεία και σχετικά έγγραφα προκύπτουν τα ακόλουθα:

**1.** Με την απόφαση της Διοικούσας Επιτροπής του Ελληνικού Ανοικτού Πανεπιστημίου (ΕΑΠ) που λήφθηκε κατά την με αριθμ. 274/23-06-2015 Συνεδρίασή της (Θέμα 5ο) εγκρίθηκε η διενέργεια διεθνούς ανοικτού ηλεκτρονικού μειοδοτικού διαγωνισμού για την παροχή ταχυδρομικών υπηρεσιών εγγράφων και δεμάτων εσωτερικού και εξωτερικού για την εξυπηρέτηση των διοικητικών και εκπαιδευτικών αναγκών του ΕΑΠ, για το χρονικό διάστημα από 01-01-2016 μέχρι 31-12-2016, προϋπολογισθείσας δαπάνης 296.837,13€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

**2.** Ακολούθως, συντάχθηκε η με αριθμ. 15/21-08-2015 (και αριθμ. πρωτ. ΤΟ-2306) διακήρυξη -η οποία αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) με Α.Δ.Α.Μ. 15PROC002987893/2015-08-24 και δημοσιεύθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 24-08-2015 με αριθμό συστήματος 12279- με την οποία ο Πρόεδρος της Διοικούσας Επιτροπής του ΕΑΠ προκήρυξε διεθνή ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την «*Παροχή ταχυδρομικών υπηρεσιών εγγράφων και δεμάτων για την εξυπηρέτηση των διοικητικών και εκπαιδευτικών λειτουργιών του Ελληνικού Ανοικτού Πανεπιστημίου*» (CPV: 64112000-4 και 64113000-1/Ταχυδρομικές Υπηρεσίες που αφορούν επιστολές και δέματα, αντίστοιχα), με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή, συνολικού προϋπολογισμού 241.331,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23% (296.837,13€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23%). Ειδικότερα:

**2.1.** Σύμφωνα με το άρθρο 3 της διακήρυξης, η υπό ανάθεση σύμβαση περιελάμβανε τις ακόλουθες πέντε (5) Ομάδες:

<b>ΟΜΑΔΑ I</b>	<b>ΤΑΧΥΔΡΟΜΙΚΗ ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΕΓΓΡΑΦΩΝ ΕΣΩΤΕΡΙΚΟΥ-ΑΠΛΗ ΑΠΟΣΤΟΛΗ ΕΓΓΡΑΦΩΝ</b>	<b>47.850,00€</b> χωρίς Φ.Π.Α. <b>(58.855,50€</b> με Φ.Π.Α.)
<b>ΟΜΑΔΑ II</b>	<b>ΤΑΧΥΔΡΟΜΙΚΗ ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΤΑΧΥΜΕΤΑΦΟΡΑΣ ΕΓΓΡΑΦΩΝ-ΔΕΜΑΤΩΝ ΕΣΩΤΕΡΙΚΟΥ ΜΕ ΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΟ ΠΑΡΑΔΟΣΗΣ ΣΤΟΝ ΠΑΡΑΛΗΠΤΗ</b>	<b>9.820,00€</b> χωρίς Φ.Π.Α. <b>(12.078,60€</b> με Φ.Π.Α.)
<b>ΟΜΑΔΑ III</b>	<b>ΤΑΧΥΔΡΟΜΙΚΗ ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΕΓΓΡΑΦΩΝ-ΔΕΜΑΤΩΝ ΕΣΩΤΕΡΙΚΟΥ ΜΕ ΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΟ ΠΑΡΑΔΟΣΗΣ ΣΕ ΣΗΜΕΙΟ ΤΟΥ ΑΝΑΔΟΧΟΥ</b>	<b>139.200,00€</b> χωρίς Φ.Π.Α. <b>(171.216,00€</b> με Φ.Π.Α.)
<b>ΟΜΑΔΑ IV</b>	<b>ΤΑΧΥΔΡΟΜΙΚΗ ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΕΓΓΡΑΦΩΝ ΕΞΩΤΕΡΙΚΟΥ-ΑΠΛΗ ΑΠΟΣΤΟΛΗ ΕΓΓΡΑΦΩΝ</b>	<b>2.306,00€</b> χωρίς Φ.Π.Α. <b>(2.836,38€</b> με Φ.Π.Α.)
<b>ΟΜΑΔΑ V</b>	<b>ΤΑΧΥΔΡΟΜΙΚΗ ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΤΑΧΥΜΕΤΑΦΟΡΑΣ ΕΓΓΡΑΦΩΝ-ΔΕΜΑΤΩΝ ΕΞΩΤΕΡΙΚΟΥ ΜΕ ΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΟ ΠΑΡΑΔΟΣΗΣ ΣΤΟΝ ΠΑΡΑΛΗΠΤΗ</b>	<b>42.155,00€</b> χωρίς Φ.Π.Α. <b>(51.850,65€</b> με Φ.Π.Α.)
	<b>ΣΥΝΟΛΙΚΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ</b>	<b>241.331,00€</b> χωρίς Φ.Π.Α. <b>(296.837,13€</b> με Φ.Π.Α.)

**2.2.** Σχετικά με τη δυνατότητα υποβολής προσφορών για μέρος ή για το σύνολο των ζητούμενων υπηρεσιών, αναφέρονται στην εν λόγω διακήρυξη τα εξής: **«Γίνονται δεκτές προσφορές είτε για το σύνολο του έργου, είτε για κάθε μία ή περισσότερες από τις παρακάτω ομάδες, με την προϋπόθεση επί ποινή αποκλεισμού, τη συμπλήρωση όλων των άρθρων της κάθε ομάδας στην οποία συμμετέχει ο υποψήφιος ανάδοχος και στο πλαίσιο του προϋπολογισμού για κάθε μία από αυτές.»** (άρθρο 3).

**2.3.** Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής των προσφορών στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. ορίστηκε η **6η-10-2015** και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, η **13η-10-2015**, ενώ ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε η **19η-10-2015**.

**2.4.** Στο άρθρο 2 της διακήρυξης προβλέπεται -μεταξύ άλλων- ότι: **«[...] Προσφορές που, κατά την κρίση της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης, είναι αόριστες και ανεπίδεκτες εκτίμησης ή περιέχουν όρους αντίθετους προς την Προκήρυξη ή/και αιρέσεις, χαρακτηρίζονται ως μη αποδεκτές και απορρίπτονται. Τα έγγραφα της προσφοράς και της Σύμβασης, καθώς και όλη η σχετική αλληλογραφία, που είναι δυνατό να απαιτηθεί κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, συντάσσονται υποχρεωτικά στην ελληνική γλώσσα.»**

**2.5.** Κατά το άρθρο 4.1, δικαίωμα συμμετοχής στο συγκεκριμένο διαγωνισμό έχουν **«α) Φυσικά ή νομικά πρόσωπα της ημεδαπής ή της αλλοδαπής, που λειτουργούν νόμιμα, τουλάχιστον κατά τα δύο (2) τελευταία χρόνια στην Ελλάδα ή στο εξωτερικό και ασχολούνται αποδεδειγμένα με το αντικείμενο όπως εξειδικεύεται στην παρούσα διακήρυξη, β) Συνεταιρισμοί, γ) Ενώσεις Προμηθευτών που υποβάλλουν κοινή Προσφορά, δ) Κοινοπραξίες Προμηθευτών και ε) Κάθε προσφέρων, που σύμφωνα με την χώρα καταγωγής του (της Ε.Ε.) έχει το δικαίωμα και τη δυνατότητα να λαμβάνει μέρος σε όμοιους ή αντίστοιχους με τον παρόντα διαγωνισμό, εφόσον πληρούν τους όρους της παρούσας προκήρυξης. [...]** **Στην περίπτωση ενώσεων ή κοινοπραξιών, η απαίτηση “για την επί διετία (2ετία) απασχόληση με το αντικείμενο, όπως εξειδικεύεται στην παρούσα διακήρυξη” πρέπει να καλύπτεται από όλα τα μέλη αυτών, πλην τυχόν υπεργολάβων. Οι εταίροι των ενώσεων ή κοινοπραξιών υπόκεινται στους ίδιους όρους και στις ίδιες υποχρεώσεις με τον συμβαλλόμενο Ανάδοχο. [...]**».

**2.6.** Περαιτέρω, το άρθρο 5.1 για τα δικαιολογητικά συμμετοχής ορίζει -μεταξύ άλλων- ότι: **«[...] (ι) Οι συμμετέχοντες θα πρέπει επί ποινή αποκλεισμού να διαθέτουν για τη συμμετοχή τους στις **Ομάδες I, III και IV** Ειδική Άδεια από την Εθνική Επιτροπή Τηλεπικοινωνιών και Ταχυδρομείων (Ε.Ε.Τ.Τ.), ενώ για τη συμμετοχή τους στις **Ομάδες II και V** Γενική Άδεια αντίστοιχα, σύμφωνα με το Ν. 2668/98 (ΦΕΚ 282/Α/18.12.1998) “Οργάνωση του Τομέα Παροχής Ταχυδρομικών Υπηρεσιών και άλλες Διατάξεις.”, όπως έχει τροποποιηθεί με το Νόμο 3185/2003 (ΦΕΚ 282 Α) εναρμόνιση με την οδηγία 2002/39/ΕΚ, ρυθμίσεις θεμάτων του Οργανισμού Ελληνικά Ταχυδρομεία (ΕΛ.ΤΑ) και άλλες διατάξεις (ΦΕΚ Α'229/26-9-2003) και ισχύει, έως και σήμερα και την οποία πρέπει να καταθέσουν σε αντίγραφο νόμιμα επικυρωμένο. (ια) Αντίγραφο ή απόσπασμα του ισολογισμού της επιχείρησης ή υπεύθυνη δήλωση περί του συνολικού ύψους του κύκλου εργασιών της επιχείρησης, καθώς και του κύκλου εργασιών της που αφορά ειδικότερα το υπό προμήθεια έργο, κατά τις τρεις (3) προηγούμενες του έτους του διαγωνισμού οικονομικές χρήσεις. Το συνολικό ύψος του κύκλου εργασιών θα πρέπει να είναι κατά μέσο όρο ίσο με τον ενδεικτικό προϋπολογισμό του υπό ανάθεση έργου συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. (αθροιστικά σε περίπτωση ενώσεων/κοινοπραξίας). Εάν η επιχείρηση λειτουργεί ή ασκεί επιχειρηματική δραστηριότητα σχετικά με το υπό προμήθεια έργο, κατά χρονικό διάστημα που δεν επιτρέπει την έκδοση κατά νόμο τριών ισολογισμών, υποβάλλει τους ισολογισμούς, εφόσον υπάρχουν, ή τα σχετικά επίσημα στοιχεία που υπάρχουν κατά το διάστημα αυτό. (ιβ) Κατάλογο, παρόμοιων συναφών έργων που έχουν εκτελέσει κατά την προηγούμενη τριετία. Ο ανάδοχος **οφείλει** να έχει υλοποιήσει επιτυχώς έργο ή έργα που να αφορούν στην παροχή ταχυδρομικών υπηρεσιών απλής αλληλογραφίας ή αλληλογραφίας με αποδεικτικό παραλαβής, με προϋπολογισμό ίσο ή μεγαλύτερο του προκηρυσσόμενου έργου ή της Ομάδας στην οποία συμμετέχει, με μνεία είτε του δημόσιου είτε του ιδιωτικού τομέα, της ημερομηνίας της σύμβασης και του ποσού. [...]**».

**2.7.** Στη συνέχεια, το άρθρο 5 ορίζει ότι: **«[...] Οι προσφέροντες υποβάλλουν τα στοιχεία, τα δικαιολογητικά για τη συμμετοχή τους στη διαγωνιστική διαδικασία (εγγύηση συμμετοχής, πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από δημόσιες αρχές ή άλλους φορείς κλπ.) και τις υπεύθυνες δηλώσεις ηλεκτρονικά υπό τη μορφή αρχείου pdf. και στη συνέχεια η **εγγυητική επιστολή συμμετοχής, το πιστοποιητικό ISO** και τυχόν δικαιολογητικά και στοιχεία, που είτε δεν έχουν εκδοθεί/συνταχθεί από τον ίδιο τον οικονομικό**

φορέα και κατά συνέπεια δεν φέρουν την ψηφιακή υπογραφή του, είτε δεν έχουν εκδοθεί από τις δημόσιες αρχές και τους φορείς της παρ. 2 του άρθρου 11 του ν. 2690/1999, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 1 του ν. 4250/2014, προσκομίζονται σε πρωτότυπο μορφή εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή τους στο Γραφείο Προμηθειών του Αναθέτοντα με διαβιβαστικό έγγραφο, στο οποίο θα αναφέρονται αναλυτικά τα προσκομιζόμενα δικαιολογητικά. Όσα εκ των δικαιολογητικών παράγονται από τον προσφέροντα υπογράφονται ψηφιακά από τους έχοντες υποχρέωση προς τούτο και δεν απαιτείται σχετική θεώρηση. [...]».

**2.8.** Σε σχέση με τις απαιτούμενες εγγυήσεις, το άρθρο 7 ορίζει ότι: «[...] **7.2. ΕΓΓΥΗΣΗ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ**  
**7.2.1.** Οι Προσφέροντες οφείλουν, με ποινή αποκλεισμού, μαζί με την προσφορά, να καταθέσουν σε πρωτότυπο Εγγύηση Συμμετοχής τους στο διαγωνισμό, της οποίας το ποσό θα πρέπει να καλύπτει το **2% της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης, εκτός του Φ.Π.Α. για το σύνολο του έργου που πρόκειται να εκτελεστεί, είτε για κάθε ομάδα που συμμετέχουν σε περίπτωση μερικής εκτέλεσης, ήτοι [...]** **7.3. ΕΓΓΥΗΣΗ ΚΑΛΗΣ ΕΚΤΕΛΕΣΗΣ** Για την καλή εκτέλεση των όρων της σύμβασης ο Ανάδοχος είναι υποχρεωμένος να καταθέσει Εγγυητική Επιστολή Καλής Εκτέλεσης που να καλύπτει **το 5% της συνολικής συμβατικής αξίας, χωρίς Φ.Π.Α. [...]**».

**2.9.** Στο άρθρο 8.1 προβλέπεται σχετικά με τον τρόπο υποβολής προσφορών ότι: «[...] Οι προσφορές υποβάλλονται από τους οικονομικούς φορείς [...] στην ελληνική γλώσσα [...]», ενώ και στο τέλος του άρθρου 9 αναγράφεται ρητά ότι: «Δικαιολογητικά που εκδίδονται σε κράτος εκτός Ελλάδας, θα συνοδεύονται υποχρεωτικά και με ποινή αποκλεισμού από επίσημη μετάφρασή τους στην Ελληνική γλώσσα.».

**2.10.** Ως κριτήριο ανάθεσης και κατακύρωσης ορίστηκε μόνον η χαμηλότερη τιμή ανά κατηγορία-ομάδα (άρθρα 10 και 12). Η σύμβαση που θα προέκυπτε από το διαγωνισμό θα είχε χρονική διάρκεια από 1η-01-2016 έως 31-12-2016 (άρθρο 27).

**3.** Περίληψη της ως άνω διακήρυξης (ήτοι προκήρυξη):

α) απεστάλη ηλεκτρονικά στις 21-08-2015 για δημοσίευση στην Υπηρεσία Επίσημων Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης και δημοσιεύθηκε στις 26-08-2015 στο Συμπλήρωμα της Επίσημης Εφημερίδας της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) (2015/S 164-300439),

β) δημοσιεύθηκε στον εγχώριο τύπο (εφημερίδες “Η ΝΑΥΤΕΜΠΟΡΙΚΗ”, “ΧΡΗΜΑΤΙΣΤΗΡΙΟ”, “ΠΕΛΟΠΟΝΝΗΣΟΣ” και “Η ΓΝΩΜΗ” στις 28-08-2015), καθώς και στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως (αρ. 443/28-08-2015 Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων) και

γ) αναρτήθηκε στο Πρόγραμμα “ΔΙΑΥΓΕΙΑ” (ΑΔΑ: ΩΓΥΖ46ΨΖΣΘ-ΗΙΟ).

Επίσης, στις 24-08-2015, το σύνολο των τευχών του διαγωνισμού αναρτήθηκε στον ιστότοπο του ΕΑΠ (<http://www.eap.gr>), δημοσιεύθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (αριθμός συστήματος: 12279), ενώ την ίδια ημέρα αναρτήθηκε η διακήρυξη και στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. (Α.Δ.Α.Μ.: 15PROC002987893/2015-08-24).

**4.** Τέσσερις (4) εργάσιμες ημέρες μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, ήτοι στις **19-10-2015 και ώρα 13:00 μ.μ.**, η Επιτροπή Διενέργειας, Αξιολόγησης των αποτελεσμάτων των διαγωνισμών και των διαδικασιών διαπραγμάτευσης για το έτος 2015 (η οποία συγκροτήθηκε με την με αριθ. πρωτ. ΤΟ-5016/02-12-2014 απόφαση της Διοικούσας Επιτροπής του ΕΑΠ) διαπίστωσε, με το αυθημερόν συνταχθέν Πρακτικό της, ότι υποβλήθηκαν εμπρόθεσμα στον εν λόγω διαγωνισμό προσφορές εκ μέρους δύο (2) εταιρειών: α) της “ACS ΤΑΧΥΔΡΟΜΙΚΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΑΕΕ” και β) της “ΕΛΛΗΝΙΚΑ ΤΑΧΥΔΡΟΜΕΙΑ Α.Ε.”, οι οποίες απορρίφθηκαν ως απαράδεκτες μετά τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών προσφορών, καθότι:

«Α) Η εταιρεία ACS ΤΑΧΥΔΡΟΜΙΚΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΑΕΕ έχει προσκομίσει πιστοποιητικό ISO το οποίο έχει εκδοθεί εκτός Ελλάδος και δεν συνοδεύεται από επίσημη μετάφρασή του στην ελληνική γλώσσα όπως απαιτείται σύμφωνα με το άρθρο 9 της υπ’ αριθμ. 15/2015 διακήρυξης.

Β) Η εταιρεία ΕΛΛΗΝΙΚΑ ΤΑΧΥΔΡΟΜΕΙΑ Α.Ε. έχει επισυνάψει τα παρακάτω ηλεκτρονικά αρχεία χωρίς να φέρουν την ψηφιακή υπογραφή του νόμιμου εκπροσώπου της εταιρείας, όπως απαιτείται σύμφωνα με το άρθρο 5 της υπ' αριθμ. 15/2015 διακήρυξης.

- ΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΟΣ ΚΑΙ ΛΟΙΠΟΣ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ
- ΔΙΚΥΚΛΑ ΟΧΗΜΑΤΑ ΕΛΤΑ
- ΤΕΤΡΑΤΡΟΧΑ ΟΧΗΜΑΤΑ ΕΛΤΑ
- ΚΑΤΑΣΤΗΜΑΤΑ ΕΛΤΑ
- ΤΑΧΥΔΡΟΜΙΚΑ ΠΡΑΚΤΟΡΕΙΑ ΕΛΤΑ
- ΜΟΝΑΔΕΣ ΔΙΑΝΟΜΗΣ ΕΛΤΑ
- ΠΙΝΑΚΑΣ ΣΥΝΕΡΓΑΖΟΜΕΝΩΝ ΧΩΡΩΝ ΕΛΤΑ».

Σημειώνεται επιπρόσθετα ότι, όπως προκύπτει από την ηλεκτρονική πλατφόρμα του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., η μεν συμμετέχουσα εταιρεία "ACS ΤΑΧΥΔΡΟΜΙΚΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΑΕΕ" υπέβαλε προσφορά για τις Ομάδες 2, 3 και 5 του διαγωνισμού, η δε έτερη συμμετέχουσα εταιρεία "ΕΛΛΗΝΙΚΑ ΤΑΧΥΔΡΟΜΕΙΑ Α.Ε." υπέβαλε προσφορά για τις Ομάδες 1, 3 και 4.

5. Ακολούθως, με την απόφαση της Διοικούσας Επιτροπής του ΕΑΠ που ελήφθη κατά την με αρ. 283/09-11-2015 Συνεδρίασή της (Θέμα 6ο), εγκρίθηκε η κατακύρωση του αποτελέσματος του εν λόγω διαγωνισμού, μετά την αποσφράγιση των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών, σύμφωνα με το από 19-10-2015 Πρακτικό της Επιτροπής (βλ. ανωτέρω, υπό 4) και αποφασίστηκε η «προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με το Π.Δ. 60/2007 υπό την προϋπόθεση παροχής σύμφωνης γνώμης από την Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων» για το σύνολο του αντικείμενου του διαγωνισμού, ήτοι και για τις πέντε (5) Ομάδες.

6. Στη συνέχεια, το απόσπασμα της με αρ. 283/09-11-2015 Συνεδρίασης της Διοικούσας Επιτροπής του ΕΑΠ σχετικά με την έγκριση του από 19-10-2015 Πρακτικού της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης του παραπάνω διαγωνισμού κοινοποιήθηκε στις συμμετέχουσες εταιρείες στις 13-11-2015, με τα με αρ. πρωτ. ΤΟ-3147/1/13-11-2015 και ΤΟ-3147/2/13-11-2015 έγγραφα.

7. Κατόπιν των ανωτέρω, το ΕΑΠ, με το με αρ. πρωτ. ΤΟ-3285/26-11-2015 έγγραφο-αίτημά του (αρ. πρωτ. εισερχ. 5276/27-11-2015), όπως αυτό συμπληρώθηκε και το οποίο συνοδεύεται και από σχέδιο απόφασης της Διοικούσας Επιτροπής 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, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 24 του π.δ. 60/2007, για την ανάθεση σύμβασης που αφορά σε «Παροχή ταχυδρομικών υπηρεσιών εγγράφων και δεμάτων εσωτερικού και εξωτερικού για την εξυπηρέτηση των διοικητικών και εκπαιδευτικών λειτουργιών του Ελληνικού Ανοικτού Πανεπιστημίου», για το σύνολο των πέντε (5) ομάδων του προηγηθέντος διεθνούς ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού για τις οποίες κατατέθηκαν अपαράδεκτες προσφορές, συνολικού προϋπολογισμού 241.331,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23% (296.837,13€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23%).

8. Σημειώνεται, ότι, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και την ηλεκτρονική πλατφόρμα του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., δεν υποβλήθηκαν ενστάσεις κατά των όρων της διακήρυξης. Ειδικότερα, στο υπό εξέταση έγγραφο-αίτημα του ΕΑΠ (με αρ. πρωτ. ΤΟ-3285/26-11-2015 και αρ. πρωτ. εισερχ. 5276/27-11-2015) αναγράφεται ότι: «[...] δεν υπήρχε καμία ένσταση ή προδικαστική προσφυγή από τις εταιρείες σχετικά με αποφάσεις της Επιτροπής με τις οποίες απορρίπτονται οι προσφορές τους.», ενώ στην με αριθ.πρωτ. ΤΟ-3462/08-12-2015 βεβαίωση του Τμήματος Οικονομικών Υποθέσεων-Γραφείου Προμηθειών του ΕΑΠ, που υποβλήθηκε στην Αρχή με το από 08-12-2015 μήνυμα ηλεκτρονικής αλληλογραφίας (αρ. πρωτ. εισερχ. 5451/08-12-2015), διευκρινίζεται περαιτέρω ότι: «Σε συνέχεια του υπ' αριθμ. πρωτ. ΤΟ-3285/26-11-2015 αιτήματος του Ε.Α.Π. βεβαιώνεται ότι δεν ασκήθηκαν ενστάσεις, προσφυγές ή ένδικα μέσα κατά οποιουδήποτε σταδίου της συγκεκριμένης διαγωνιστικής διαδικασίας, συμπεριλαμβανομένης της διακήρυξης.».

## II. Νομικό πλαίσιο

**9.** Σύμφωνα με τις διατάξεις της υποπερ. δδ' της περ. γ' της παρ. 2 του άρθρου 2 του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, «δδ) Οι αποφάσεις των αναθέτουσών Αρχών που αφορούν προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 3 του π.δ. 59/2007 και των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007, εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. Η εν λόγω αρμοδιότητα ασκείται μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) εργάσιμων ημερών από την περιέλευση του σχεδίου απόφασης στην Αρχή, συνοδευόμενου από όλα τα στοιχεία στα οποία θεμελιώνεται, κατά περίπτωση, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, με μέριμνα της αναθέτουσας αρχής. Με την άπρακτη παρέλευση της ως άνω προθεσμίας τεκμαίρεται η σύμφωνη γνώμη της Αρχής. [...]».

**10.** Οι σχετικές διατάξεις του π.δ. 60/2007 «Προσαρμογή της Ελληνικής Νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ “περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών”, όπως τροποποιήθηκε με την Οδηγία 2005/51/ΕΚ της Επιτροπής και την Οδηγία 2005/75/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 16<sup>ης</sup> Νοεμβρίου 2005» (Α' 64) ορίζουν τα ακόλουθα:

**10.1.** Σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 8 του π.δ/τος 60/2007, «8. [...] “πάροχος υπηρεσιών” είναι κάθε φυσικό ή νομικό πρόσωπο ή φορέας του δημοσίου, ή κοινοπραξία αυτών των προσώπων ή/και οργανισμών που προσφέρει [...] την παροχή υπηρεσιών στην αγορά. [...]».

**10.2.** Σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 3 ορίζεται ότι: «Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις ενεργώντας με διαφάνεια».

**10.3.** Σύμφωνα με το άρθρο 6 παρ. 1, «1. Το παρόν εφαρμόζεται στις δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών που δεν εξαιρούνται, δυνάμει των εξαιρέσεων που προβλέπονται στα άρθρα 16, 17 και 9 έως 15, και των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός φόρου προστιθέμενης αξίας (ΦΠΑ) είναι ίση προς ή ανώτερη από τα ακόλουθα κατώτατα όρια: α) 137.000 ευρώ, για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, εκτός αυτών που καλύπτονται από την περίπτωση β) στοιχείο iii), που συνάπτονται από τις αναθέτουσες αρχές οι οποίες είναι κεντρικές κυβερνητικές αρχές του Παραρτήματος IV. [...] β) 211.000 ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε i) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα IV, είτε ii) από τις αναθέτουσες αρχές που αναφέρονται στο Παράρτημα IV και οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αφορούν προϊόντα τα οποία δεν καλύπτει το Παράρτημα V, είτε iii) από οποιαδήποτε αναθέτουσα αρχή και έχουν ως αντικείμενο υπηρεσίες της κατηγορίας 8 του Παραρτήματος II Α, υπηρεσίες τηλεπικοινωνιών της κατηγορίας 5 των οποίων οι θέσεις στο CPV είναι αντίστοιχες με τους αριθμούς αναφοράς CPC 7524, 7525 και 7526, ή/και υπηρεσίες που αναφέρονται στο Παράρτημα II Β.”

Σημειώνεται ότι σύμφωνα με το άρθρο 2 του Κανονισμού με αριθ. 1336/2013 της Επιτροπής της 13ης Δεκεμβρίου 2013 για την τροποποίηση των Οδηγιών 2004/17/ΕΚ, 2004/18/ΕΚ και 2009/81/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε στις 134.000 ευρώ και 207.000 ευρώ, αντίστοιχα.

**10.4.** Στις διατάξεις του άρθρου 24, υπό τον τίτλο «Διαδικασία με διαπραγμάτευση, με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού» προβλέπεται ότι: «**1.** Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, αφού προηγηθεί δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις: **α)** Σε περίπτωση μη κανονικών προσφορών ή κατάθεσης προσφορών που είναι απαράδεκτες σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, τηρουμένων των οριζόμενων στις διατάξεις των άρθρων 28, 39 έως 52 και 55, έπειτα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία ή ανταγωνιστικό διάλογο, με την προϋπόθεση ότι οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν τροποποιούνται ουσιωδώς. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να μη δημοσιεύουν προκήρυξη διαγωνισμού, εάν στη διαδικασία με διαπραγμάτευση περιλαμβάνουν όλους τους προσφέροντες που πληρούν τα κριτήρια των άρθρων 43 έως

50 και οι οποίοι, κατά την ανοικτή ή κλειστή διαδικασία ή τον προηγηθέντα ανταγωνιστικό διάλογο, υπέβαλαν παραδεκτές προσφορές. [...] **2.** Στις περιπτώσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1, οι αναθέτουσες αρχές διαπραγματεύονται με τους προσφέροντες προκειμένου αυτοί να προσαρμόζουν τις προσφορές τους στους όρους της προκήρυξης του διαγωνισμού, της συγγραφής υποχρεώσεων και των λοιπών τευχών του διαγωνισμού και προκειμένου να επιτευχθεί η καλύτερη προσφορά, σύμφωνα με το άρθρο 51 παράγραφος 1. **3.** Κατά τη διάρκεια της διαπραγμάτευσης, οι αναθέτουσες αρχές εξασφαλίζουν την ίση μεταχείριση όλων των προσφερόντων. Ειδικότερα, δεν παρέχουν, κατά τρόπο που να δημιουργεί διακρίσεις, πληροφορίες που ευνοούν ορισμένους προσφέροντες σε σχέση με άλλους. **4.** Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να προβλέπουν στην προκήρυξη ή στη συγγραφή υποχρεώσεων ότι η διαδικασία με διαπραγμάτευση διεξάγεται σε διαδοχικές φάσεις ώστε να μειώνεται ο αριθμός των προς διαπραγμάτευση προσφορών με την εφαρμογή των προβλεπόμενων κριτηρίων ανάθεσης.»

**10.5.** Ακολούθως, στο άρθρο 39 του ίδιου π.δ/τος, υπό τον τίτλο «Δικαιούμενοι συμμετοχής», ορίζεται ότι: «1. Οι υποψήφιοι ή οι προσφέροντες οι οποίοι, δυνάμει της νομοθεσίας του κράτους μέλους στο οποίο είναι εγκατεστημένοι, έχουν δικαίωμα να διενεργούν τη συγκεκριμένη παροχή, δεν επιτρέπεται να αποκλείονται με την αιτιολογία ότι θα έπρεπε να είναι είτε φυσικά είτε νομικά πρόσωπα κατά την ελληνική νομοθεσία. Επιτρέπεται ωστόσο, στην περίπτωση δημοσίων συμβάσεων έργων και υπηρεσιών καθώς και των δημοσίων συμβάσεων προμηθειών που καλύπτουν, επιπλέον, εργασίες ή/και υπηρεσίες τοποθέτησης και εγκατάστασης, να ζητείται από τα νομικά πρόσωπα να μνημονεύουν, στην προσφορά ή στην αίτηση συμμετοχής τους, τα ονόματα και τα επαγγελματικά προσόντα των προσώπων που επιφορτίζονται με την εκτέλεση της συγκεκριμένης παροχής. 2. Οι κοινοπραξίες οικονομικών φορέων μπορούν να υποβάλλουν προσφορά ή να εμφανίζονται ως υποψήφιοι. Για την υποβολή μίας προσφοράς ή μίας αίτησης συμμετοχής, οι αναθέτουσες αρχές δεν μπορούν να απαιτούν να έχουν οι κοινοπραξίες οικονομικών φορέων συγκεκριμένη νομική μορφή. Η επιλεγείσα κοινοπραξία είναι δυνατόν να υποχρεωθεί να περιβληθεί συγκεκριμένη νομική μορφή, εάν της ανατεθεί η σύμβαση, στο μέτρο που η περιβολή αυτής της νομικής μορφής είναι αναγκαία για την ορθή εκτέλεση της σύμβασης».

**10.6.** Στο άρθρο 42 του ίδιου π.δ/τος, υπό τον τίτλο «Έλεγχος της καταλληλότητας, επιλογή των συμμετεχόντων και ανάθεση των συμβάσεων», ορίζεται ότι: «1. Οι συμβάσεις ανατίθενται βάσει των κριτηρίων [...] αφού οι αναθέτουσες αρχές ελέγξουν την καταλληλότητα των οικονομικών φορέων που δεν έχουν αποκλειστεί σύμφωνα με τα άρθρα 43 και 44. Ο έλεγχος της καταλληλότητας πραγματοποιείται από τις αναθέτουσες αρχές σύμφωνα με τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας και των επαγγελματικών και τεχνικών γνώσεων ή ικανοτήτων που αναφέρονται στα άρθρα 45 έως 50, και, εφόσον συντρέχει περίπτωση, με τα κριτήρια και τους κανόνες που αναφέρονται στην παράγραφο 3. 2. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να ζητούν το ελάχιστο επίπεδο οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας και τεχνικών ή και επαγγελματικών ικανοτήτων, σύμφωνα με τα άρθρα 45 και 46, τα οποία πρέπει να καλύπτουν οι υποψήφιοι και οι προσφέροντες. Η έκταση των πληροφοριών που αναφέρονται στα άρθρα 45 και 46 καθώς και το ελάχιστο επίπεδο ικανοτήτων που απαιτείται για τη συγκεκριμένη σύμβαση, πρέπει να είναι συνδεδεμένα και ανάλογα προς το αντικείμενό της. Τα ελάχιστα αυτά επίπεδα μνημονεύονται στην προκήρυξη του διαγωνισμού. 3. [...]».

**10.7.** Τέλος, στο άρθρο 46 του ίδιου π.δ/τος, υπό τον τίτλο «Τεχνικές ή/και επαγγελματικές ικανότητες», ορίζεται ότι: «1. Οι Τεχνικές ή/και επαγγελματικές ικανότητες των οικονομικών φορέων αξιολογούνται και ελέγχονται σύμφωνα με τις παραγράφους 2 και 3. 2. Οι τεχνικές ικανότητες των οικονομικών φορέων αποδεικνύονται με έναν ή περισσότερους από τους ακόλουθους τρόπους, ανάλογα με τη φύση, την ποσότητα ή τη σπουδαιότητα και τη χρήση των [...] υπηρεσιών: α) i) υποβολή καταλόγου των εργασιών που έχουν εκτελεσθεί κατά την προηγούμενη πενταετία, συνοδευόμενο από πιστοποιητικό ορθής εκτέλεσης των σημαντικότερων εργασιών [...], α) ii) υποβολή καταλόγου των κυριότερων παραδόσεων ή υπηρεσιών που πραγματοποιήθηκαν κατά την προηγούμενη τριετία, [...] β) αναφορά του τεχνικού προσωπικού ή των τεχνικών υπηρεσιών, είτε ανήκουν απευθείας στην επιχείρηση του οικονομικού φορέα είτε όχι, [...] γ) περιγραφή του τεχνικού εξοπλισμού, των μέτρων που λαμβάνει [...] ο πάροχος υπηρεσιών [...] δ) [...] ε) αναφορά τίτλων σπουδών και επαγγελματικών προσόντων του παρόχου υπηρεσιών ή/και των διευθυντικών στελεχών της επιχείρησης, [...] στ) προκειμένου για δημόσιες συμβάσεις [...] υπηρεσιών και μόνο στις ενδεδειγμένες περιπτώσεις, αναφορά των μέτρων περιβαλλοντικής διαχείρισης που μπορεί να

εφαρμόζει ο οικονομικός φορέας κατά την εκτέλεση της σύμβασης, ζ) δήλωση σχετικά με το μέσο ετήσιο εργατοϋπαλληλικό δυναμικό του παρόχου υπηρεσιών [...] και τον αριθμό των στελεχών της επιχείρησης κατά την τελευταία τριετία, η) δήλωση σχετικά με τα μηχανήματα, τις εγκαταστάσεις και τον τεχνικό εξοπλισμό που διαθέτει ο πάροχος υπηρεσιών [...] θ) [...] ι) [...]. 3. Ένας οικονομικός φορέας μπορεί, εφόσον παραστεί ανάγκη και για μια συγκεκριμένη σύμβαση, να στηρίζεται στις δυνατότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών του με αυτούς. Στην περίπτωση αυτή, πρέπει να αποδεικνύει στην αναθέτουσα αρχή ότι, για την εκτέλεση της σύμβασης, θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους, παραδείγματος χάριν με την προσκόμιση της δέσμευσης των φορέων αυτών να θέσουν στη διάθεση του οικονομικού φορέα τους αναγκαίους πόρους. 4. Υπό τις ίδιες συνθήκες, μια κοινοπραξία οικονομικών φορέων από τις αναφερόμενες στο άρθρο 39, μπορεί να στηρίζεται στις δυνατότητες των μετεχόντων στην κοινοπραξία ή άλλων φορέων. 5. [...] 6. Η αναθέτουσα αρχή διευκρινίζει στην προκήρυξη ή στην πρόσκληση υποβολής προσφορών ποια δικαιολογητικά από τα αναφερόμενα στην παράγραφο 2 πρέπει να προσκομισθούν.».

**11.** Τέλος, με τις διατάξεις του ν. 4155/2013 «Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων και άλλες διατάξεις» (Α' 120), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, καθώς και της με αριθμ. Π1/2390/16-10-2013 απόφασης του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας (Β' 2677), καθορίστηκαν το νομικό πλαίσιο σε σχέση με τη λειτουργία του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) και οι τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας αυτού, αντίστοιχα.

### **III. Νομική Εκτίμηση**

**12.** Το υπό εξέταση αίτημα του ΕΑΠ αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών, με την έννοια της περίπτωσης δ' της παραγράφου 2 του άρθρου 2 του π.δ. 60/2007. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών, σε συνδυασμό με το συνολικό προϋπολογισμό της προς ανάθεση σύμβασης (241.331,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23%), συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής, κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για παροχή σύμφωνης γνώμης.

**13.** Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες περιπτώσεις στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007) (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις, στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζόμενων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η Οδηγία 2004/18/ΕΚ να μην απολέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές τους δεν επιτρέπεται να προβλέπουν περιπτώσεις προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση που δεν προβλέπονται από την εν λόγω οδηγία ή να συνοδεύουν τις ρητώς προβλεπόμενες από την οδηγία αυτή περιπτώσεις με νέους όρους που έχουν ως αποτέλεσμα να καθιστούν ευκολότερη την προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία, το δε βάρος απόδειξης ότι συντρέχουν πράγματι οι εξαιρετικές περιστάσεις που δικαιολογούν την παρέκκλιση φέρει εκείνος που τις επικαλείται (βλ. ΔΕΚ, αποφάσεις της 18<sup>ης</sup> Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28<sup>ης</sup> Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13, της 13<sup>ης</sup> Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48, της 14.09.2004, Υπόθεση C-385/02, της 12.01.1994, Υπόθεση C-296/92, της 17.11.1993, Υπόθεση C-71/02, της 10.03.1987, Υπόθεση C-199/85).

**14.** Ειδικότερα, η εφαρμογή του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, στην βάση του οποίου οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, με δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, προϋποθέτει:



α) Να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία.

Μάλιστα, όπως παγίως έχει κριθεί, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 24 του π.δ. 60/2007, 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).

β) Να έχουν υποβληθεί κατά την ανωτέρω (υπό σημείο α) νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις.

γ) Να μην τροποποιούνται ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

**15.** Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

α) *Ως προς την προϋπόθεση προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας*

Με την με αριθμ. 15/21-08-2015 (και αριθμ. πρωτ. ΤΟ-2306) διακήρυξη, ο Πρόεδρος της Διοικούσας Επιτροπής του ΕΑΠ προκήρυξε διεθνή ανοικτό μειοδοτικό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την «*Παροχή ταχυδρομικών υπηρεσιών εγγράφων και δεμάτων για την εξυπηρέτηση των διοικητικών και εκπαιδευτικών λειτουργιών του Ελληνικού Ανοικτού Πανεπιστημίου*», διάρκειας ενός (1) έτους και συνολικού προϋπολογισμού 241.331,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23%, στο πλαίσιο του οποίου υποβλήθηκαν καταρχήν προσφορές εκ μέρους δύο (2) εταιρειών, οι οποίες αμφότερες απορρίφθηκαν στο πρώτο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας (ήτοι του ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών) ως απαράδεκτες (βλ. αναλυτικά ανωτέρω, υπό 4).

Ωστόσο, από τα στοιχεία του φακέλου διαπιστώνεται η κάτωθι ουσιώδης νομική πλημμέλεια σε σχέση με τον διενεργηθέντα διαγωνισμό της με αριθμ. 15/21-08-2015 διακήρυξης:

Στην προκειμένη περίπτωση, έχει τεθεί όρος στην με αριθμ. 15/21-08-2015 διακήρυξη του ως άνω διαγωνισμού του ΕΑΠ και, πιο συγκεκριμένα, στο άρθρο 4.1 αυτής, σύμφωνα με τον οποίο δικαίωμα συμμετοχής σε αυτόν έχουν όσοι δραστηριοποιούνται αποδεδειγμένα στο αντικείμενο -όπως αυτό εξειδικεύεται στη διακήρυξη- τουλάχιστον κατά τα δύο τελευταία χρόνια και, στην περίπτωση ενώσεων ή κοινοπραξιών, «*η απαίτηση “για την επί διετία (2ετία) απασχόληση με το αντικείμενο, όπως εξειδικεύεται στην παρούσα διακήρυξη” πρέπει να καλύπτεται από όλα τα μέλη αυτών, πλην τυχόν υπεργολάβων*».

Σε σχετική τεκμηρίωσή της, η οποία υποβλήθηκε με το από 09-12-2015 μήνυμα ηλεκτρονικής αλληλογραφίας (αρ. πρωτ. εισερχ. 5482/09-12-2015), η αναθέτουσα αρχή αιτιολογεί την εισαγωγή του ως άνω όρου ως εξής: «*Λόγω της πολυπλοκότητας και της σημαντικότητας της προς ανάθεση υπηρεσίας καθώς αφορά την ημερήσια αλληλογραφία του Πανεπιστημίου προς προμηθευτές, φοιτητές, Δημόσιες Υπηρεσίες κ.α. και κυρίως την αποστολή του διδακτικού υλικού προς τους φοιτητές του, το Ε.Α.Π. έχει ορίσει στην υπ' αριθμ. 15/2015 Διακήρυξη ότι κάθε συμμετέχοντας θα πρέπει να έχει τουλάχιστον 2ετή εμπειρία στην παροχή της συγκεκριμένης υπηρεσίας ενώ ταυτόχρονα θα πρέπει να παρουσιάσει κατάλογο έργων αντίστοιχου προϋπολογισμού με της Ομάδας-Κατηγορίας στην οποία επιθυμεί να συμμετάσχει. Το Ε.Α.Π. επιθυμώντας να αυξήσει τον ανταγωνισμό δίνει τη δυνατότητα σε κάθε ενδιαφερόμενο να συμμετάσχει σε όποια Ομάδα-Κατηγορία επιθυμεί αρκεί να πληροί τις ελάχιστες προϋποθέσεις που ορίζει η Διακήρυξη, ενώ επίσης σε κάποιες Ομάδες-Κατηγορίες δίνεται η δυνατότητα συμμετοχής σε κατόχους της Γενικής Άδειας, την οποία έχουν 430 εταιρείες με έδρα την Ελλάδα. Την ειδική άδεια, η οποία απαιτείται για κάποιες από τις Ομάδες-Κατηγορίες την κατέχουν 11 εταιρείες με έδρα την Ελλάδα στις οποίες συγκαταλέγεται και η εταιρεία SPEDEX η οποία είχε συμμετάσχει στον αντίστοιχο περσινό διαγωνισμό αλλά φέτος δεν δήλωσε συμμετοχή και η οποία δραστηριοποιείται από το 1986 στην Ελλάδα σύμφωνα με το site της. Επίσης, πρέπει να ληφθεί υπόψη ότι κατά τρία τελευταία χρόνια που το Ε.Α.Π. διενεργεί τον συγκεκριμένο διαγωνισμό οι εταιρείες στις οποίες έχει κατακυρωθεί ο διαγωνισμός είναι οι ΕΛΤΑ ΑΕ και η ACS Α.Ε.Ε. των οποίων οι προσφορές απερρίφθησαν στον φετινό διαγωνισμό. Επιπλέον, το*

*γεγονός ότι δεν ασκήθηκε κάποια ένσταση, προδικαστική προσφυγή ή ένδικο μέσο κατά της Διακήρυξης, καθώς και η απόρριψη των προσφορών και των δύο συμμετεχόντων με τους οποίους έχει συνεργαστεί κατά το παρελθόν το Ε.Α.Π. αποδεικνύει το γεγονός ότι το Ε.Α.Π. εξάντλησε κάθε δυνατότητα δημοσιότητας και επίτευξης ανταγωνισμού χωρίς να μεροληπτεί προς κάποια εταιρεία.».*

Ωστόσο, από το συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 2 και 39 του π.δ/τος 60/2007 προκύπτει ότι ο κοινοτικός νομοθέτης συμπεριλαμβάνει μεταξύ των φορέων, οι οποίοι έχουν τη δυνατότητα ισότιμης, σε σχέση με τους λοιπούς συμμετέχοντες, πρόσβασης στη διαδικασία του διαγωνισμού, τις κοινοπραξίες, δηλαδή οποιαδήποτε ένωση προσώπων χωρίς τυπική νομική υπόσταση και ανεξάρτητα από τον αποδιδόμενο σε αυτές χαρακτηρισμό ως συμπράξεων, ενώσεων ή κοινοπραξιών. Περαιτέρω, στο πλαίσιο ελέγχου της καταλληλότητας των οικονομικών φορέων, οι αναθέτουσες αρχές έχουν την ευχέρεια να ζητούν με τη διακήρυξη του διαγωνισμού ένα ελάχιστο επίπεδο τεχνικών ικανοτήτων, το οποίο πρέπει να είναι συνδεδεμένο και ανάλογο προς το αντικείμενο του διαγωνισμού και να αποδεικνύεται με ένα ή περισσότερα από τα προβλεπόμενα δικαιολογητικά, τα οποία επιλέγονται ανάλογα με τη φύση, την ποσότητα ή τη σπουδαιότητα και τη χρήση των σχετικών υπηρεσιών.

Σύμφωνα δε με το άρθρο 46 παρ. 3 του ίδιου π.δ/τος, ένας οικονομικός φορέας δεν μπορεί να αποκλεισθεί από διαδικασία αναθέσεως δημόσιας συμβάσεως παροχής υπηρεσιών επειδή δεν πληροί αφεαυτού τις ελάχιστες απαιτούμενες τεχνικές και επαγγελματικές προϋποθέσεις για τη συμμετοχή του αλλά προτίθεται να χρησιμοποιήσει τις ικανότητες και δεξιότητες τρίτων και οι οποίοι τις διαθέτουν και στους οποίους θα προσφύγει εάν του ανατεθεί η σύμβαση. Για λόγους ίσης μεταχείρισης όλων των οικονομικών φορέων (είτε πρόκειται για συμπράξεις είτε για μεμονωμένες επιχειρήσεις, φυσικά ή νομικά πρόσωπα) και προστασίας του ανταγωνισμού, η ίδια ρύθμιση επιφυλάσσεται στο άρθρο 46 παρ. 4 και για τις συμπράξεις προσώπων, καθόσον και σε αυτήν την περίπτωση, κάθε σύμπραξη, η οποία καλείται να αποδείξει ότι πληροί τις οικονομικές, χρηματοδοτικές και τεχνικές προϋποθέσεις συμμετοχής σε διαγωνιστική διαδικασία για τη σύναψη δημόσιας συμβάσεως παροχής υπηρεσιών, δύναται να κάνει χρήση των ικανοτήτων είτε κάποιων εκ των μελών της ή και τρίτων φορέων, ανεξάρτητα από τη νομική φύση των δεσμών που διατηρεί με αυτούς, υπό την προϋπόθεση ότι είναι σε θέση να αποδείξει ότι βρίσκονται στη διάθεσή της τα μέσα που είναι αναγκαία για την εκτέλεση της συμβάσεως (*δάνεια εμπειρία*).

Επομένως, ενώ καταρχάς εναπόκειται στη διακριτική ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής να επιλέξει και να υιοθετήσει ως κριτήρια ποιοτικής επιλογής των συμμετεχόντων τα κριτήρια εκείνα που προσιδιάζουν και είναι ανάλογα με το αντικείμενο της υπό σύναψη συμβάσεως, υπάρχει ρητή δέσμευση αυτής να αποδέχεται τη συμμετοχή των φορέων που δεν πληρούν οι ίδιοι τα κριτήρια αυτά, αλλά επικαλούνται και αποδεικνύουν ότι τα έχουν στη διάθεσή τους εξαιτίας των δεσμών που τους συνδέουν με άλλους οικονομικούς φορείς ή τα μέλη τους (εάν πρόκειται για κοινοπραξίες ή συμπράξεις προσώπων). Η ερμηνεία αυτή, η οποία διασφαλίζει την ανάπτυξη του ευρύτερου δυνατού ανταγωνισμού, που εντάσσεται στους επιδιωκόμενους από τους κοινοτικούς κανόνες σκοπούς (βλ. απόφαση ΔΕΚ της 23.12.2009, C- 305/08, Conisima), προκύπτει άμεσα από τη γραμματική διατύπωση της οικείας διατάξεως, από την οποία απουσιάζει οιαδήποτε αναφορά σε σχετική ευχέρεια ή δυνατότητα της αναθέτουσας αρχής.

Κατά συνέπεια, ένα κριτήριο επιλογής, όπως το κριτήριο της εμπειρίας, δεν χρειάζεται να πληρούται από όλα τα μέλη μιας συμπράξεως, αλλά αρκεί και ένα εξ αυτών να διαθέτει την ζητούμενη εμπειρία και να αποδεικνύεται ότι αυτή τίθεται στη διάθεση της συμπράξεως για την εκτέλεση της σύμβασης, ενώ περαιτέρω, όρος της διακήρυξης, ο οποίος συναρτά την παραδεκτή συμμετοχή συμπράξεως στη διαγωνιστική διαδικασία με την απαίτηση συνδρομής του κριτηρίου της ζητούμενης εμπειρίας σε όλα τα μέλη της κοινοπραξίας, είναι μη νόμιμος (βλ. απόφαση ΔΕΚ της 18.7.2007, C-399/05, Επιτροπή κατά Ελληνικής Δημοκρατίας, σκ. 22). Άλλωστε, δεδομένου ότι σκοπός ενός τέτοιου όρου είναι η αρτιότερη εκτέλεση της σύμβασης, η επιβολή του κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς, ως προϋπόθεση του παραδεκτού αυτής, δεν κρίνεται δικαιολογημένη, καθότι αντιβαίνει στην αρχή της αναλογικότητας, με την έννοια ότι η προσήκουσα εκτέλεση της σύμβασης εκ μέρους της συμπράξεως δύναται να επιτευχθεί αποτελεσματικώς μετά την ανάθεση της σύμβασης (βλ. απόφαση 527/2012 ΕΣ/Τμ. VI).

Εκ των ανωτέρω συνάγεται ότι ο συγκεκριμένος όρος της διακήρυξης (άρθρο 4.1), σύμφωνα με τον οποίο η απαιτούμενη εμπειρία πρέπει να συντρέχει σωρευτικά σε όλα τα μέλη της ενώσεως ή κοινοπραξίας, στον βαθμό που δεν δικαιολογείται επαρκώς, κατά παράβαση των άρθρων 39 και 46 παρ. 2 και 3 του π.δ/τος 60/2007, περιορίζει εκ προοιμίου τη συμμετοχή των υποψηφίων, παραβιάζοντας με τον τρόπο αυτό θεμελιώδεις αρχές του δικαίου της Ευρωπαϊκής Ένωσης στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων και, ιδίως, τις αρχές της αναλογικότητας, της ίσης μεταχείρισης και της προστασίας του ελεύθερου ανταγωνισμού.

β) Κατόπιν, των ανωτέρω, λόγω μη συνδρομής του όρου της προηγούμενης νόμιμης διεξαγωγής της διαδικασίας, παρέλκει η εξέταση των λοιπών προϋποθέσεων εφαρμογής του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007.

**16.** Ενόψει των ανωτέρω διαπιστώνεται ότι εν προκειμένω δεν τυγχάνει εφαρμογής η διάταξη του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007. Περαιτέρω, από την μελέτη του φακέλου της υπόθεσης δεν προκύπτουν άλλα στοιχεία που να αποδεικνύουν και να αιτιολογούν ειδικά και με επαρκή τεκμηρίωση τη συνδρομή περιστάσεων που να επιτρέπουν την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις λοιπές διατάξεις των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007.

**17.** Τέλος, επισημαίνεται ότι ο περιορισμός του χρονικού διαστήματος της περιόδου οριστικής υποβολής προσφορών στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (εν προκειμένω, από 06-10-2015 έως 13-10-2015, βλ. ανωτέρω, Ιστορικό, υπό 2.3), αναλόγως των περιστάσεων, μπορεί να θέτει εμπόδια στη συμμετοχή στη διαγωνιστική διαδικασία και συνακόλουθα να περιορίζει τον ανταγωνισμό. Ως εκ τούτου, η Αρχή θεωρεί ορθότερο η έναρξη υποβολής προσφορών να ταυτίζεται με τη δημοσιοποίηση της διακήρυξης του διαγωνισμού και, επομένως, να υπάρχει δυνατότητα υποβολής προσφορών καθόλο 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 Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. ομόφωνα αποφασίζει:

**Την μη παροχή σύμφωνης γνώμης,** επί του αιτήματος του Ελληνικού Ανοικτού Πανεπιστημίου (ΕΑΠ), σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση, με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, για την ανάθεση σύμβασης που αφορά σε «*Παροχή ταχυδρομικών υπηρεσιών εγγράφων και δεμάτων εσωτερικού και εξωτερικού για την εξυπηρέτηση των διοικητικών και εκπαιδευτικών λειτουργιών του Ελληνικού Ανοικτού Πανεπιστημίου*», διάρκειας ενός (1) έτους, προϋπολογισμού 241.331,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23%, σε συνέχεια διεθνούς ηλεκτρονικού ανοικτού διαγωνισμού στο πλαίσιο του οποίου υποβλήθηκαν απαράδεκτες προσφορές, **λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.**

**Αθήνα, 16 Δεκεμβρίου 2015**

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Ο Πρόεδρος**

**Δημήτριος Ράικος**