



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
ΓΕΝ. Δ/ΝΣΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
Δ/ΝΣΗ ΝΟΜΙΚΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

72/2015

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 2η Απριλίου του έτους δύο χιλιάδες δέκα πέντε (2015) ημέρα Πέμπτη και ώρα 10:30, και επί της οδού Λ. Κηφισίας 7, 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 τη συνεδρίαση τα ακόλουθα:

1. Πρόεδρος: Δημήτριος Ράικος

Μέλη: 2. Μπουσουλέγκα Χριστίνα

3. Καραμανλής Ευάγγελος

4. Κουλούρη Ιωάννα

5. Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

Γραμματέας: Στυλιανή Τσιάβου

Εισηγήτρια: Ελένη Γούναρη, Τοπογράφος Μηχανικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.Σ.Υ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη η εισηγήτρια κα Γούναρη Ελ, καθώς και η Προϊσταμένη Τμήματος Γνωμοδοτήσεων της Διεύθυνσης Νομικών Υπηρεσιών, κα Χρ. Καξιρή, οι οποίοι αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

Ερώτημα: Το υπ' αρ. Πρωτ. Φ.Δ.Ο.3/1.2/488/17-02-2015 αίτημα του Τ.Ε.Ι. Δυτ. Μακεδονίας, Δ/ση Οικονομικού/ Τμήμα Προμηθειών & Διαχείρισης Περιουσιακών Στοιχείων προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.Σ.Υ. (εφεξής Αρχή) που παρελήφθη στις 18-02-2015 (αρ. Πρωτ. εισερχ. 792) όπως συμπληρώθηκε με το υπ' αρ. Πρωτ. Φ.Δ.Ο.3/1.2/748/16-03-2015 που παρελήφθη από την Αρχή στις 17-03-2015 (αρ. Πρωτ. Εισερχ. 1262).

Θέμα: Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, κατόπιν προηγηθέντος εν μέρει άγονου διεθνούς διαγωνισμού, για την σύναψη σύμβασης προμήθειας εργαστηριακού εξοπλισμού για τις ανάγκες του έργου: 'Δημιουργία Εκπαιδευτικών Εργαστηρίων του Τ.Ε.Ι. Δυτ. Μακεδονίας' συνολικού προϋπολογισμού 220.372,01

€ πλέον ΦΠΑ. Το ως άνω ποσό αποτελεί μέρος συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 699.559,08 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%.

Με το υπ' αρ. Πρωτ. Φ.Δ.Ο.3/1.2/488/17-02-2015 αίτημα του Τ.Ε.Ι. Δυτ. Μακεδονίας, Δ/ση Οικονομικού/ Τμήμα Προμηθειών & Διαχείρισης Περιουσιακών Στοιχείων προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή) που παρελήφθη στις 18-02-2015 (αρ. Πρωτ. εισερχ. 792) όπως συμπληρώθηκε με το υπ' αρ. Πρωτ. Φ.Δ.Ο.3/1.2/748/16-03-2015 που παρελήφθη από την Αρχή στις 17-03-2015 (αρ. Πρωτ. Εισερχ. 1262) το Τ.Ε.Ι. Δυτ. Μακεδονίας αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια ειδών εργαστηριακού εξοπλισμού για τις ανάγκες του έργου: 'Δημιουργία Εκπαιδευτικών Εργαστηρίων του Τ.Ε.Ι. Δυτ. Μακεδονίας' συνολικού προϋπολογισμού 220.372,01 € πλέον ΦΠΑ. Η εν λόγω αιτούμενη προμήθεια αποτελεί τμήμα συνολικού προϋπολογισμού 699.559,08 € χωρίς ΦΠΑ.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

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

1.1. Με την υπ' αρ. 10/23-09-2013 απόφαση της Συνέλευσης (Συγκλήτου) του Τ.Ε.Ι. Δυτ. Μακεδονίας εγκρίθηκε ομόφωνα η δέσμευση ποσού 860.457,68 € με ΦΠΑ, οι τεχνικές προδιαγραφές και το σχέδιο διακήρυξης για τη διενέργεια διεθνούς μειοδοτικού διαγωνισμού του έργου: "Προμήθεια εργαστηριακού εξοπλισμού για τις ανάγκες του έργου: 'Δημιουργία Εκπαιδευτικών Εργαστηρίων του Τ.Ε.Ι. Δυτ. Μακεδονίας'" στα πλαίσια του Π.Ε.Π. Μακεδονίας – Θράκης 2007 – 2013, Άξονας Προτεραιότητας 8 – Αειφόρος Ανάπτυξη & Ποιότητα Ζωής στην ΠΔΜ, κωδ. Προτεραιότητας 75 – Υποδομές Εκπαίδευσης. Ως κριτήριο κατακύρωσης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά.

1.2 Σε συνέχεια της υπ' αρ. 570/06-02-2014 προέγκρισης δημοπράτησης του 34ου υποέργου με τίτλο 'Εξοπλισμός διαφόρων εργαστηρίων' της Πράξης με τίτλο: "Προμήθεια εξοπλισμού για τις ανάγκες του έργου 'Δημιουργία Εκπαιδευτικών Εργαστηρίων του Τ.Ε.Ι. Δυτ. Μακεδονίας', και με την υπ' αρ. 5/26-02-2014 απόφαση της Συνέλευσης (Συγκλήτου) του Τ.Ε.Ι. Δυτ. Μακεδονίας, εγκρίθηκε η διενέργεια του διαγωνισμού του έργου του θέματος.

1.3 Στις 05-03-2014 απεστάλη η περίληψη της διακήρυξης προς δημοσίευση στο συμπλήρωμα της Επίσημης Εφημερίδας της Ευρωπαϊκής Ένωσης και στο Εθνικό Τυπογραφείο, ενώ στις 10-03-2014 εστάλη στις εφημερίδες: 'ΘΑΡΡΟΣ' και 'ΠΡΩΙΝΟΣ ΛΟΓΟΣ' της Κοζάνης, 'ΕΟΡΔΑΪΚΟΣ ΠΑΛΜΟΣ' της Πτολεμαΐδας, 'ΚΕΡΔΟΣ' της Θεσσαλονίκης και 'ΝΑΥΤΕΜΠΟΡΙΚΗ' και 'ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ' της Αθήνας. Επιπλέον, αναρτήθηκε στον ιστότοπο της 'ΔΙΑΥΓΕΙΑΣ', του Τ.Ε.Ι. Δυτ. Μακεδονίας και του Εμπορικού & Βιομηχανικού Επιμελητηρίου Αθηνών 'ΠΥΞΙΣ'.

2. Η ημερομηνία διεξαγωγής του διαγωνισμού ήταν η 09-05-2014 και αφορούσε συνολικά ογδόντα εφτά (87) είδη τα οποία κατατάσσονταν στα διάφορα εργαστήρια του Τ.Ε.Ι. Δυτ. Μακεδονίας (πχ. μηχανικών δοκιμών - μεταλλογνωσίας και μη καταστροφικού ελέγχου, ηλεκτρολογίας - παραγωγής και διαχείρισης ενέργειας από ανανεώσιμες πηγές, τμήματος τεχνολογιών αντιρρύπανσης, σχολής δημόσιας διοίκησης και οικονομίας, φυσιολογίας και βελτίωσης οπωροκηπευτικών κοκ). Σύμφωνα με τη διακήρυξη: "οι διαγωνιζόμενοι μπορούσαν να υποβάλλουν για ένα κατ' ελάχιστο/ ή και για περισσότερα είδη με χωριστό προϋπολογισμό χωρίς να επιτρέπεται η υποβολή προσφοράς μεμονωμένα για επιμέρους στοιχεία που περιλαμβάνονται

σε κάθε είδος”. Επιπλέον, στο Παράρτημα ΣΤ' της Διακήρυξης με τίτλο: “Τεχνικές Προδιαγραφές” και αναφορικά με την Τεχνική Προσφορά των διαγωνιζόμενων αναφέρεται ρητά: “.....όπου εμπεριέχονται αναφορές εμπορικών σημάτων, διπλωμάτων ευρεσιτεχνίας ή τύπων ή αναφορές ορισμένης καταγωγής ή παραγωγής, αυτές θεωρούνται ότι συνοδεύονται από τη μνεία “Η ΤΟ ΙΣΟΔΥΝΑΜΟ”.

Η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) με κωδικό ΑΔΑΜ: 14PROC001911787.

3. Κατά την ημερομηνία διενέργειας του Διαγωνισμού, σύμφωνα με το Πρακτικό 1 της Επιτροπής Διαγωνισμού, υποβλήθηκαν συνολικά είκοσι έξι (26) προσφορές.

4. Με το υπ' αρ. 1 Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού απορρίφθηκε η προσφορά της εταιρείας ΑΝΑΛΥΤΙΚΕΣ ΣΥΣΚΕΥΕΣ Α.Ε. αναφορικά με τα είδη με κωδικούς 2 και 5, καθόσον, στο φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής, δεν κατέθεσε την υπεύθυνη δήλωση στην οποία αναφέρεται ότι, για τα ανωτέρω προσφερόμενα είδη, ο κύκλος εργασιών της εταιρείας κατά τα τρία προηγούμενα οικονομικά έτη είναι μηδενικός και κατά συνέπεια δεν καλύπτει τον προϋπολογισμό τους, ως απαιτείται από την παρ. 1.6.7 β της Διακήρυξης. Επιπλέον, απερρίφθη και η προσφορά της εταιρείας IPPARTNERS για το είδος με κωδ. 7 διότι η εταιρία δεν κατέθεσε την Υπεύθυνη Δήλωση (ΥΔ1α) της παρ. 9 – ρήτρα ηθικού περιεχομένου της Διακήρυξης).

Το εν λόγω Πρακτικό ενεκρίθη ομόφωνα με την υπ' αρ. 14/11-07-2014 Απόφαση της Συγκλήτου του ΤΕΙ Δυτ. Μακεδονίας.

5. Στις 18-07-2014 η εταιρεία ΑΝΑΛΥΤΙΚΕΣ ΣΥΣΚΕΥΕΣ Α.Ε. κατέθεσε έγγραφο με το οποίο ζητά την επανεξέταση της προαναφερθείσας Απόφασης, ισχυριζόμενη τα αντίθετα. Στις 30-07-2014 και με το υπ' αρ. Πρακτικό 1 της Επιτροπής αξιολόγησης ενστάσεων απέρριψε το εν λόγω έγγραφο καθόσον: “.....αφενός δεν προβλέπεται από το νόμο και τη Διακήρυξη και αφετέρου, το παραπάνω έγγραφο δεν μπορεί να εκληφθεί ως Προδικαστική Προσφυγή του ΠΔ 3886/2010, επειδή δεν πληρεί τα σχετικά στοιχεία του νόμου...”.

Το εν λόγω Πρακτικό ενεκρίθη ομόφωνα με την υπ' αρ. 16/01-08-2014 Απόφαση της Συγκλήτου του ΤΕΙ Δυτ. Μακεδονίας.

6. Την 01-09-2014, με το υπ' αρ. 3 Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού απορρίφθηκαν:

α) η προσφορά της εταιρείας QCONTROL ΕΠΕ για το είδος με κωδ. 4 διότι η εταιρία δεν κατέθεσε την Υπεύθυνη Δήλωση σχετικά με το χρόνο παράδοσης του είδους, όπως απαιτείται από το Παράρτημα Ε' - ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ, στ. 6 της Διακήρυξης, γεγονός που αποτελεί στοιχείο απόρριψης της προσφοράς,

β) η προσφορά της εταιρείας ΜΑΓΓΟΥ Γ. ΒΑΣΙΛΙΚΗ “ΜΕΓΑ LAB” για το είδος με κωδ. 25 διότι η εταιρία κατέθεσε στο φάκελο της Τεχνικής Προσφοράς, πίνακα Οικονομικής Προσφοράς),

γ) η προσφορά της εταιρείας LABOESCIENCE ΑΕ για το είδος με κωδ. 29 διότι η εταιρία δεν κατέθεσε την Υπεύθυνη Δήλωση σχετικά με το χρόνο παράδοσης του είδους, όπως απαιτείται από το Παράρτημα Ε' - ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ, στ. 6 της Διακήρυξης, και

δ) η προσφορά της εταιρείας ΜΕΝΤΩΡ ΕΛΛΑΣ ΜΕΠΕ για το είδος με κωδ. 74 διότι η εταιρία δεν κατέθεσε την Υπεύθυνη Δήλωση σχετικά με το χρόνο παράδοσης του είδους, όπως απαιτείται από το Παράρτημα Ε' - ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ, στ. 6 της Διακήρυξης.

Το εν λόγω Πρακτικό εγκρίθηκε με την υπ' αρ. 22/22-10-2014 Απόφαση της Συγκλήτου του ΤΕΙ Δυτ. Μακεδονίας.

7. Μετά την ολοκλήρωση του διαγωνισμού για το σύνολο των (87) ειδών, στις 21-01-2015 υπεγράφη το Πρακτικό 6 της Επιτροπής Διαγωνισμού το οποίο και εγκρίθηκε με την υπ' αρ. 2/22-

01-2015 απόφαση της Συνέλευσης του Τ.Ε.Ι. Δυτ. Μακεδονίας σύμφωνα με το οποίο, αποφασίστηκε η προσφυγή στη διαδικασία σύναψης σύμβασης με διαπραγμάτευση του άρθρου 25 του π.δ. 60/07 καθόσον για τα επτά (7) είδη “...οι υποβληθείσες προσφορές δεν κρίθηκαν επαρκείς”, ενώ δεν υπεβλήθη καμία προσφορά για άλλα τριάντα δύο (32) είδη.

8. Με το με αρ. Πρωτ. Φ.Δ.Ο.3/1.2/748/16-03-2015 έγγραφο της αναθέτουσας αρχής διαβιβάστηκε Σχέδιο Απόφασης του αρμοδίου οργάνου (Σύγκλητος του Τ.Ε.Ι. Δυτ. Μακεδονίας) με το οποίο αποφασίζει ομόφωνα: α) την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, αφού προηγηθεί δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, για τα επτά είδη για τα οποία κατατέθηκαν μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές (σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 24, παρ. 1.α του π.δ 60/07) και β) την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού για τα τριάντα δύο είδη για τα οποία δεν υπεβλήθη καμία προσφορά σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 25, παρ. 1.α του π.δ 60/07).

9. Περαιτέρω, με τη με αρ. Πρωτ. Φ.Δ.Ο.3/1.2/895/27-03-2015 Βεβαίωση του Τ.Ε.Ι. Δυτ. Μακεδονίας δηλώνεται σαφώς ότι: “.....από τα στοιχεία που τηρούνται στην Υπηρεσία, δεν εκκρεμεί μέχρι σήμερα καμία προδικαστική προσφυγή, ασφαλιστικά μέτρα και λοιπά ένδικα μέσα για τα παρακάτω είδη για τα οποία κατατέθηκαν μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές στο διαγωνισμό.....”.

9.1 Τα επτά (7) είδη για τα οποία κατατέθηκαν μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές, είναι τα κάτωθι:

ΚΩΔ./ΟΝΟΜΑΣΙΑ ΕΙΔΟΥΣ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ	ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΑΣ (χωρίς ΦΠΑ)	ΠΡΟΫΠ/ΣΜΟΣ
2: Θάλαμος κενού-αδρανούς ατμόσφαιρας για προετοιμασία δοκιμίων (Glove box)	1	16.260,16	16.260,16
4: Συσκευή υπερήχων με τεχνολογία Phased Array και παρελκόμενα	1	12.854,47	12.854,47
5: Ολοκληρωμένο σετ δειγματοφορέα για προετοιμασία δείγματος για AFM, το οποίο θα προσαρμόζεται στο κοπτικό Leica TXP	1	765,00	765,00
7: Η/Υ	25	821,1384	20.528,46
25: Συσκευή μέτρησης BOD	2	3.000,00	6.000,00
29: Α. Εργαστηριακό πολωτικό μικροσκόπιο με οπτικό σύστημα διορθωμένο στο άπειρο, για διερχόμενο και προσπίπτοντα φωτισμό + Β. Έγχρωμη ψηφιακή μονάδα προβολής και καταγραφής εικόνων με αισθητήρα τουλάχιστον 2/3” και ανάλυση άνω των 5 M-pixels	1	14.471,54	14.471,54

74: Λογισμικό MATLAB, SIMULINK 2010	1	8.130,08	8.130,08
<u>Σύνολο: 7 είδη</u>			79.009,71 € (χωρίς ΦΠΑ)

9.2 Τα τριάντα δύο (32) είδη για τα οποία δεν υπήρξε καμία προσφορά (άγωνα διαδικασία) είναι τα κάτωθι:

ΚΩΔ./ΟΝΟΜΑΣΙΑ ΕΙΔΟΥΣ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ	ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΑΣ (χωρίς ΦΠΑ)	ΠΡΟΫΠ/ΣΜΟΣ
6: Νήματα βολφραμίου (W) για ηλεκτρονικό μικροσκόπιο σάρωσης	3	1.890,00	5.670,00
8: Όργανο ελέγχου ηλεκτρικών εγκαταστάσεων	1	2.000,00	2.000,00
9: Αναλυτής ενέργειας κυκλωμάτων συνεχούς & εναλλασσόμενου ρεύματος	1	6.000,00	6.000,00
10: Αναλυτής ενέργειας κυκλωμάτων εναλλασσόμενου ρεύματος	1	5.000,00	5.000,00
16: Σύστημα μέτρησης για ανάλυση θερμικής αντίστασης και θερμικής αγωγιμότητας οικοδομικών υλικών με μέτρηση επί τόπου (in-situ)	1	6.504,07	6.504,07
35: Υπολογιστής δημιουργίας διαδραστικής πλατφόρμας πολυμεσικών εφαρμογών	1	2.113,82	2.113,82
36: Συσκευή κλιματισμού αιθουσών - μεγάλη	7	975,61	6.829,27
37: Συσκευή κλιματισμού αιθουσών - μικρή	3	813,01	2.439,03
39: Λειτουργικό σύστημα	35	72,00	2.520,00
56: Φακός 360 Panoramic (τύπου Go Pano ή ισοδύναμου)	1	894,31	894,31
57: Εξοπλισμός (αυτοματισμοί) για Virtual Tours (τύπου Gigapan EPIC PRO ή ισοδύναμου)	1	894,31	894,31
59: Τρίποδας βαριάς χρήσης	1	504,07	504,07
60: Τρίποδας για πανοράματα	1	260,16	260,16
61: Λογισμικό Autodesk Animation Academy	1	601,63	601,63
62: Λογισμικό Autodesk Design Academy	1	479,68	479,68
64: Poser PRO	1	504,07	504,07
65: Λογισμικό 3dSOM Pro	1	894,31	894,31
66: Media Semantic Character Builder + Version 7 Loquendo 3 voices (Text to Speech λογισμικό με δυνατότητα τριών φωνών, 2 Ελληνικών + 1 Αγγλικής)	1	1.382,11	1.382,11
67: Easy Pano Studio 2013 PRO	1	1.000,00	1.000,00
68: S.U.N. SERVER	1	34.146,34	34.146,34
69: APPLICATION SERVER	1	18.130,08	18.130,08

70: Λογισμικό synopsis Front End and Verification package, 2 licenses + rehost	1	3.658,54	3.658,54
71: Λογισμικό synopsis Implementation tools, 2 licenses + rehost	1	2.032,52	2.032,52
72: Λογισμικό Xilinx ISE Design Suite System Edition (ISE SYS) 25 License Bundle	1	813,01	813,01
73: Λογισμικό caware C Compiler Designer, 1 license + rehost	1	813,01	813,01
75: Λογισμικό OPNET Network Engineering, Operations and Planning	1	8.130,08	8.130,08
79: Γραφικός Υπολογιστής iMAC	1	1.138,21	1.138,21
80: Εξωτερικός σκληρός δίσκος (NETWORK STORAGE SYSTEM)	1	479,67	479,67
84: Δειγματολήπτες αδιατάρακτου εδάφους	3	110,00	330,00
85: Εργαστηριακός ψυγειοκαταψύκτης	1	900,00	900,00
86: Ερευνητικό μικροσκόπιο φθορισμού LEICA	1	12.600,00	12.600,00
87: Θάλαμος ελεγχόμενων συνθηκών	1	11.700,00	11.700,00
Σύνολο: (32 είδη)			<u>141.362,30 €</u> (χωρίς ΦΠΑ)

II. Νομικό πλαίσιο

10. 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 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. [...]».

11. Η διάταξη του άρθρου 6 παρ. 1 του π.δ. 60/2007 «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ...» ορίζει:

“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 από αυτές που καλύπτονται από την περίπτωση β) στοιχείο ιι) που συνάπτονται από τις αναθέτουσες αρχές, οι οποίες είναι κεντρικές κυβερνητικές αρχές του Παραρτήματος Ιν. [...]

β) 211.000 ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε ι) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα Ιν [...]”

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 2 του αριθ. 1336/2013 Κανονισμού 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 στα κατώτατα όρια

εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε στις 134.000 και 207.000 ευρώ, αντιστοίχως.

12. Επίσης, στο άρθρο 8 παρ. 1, 3 και 5 του ίδιου π.δ. ορίζεται ότι : «...1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας δημόσιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, εκτός ΦΠΑ, όπως προσδιορίζεται από την αναθέτουσα αρχή. Στον υπολογισμό αυτό, λαμβάνεται υπόψη το εκτιμώμενο συνολικό ποσό, συμπεριλαμβανομένων τόσο του τυχόν προβλεπόμενου δικαιώματος προαίρεσως όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης [...] 3. Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να κατατμηθεί, προκειμένου να αποφευχθεί η εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος διατάγματος. 5. [...] β) Όταν η προμήθεια ομοειδών προϊόντων μπορεί να οδηγήσει σε ταυτόχρονη σύναψη χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα, λαμβάνεται υπόψη η εκτιμώμενη συνολική αξία αυτών των τμημάτων κατά την εφαρμογή του άρθρου 6 σημεία α) και β). Όταν η συνολική αξία των τμημάτων είναι ίση με ή υπερβαίνει την αξία που καθορίζεται στο άρθρο 6, το παρόν εφαρμόζεται στη σύναψη κάθε τμήματος...».

13. Στο άρθρο 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, ορίζεται 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...».

14. Στο άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' του ίδιου π.δ. ορίζεται ότι «Διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού» (άρθρο 31 οδηγίας 2004/18/EK), ορίζεται: «Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν τις δημόσιες συμβάσεις τους προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, στις ακόλουθες περιπτώσεις: 1) 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 κανείς 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» [...].

III. Νομική Εκτίμηση

15. Το υπό εξέταση αίτημα, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας, με την έννοια της περίπτωσης γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 15 "Ορισμοί (άρθρο 1 Οδηγίας 2004/18/EK) του ν. 4281/2014 (160 Α) : "Μέτρα στήριξης και ανάπτυξης της ελληνικής οικονομίας, οργανωτικά θέματα Υπουργείου Οικονομικών και άλλες διατάξεις". Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας εργαστηριακού εξοπλισμού, σε συνδυασμό με το συνολικό προϋπολογισμό του αιτήματος (699.559,08 € πλέον ΦΠΑ), συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος,

σύμφωνα με την προαναφερόμενη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ, υποπερίπτωση δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει.

16. Περαιτέρω 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 περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007) (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C337/05, 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. 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 (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18^{ης} Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28^{ης} Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13^{ης} Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

17. Εν προκειμένω, με βάση τα πραγματικά περιστατικά που επικαλείται στο αίτημά της η αναθέτουσα αρχή, τυγχάνει εξέτασης η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 24, παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007 για τα είδη με κωδικούς (2, 4, 5, 7, 25, 29 & 74) προϋπολογισθείσας δαπάνης 79.009,71 € πλέον ΦΠΑ για τα οποία υποβλήθηκε απαράδεκτη προσφορά και η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 25, παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007 για τα είδη με κωδικούς (6, 8, 9, 10, 16, 25, 36, 37, 39, 56, 57, 59, 60, 61, 62, 64, 65, 66, 67, 68, 69, 70, 71, 72, 73, 75, 79, 80, 84, 85, 86 & 87) προϋπολογισθείσας δαπάνης 141.362,30 € πλέον ΦΠΑ, για τα οποία δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

18. Ειδικότερα, η εφαρμογή του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007 στη βάση της οποίας οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, αφού προηγηθεί δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, προϋποθέτει:

α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,

Όπως παγίως έχει κριθεί, προϋπόθεση προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, στη βάση της παρ. 1α των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007, αποτελεί η προηγούμενη νομίμως διεξαχθείσα ανοικτή ή κλειστή διαγωνιστική διαδικασία, δεδομένου ότι η διαδικασία με διαπραγμάτευση 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-Z' 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 νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις,

γ) τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

19. Περαιτέρω, η εφαρμογή του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007 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 υπό σημείο α) ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές να μην κρίνεται κατάλληλη, ή να μην υπάρχει κανείς υποψήφιος,

γ) τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων 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.

20. Εν προκειμένω, η εξέταση της συνδρομής των προϋποθέσεων των άρθρων 24 παρ. 1.α και 25 παρ. 1.α του π.δ. 60/2007 διενεργείται ταυτόχρονα, δεδομένου ότι οι περισσότερες από τις προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων συμπίπτουν.

Ειδικότερα, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

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

Το Τ.Ε.Ι. Δυτ. Μακεδονίας, με την υπ' αρ. 10/23-09-2013 απόφαση της Συνέλευσης (Συγκλήτου) του (Προκήρυξη Σύμβασης στο TED: 2014/S 048-079859 με ημερομηνία αποστολής την 05-03-2014), προσέφυγε σε ανοικτό διεθνή διαγωνισμό για τις ανάγκες του έργου: "Προμήθεια εργαστηριακού εξοπλισμού για τις ανάγκες του έργου: 'Δημιουργία Εκπαιδευτικών Εργαστηρίων του Τ.Ε.Ι. Δυτ. Μακεδονίας'", προϋπολογιζόμενης δαπάνης 699.559,08 € πλέον ΦΠΑ, ήτοι 860.457,67 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Για την εν λόγω διακήρυξη τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας και τα σχετικά τεύχη δεν περιείχαν όρους που θα απέτρεπαν οικονομικούς φορείς από τη συμμετοχή τους στο σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το παραπάνω παραταθέν ιστορικό.

Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι συντρέχει η εφαρμογή της διάταξης της περ. α' της παρ. 1 των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007, ήτοι της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής, εν προκειμένω, διαδικασίας.

20.2 β) Ως προς τη μη υποβολή προσφοράς ή την ύπαρξη απαράδεκτης-μη κανονικής προσφοράς Σύμφωνα με την υπ' αρ. 2/22-01-2015 απόφαση της Συνέλευσης του Τ.Ε.Ι. Δυτ. Μακεδονίας εγκρίθηκε το υπ' αρ. 6/21-01-2015 Πρακτικό της Επιτροπής του Διεθνούς Μειοδοτικού Διαγωνισμού αποφασίστηκε: *"..... η προσφυγή στη διαδικασία σύναψης σύμβασης με διαπραγμάτευση του άρθρου 25 του π.δ. 60/07 για τα παρακάτω είδη, επειδή έπειτα από τη διαγωνιστική διαδικασία δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή οι υποβληθείσες προσφορές δεν κρίθηκαν επαρκείς.."*

Στο ιστορικό της παρούσας, παρ. 9.1, γίνεται αναλυτική αναφορά στα επτά είδη για τα οποία οι υποβληθείσες προσφορές κρίθηκαν μη κανονικές ή απαράδεκτες, ενώ στην παρ. 9.2 γίνεται αναλυτική καταγραφή των ειδών για τα οποία δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

20.3 γ) Ως προς τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης

Στο υποβληθέν Σχέδιο Απόφασης της Συνέλευσης του Τ.Ε.Ι. Δυτ. Μακεδονίας, γίνεται ρητή αναφορά:

α) του άρθρου 24 του π.δ. 60/07 για τα είδη με κωδικούς (2, 4, 5, 7, 25, 29 & 74) προϋπολογισθείσας δαπάνης 79.009,71 € πλέον ΦΠΑ και

β) του άρθρου 25 του π.δ. 60/07 για τα είδη με κωδικούς (6, 8, 9, 10, 16, 25, 36, 37, 39, 56, 57, 59, 60, 61, 62, 64, 65, 66, 67, 68, 69, 70, 71, 72, 73, 75, 79, 80, 84, 85, 86 & 87) προϋπολογισθείσας δαπάνης 141.362,30 € πλέον ΦΠΑ, χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων της αρχικής διακήρυξης.

Κατόπιν των ανωτέρω και από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στις προαναφερόμενες διατάξεις, διαπιστώνεται ότι προκύπτει η συνδρομή των προϋποθέσεων των άρθρων 24 παρ.1, περίπτωση α και 25 παρ. 1, περίπτωση α' του Π.Δ. 60/2007 για την παροχή σύμφωνης γνώμης για την ζητούμενη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

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 ΕΑΑΔΗΣΥ ομόφωνα αποφασίζει:

την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος του Τ.Ε.Ι. Δυτικής Μακεδονίας, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας "Εργαστηριακού εξοπλισμού για τις ανάγκες του έργου: 'Δημιουργία Εκπαιδευτικών Εργαστηρίων του Τ.Ε.Ι. Δυτ. Μακεδονίας'" σύμφωνα με:

α) το άρθρο 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/07, με δημοσίευση προκήρυξης και συγκεκριμένα για τα είδη με κωδικούς (2, 4, 5, 7, 25, 29 & 74) προϋπολογισθείσας δαπάνης 79.009,71 € πλέον ΦΠΑ και

β) σύμφωνα με το άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/07, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης και συγκεκριμένα για τα είδη με κωδικούς (6, 8, 9, 10, 16, 25, 36, 37, 39, 56, 57, 59, 60, 61, 62, 64, 65, 66, 67, 68, 69, 70, 71, 72, 73, 75, 79, 80, 84, 85, 86 & 87) προϋπολογισθείσας δαπάνης 141.362,30 € πλέον ΦΠΑ, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 2 Απριλίου 2015

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Ράικος Δημήτριος