



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ

151/2016

(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 13^η Οκτωβρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαέξι (2016) ημέρα Πέμπτη και ώρα 09:00 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:

- 1. Πρόεδρος:** Γεώργιος Καταπόδης
- 2. Αντιπρόεδρος :** Μπουσουλέγκα Χριστίνα
- 3. Μέλη :** Λουρίκας Δημήτριος (μέσω τηλεδιάσκεψης)
Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

Γραμματέας: Λαμπράκης Αθανάσιος

Εισηγήτρια: Θεοδωρακοπούλου Αναστασία, Οικονομολόγος, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια Θεοδωρακοπούλου Αναστασία, καθώς 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: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, κατόπιν προηγηθέντος εν μέρει άγονου διεθνούς διαγωνισμού, για την σύναψη σύμβασης προμήθειας εξοπλισμού πληροφορικής για την κάλυψη των λειτουργικών αναγκών του Υπουργείου Παιδείας, Έρευνας και Θρησκευμάτων, συνολικού προϋπολογισμού 86.500,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

Με το με αρ. πρωτ. 158610/Β4/27-09-2016 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), που παρελήφθη από την Αρχή στις 28-09-2016 (αρ. πρωτ. εισερχ. 4497) και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, το Υπουργείο Παιδείας, Έρευνας και Θρησκευμάτων αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια εξοπλισμού

πληροφορικής για την κάλυψη των λειτουργικών αναγκών του Υπουργείου Παιδείας, Έρευνας και Θρησκευμάτων, συνολικού προϋπολογισμού 86.500,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 107.260,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., λόγω κήρυξης εν μέρει άγονου του προηγηθέντος ανοικτού διεθνούς ηλεκτρονικού διαγωνισμού.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

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

1. Με την με αρ. πρωτ. 85402/Β4/26-05-2016 απόφαση της Γενικής Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών (ΑΔΑ: 7Σ834653ΠΣ-ΕΡΣ) εγκρίθηκε η διενέργεια ανοικτού διεθνούς δημόσιου μειοδοτικού διαγωνισμού για την προμήθεια υλικού πληροφορικής (Τμήμα 1: σύστημα διαχείρισης πολλαπλών εξυπηρετητών, εξυπηρετητές, σκληροί δίσκοι, Τμήμα 2: υποδομή προστασίας περιεχομένου ιστοσελίδων και κατανομής δικτυακού φορτίου, Τμήμα 3: επιτραπέζιοι και φορητοί ηλεκτρονικοί υπολογιστές, εκτυπωτές, οθόνες και Τμήμα 4: εξοπλισμός για ψηφιακή υπογραφή, σαρωτές και μηχανές ειδικού τύπου για την ψηφιοποίηση των εγγράφων) για τις λειτουργικές ανάγκες του Υπουργείου Παιδείας, Έρευνας και Θρησκευμάτων, συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 350.000,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

2. Ακολούθως, με τη με αρ. πρωτ. 87178/Β4/30-05-2016 (ΑΔΑ: Ω6ΗΡ4653ΠΣ-ΝΣ4) διακήρυξη, το Υπουργείο Παιδείας, Έρευνας και Θρησκευμάτων προκήρυξε τη διενέργεια ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού, με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr και κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή ανά τμήμα, για την προμήθεια εξοπλισμού πληροφορικής, συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 281.758,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., όπως αναφέρεται στον κάτωθι πίνακα:

| α/α | Τμήμα | Συνολικός προϋπολογισμός τμήματος (άνευ ΦΠΑ) |
|-----|---|--|
| 1 | Σύστημα διαχείρισης πολλαπλών εξυπηρετητών - Εξυπηρετητές - Σκληροί δίσκοι (CPV: 48820000-2, 30233000-1) | 16.880,00€ |
| 2 | Υποδομή προστασίας περιεχομένου ιστοσελίδων και κατανομής δικτυακού φορτίου (CPV: 32420000-3) | 55.000,00€ |
| 3 | Επιτραπέζιοι και φορητοί ηλεκτρονικοί υπολογιστές - Εκτυπωτές - Οθόνες (CPV:30213300-8, 30231310-3, 30231310-3, 30232110-8, 30213100-6) | 178.378,00€ |
| 4 | Εξοπλισμός για ψηφιακή υπογραφή - Σαρωτές ειδικού τύπου για την ψηφιοποίηση των εγγράφων (CPV: 38520000-6, 30237132-3) | 31.500,00€ |

Περαιτέρω, σύμφωνα με το προοίμιο της ως άνω διακήρυξης ορίσθηκαν τα εξής:

“Γίνονται δεκτές προσφορές, οι οποίες υποβάλλονται ηλεκτρονικά στην εφαρμογή ΕΣΗΔΗΣ, για ένα ή περισσότερα Τμήματα, σύμφωνα με τους όρους υποβολής προσφορών. Δε γίνονται δεκτές και απορρίπτονται ως απαράδεκτες, προσφορές που υποβάλλονται για μέρος Τμήματος. Επίσης, δε γίνονται δεκτές και απορρίπτονται ως απαράδεκτες, προσφορές που αντιμετωπίζουν ενιαία περισσότερα του ενός Τμήματα. [...]

3. Η παρούσα Διακήρυξη αφορά διαγωνισμούς στο Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) με Αύξοντα Αριθμό Συστήματος ως εξής:

α. για το τμήμα 1 με Αύξοντα Αριθμό Συστήματος (ΕΣΗΔΗΣ) : 24615

β. για το τμήμα 2 με Αύξοντα Αριθμό Συστήματος (ΕΣΗΔΗΣ) : 24616

γ. για το τμήμα 3 με Αύξοντα Αριθμό Συστήματος (ΕΣΗΔΗΣ) : 24617

δ. για το τμήμα 4 με Αύξοντα Αριθμό Συστήματος (ΕΣΗΔΗΣ) : 24618

σύμφωνα με την ηλεκτρονική πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ. Οι προσφέροντες οφείλουν να υποβάλουν τις προσφορές τους στους αντίστοιχους διαγωνισμούς στην εφαρμογή (ΕΣΗΔΗΣ) ανάλογα με το τμήμα ή τα τμήματα που επιθυμούν, σύμφωνα με τις Τεχνικές Προδιαγραφές του Παραρτήματος Γ' της παρούσας”.

Επίσης, στο προοίμιο της διακήρυξης ορίσθηκε ότι: "Το αντικείμενο της προμήθειας περιγράφεται εκτενέστερα στα ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΑ Α' και Γ' της παρούσας”, όπου στο Παράρτημα Α' αναφέρονται οι όροι του προϋπολογισμού, χρηματοδότησης και της εκτέλεσης της προμήθειας, ενώ το Παράρτημα Γ' αποτελεί το τεύχος τεχνικών προδιαγραφών ανά τμήμα της υπό ανάθεση σύμβασης.

Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίσθηκε η 30^η Μαΐου, ως καταληκτική προθεσμία η 11^η Ιουλίου και ώρα 15:00 και ως ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών η 15^η Ιουλίου 2016 και ώρα 09:30.

3. Στο σημείο 8 “Επιπλέον δικαιολογητικά απόδειξης φερεγγυότητας, χρηματοπιστωτικής και οικονομικής κατάστασης του Αναδόχου” του άρθρου 1.6.2 “Τεχνική Προσφορά” του Παραρτήματος Β “Όροι Διακήρυξης Διαγωνισμού” της με αρ. 87178/Β4/30-05-2016 διακήρυξης, καθορίζονται τα επί ποινή αποκλεισμού δικαιολογητικά φερεγγυότητας, χρηματοπιστωτικής και οικονομικής κατάστασης του αναδόχου. Συγκεκριμένα, προβλέπονται τα εξής:

“Δικαιολογητικά που αποδεικνύουν το ελάχιστο επίπεδο οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας του προσφέροντος, είναι:

*i) **Ισολογισμούς** της τελευταίας Ζετίας (σε περίπτωση μη τήρησης ή δημοσίευσης ισολογισμών, οποιοδήποτε επίσημο οικονομικό στοιχείο) του διαγωνιζόμενου (ή των μελών της κοινοπραξίας) από όπου πρέπει να προκύπτει επί ποινή αποκλεισμού ότι έχουν μέσο όρο κύκλου εργασιών για τα τελευταία τρία (3) έτη, ύψους μεγαλύτερου από ή ίσου με το 100% του προϋπολογισμού των Τμημάτων στα οποία συμμετέχουν συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. Εάν η επιχείρηση λειτουργεί για χρόνο μικρότερο της Ζετίας θα υποβάλλει ισολογισμούς ή οποιοδήποτε επίσημο οικονομικό στοιχείο για όσο χρόνο λειτουργεί. Και σε αυτή την περίπτωση πρέπει να προκύπτει επί ποινή αποκλεισμού ότι έχουν μέσο όρο κύκλου εργασιών ύψους μεγαλύτερου από ή ίσου με το 100% του προϋπολογισμού των Τμημάτων στα οποία συμμετέχουν*

*ii) **Κατάλογο** στον οποίο να αναφέρονται οι κυριότερες παραδόσεις των **τελευταίων** τριών (3) ετών (κατ' ελάχιστο 3), με μνεία, για κάθε παράδοση, του παραλήπτη, είτε emπίπτει στο δημόσιο είτε στον ιδιωτικό τομέα, της ημερομηνίας παράδοσης και του ποσού. Οι παραδόσεις αποδεικνύονται, εάν ο αποδέκτης είναι δημόσια αρχή, με πιστοποιητικά τα οποία έχουν εκδοθεί ή θεωρηθεί από την αρμόδια αρχή και εάν ο αποδέκτης είναι ιδιωτικός φορέας, με τα αντίστοιχα παραστατικά ή, εφόσον δεν προβλέπεται η έκδοση παραστατικών ή δεν υπάρχουν παραστατικά, με υπεύθυνη δήλωση του αγοραστή και, εάν τούτο δεν είναι δυνατό, του προμηθευτή”.*

4. Περίληψη των ουσιαστών όρων και στοιχείων της ως άνω διακήρυξης απεστάλη ηλεκτρονικά στην Ε.Ε.Ε.Ε. στις 30-05-2016 και δημοσιεύθηκε στις 02-06-2016 με κωδικό 2016/S 105-187569. Παράλληλα, η αναλυτική διακήρυξη και τα συνημμένα σε αυτή τεύχη δημοπράτησης αναρτήθηκαν στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.ΜΗ.ΔΗ.Σ.) στις 31-05-2016, με ΑΔΑΜ: 16PROC004496305 και στον ιστότοπο του Υπουργείου Παιδείας, Έρευνας και Θρησκευμάτων. Επίσης, περίληψη της ανωτέρω διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως (ΦΕΚ 255/03-06-2016), καθώς και στον εθνικό τύπο στις εφημερίδες “ΧΤΥΠΟΣ”, “ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ” και “ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ & ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ” στις 04-06-2016 και 07-06-2016, ενώ παράλληλα αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: ΨΠΚ34653ΠΣ-ΩΞΚ). Τέλος, η αναλυτική διακήρυξη και τα συνημμένα σε αυτή τεύχη δημοπράτησης δημοσιεύθηκαν στη Διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 30-05-2016, ως προς το τμήμα 1: ώρα 13:28, με αριθμό συστήματος 24615,1, ως προς το τμήμα 2: ώρα 13:28, με αριθμό συστήματος 24616,1, ως προς το τμήμα 3: ώρα 13:29, με αριθμό συστήματος 24617,1 και ως προς το τμήμα 4: ώρα 13:30, με αριθμό συστήματος 24618,1.

5. Στις 15-07-2016, ήτοι τέσσερις εργάσιμες ημέρες μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, η αρμόδια Επιτροπή διενέργειας διαγωνισμών με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών και την προμήθεια εξοπλισμού πληροφορικής των Γενικών Γραμματειών του Υπουργείου, που συγκροτήθηκε με την αριθ. πρωτ. 28936/B4/19-02-2016 (ΑΔΑ: 6ΛΞΤ4653ΠΣ-ΖΤΡ) απόφαση, όπως τροποποιήθηκε με τις αριθ. πρωτ. 32100/ B4 /24-02-2016 (ΑΔΑ: 6ΨΒΜ4653ΠΣ-ΙΚΦ) και αριθ. πρωτ. 111176/B4/6-7-2016 (ΑΔΑ: ΩΦ0Ω4653ΠΣ-ΦΓΝ) αποφάσεις, συνεδρίασε προκειμένου να προχωρήσει στην αποσφράγιση των προσφορών που υπεβλήθησαν στα πλαίσια του εν θέματι διαγωνισμού.

Με το από την ως άνω ημερομηνία πρακτικό της (14ο), η Επιτροπή διεπίστωσε τα εξής:

“α) Για το Τμήμα 1: «Σύστημα διαχείρισης πολλαπλών εξυπηρετητών – Εξυπηρετητές - Σκληροί δίσκοι» (Α/Α ΕΣΗΔΗΣ: 24615,1) υποβλήθηκε μία προσφορά,

β) Για το Τμήμα 3: «Επιτραπέζιοι και φορητοί ηλεκτρονικοί υπολογιστές – Εκτυπωτές – Οθόνες» (Α/Α ΕΣΗΔΗΣ: 24617,1) υποβλήθηκε μία προσφορά και

γ) Για τα Τμήματα 2: «Υποδομή προστασίας περιεχομένου ιστοσελίδων και κατανομής δικτυακού φορτίου» (Α/Α ΕΣΗΔΗΣ: 24616,1) και 4: «Εξοπλισμός για ψηφιακή υπογραφή - Σαρωτές και μηχανές ειδικού τύπου για την ψηφιοποίηση των εγγράφων» (Α/Α ΕΣΗΔΗΣ: 24618,1) του Διαγωνισμού δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά. [...]

Κατόπιν των ανωτέρω:

Α) Η Επιτροπή εισηγείται ομόφωνα την κήρυξη των Τμημάτων 2: «Υποδομή προστασίας περιεχομένου ιστοσελίδων και κατανομής δικτυακού φορτίου» (Α/Α ΕΣΗΔΗΣ: 24616,1) και 4: «Εξοπλισμός για ψηφιακή υπογραφή - Σαρωτές και μηχανές ειδικού τύπου για την ψηφιοποίηση των εγγράφων» (Α/Α ΕΣΗΔΗΣ: 24618,1) του με αριθ. πρωτ. 87178/B4/30-05-2016 (ΑΔΑ: Ω6ΗΡ4653ΠΣ-ΝΣ4, ΑΔΑΜ: 16PROC004496305) ανοικτού διεθνούς ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΚΗΣ ΓΙΑ ΤΗΝ ΚΑΛΥΨΗ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΚΩΝ ΑΝΑΓΚΩΝ ΤΟΥ ΥΠΟΥΡΓΕΙΟΥ ΠΑΙΔΕΙΑΣ, ΕΡΕΥΝΑΣ ΚΑΙ ΘΡΗΣΚΕΥΜΑΤΩΝ» ως άγονων και

Β) Λαμβάνοντας υπόψη το άρθρο 21 παρ. η του Π.Δ. 118/2007 (ΦΕΚ 150/Α'/10-7-2007), σύμφωνα με το οποίο: «...σε περιπτώσεις διαγωνισμών με κριτήριο τη χαμηλότερη τιμή στους οποίους υποβάλλεται μόνο μία προσφορά ή τελικά γίνεται αποδεκτή μία μόνο προσφορά και εφόσον δεν υπάρχουν συγκριτικά στοιχεία τιμών είτε προηγούμενων διαγωνισμών είτε της αγοράς που να επιβεβαιώνονται με παραστατικά, ο διαγωνισμός ματαιώνεται και επαναλαμβάνεται υποχρεωτικά...», η Επιτροπή ομόφωνα αποφάσισε να αναβάλει τη διαδικασία ηλεκτρονικής αποσφράγισης και αξιολόγησης των (υπο)φακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» που υποβλήθηκαν μέσω του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) καθώς και τη διαδικασία της αποσφράγισης και αξιολόγησης των φακέλων που κατατέθηκαν στην Αναθέτουσα Αρχή σε έντυπη μορφή με την ένδειξη «Επιμέρους Έντυπα Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» για τα Τμήματα 1: «Σύστημα διαχείρισης πολλαπλών εξυπηρετητών – Εξυπηρετητές - Σκληροί δίσκοι» (Α/Α ΕΣΗΔΗΣ: 24615,1) και 3 «Επιτραπέζιοι και φορητοί ηλεκτρονικοί υπολογιστές – Εκτυπωτές – Οθόνες» (Α/Α ΕΣΗΔΗΣ: 24617,1) του με αριθ. πρωτ. 87178/B4/30-05-2016 (ΑΔΑ: Ω6ΗΡ4653ΠΣ-ΝΣ4, ΑΔΑΜ: 16PROC004496305) ανοικτού διεθνούς ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΚΗΣ ΓΙΑ ΤΗΝ ΚΑΛΥΨΗ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΚΩΝ ΑΝΑΓΚΩΝ ΤΟΥ ΥΠΟΥΡΓΕΙΟΥ ΠΑΙΔΕΙΑΣ, ΕΡΕΥΝΑΣ ΚΑΙ ΘΡΗΣΚΕΥΜΑΤΩΝ» προκειμένου να συγκεντρώσει τα απαραίτητα συγκριτικά στοιχεία”.

6. Ακολούθως, με την με αριθ. πρωτ. 121829/B4/22-07-2016 απόφαση της Γενικής Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών του Υπουργείου Παιδείας, Έρευνας και Θρησκευμάτων (ΑΔΑ: 7ΑΕΨ4653ΠΣ-ΣΒΞ):

Α) εγκρίθηκε το ως άνω πρακτικό (14ο)

Β) κηρύχθηκαν άγονοι οι διαγωνισμοί με Αύξοντες Αριθμούς ΕΣΗΔΗΣ:

α) 24516,1 (Τμήμα 2: Υποδομή προστασίας περιεχομένου ιστοσελίδων και κατανομής δικτυακού φορτίου) και β) 24518,1 (Τμήμα 4: Εξοπλισμός για ψηφιακή υπογραφή - Σαρωτές και μηχανές ειδικού τύπου για την ψηφιοποίηση των εγγράφων), διότι δεν κατατέθηκε για αυτούς καμία προσφορά.

Γ) Με δεδομένο ότι για τους διαγωνισμούς με Αύξοντες Αριθμούς ΕΣΗΔΗΣ: α) 24615,1 (Τμήμα 1: Σύστημα διαχείρισης πολλαπλών εξυπηρετητών – Εξυπηρετητές - Σκληροί δίσκοι) και β) 24617,1 (Τμήμα 3: Επιτραπέζιοι και φορητοί ηλεκτρονικοί υπολογιστές – Εκτυπωτές – Οθόνες) κατατέθηκε μία προσφορά, εγκρίθηκε η εισήγηση της Επιτροπής Διενέργειας Ανοικτών Διαγωνισμών να προχωρήσει στον έλεγχο και την αξιολόγηση των (υπο)φακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», οι οποίοι υποβλήθηκαν από τις συμμετέχουσες εταιρείες για τα Τμήματα αυτά, μέσω του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ), εφόσον συγκεντρώσει τα προβλεπόμενα από το νόμο συγκριτικά στοιχεία.

7. Κατόπιν των παραπάνω, το Υπουργείο Παιδείας, Έρευνας και Θρησκευμάτων, με το με αρ. πρωτ. 158610/Β4/27-09-2016 έγγραφο αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., στο οποίο και επισυνάπτεται σχέδιο απόφασης της Γενικής Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών, που παρελήφθη από την Αρχή στις 28-09-2016 (αρ. πρωτ. εισερχ. 4497) και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια εξοπλισμού πληροφορικής για την κάλυψη των λειτουργικών αναγκών του Υπουργείου, κατά τις διατάξεις του άρθρου 25, παρ. 1, περ. α' του π.δ. 20/2007, συνολικού προϋπολογισμού 86.500,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. Σημειώνεται ότι στο εν λόγω έγγραφο βεβαιώνεται ότι τόσο κατά της Διακήρυξης του εν θέματι διαγωνισμού, όσο και κατά των πράξεων της Αναθέτουσας Αρχής που τον αφορούν “δεν έχει ασκηθεί καμία προδικαστική προσφυγή του άρθρου 4 παρ. 1 του ν. 3886/2010 όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, όπως επίσης δεν μας έχει γνωστοποιηθεί ότι έχει ασκηθεί αίτηση ασφαλιστικών μέτρων σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 5 του ως άνω νόμου”.

II. Νομικό Πλαίσιο

8. 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 δημοσίων 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. [...]».

9. Στο άρθρο 6 παρ. 1 του π.δ. 60/2007 «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ...» ορίζεται ότι: «...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: 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 IV [...]».

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 1 του αριθ. 2015/2342 Κανονισμού της Επιτροπής της 15ης Δεκεμβρίου 2015 για την τροποποίηση της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά στα κατώτατα όρια εφαρμογής της κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε στις 135.000 και 209.000 ευρώ αντίστοιχα.

10. 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 προαιρέσεως όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης [...]

3. Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να καταμνησθεί, 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...».

11. Στο άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' του ίδιου π.δ., «Διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού» (άρθρο 31 οδηγίας 2004/18/ΕΚ), 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» [...].

12. Όμοιου περιεχομένου διάταξη είναι και η διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, και στην οποία ορίζεται: “2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις: α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία είτε δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή αίτηση συμμετοχής είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής δεν είναι κατάλληλη, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Επιτροπή μετά από αίτημα της”.

13. Το άρθρο 61 του ν. 4412/2016 ορίζει: “1. Για συμβάσεις άνω των ορίων, ως χρόνος έναρξης της ανοικτής διαδικασίας, της κλειστής διαδικασίας, της ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, του ανταγωνιστικού διαλόγου και της σύμπραξης καινοτομίας, νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης σύμβασης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ένωσης ή της προκαταρκτικής προκήρυξης, όταν η τελευταία χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 26. 2. Ως χρόνος έναρξης της διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, νοείται η ημερομηνία αποστολής προς τους οικονομικούς φορείς της πρώτης πρόσκλησης συμμετοχής σε διαπραγμάτευση. 3. Ως χρόνος έναρξης ενός διαγωνισμού μελετών, νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης διαγωνισμού μελετών στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης. 4. Για συμβάσεις κάτω των ορίων αντί των παραγράφων 1 έως 3, εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 120”.

14. Εξάλλου, στην αιτιολογική έκθεση του ως άνω νόμου, στην τελευταία παράγραφο αυτής ορίζεται ότι: «κάθε αναφορά διατάξεων νόμου ή διοικητικών πράξεων σε διατάξεις των ν. 2286/1995, ν. 3669/2008, ν. 3316/2005, ν. 3886/2010, π.δ. 59/2007, π.δ. 60/2007, π.δ. 118/2007 και της υπουργικής απόφασης 11389/1993, ισχύει ως αναφορά στις διατάξεις του παρόντος νόμου, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά από αυτές».

15. Τα άρθρα 376 παρ. 1 & 2 και 379 παρ. 1 & 2 του ως άνω νόμου προβλέπουν:

Άρθρο 376 παρ. 1 & 2:

“1. Οι διατάξεις του παρόντος νόμου εφαρμόζονται σε όλες τις δημόσιες συμβάσεις, καθώς και σε όλους τους διαγωνισμούς μελετών που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου I (άρθρα 3 έως 221), καθώς και σε όλες τις συμβάσεις και τους διαγωνισμούς μελετών που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου II (άρθρα 222 έως 338), και η έναρξη της διαδικασίας σύναψης των οποίων, σύμφωνα με τα άρθρα 61, 120 και 290 αντίστοιχα, λαμβάνει χώρα μετά την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου. 2. Διαδικασίες σύναψης συμβάσεων της παραγράφου 1, οι οποίες έχουν ξεκινήσει πριν από την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου, συνεχίζονται και ολοκληρώνονται, σύμφωνα με το καθεστώς που ίσχυε κατά το χρόνο έναρξης

τους, με την επιφύλαξη της παρ. 8 του άρθρου 379. Κατ' εξαίρεση, η υποχρέωση καταχώρησης στοιχείων στο ΚΗΜΔΗΣ, σύμφωνα με το άρθρο 38 ισχύει από την έναρξη ισχύος του παρόντος, κατά την παράγραφο 1 του άρθρου 379, και για τις συμβάσεις των οποίων η διαδικασία ανάθεσης έχει εκκινήσει πριν από την έναρξη ισχύος αυτού. Συμβάσεις της παρ. 1, οι οποίες έχουν συναφθεί πριν την ημερομηνία έναρξης ισχύος του παρόντος, εκτελούνται, σύμφωνα με το καθεστώς που ίσχυε κατά το χρόνο της σύναψής τους. Κατ' εξαίρεση, η υποχρέωση καταχώρησης στοιχείων στο ΚΗΜΔΗΣ, σύμφωνα με το άρθρο 38, ισχύει από την έναρξη ισχύος του παρόντος κατά την παράγραφο 1 του άρθρου 379 και για τις συμβάσεις που έχουν συναφθεί πριν από την έναρξη ισχύος αυτού”.

Άρθρο 379 παρ. 1 & 2:

“1. Η ισχύς των διατάξεων του παρόντος αρχίζει από τη δημοσίευση του παρόντος, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του. 2. Η ισχύς των άρθρων 22, 36, 37 της παραγράφου 2, του άρθρου 79, 258 και 259 αρχίζει, ως προς τους διαγωνισμούς μελετών, τις συμβάσεις έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών την 18η Απριλίου 2017, εκτός από τις περιπτώσεις όπου είναι υποχρεωτική η χρήση ηλεκτρονικών μέσων, σύμφωνα με τα άρθρα 33, 34 ή 35, την παράγραφο 3 του άρθρου 40, την παράγραφο 2 του άρθρου 65 ή το άρθρο 67 και των άρθρων 270, 271, 272, της παραγράφου 3 του άρθρου 274, της παραγράφου 2 του άρθρου 295 ή το άρθρο 297”.

16. Στα άρθρα 134 (ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΣΤΗΜΑ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΩΝ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ) και 136 (Υποχρέωση χρήσης ΕΣΗΔΗΣ) του ν. 4281/14 (ΦΕΚ 160 Α' 08.08.2014): Μέτρα στήριξης και ανάπτυξης της ελληνικής οικονομίας, οργανωτικά θέματα Υπουργείου Οικονομικών και άλλες διατάξεις, ορίζεται ότι : «...134. Οι διατάξεις του παρόντος Τίτλου εφαρμόζονται κατά την ανάθεση και εκτέλεση, με τη χρήση Τεχνολογιών Πληροφορικής και Επικοινωνιών (ΤΠΕ), δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών του Μέρους Β' του παρόντος από αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς. Μπορεί επίσης να εφαρμόζονται στις συμβάσεις παραχώρησης δημοσίων έργων και στις συμβάσεις του ν. 3389/2005 (Α' 232), εφόσον τούτο ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. [...] 136. 1. Οι αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς υποχρεούνται να χρησιμοποιούν το ΕΣΗΔΗΣ σε όλα τα στάδια της διαδικασίας ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων του παρόντος, από την υποβολή του αιτήματος μέχρι την υπογραφή και την εκτέλεση των συμβάσεων αυτών, με εκτιμώμενη αξία ίση ή ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, χωρίς να συμπεριλαμβάνεται ο ΦΠΑ. Με απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας ο χρόνος έναρξης υποχρεωτικής εφαρμογής του συνόλου ή μέρους από τις διατάξεις του παρόντος τίτλου μπορεί να μετατίθεται, σε όλες ή ορισμένες κατηγορίες δημοσίων συμβάσεων, για όλες ή για ορισμένες αναθέτουσες αρχές και σε όλες τις αποφάσεις ανάθεσης και εκτέλεσης δημοσίων συμβάσεων ή σε μέρη αυτών...». Επιπλέον, με την παρ. 3 του άρθρου 201 του ίδιου Νόμου, ορίζεται ότι : «...3. Η ισχύς των άρθρων 134 έως 138, αρχίζει ως προς τις προμήθειες και υπηρεσίες, όσον αφορά τους φορείς της Κεντρικής Διοίκησης όπως ορίζεται στο άρθρο 14 του ν. 4270/2014 την 1η Ιουλίου 2014, όσον αφορά τους φορείς της Γενικής Κυβέρνησης την 1η Οκτωβρίου 2014 και όσον αφορά το σύνολο του δημόσιου τομέα την 1η Οκτωβρίου 2015. ...».

17. Με την υπ' αριθ. Π1/2390 απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας (ΦΕΚ 2677/Β/2013) καθορίστηκαν οι Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.).

III. Νομική Εκτίμηση

18. Το υπό εξέταση αίτημα του Υπουργείου Παιδείας, Έρευνας και Θρησκευμάτων αφορά στην ανάθεση δημόσιας σύμβασης προμηθειών, κατά την έννοια της περίπτωσης (γ) της παραγράφου 2 του άρθρου 2 του π.δ. 60/2007. Όμοιοι περιεχομένου είναι και η διάταξη 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 86.500,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ως αποτέλεσμα

προηγηθέντος διαγωνισμού συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού 281.758,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., στο πλαίσιο του οποίου για ορισμένα τμήματα των υπό προμήθεια ειδών δεν υπεβλήθησαν προσφορές, προκύπτει ότι 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.

19. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/EK περιπτώσεις (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 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/EK 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).

20. Η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., έχουσα το δικαίωμα υπαγωγής εκάστου υποβληθέντος αιτήματος στη σωστή διάταξη νόμου, εν προκειμένω, δεδομένης της έναρξης ισχύος του ν. 4412/2016 (Α/147) από 08.08.2016, εκτός των διατάξεων που ρητά αναφέρουν διαφορετικό χρόνο έναρξης ισχύος, και λαμβανομένου υπόψη του άρθρου 61 παρ. 2 του ανωτέρω νόμου, κρίνει ότι τυγχάνει εφαρμογής η διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 (Α/147), η οποία αποτελεί διάταξη ομοίου περιεχομένου με εκείνη του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α του π.δ. 60/2007 και ενσωματώνει τις αντίστοιχες διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, καθώς στα πλαίσια της υπό εξέταση διαγωνιστικής διαδικασίας ως προς τα αιτούμενα τμήματα δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

21. Ειδικότερα, με τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να συνάπτουν συμβάσεις με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, με τις κάτωθι - ταυτόσημες με αυτές της διάταξης του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ.60/2007 - προϋποθέσεις: 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 καμία από τις υποβληθείσες προσφορές να μην κρίνεται κατάλληλη ή να μην υπάρχει κανείς υποψήφιος και γ) να μην τροποποιούνται ουσιαδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση. δ) Επιπλέον, προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως. (ΕΑΑΔΗΣΥ-Αποφ. 121, 153, 346, 409, 498, 499/2013 και 5, 26, 44, 65, 79/2014, ΕΣ-Πράξη 215/2012-Z'Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

22. Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης και αξιολογώντας τη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής των ανωτέρω διατάξεων, προκύπτουν τα ακόλουθα:

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

Το Υπουργείο Παιδείας, Έρευνας και Θρησκευμάτων προκήρυξε δημόσιο διεθνή ανοικτό διαγωνισμό για την προμήθεια εξοπλισμού πληροφορικής για την κάλυψη των λειτουργικών του αναγκών σε τέσσερα (4) τμήματα, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 281.758,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., στο πλαίσιο του οποίου για δύο (2) εκ των ανωτέρω τμημάτων, ήτοι του Τμήματος 2 "Υποδομή προστασίας

περιεχομένου ιστοσελίδων και κατανομής δικτυακού φορτίου” και του Τμήματος 4: “Εξοπλισμός για ψηφιακή υπογραφή - Σαρωτές και μηχανές ειδικού τύπου για την ψηφιοποίηση των εγγράφων”, δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

Από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι στον εν λόγω διαγωνισμό τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας και δεν διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες στους όρους της με αρ. πρωτ. 87178/B4/30-05-2016 διακήρυξης, που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο διαγωνισμό.

Επίσης, όπως βεβαιώνεται στο με αριθ. πρωτ. 158610/B4/27-09-2016 έγγραφο του Υπουργείου Παιδείας, Έρευνας και Θρησκευμάτων: “δεν έχει ασκηθεί καμία προδικαστική προσφυγή του άρθρου 4 παρ. 1 του ν. 3886/2010 όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, όπως επίσης δεν μας έχει γνωστοποιηθεί ότι έχει ασκηθεί αίτηση ασφαλιστικών μέτρων σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 5 του ως άνω νόμου”.

Επισημαίνεται, ωστόσο, για τη βελτίωση των διαδικασιών της αναθέτουσας αρχής, ότι σε κάθε περίπτωση αυτή οφείλει να επιδεικνύει ιδιαίτερη επιμέλεια ως προς την ορθή κατάρτιση των όρων της διακήρυξης του διαγωνισμού.

Εν προκειμένω, διαπιστώθηκε ότι στο άρθρο 1.6.2 του Παραρτήματος Β της Διακήρυξης (σημείο 8), προβλέπονται τα εξής:

“Επιπλέον δικαιολογητικά απόδειξης φερεγγυότητας, χρηματοπιστωτικής και οικονομικής κατάστασης του Αναδόχου

Δικαιολογητικά που αποδεικνύουν το ελάχιστο επίπεδο οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας του προσφέροντος, είναι:

i) Ισολογισμούς της τελευταίας Ζετίας (σε περίπτωση μη τήρησης ή δημοσίευσης ισολογισμών, οποιοδήποτε επίσημο οικονομικό στοιχείο) του διαγωνιζόμενου (ή των μελών της κοινοπραξίας) από όπου πρέπει να προκύπτει επί ποινή αποκλεισμού ότι έχουν μέσο όρο κύκλου εργασιών για τα τελευταία τρία (3) έτη, ύψους μεγαλύτερου από ή ίσου με το 100% του προϋπολογισμού των Τμημάτων στα οποία συμμετέχουν συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. Εάν η επιχείρηση λειτουργεί για χρόνο μικρότερο της Ζετίας θα υποβάλλει ισολογισμούς ή οποιοδήποτε επίσημο οικονομικό στοιχείο για όσο χρόνο λειτουργεί. Και σε αυτή την περίπτωση πρέπει να προκύπτει επί ποινή αποκλεισμού ότι έχουν μέσο όρο κύκλου εργασιών ύψους μεγαλύτερου από ή ίσου με το 100% του προϋπολογισμού των Τμημάτων στα οποία συμμετέχουν

ii) Κατάλογο στον οποίο να αναφέρονται οι κυριότερες παραδόσεις των **τελευταίων** τριών (3) ετών (κατ’ ελάχιστο 3), με μνεία, για κάθε παράδοση, του παραλήπτη, είτε εμπίπτει στο δημόσιο είτε στον ιδιωτικό τομέα, της ημερομηνίας παράδοσης και του ποσού. Οι παραδόσεις αποδεικνύονται, εάν ο αποδέκτης είναι δημόσια αρχή, με πιστοποιητικά τα οποία έχουν εκδοθεί ή θεωρηθεί από την αρμόδια αρχή και εάν ο αποδέκτης είναι ιδιωτικός φορέας, με τα αντίστοιχα παραστατικά ή, εφόσον δεν προβλέπεται η έκδοση παραστατικών ή δεν υπάρχουν παραστατικά, με υπεύθυνη δήλωση του αγοραστή και, εάν τούτο δεν είναι δυνατό, του προμηθευτή”.

Οι ανωτέρω όροι στο Παράρτημα Β της Διακήρυξης περί υποχρέωσης των υποψήφιων αναδόχων να περιλάβουν στις προσφορές τους στοιχεία βάσει των οποίων θα αποδεικνύεται η τεχνική τους ικανότητα (ως άνω σημείο ii) πάσχουν ασάφειας υπό την έννοια ότι δεν προκύπτει με βεβαιότητα και ασφάλεια το συγκεκριμένο κριτήριο βάσει του οποίου θα αξιολογηθεί εάν ο υποψήφιος πληροί ένα ελάχιστο επίπεδο επάρκειας ή όχι (και άρα δεν μπορεί εν τέλει να αποτιμηθεί η τεχνική ικανότητα των υποψηφίων, έστω ως προϋπόθεση συμμετοχής). Συγκεκριμένα, στις προϋποθέσεις απόδειξης τεχνικής επάρκειας εντάσσεται μια γενικόλογη αναφορά στις κυριότερες παραδόσεις της τελευταίας τριετίας, χωρίς να προβλέπονται κάποια ελάχιστα αριθμητικά όρια, βάσει των οποίων θα μπορούσε να αξιολογηθεί με σχετική ασφάλεια ο υποψήφιος προσφέρων ως τεχνικά επαρκής (όπως αντίστοιχως προβλέπονται ως προς την αποτίμηση της χρηματοοικονομικής επάρκειας στο ως άνω σημείο (i), με την απαίτηση μέσου όρου κύκλου εργασιών ύψους μεγαλύτερου από ή ίσου με το 100% του προϋπολογισμού των Τμημάτων στα οποία συμμετέχουν). Περαιτέρω δε, δεν διευκρινίζεται εάν οι παραδόσεις αναφέρονται στο συναφές ευρύτερο ή ειδικότερο

αντικείμενο των υπό ανάθεση συμβάσεων, ούτε εάν αφορούν στο σύνολο των ζητούμενων αγαθών του εν θέματι διαγωνισμού ή καλύπτουν και έργα που σχετίζονται ειδικώς με τα αυτοτελή τμήματα του διαγωνισμού και μόνο (βλ. αναλυτικά και Κατευθυντήρια Οδηγία 13/2016 της Αρχής).

β) Ως προς την μη υποβολή προσφοράς ή την μη ύπαρξη υποψηφίου

Σύμφωνα με το από 15-07-2016 πρακτικό (14ο) της Επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού και την υπ' αριθ. 121829/Β4/22-07-2016 απόφαση της Γενικής Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών του Υπουργείου Παιδείας, Έρευνας και Θρησκευμάτων (Ιστορικό υπό 5 και 6), στον διενεργηθέντα ηλεκτρονικό ανοικτό διεθνή διαγωνισμό δεν υπεβλήθη καμία προσφορά ως προς τα τμήματα 2: *“Υποδομή προστασίας περιεχομένου ιστοσελίδων και κατανομής δικτυακού φορτίου”* και 4: *“Εξοπλισμός για ψηφιακή υπογραφή - Σαρωτές και μηχανές ειδικού τύπου για την ψηφιοποίηση των εγγράφων”* και συνεπώς ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος ως προς αυτά.

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

Στο προσκομισθέν στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. σχέδιο απόφασης της Γενικής Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών του Υπουργείου Παιδείας, Έρευνας και Θρησκευμάτων, ρητώς αναφέρεται ότι κατά τη διαδικασία προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης θα ακολουθηθούν οι όροι που τέθηκαν με την με αριθ. 87178/Β4/30-05-2016 διακήρυξη του προηγηθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού.

23. Εν όψει των ανωτέρω εκτεθέντων, διαπιστώνεται ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, καθώς προκύπτει η συνδρομή λόγου και προϋπόθεσης για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας εξοπλισμού πληροφορικής για τις λειτουργικές ανάγκες του Υπουργείου Παιδείας, Έρευνας και Θρησκευμάτων, συνολικού προϋπολογισμού 86.500,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. (αυτοτελή τμήματα 2 και 4 του διενεργηθέντος διεθνούς διαγωνισμού, ως προς τα οποία ο διαγωνισμός απέβη άγονος), με τον όρο της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων της διακήρυξης του διαγωνισμού που προηγήθηκε.

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 παροχή σύμφωνης γνώμης, επί του αιτήματος του Υπουργείου Παιδείας, Έρευνας και Θρησκευμάτων, 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 χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ.2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας εξοπλισμού πληροφορικής για τις λειτουργικές ανάγκες του Υπουργείου Παιδείας, Έρευνας και Θρησκευμάτων συνολικού προϋπολογισμού 86.500,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., με τον όρο της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων της διακήρυξης του διαγωνισμού που προηγήθηκε, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 13 Οκτωβρίου 2016

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Γεώργιος Καταπόδης