



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ  
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

## **ΑΠΟΦΑΣΗ**

**108/2017**

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

Στην Αθήνα σήμερα την 16<sup>η</sup> Οκτωβρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαεπτά (2017) ημέρα Δευτέρα και ώρα 10:00 π.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45, 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. Αναπληρωτής Πρόεδρος:** Μιχαήλ Εκατομμάτης
- 2. Αντιπρόεδρος :** Χριστίνα Μπουσουλέγκα
- 3. Μέλη:** Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης  
Μαρία Στυλιανίδου  
Ερωφίλη Χριστοβασίλη

Το Μέλος της Αρχής κ. Μαρία Στυλιανίδου, καίτοι προσήλθε, απείχε από την εξέταση του παρόντος θέματος, καθώς, όπως δήλωσε, συντρέχει λόγος αποχής της ίδιας, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 9 του π.δ. 122/2012 (Α'215).

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

**Γραμματέας:** Μαρία Αντωνοπούλου, Π.Ε.Διοικητικού – Οικονομικού

**Εισηγητής:** Δημήτριος Θεοδωράς, Οικονομολόγος, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων της Διεύθυνσης Νομικών Υπηρεσιών, κα Χρ. Καξιρή, η οποία αποδεσμεύτηκε πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

**Θέμα :** Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης στο **αίτημα του Ελληνικού Ανοικτού Πανεπιστημίου (ΕΑΠ)** σύμφωνα με το άρθρο 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011 για την ανάθεση προμήθειας «**Προμήθεια και ανανέωση αδειών χρήσης λογισμικών καθώς και προμήθεια και συντήρηση λογισμικών προγραμμάτων** (είδη 2,3,4,5,6,7,8,9,10,11,25,29 και 31)», προϋπολογισθείσας δαπάνης € 40.911,30 χωρίς Φ.Π.Α., για τις ανάγκες του ΕΑΠ, οικονομικού έτους 2017, σε συνέχεια εν μέρει άγονου, ανοικτού διαγωνισμού με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.).

1. Με το αριθμ. ΤΟ-2989/18-9-2017 έγγραφο του Ελληνικού Ανοικτού Πανεπιστημίου (αριθμ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 5710/19-9-2017), ζητείται η παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, περί προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης του ως άνω Πανεπιστημίου, σύμφωνα με **το άρθρο 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, για την ανάθεση σύμβασης « Προμήθεια και ανανέωση αδειών χρήσης λογισμικών καθώς και προμήθεια και συντήρηση λογισμικών προγραμμάτων (είδη 2,3,4,5,6,7,8,9,10,11,25,29 και 31)», προϋπολογισθείσας δαπάνης € 40.911,30 χωρίς Φ.Π.Α., σε συνέχεια εν μέρει άγονου ανοικτού διαγωνισμού που διενεργήθηκε με τη διαδικασία που προβλέπεται για τις συμβάσεις άνω των ορίων του άρθρου 5 του ν. 4412/2016, με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.).**

## **I. ΙΣΤΟΡΙΚΟ – ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ**

2. Από τη μελέτη των στοιχείων και εγγράφων του φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα:
  - 2.1 Με την αριθμ. 4/17-3-2017 Διακήρυξή του (ΑΔΑΜ: 17PROC005949360 2017-03-21), το ΕΑΠ διενήργησε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) για την ανάθεση σύμβασης «Προμήθεια και ανανέωση αδειών χρήσης λογισμικών καθώς και προμήθεια και συντήρηση λογισμικών προγραμμάτων», προϋπολογισθείσας δαπάνης € 143.717,74 χωρίς Φ.Π.Α. ή € 178.210,00 με Φ.Π.Α., οικονομικού έτους 2017, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει της τιμής. Η Διακήρυξη περιλαμβάνει 32 είδη λογισμικά:

Α\Α	ΖΗΤΟΥΜΕΝΟ ΕΙΔΟΣ	ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ/ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ	ΠΟΣΟΤ. ΑΝΑ ΕΙΔΟΣ	ΠΟΣΟΤ. ΑΔΕΙΩΝ ΑΝΑ ΕΙΔΟΣ	Π/Υ (€) ΑΝΑ ΕΙΔΟΣ ΧΩΡΙΣ Φ.Π.Α.	ΔΙΑΡΚΕΙΑ ΣΥΜΒΑΣΗΣ
1	Autocad LT	Προμήθεια	1	4	1.532,26	Ένα (1) έτος
2	Λογισμικά πακέτα 4Μ (Ομάδα εφαρμογών ERGA ΜΕΛΕΤΗΤΙΚΟ (ΤΕΥΧΗ, ΓΡΑΦΕΣ, ΠΑΔΕ) του πακέτου ERGA-Ανανέωση)	Συντήρηση (συμβόλαιο συντήρησης συνδρομητή)	1	3	725,81	Από την υπογραφή της σύμβασης έως 31/12/2017
3	Λογισμικά πακέτα 4Μ (Πλήρες πακέτο (όλων των εφαρμογών) του υπολογιστικού περιβάλλοντος ADAPT/FCALC μελετών Η/Μ εγκαταστάσεων)	Συντήρηση (συμβόλαιο συντήρησης συνδρομητή)	1	1	153,23	Από την υπογραφή της σύμβασης έως 31/12/2017

Α\Α	ΖΗΤΟΥΜΕΝΟ ΕΙΔΟΣ	ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ/ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ	ΠΟΣΟΤ. ΑΝΑ ΕΙΔΟΣ	ΠΟΣΟΤ. ΑΔΕΙΩΝ ΑΝΑ ΕΙΔΟΣ	Π/Υ (€) ΑΝΑ ΕΙΔΟΣ ΧΩΡΙΣ Φ.Π.Α.	ΔΙΑΡΚΕΙΑ ΣΥΜΒΑΣΗΣ
4	Λογισμικά πακέτα 4Μ (Σχεδιαστικό περιβάλλον FINE του πακέτου μελετών Η/Μ εγκαταστάσεων)	Συντήρηση (συμβόλαιο συντήρησης συνδρομητή)	1	2	185,48	Από την υπογραφή της σύμβασης έως 31/12/2017
5	Λογισμικά πακέτα 4Μ (Ενεργειακό λογισμικό 4Μ-KENAK (πλήρες πακέτο))	Συντήρηση (συμβόλαιο συντήρησης συνδρομητή)	1	1	185,48	Από την υπογραφή της σύμβασης έως 31/12/2017
6	Λογισμικά πακέτα 4Μ (Ομάδα εφαρμογών ERGA ΜΕΛΕΤΗΤΙΚΟ (ΤΕΥΧΗ, ΓΡΑΦΕΣ, ΠΑΔΕ) του πακέτου ERGA-Προμήθεια)	Προμήθεια	1	2	2.338,71	Από την υπογραφή της σύμβασης έως 31/12/2017
7	Λογισμικά πακέτα 4Μ (Πλήρες πακέτο ERGA)	Προμήθεια	1	1	3.145,16	Από την υπογραφή της σύμβασης έως 31/12/2017
8	Λογισμικά πακέτα 4Μ (Πλήρες πακέτο (όλων των εφαρμογών) του υπολογιστικού περιβάλλοντος ADAPT/FCALC μελετών Η/Μ εγκαταστάσεων, συμπεριλαμβανομένου του σχεδιαστικού περιβάλλοντος FINE)	Προμήθεια	1	1 (περιλαμβάνε ι το υπολογιστικό και το σχεδιαστικό)	2.580,65	Από την υπογραφή της σύμβασης έως 31/12/2017
9	Λογισμικά πακέτα 4Μ (Πρόγραμμα «ΤΕΧΝΙΚΟΣ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ»)	Προμήθεια	1	1	411,29	Από την υπογραφή της σύμβασης έως 31/12/2017
10	Λογισμικό πακέτο MATLAB (ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ)	Συντήρηση	1	1	887,10	Ένα (1) έτος
11	Λογισμικό πακέτο MATLAB (ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ)	Προμήθεια	1	25 (δικτυακές)	28.225,81	Ένα (1) έτος
12	Λογισμικό πακέτο Mathematica (Student Annual Edition)	Προμήθεια	1	100	9.435,48	Ένα (1) έτος
13	Λογισμικό πακέτο Mathematica (Standard Annual Edition)	Προμήθεια	1	6	7.056,45	Ένα (1) έτος
14	Λογισμικό στατιστικής επεξεργασίας Minitab	Συντήρηση	1	1 (Academic Site Annual License - Απεριόριστος αριθμός χρηστών)	15.322,58	01/09/2017- 31/08/2018
15	Λογισμικό πακέτο SPSS	Συντήρηση	1	1 (999 Authorized/N amed εγκαταστάσει ς για ακαδημαϊκή χρήση)	14.677,42	Ένα (1) έτος

Α/Α	ΖΗΤΟΥΜΕΝΟ ΕΙΔΟΣ	ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ/ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ	ΠΟΣΟΤ. ΑΝΑ ΕΙΔΟΣ	ΠΟΣΟΤ. ΑΔΕΙΩΝ ΑΝΑ ΕΙΔΟΣ	Π/Υ (€) ΑΝΑ ΕΙΔΟΣ ΧΩΡΙΣ Φ.Π.Α.	ΔΙΑΡΚΕΙΑ ΣΥΜΒΑΣΗΣ
16	Oracle Metalink	Συντήρηση	1	1 (συμβόλαιο ανανέωσης)	1.169,35	Ένα (1) έτος
17	TOAD for Oracle Basic 3 seats Renewal	Συντήρηση	1	3 (από το 2015)	1.451,61	Από την υπογραφή της σύμβασης έως 30/04/2018
18	TOAD for Oracle Basic 2 seats Renewal	Συντήρηση	1	2 (από το 2016)	782,26	Από την υπογραφή της σύμβασης έως 30/04/2018
19	TOAD for Oracle Basic 2 seats New	Προμήθεια	1	2	2.983,87	Ένα (1) έτος
20	Atomic ASL Firewall For Linux Web Servers	Συντήρηση	1	2	685,48	Ένα (1) έτος
21	Λογισμικό πακέτο Intermapper και Intermapper flows	Προμήθεια	1	300 devices, 3 flow exporters, 2 clients	8.225,81	Ένα (1) έτος
22	Office ProPlus 2016 SNGL OLP NL Acdmc για Windows	Προμήθεια	1	30	2.822,58	Ένα (1) έτος
23	Office MacStd 2016 SNGL OLP NL Acdmc για Mac	Προμήθεια	1	5	362,90	Ένα (1) έτος
24	Adobe Creative Cloud (all apps)	Προμήθεια	1	2 (education device licenses)	725,81	Ένα (1) έτος
25	IDE για ανάπτυξη εφαρμογών σε PHP Zend Studio Commercial	Προμήθεια	1	3	604,84	Ένα (1) έτος
26	Λογισμικό Font Explorer X Pro 6 για Mac	Προμήθεια	1	1	258,06	Ένα (1) έτος
27	Λογισμικό NAVICAT for Mac Enterprise	Προμήθεια	1	1	564,52	Ένα (1) έτος
28	Visual Studio Professional 2015	Προμήθεια	1	1	637,10	Ένα (1) έτος
29	Εφαρμογή διαχείρισης Βάσεων Δεδομένων Valentina Studio Pro	Προμήθεια	1	3 (Win, Mac και Linux αντίστοιχα)	540,32	Ένα (1) έτος
30	Λογισμικό Adobe Captivate 9	Προμήθεια	1	2 (Full license)	2.661,29	Ένα (1) έτος
31	Λογισμικό Articulate 360	Προμήθεια	1	2 (Education license)	927,42	Ένα (1) έτος
32	Πληροφοριακό Σύστημα Διαχείρισης Ανθρώπινου Δυναμικού	Προμήθεια	1	10 Άδειες Χρήσης Ονομαστικών Χρηστών, μέχρι 500 Υπάλληλοι σε μηνιαία βάση	31.451,61	Ένα (1) έτος
<b>ΣΥΝΟΛΙΚΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ</b>					<b>143.717,74</b>	

Α\Α	ΖΗΤΟΥΜΕΝΟ ΕΙΔΟΣ	ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ/ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ	ΠΟΣΟΤ. ΑΝΑ ΕΙΔΟΣ	ΠΟΣΟΤ. ΑΔΕΙΩΝ ΑΝΑ ΕΙΔΟΣ	Π/Υ (€) ΑΝΑ ΕΙΔΟΣ ΧΩΡΙΣ Φ.Π.Α.	ΔΙΑΡΚΕΙΑ ΣΥΜΒΑΣΗΣ
ΣΥΝΟΛΙΚΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΜΕ ΦΠΑ (24%)					178.210,00	

Ανάδοχος θα ανακηρυσσόταν ο οικονομικός φορέας που θα προσέφερε τη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση την τιμή (χαμηλότερη τιμή), ανά είδος. Ως ημερομηνία έναρξης ορίστηκε η 24η Μαρτίου 2017 και ώρα 15:00 και καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, στη διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr), ορίστηκε η 16η Μαΐου 2017 και ώρα 15:00. Ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης προσφορών του διαγωνισμού ορίστηκε η 22η Μαΐου 2017 και ώρα 10:00 πμ. Ο διαγωνισμός πήρε Αριθμό Συστήματος 39452 στο Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) και αναρτήθηκε την 21η Μαρτίου 2017.

- 2.2** Περίληψη της Διακήρυξης στάλθηκε, με ηλεκτρονικά μέσα την 17η Μαρτίου 2017 στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, η οποία και δημοσιεύτηκε την 21η Μαρτίου 2017 (S 056-103319).
- 2.3** Περίληψη της Διακήρυξης (ΑΔΑ: ΩΥ4Α46ΨΖΣΘ-ΣΥΨ) δημοσιεύτηκε την 24η Μαρτίου 2017 στις εφημερίδες «ΠΕΛΟΠΟΝΝΗΣΟΣ», «ΝΑΥΤΕΜΠΟΡΙΚΗ», «ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ & ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ» « ΓΝΩΜΗ» και «ΣΥΜΒΟΥΛΟΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΩΝ».
- 2.4** Περίληψη της Διακήρυξης δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως την 24η Μαρτίου 2017 (ΦΕΚ 103/2017).
- 2.5** Επιπρόσθετα, όλο το τεύχος της Διακήρυξης αναρτήθηκε στον διαδικτυακό τόπο [www.eap.gr](http://www.eap.gr) και στο ΚΗΜΔΗΣ την 21η Μαρτίου 2017.
- 2.6** Με το αριθμ. ΤΟ-1997/22-5-2017 Πρακτικό της, η Επιτροπή Διαγωνισμού **α)** έκανε αποδεκτές τις προσφορές των επιχειρήσεων:

Α.Α.	ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ	ΕΙΔΗ
1	PREDICTA	15
2	COSMOS BUSINESS SYSTEMS AEBE	1,16,17,18,19,22,23,24,27,28,30
3	01 SOLUTIONS	32
4	ΜΑΡΚΟΣ ΨΑΡΡΟΣ	12,13,14,17,18,19,20,21,26

διότι οι προσφορές τους ήταν σύμφωνες με τους όρους της Διακήρυξης, **β)** απέρριψε την προσφορά της εταιρείας «OPEN TECHNOLOGY» για το είδος με α/α 32 καθώς δεν ήταν σύμφωνη με μια υποχρεωτική απαίτηση του πίνακα 7 του

παραρτήματος της διακήρυξης **γ)** διαπίστωσε ότι δεν υποβλήθηκαν προσφορές για τα είδη με α/α 2,3,4,5,6,7,8,9,10,11,25,29 και 31 προτείνοντας την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

- 2.7** Με την αριθμ. 340/3-7-2017 Απόφασή (Ψηφιακά Υπογεγραμμένη) της, η Διοικούσα Επιτροπή του ΕΑΠ ενέκρινε το από 22-5-2017 Πρακτικό. Η εν λόγω Απόφαση αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 6-7-2017.
- 2.8** Με το αριθμ. ΤΟ-2308/19-7-2017 Πρακτικό της, η Επιτροπή Διαγωνισμού ανέδειξε προσωρινούς αναδόχους για τα είδη με α/α 15, την επιχείρηση «PREDICTA», για τα είδη με α/α 1,16,17,18,19,22,23,24,27,28,30, την επιχείρηση «COSMOS», για τα είδη με α/α 32 την επιχείρηση «01 SOLUTIONS», για τα είδη με α/α 12,13,14,20,21,26 την επιχείρηση «ΜΑΡΚΟΣ ΨΑΡΡΟΣ» και για τα είδη με α/α 2,3,4,5,6,7,8,9,10,11,25,29 και 31 δεν ανακηρύσσεται ανάδοχος.
- 2.9** Με την αριθμ. 343/25-7-2017 Απόφασή (Ψηφιακά Υπογεγραμμένη) της, η Διοικούσα Επιτροπή του ΕΑΠ ενέκρινε το αριθμ. 19-7-2017 πρακτικό. Η εν λόγω Απόφαση αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ την 31-7-2017.
- 2.10** Με το αριθμ. ΤΟ-2663/24-8-2017 Πρακτικό της (Ψηφιακά Υπογεγραμμένο), η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης: **α)** κατακύρωσε τα είδη με α/α 15, στην επιχείρηση «PREDICTA» **β)** κατακύρωσε τα είδη με α/α 1,16,17,18,19,22,23,24,27,28,30, στην επιχείρηση «COSMOS» **γ)** κατακύρωσε τα είδη με α/α 32 στην επιχείρηση «01 SOLUTIONS» **δ)** κατακύρωσε τα είδη με α/α 12,13,14,20,21,26 στην επιχείρηση «ΜΑΡΚΟΣ ΨΑΡΡΟΣ» και **ε)** πρότεινε την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για τα είδη με α/α 2,3,4,5,6,7,8,9,10,11,25,29 και 31.
- 2.11** Με την αριθμ. 347/25-8-2017 Απόφασή (Ψηφιακά Υπογεγραμμένη) της, η Διοικούσα Επιτροπή του ΕΑΠ ενέκρινε το από 24-8-2017 Πρακτικό. Η εν λόγω Απόφαση αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 4-9-2017 .
- 2.12** Με το αριθμ. ΤΟ-3034/21-9-2017 έγγραφό του, το ΕΑΠ βεβαιώνει ότι δεν ασκήθηκαν Ενστάσεις, Προσφυγές ή Ένδικα Μέσα κατά του διαγωνισμού, συμπεριλαμβανομένης της Διακήρυξης.
- 2.13** Κατόπιν των ανωτέρω, το ΕΑΠ με το προαναφερόμενο έγγραφό του, στο οποίο επισυνάπτεται σχέδιο Απόφασης, ζητά την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., προκειμένου να προσφύγει στη διενέργεια **διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης για την προμήθεια « Προμήθεια και ανανέωση αδειών χρήσης λογισμικών καθώς και προμήθεια και συντήρηση λογισμικών προγραμμάτων για τα είδη με α/α 2,3,4,5,6,7,8,9,10,11,25,29 και 31», προϋπολογισθείσας δαπάνης € 40.911,30 χωρίς Φ.Π.Α., για τις ανάγκες του ΕΑΠ, για τα οποία δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.**

## II. ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

3. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, ορίζει ότι: «2.α. Οι αποφάσεις των αναθέτουσών αρχών που αφορούν προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με την περίπτωση β' της παρ. 2 του άρθρου 26 και τα άρθρα 32 και 269 του Ν. 4412/2016 (Α' 147), εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές emπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των Οδηγιών 2014/24/ΕΚ και 2014/25/ΕΚ, οι οποίες ενσωματώθηκαν στην ελληνική έννομη τάξη με το Ν. 4412/2016. Κατά την άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας η Αρχή λαμβάνει υπόψη τις γενικές αρχές του ενωσιακού και εθνικού δικαίου. [...]».
4. Το άρθρο 5 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός Φ.Π.Α., ορίζονται τα ακόλουθα: ...β) 135.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. [...]. β) 209.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. [...]. Τα κατώτατα όρια που καθορίζονται στις άνω περιπτώσεις α', β', και γ' ισχύουν, εφόσον δεν έχουν αναθεωρηθεί, σύμφωνα με το άρθρο 6 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ».  
*Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με τον Κανονισμό (ΕΕ) αριθμ. 2342/2015 της Επιτροπής τα κατώτατα όρια ισχύουν, από 1/1/2016 έως 31/12/2017.*
5. Το άρθρο 6 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς Φ.Π.Α., όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαίρεσης ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης. [...]. 2. Όταν η αναθέτουσα αρχή αποτελείται από χωριστές επιχειρησιακές μονάδες λαμβάνεται υπόψη η συνολική εκτιμώμενη αξία για όλες τις χωριστές επιχειρησιακές μονάδες. Κατά παρέκκλιση του πρώτου εδαφίου, όταν μια χωριστή επιχειρησιακή μονάδα είναι ανεξαρτήτως υπεύθυνη για τις διαδικασίες σύναψης των συμβάσεων της ίδιας ή ορισμένων κατηγοριών αυτών, η αξία των συμβάσεων μπορεί να υπολογίζεται στο επίπεδο της συγκεκριμένης μονάδας. 3. Η επιλογή της χρησιμοποιούμενης μεθόδου για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης δεν γίνεται με σκοπό την αποφυγή της εφαρμογής οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. [...]».
6. Το άρθρο 27 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Στις ανοικτές διαδικασίες, κάθε ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας μπορεί να υποβάλλει προσφορά στο πλαίσιο προκήρυξης διαγωνισμού. Η ελάχιστη προθεσμία παραλαβής των προσφορών ανέρχεται σε 35 ημέρες από την ημερομηνία αποστολής στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ένωσης της



προκήρυξης σύμβασης, υπό την επιφύλαξη της παρ. 2 του άρθρου 60 και του τελευταίου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 67. Η προσφορά συνοδεύεται από τις πληροφορίες για την ποιοτική επιλογή που ζητούνται από την αναθέτουσα αρχή. [...]. 4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να συντημήσει κατά πέντε ημέρες την προθεσμία παραλαβής των προσφορών που ορίζεται στο δεύτερο εδάφιο της παραγράφου 1 όταν αποδέχεται την υποβολή προσφορών με ηλεκτρονικά μέσα, σύμφωνα με το πρώτο εδάφιο της παραγράφου 1 και την παράγραφο 5 του άρθρου 22 και το άρθρο 37.[...].».

7. Το άρθρο 32, του Ν. 4412/2016 (Α' 147), το οποίο ενσωματώνει τις αντίστοιχες διατάξεις του άρθρου 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, ορίζει ότι: «1. Στις ειδικές περιπτώσεις και περιστάσεις που προβλέπονται στις παραγράφους 2 έως 6, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αναθέτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας στη διαδικασία χωρίς προηγούμενη δημοσίευση. 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 ουσιαστικά οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Επιτροπή μετά από αίτημά της. Μη κατάλληλη θεωρείται μια προσφορά όταν είναι άσχετη με τη σύμβαση και αδυνατεί προδήλως, χωρίς να τροποποιηθεί ουσιαστικά, να ανταποκριθεί στις ανάγκες και τις απαιτήσεις της αναθέτουσας αρχής, όπως προσδιορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. [...].».

### III. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

8. Το υπό εξέταση αίτημα του ΕΑΠ αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας, μέσω της διαδικασίας της διαπραγμάτευσης, βάσει της παραγράφου 2, περίπτωση α' του άρθρου 32 του Ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει τις αντίστοιχες διατάξεις του άρθρου 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ.
9. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας σε συνέχεια εν μέρει άγονου ανοικτού διαγωνισμού, προϋπολογισμού € 143.717,74, χωρίς Φ.Π.Α, που διενεργήθηκε με τη διαδικασία που προβλέπεται για τις συμβάσεις άνω των ορίων του άρθρου 5 του ν. 4412/2016., πρέπει να εξεταστεί εάν συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής, αφού ο προϋπολογισμός υπολείπεται του κατώτατου ορίου των € 209.000,00 που, στην προκειμένη περίπτωση, με βάση το άρθρο 5 "Κατώτατα όρια (άρθρο 4 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και Κανονισμός (ΕΕ) 2015/2170)" εφαρμόζεται για το ΕΑΠ, το οποίο αποτελεί μη κεντρική αναθέτουσα αρχή.
10. Από τις προαναφερόμενες διατάξεις συνάγεται σαφώς ότι η Αρχή επιλαμβάνεται των περιπτώσεων προσφυγής στη διαδικασία της

διαπραγμάτευσης για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων, σύμφωνα με το άρθρο 32 του Ν. 4412/2006, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπίπτουν λόγω της εκτιμώμενης αξίας και του αντικειμένου τους στο πεδίο εφαρμογής του άρθρου 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011 που διέπει τη γνωμοδοτική αρμοδιότητα της Αρχής.

- 11.** Προκειμένου να διαπιστωθεί η ως άνω αρμοδιότητα της Αρχής, εξετάζεται κατωτέρω η συνδρομή των προϋποθέσεων του άρθρου 5 του Ν. 4412/2016, σε συνδυασμό με τον τρόπο υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο άρθρο 6 του ίδιου Νόμου. Σύμφωνα με την παράγραφο 9, άρθρο 6 του Ν. 4412/2016, όταν ένα σχέδιο αγοράς για την απόκτηση ομοιογενών αγαθών μπορεί να οδηγήσει σε ανάθεση συμβάσεων υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων, λαμβάνεται υπόψη κατά την εφαρμογή του άρθρου 5 περιπτώσεις β' και γ' η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων αυτών των τμημάτων. Όταν η συνολική αξία των τμημάτων ισούται ή υπερβαίνει το κατώτατο όριο που προβλέπεται στο άρθρο 5, το παρόν Βιβλίο εφαρμόζεται στην ανάθεση κάθε τμήματος. Σκοπός του ενωσιακού νομοθέτη ήταν να διασφαλίσει ότι θα δίνεται αντίστοιχη δημοσιότητα στις προμήθειες που είναι εύλογο από εμπορική άποψη να ενοποιηθούν σε μια διαδικασία (διαγωνισμό – σύμβαση). Σε κάθε περίπτωση, η παράγραφος 3 του άρθρου 6 του Ν. 4412/2016 ρητά προβλέπει ότι καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσίας δεν επιτρέπεται να κατατμηθεί, προκειμένου να αποφευχθεί η εφαρμογή των διατάξεων του νόμου.
- 12.** Ως ομοειδή / ομοιογενή προϊόντα (αγγλ. κείμενο similar, γαλλ. homogènes) θεωρούνται αυτά που κατά τις συναλλακτικές αντιλήψεις και ήθη συνιστούν μερικότερες κατηγορίες του αυτού αγαθού και για τα οποία η ίδια κατηγορία προμηθευτών ενδιαφέρεται να διεξαχθεί ενιαία διαδικασία (βλ. Γνμδ. ΝΣΚ 80/2004). Ως κριτήριο για τον ομοειδή / ομοιογενή χαρακτήρα της προμήθειας κατά τη θεωρία και νομολογία λαμβάνεται υπόψη η άμεση τεχνική και οικονομική λειτουργία της σύμβασης, ήτοι η φύση της ανάγκης που εξυπηρετείται μέσω αυτής.
- 13.** Υπό αυτήν την έννοια, δεν είναι επιτρεπτή η κατάτμηση μιας προμήθειας ομοιογενών ή ομοειδών κατηγοριών αγαθών σε περισσότερες, όταν από τεχνική και ουσιαστική άποψη όχι μόνο μπορούν, αλλά και επιβάλλεται, για το οικονομοτεχνικώς άρτιο και συμφέρον της προμήθειας, να αποτελέσουν αντικείμενο ενιαίας διαδικασίας (διαγωνισμού - σύμβασης) (βλ. Γνμδ. ΝΣΚ 266/2009). Εξ' αντιδιαστολής προκύπτει ότι, όταν πρόκειται για προμήθεια ανόμοιων αγαθών, είναι νομικά επιτρεπτή η διενέργεια αυτοτελών διαδικασιών ανάθεσης για κάθε επιμέρους προμήθεια.
- 14.** Το ΕΑΠ με το από 28/9/2017 ηλεκτρονικό μήνυμα αναφέρει "δεδομένου ότι το ύψος του συνολικού προϋπολογισμού για την κατηγορία δαπάνης των ομοειδών προϊόντων/υπηρεσιών «Λογισμικά – Άδειες Χρήσης Λογισμικών», που διενεργήθηκαν εντός του έτους 2017, υπερβαίνει τις 209.000 ευρώ (χωρίς Φ.Π.Α.) και ως εκ του τούτου και οι δύο διαγωνισμοί έχουν διενεργηθεί ως Ανοικτοί Ηλεκτρονικοί Διαγωνισμοί (άνω των ορίων)". Πιο συγκεκριμένα το ύψος της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης

ανέρχεται σε € 237.717,74 χωρίς Φ.Π.Α ήτοι € 143.717,74 του εν λόγω διαγωνισμού και € 94.000.00 του διαγωνισμού 1639/2-6-2017 “Προμήθεια λογισμικού διαχείρισης αποθήκης καθώς και προμήθεια αδειών χρήσης και παροχή λοιπών υπηρεσιών πλατφόρμας τηλεδιασκέψεων για την κάλυψη αναγκών του ΕΑΠ” .

- 15.** Εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για τη διατύπωση σύμφωνης γνώμης για την ζητούμενη σύμβαση, κατά τις διατάξεις της υποπερίπτωσης δδ', περίπτωση γ', παράγραφος 2 του άρθρου 2 του Ν. 4013/2011 όπως ισχύει, καθώς το ύψος του συνολικού προϋπολογισμού για την κατηγορία δαπάνης των ομοειδών προϊόντων/υπηρεσιών «Λογισμικά – Άδειες Χρήσης Λογισμικών» ανέρχεται σε € 237.717,74 χωρίς Φ.Π.Α., οι οποίες ανατίθενται ταυτόχρονα, υπερβαίνουν το κατώτατο όριο των € 209.000,00, όπως αυτό ορίζεται στο άρθρο 5 του Ν. 4412/2016, το οποίο (κατώτατο όριο) εφαρμόζεται στην προκειμένη περίπτωση, καθώς το ΕΑΠ δεν περιλαμβάνεται στις Κυβερνητικές Αρχές του Παραρτήματος Ι του Προσαρτήματος Α' του ως άνω νόμου (πρβλ σχετικά την αριθμ. 103/2017 απόφαση της Αρχής επί αντίστοιχου αιτήματος του Πανεπιστημίου).
- 16.** Στην προκειμένη περίπτωση το ΕΑΠ επικαλείται ρητά, ως νομική βάση θεμελίωσης του αιτήματός του, τις διατάξεις του άρθρου 32, παράγραφος 2, εδάφιο α' του Ν. 4412/2016, ήτοι την μη υποβολή προσφορών, κατόπιν διενέργειας ανοικτού διαγωνισμού. Σημειώνεται ότι, οι ουσιαστικές προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 32, παράγραφος 2, εδάφιο α', προκειμένου να προσφύγει μία Αναθέτουσα Αρχή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, ήτοι στην εξεταζόμενη περίπτωση, είναι: α) η νομίμως διεξαχθείσα ανοικτή διαδικασία και β) η μη υποβολή προσφοράς, γ) η μη ουσιώδης τροποποίησης των αρχικών όρων της σύμβασης.
- 17.** Η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ και ήδη άρθρα 26 και 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και ήδη άρθρα 26 και 32 του Ν. 4412/2016) (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 συστατικής 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<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 και της 13<sup>ης</sup> Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

18. Ειδικότερα δε, σχετικά με την υπό σημείο α) προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, παγίως έχει κριθεί ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της παραγράφου 2, εδάφιο α' του άρθρου 32, συνέχεται άμεσα με τον προηγηθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕΣ - Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ - Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).
19. Ως προς την προϋπόθεση προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, από τα στοιχεία του φακέλου διαπιστώνεται ότι το ΕΑΠ διενήργησε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) για την ανάθεση προμήθειας «Προμήθεια και ανανέωση αδειών χρήσης λογισμικών καθώς και προμήθεια και συντήρηση λογισμικών προγραμμάτων» προϋπολογισθείσας δαπάνης € 178.210,00 με Φ.Π.Α., οικονομικού έτους 2017, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Η εν λόγω Διακήρυξη, για την οποία τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας, δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από την συμμετοχή του στον διαγωνισμό.
20. Ως προς την προϋπόθεση της μη υποβολής προσφορών, από το παραταθέν ιστορικό προκύπτει ότι, με την αριθμ. 347/25-8-2017 Απόφασή της, η Διοικούσα Επιτροπή του ΕΑΠ ενέκρινε το αριθμ. 24/8/2017 Πρακτικό και κήρυξε άγονο τον διαγωνισμό για τα είδη με α/α 2,3,4,5,6,7,8,9,10,11,25,29 και 31 προϋπολογισμού € 40.911,30 χωρίς ΦΠΑ, οικονομικού έτους 2017, για την οποία δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά και ως εκ τούτου ζητά την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης.
21. Ως προς την προϋπόθεση της μη ουσιώδους τροποποίησης των αρχικών όρων της σύμβασης για τα είδη με α/α 2,3,4,5,6,7,8,9,10,11,25,29 και 31, στο υποβληθέν σχέδιο Απόφασής του, το ΕΑΠ ζητά την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. προκειμένου να προσφύγει στην διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς τροποποίηση των όρων της αρχικής Σύμβασης.

#### 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 Αρχή **ομόφωνα** αποφασίζει:

**Την παροχή σύμφωνης γνώμης** επί του αιτήματος του Ελληνικού Ανοικτού Πανεπιστημίου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση

προκήρυξης, για την ανάθεση σύμβασης «*Προμήθεια και ανανέωση αδειών χρήσης λογισμικών καθώς και προμήθεια και συντήρηση λογισμικών προγραμμάτων (είδη 2,3,4,5,6,7,8,9,10,11,25,29 και 31)*», προϋπολογισθείσας δαπάνης € 40.911,30, χωρίς Φ.Π.Α., λόγω συνδρομής των προϋποθέσεων του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016.

**Αθήνα, 16 Οκτωβρίου 2017**

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Ο Αναπληρωτής Πρόεδρος**

**Μιχαήλ Εκατομμάτης**