



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΓΝΩΜΗ
Δ 26/ 2018**

(Της διαδικασίας του άρθρου 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011)

ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την **14η Μαρτίου 2018, ημέρα Τετάρτη και ώρα 10:00 π.μ.**, και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 (5ος όροφος), όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (εφεξής Αρχή) 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: Καταπόδης Γεώργιος
2. Αντιπρόεδρος: Μπουσουλέγκα Χριστίνα
3. Μέλη : Βαρδακαστάνης Κωνσταντίνος
Σταθακόπουλος Δημήτριος
Στυλιανίδου Μαρία
Χριστοβασίλη Ερωφίλη

Το έβδομο τακτικό μέλος καίτοι προσκληθέν δεν προσήλθε λόγω δικαιολογημένου κωλύματος, ενώ λόγω απαρτίας, δεν υπήρξε λόγος προσελεύσεως των αναπληρωματικών μελών.

Γραμματέας: Μαρία Αντωνοπούλου ΠΕ Διοικητικού-Οικονομικού

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

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστησαν ο εισηγητής του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων, Δημήτριος Θεοδωράς καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων, της

Διεύθυνσης Νομικών Υπηρεσιών, κ. Χριστίνα Καξιρή, οι οποίοι αποδεσμεύτηκαν και αποχώρησαν πριν την λήψη της Γνώμης και την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, περί προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με το άρθρο 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011 για την ανάθεση προμήθειας «Προμήθεια εργαστηριακού και συμβατικού εξοπλισμού», προϋπολογισθείσας δαπάνης € 81.032,78 χωρίς Φ.Π.Α., για τις ανάγκες του **ΑΕΙ ΠΕΙΡΑΙΑ Τ.Τ.**, οικονομικού έτους 2017.

1. Με το αριθμ. 675/13-2-2018 έγγραφο του ΑΕΙ ΠΕΙΡΑΙΑ Τ.Τ. (αριθμ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 968/14-2-2018), ζητείται η παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, περί προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με **το άρθρο 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011 για την ανάθεση προμήθειας «Προμήθεια εργαστηριακού και συμβατικού εξοπλισμού», προϋπολογισθείσας δαπάνης € 81.032,78 χωρίς Φ.Π.Α., για τις ανάγκες του ΑΕΙ ΠΕΙΡΑΙΑ Τ.Τ., οικονομικού έτους 2017, σε συνέχεια εν μέρει άγονου, ανοικτού διαγωνισμού 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. 3239/23-10-2017 Διακήρυξή του (ΑΔΑΜ: 17PROC002129840 2017-10-23), το ΑΕΙ ΠΕΙΡΑΙΑ Τ.Τ. διενήργησε ανοικτό διαγωνισμό με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) για την ανάθεση σύμβασης «Προμήθεια εργαστηριακού και συμβατικού εξοπλισμού», προϋπολογισθείσας δαπάνης € 161.290,32, χωρίς Φ.Π.Α. ή € 200.000,00 με Φ.Π.Α., οικονομικού έτους 2017, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει της τιμής. Η Διακήρυξη υποδιαιρείται σε δέκα τμήματα και περιλαμβάνει 142 είδη όπως αναλυτικά αναφέρονται στο παράρτημα του διαγωνισμού. 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 Οκτωβρίου 2017 και ώρα 09:00 και καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr, ορίστηκε η 15η Νοεμβρίου 2017 και ώρα 14:00. Ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης προσφορών του διαγωνισμού ορίστηκε η 23η Νοεμβρίου 2017 και ώρα 11:00 πμ. Ο διαγωνισμός πήρε Αριθμό Συστήματος 47265 στο Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) και αναρτήθηκε την 23η Οκτωβρίου 2017.
 - 2.2 Περίληψη της Διακήρυξης (ΑΔΑ: ΩΥ4Α46ΨΖΣΘ-ΣΥΨ) δημοσιεύτηκε την 24η Οκτωβρίου 2017 στις εφημερίδες «ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ», «ΗΧΩ ΤΩΝ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ», «ΚΟΙΝΩΝΙΚΗ».
 - 2.3 Επιπρόσθετα, όλο το τεύχος της Διακήρυξης αναρτήθηκε στον διαδικτυακό τόπο www.teipir.gr την 24η Οκτωβρίου 2017 και στο ΚΗΜΔΗΣ την 23η Οκτωβρίου 2017.

2.4 Με το αριθμ. 3820/6-12-2017 Πρακτικό της, η Επιτροπή Διαγωνισμού **α)** έκανε αποδεκτές τις προσφορές των 12 επιχειρήσεων 1.COSMOS COMPUTERS ΑΕΒΕ 2.ERGO CNC ΙΚΕ 3.ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ ΚΑΡΑΛΗΣ & ΣΙΑ ΕΕ 4.NETSCOPE SOLUTIONS 5.N. ΑΣΤΕΡΙΑΔΗΣ 6.ΕΚΠΑΙΔΕΥΤΙΚΑ ΣΥΣΤΗΜΑΤΑ ΕΠΕ 7.INELAS-ERECO LTD 8.ΕΨΙΛΩΝ ΜΕΤΡΙΣΥΣ ΕΕ 9.Α.ΣΙΜΙΤΖΗ – Κ.ΘΕΟΔΩΡΙΔΗΣ ΟΕ 10.OSMO ΕΕ-ΑΦΟΙ ΒΙΤΑΛΗ & ΣΙΑ ΟΕ 11.ΠΑΡΑΓΩΝ ΑΕ 12.Μ.Ι ΠΡΙΝΙΩΤΑΚΗΣ που συμμετείχαν στον διαγωνισμό διότι οι προσφορές τους ήταν σύμφωνες με τους όρους της Διακήρυξης, **β)** απέρριψε την προσφορά της εταιρείας «ΠΡΙΝΙΩΤΑΚΗΣ» για το είδος με α/α 2.1 και της εταιρείας «ΘΕΟΔΩΡΙΔΗΣ» για τα είδη με α/α 2.1, 2.2, 7.26 και 6.3 καθώς δεν ήταν σύμφωνες με τις προδιαγραφές της διακήρυξης **γ)** διαπίστωσε ότι δεν υποβλήθηκαν προσφορές για τα είδη όπως παρουσιάζονται στον ακόλουθο πίνακα προτείνοντας την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

ΤΜΗΜΑ 1: ΜΗΧΑΝΙΚΩΝ ΑΥΤΟΜΑΤΙΣΜΟΥ	
A.A ΕΙΔΟΥΣ	
1.1, 1.2, 1.3, 1.4, 1.8, 1.10, 1.11, 1.12, 1.13, 1.14, 1.15, 1.16, 1.17, 1.18	
ΤΜΗΜΑ 2: ΗΛΕΚΤΡΟΛΟΓΩΝ ΜΗΧΑΝΙΚΩΝ Τ.Ε.	
A.A ΕΙΔΟΥΣ	
2.3, 2.4, 2.5, 2.6, 2.7, 2.9, 2.10, 2.11, 2.12, 2.13, 2.19, 2.20, 2.22, 2.23, 2.24, 2.25, 2.26, 2.27, 2.28, 2.29, 2.30	
ΤΜΗΜΑ 3: ΠΟΛΙΤΙΚΩΝ ΜΗΧΑΝΙΚΩΝ Τ.Ε.	
A.A ΕΙΔΟΥΣ	
3.1, 3.2, 3.3, 3.4, 3.5, 3.6, 3.7, 3.8, 3.10, 3.11, 3.15, 3.16, 3.17, 3.18, 3.19	
ΤΜΗΜΑ 4: ΜΗΧΑΝΙΚΩΝ Η.Υ.Σ	
A.A ΕΙΔΟΥΣ	
4.1, 4.2, 4.3, 4.4, 4.5, 4.6, 4.7, 4.8, 4.9, 4.10, 4.11, 4.12, 4.13, 4.14, 4.15, 4.16, 4.17, 4.18, 4.21, 4.22	
ΤΜΗΜΑ 6: ΚΛΩΣΤΟΪΦΑΝΤΟΥΡΓΩΝ ΜΗΧΑΝΙΚΩΝ Τ.Ε.	
A.A ΕΙΔΟΥΣ	
6.2, 6.5, 6.6, 6.7, 6.8	
ΤΜΗΜΑ 7: ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΩΝ ΜΗΧΑΝΙΚΩΝ Τ.Ε.	
A.A ΕΙΔΟΥΣ	
7.1, 7.2, 7.3, 7.4, 7.5, 7.6, 7.7, 7.8, 7.9, 7.10, 7.11, 7.12, 7.13, 7.14, 7.15, 7.16, 7.17, 7.18, 7.19, 7.20, 7.21, 7.22, 7.23, 7.25, 7.28, 7.29, 7.30, 7.31	
ΤΜΗΜΑ 10: ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΜΕΡΙΜΝΑΣ	
A.A ΕΙΔΟΥΣ	
10.1, 10.2, 10.3, 10.4	

- 2.5 Με την αριθμ. 15/7-12-2017 Απόφασή (Ψηφιακά Υπογεγραμμένη) της, η Σύγκλητος του ΑΕΙ ΠΕΙΡΑΙΑ Τ.Τ. ενέκρινε το αριθμ. 3820/6-12-2017 Πρακτικό. Η εν λόγω Απόφαση αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 21-12-2017.
- 2.6 Με το αριθμ. 4181/27-12-2017 Πρακτικό της, η Επιτροπή Διαγωνισμού τροποποίησε το αριθμ. 3820/6-12-2017 Πρακτικό στα σημεία 1. η εταιρία ΠΑΡΑΓΩΝ ΑΕ εμφανίζεται να έχει υποβάλλει προσφορά για τα είδη 1.5 και 1.6 αντί των ειδών 1.6 και 1.7 που είναι το σωστό και 2. εκ παραδρομής στο είδος 2.2 εμφανίζεται η εταιρία Α.ΣΙΜΙΤΖΗ - Κ.ΘΕΟΔΩΡΙΣΗΣ ΟΕ στις εταιρίες αν είδος για επόμενο στάδιο αξιολόγησης καθώς η προσφορά που υπέβαλλε για το συγκεκριμένο είδος είναι εκτός προδιαγραφών.
- 2.7 Με την αριθμ. 319/27-12-2017 Απόφασή (Ψηφιακά Υπογεγραμμένη) της, η Σύγκλητος του ΑΕΙ ΠΕΙΡΑΙΑ Τ.Τ. ενέκρινε το αριθμ. 4181/27-12-2017 πρακτικό. Η εν λόγω Απόφαση αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ την 11-1-2018.
- 2.8 Με το αριθμ. Τ439/25-1-2018 Πρακτικό της (Ψηφιακά Υπογεγραμμένο), η Επιτροπή Διαγωνισμού εισηγήθηκε στη Σύγκλητο του ΑΕΙ ΠΕΙΡΑΙΑ Τ.Τ. την προμήθεια του εργαστηριακού και συμβατικού εξοπλισμού όπως αναλυτικά καταγράφεται στους πίνακες ανά τμήμα, είδος και εταιρία με την πλέον συμφέρουσα οικονομική προσφορά του εν λόγω πρακτικού.
- 2.9 Με την αριθμ. 5/5-2-2018 Απόφασή (Ψηφιακά Υπογεγραμμένη) της, η Σύγκλητος του ΑΕΙ ΠΕΙΡΑΙΑ Τ.Τ. ενέκρινε το αριθμ. 439/25-1-2018 πρακτικό. Η εν λόγω Απόφαση αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 6-2-2018 .
- 2.10 Με το αριθμ. 675/13-2-2018 έγγραφό του, το ΑΕΙ ΠΕΙΡΑΙΑ Τ.Τ. βεβαιώνει ότι δεν ασκήθηκαν Ενστάσεις, Προσφυγές ή Ένδικα Μέσα κατά του διαγωνισμού, συμπεριλαμβανομένης της Διακήρυξης.
- 2.11 Κατόπιν των ανωτέρω, το ΑΕΙ ΠΕΙΡΑΙΑ Τ.Τ. 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 εργαστηριακού και συμβατικού εξοπλισμού» για τα είδη όπως αυτά αναφέρονται στο αίτημα του φορέα, προϋπολογισθείσας δαπάνης € 81.032,78 χωρίς Φ.Π.Α., για τις ανάγκες του ΑΕΙ ΠΕΙΡΑΙΑ Τ.Τ., 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 αναθετουσών 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 εμπίπτουν, 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 προαιρέσεως 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 συντμήσει 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 ΑΤΕΙ ΠΕΙΡΑΙΑ 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 του άρθρου 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ.
- 9.** Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας ανάθεσης προμήθειας προϋπολογισμού € 161.290,32 χωρίς Φ.Π.Α., πρέπει να εξεταστεί εάν συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής αφού ο προϋπολογισμός υπολείπεται του κατώτατου ορίου των € 209.000,00.
- 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 ΑΕΙ ΠΕΙΡΑΙΑ Τ.Τ. με το από 21/2/2018 ηλεκτρονικό μήνυμα επισυνάπτει την απόφαση ανάληψης υποχρέωσης (ΑΔΑ: Ω7ΧΕ46914Υ-ΚΨ5) όπου εγκρίνεται η δέσμευση πίστωσης € 200.000 για την ανάγκη προμήθειας εργαστηριακού και συμβατικού εξοπλισμού για τις ανάγκες του ΑΕΙ ΠΕΙΡΑΙΑ Τ.Τ. οικονομικού έτους 2017 ΚΑΕ 934901 και την απόφαση ανάληψης υποχρέωσης (ΑΔΑ: 63ΛΛ46914Υ-910) όπου εγκρίνεται η δέσμευση πίστωσης € 183.699,49 για την ανάγκη προμήθειας εξοπλισμού εργαστηρίων του ΑΕΙ ΠΕΙΡΑΙΑ Τ.Τ. οικονομικού έτους 2017 ΚΑΕ 934901. Με τις δύο αποφάσεις, το ύψος της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης ανέρχεται σε € 383.699,49 με Φ.Π.Α ή € 309.435,07 χωρίς Φ.Π.Α.
- 15.**Εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για τη διατύπωση σύμφωνης γνώμης για την αιτούμενη 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 «*Προμήθεια εργαστηριακού και συμβατικού εξοπλισμού*» ανέρχεται σε € 309.435,07 χωρίς Φ.Π.Α., οι οποίες υπερβαίνουν το κατώτατο όριο των € 209.000,00, το οποίο (κατώτατο όριο) εφαρμόζεται στην προκειμένη περίπτωση, καθώς το ΑΕΙ ΠΕΙΡΑΙΑ Τ.Τ. δεν περιλαμβάνεται στις Κυβερνητικές Αρχές του Παραρτήματος Ι του Προσαρτήματος Α' του Ν. 4412/2016, όπως αυτό ορίζεται στο άρθρο 5 του Ν. 4412/2016.
- 16.**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 τροποποίηση 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 αναγνωριζόμενων 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 αυτές 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).

18. Στην προκειμένη περίπτωση το ΑΕΙ ΠΕΙΡΑΙΑ Τ.Τ. 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.

19. 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).

20. Ως προς την προϋπόθεση προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, από τα στοιχεία του φακέλου διαπιστώνονται οι κατωτέρω **νομικές πλημμέλειες:**

Α) Σύμφωνα με το από 21/2/2018 ηλεκτρονικό μήνυμα του ΑΕΙ ΠΕΙΡΑΙΑ Τ.Τ. προκύπτει ότι οι εγγεγραμμένες πιστώσεις, για το οικονομικό έτος 2017, ανέρχονται στο ύψος των € 309.435,07 χωρίς Φ.Π.Α. και ο φορέας **θα έπρεπε να έχει προσφύγει σε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό** δεδομένου ότι οι εγγεγραμμένες πιστώσεις, είναι υψηλότερες από το κατώτερο όριο των € 209.000 σύμφωνα με το οποίο οι Αναθέτουσες Αρχές θα πρέπει υποχρεωτικά να προσφύγουν σε διαδικασία διεθνή ανοικτού διαγωνισμού άνω των ορίων και **όχι σε διαδικασία τακτικού εθνικού διαγωνισμού.**

Η παράλειψη ή η πλημμελής τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας συνιστά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας του διαγωνισμού, η οποία πλήττει τις αρχές του ανταγωνισμού, της πρόσβασης στις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και της διαφάνειας και καθιστά **μη νόμιμη τη διαγωνιστική διαδικασία** (βλ. Ελ. Συν. VI Τμήμα 935/2013, 408/2012, 2263, 1780, 1646/2011), με επακόλουθο τη **μη νόμιμη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης.**

Με την αριθμ. 3239/23-10-2017 Διακήρυξή του (ΑΔΑΜ: 17PROC002129840 2017-10-23), το ΑΕΙ ΠΕΙΡΑΙΑ Τ.Τ. διενήργησε ανοικτό διαγωνισμό κάτω των ορίων του άρθρου 5 του ν. 4412/2016 με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) για την ανάθεση προμήθειας «*Προμήθεια εργαστηριακού και συμβατικού εξοπλισμού*», προϋπολογισθείσας δαπάνης € 161.290,32 χωρίς Φ.Π.Α.,

οικονομικού έτους 2017, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει της τιμής.

21.Ως προς την προϋπόθεση της μη ουσιώδους τροποποίησης των αρχικών όρων της σύμβασης, στο υποβληθέν σχέδιο Απόφασής του, το ΑΕΙ ΠΕΙΡΑΙΑ Τ.Τ. 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 Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. **ομόφωνα** αποφασίζει:

Την μη παροχή σύμφωνης γνώμης, επί του εγγράφου αιτήματος με αριθμ. 675/13-2-2018 του ΑΕΙ ΠΕΙΡΑΙΑ Τ.Τ. (αριθμ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 968/14-2-2018), με το οποίο ζητείται η παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, περί προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με το άρθρο 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011 για την ανάθεση προμήθειας «Προμήθεια εργαστηριακού και συμβατικού εξοπλισμού», προϋπολογισθείσας δαπάνης € 81.032,78 χωρίς Φ.Π.Α., για τις ανάγκες του ΑΕΙ ΠΕΙΡΑΙΑ Τ.Τ., οικονομικού έτους 2017, σε συνέχεια εν μέρει άγονου, ανοικτού διαγωνισμού με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα 14 Μαρτίου 2018

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Γεώργιος Καταπόδης