



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΓΝΩΜΗ

Δ 31/2019

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 17^η Απριλίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαεννέα (2019) ημέρα Τετάρτη και ώρα 13:00 μ.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 & Κόμνα Τράκα, 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:

Πρόεδρος: Γεώργιος Καταπόδης

Μέλη: Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης
Μαρία Στυλιανίδη
Ερωφίλη Χριστοβασίλη

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

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

Κατά την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Νομικών Υπηρεσιών Μίνα Καλογρίδου, οι οποίοι αποχώρησε πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη 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 προμήθεια «Εργαστηριακού Εξοπλισμού για τον εκσυγχρονισμό των Ακαδημαϊκών Υποδομών της **Σχολής Οργάνωσης και Διοίκησης Επιχειρήσεων** του Πανεπιστημίου Πατρών», προϋπολογισθείσας

δαπάνης € 35.321,05 χωρίς Φ.Π.Α., σε συνέχεια εν μέρει άγονου, ανοικτού διαγωνισμού άνω των ορίων με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.).

Με το με αριθμ. 13813/26-2-2019 έγγραφο του Πανεπιστημίου Πατρών (αριθμ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1584/20-3-2019), 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 «Εργαστηριακού Εξοπλισμού για τον εκσυγχρονισμό των Ακαδημαϊκών Υποδομών της Σχολής Οργάνωσης και Διοίκησης Επιχειρήσεων του Πανεπιστημίου Πατρών», προϋπολογισθείσας δαπάνης € 35.321,05 χωρίς Φ.Π.Α., σε συνέχεια εν μέρει άγονου, ανοικτού διαγωνισμού άνω των ορίων με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.).

Ι. ΙΣΤΟΡΙΚΟ – ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ

1. Από τη μελέτη των στοιχείων και εγγράφων του φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα:

Με την αριθμ. 6/25-6-2018 Διακήρυξή του (ΑΔΑΜ: 18PROC003312204 2018-06-25), το Πανεπιστήμιο Πατρών διενήργησε ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) για την ανάθεση προμήθειας «Εργαστηριακού Εξοπλισμού για τον εκσυγχρονισμό των Ακαδημαϊκών Υποδομών της Σχολής Οργάνωσης και Διοίκησης Επιχειρήσεων του Πανεπιστημίου Πατρών», προϋπολογισθείσας δαπάνης € 85.484,00 χωρίς Φ.Π.Α., με κριτήριο κατακύρωσης τη συμφερότερη προσφορά μόνο βάσει τιμής. Η Σύμβαση είχε διάρκεια 2 μήνες από την ημερομηνία ανάθεσής της. Ως ημερομηνία έναρξης ορίστηκε η 26^η Ιουνίου 2018 και καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr, ορίστηκε η 20^η Ιουλίου 2018 και ώρα 15:00. Ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης προσφορών του διαγωνισμού ορίστηκε η 26^η Ιουλίου 2018 και ώρα 11:00. Ο διαγωνισμός πήρε Αριθμό Συστήματος 60803 στο Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) και αναρτήθηκε την 26^η Ιουνίου 2018. Οι πίνακες ανά είδος προμήθειας αναφέρονται αναλυτικά στο παράρτημα της διακήρυξης του διαγωνισμού. Στον παρακάτω πίνακα συνοψίζεται το αντικείμενο του διαγωνισμού που περιλαμβάνει τριάντα (30) τμήματα.

ΤΜΗΜΑ	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ	Π/Υ χωρίς ΦΠΑ
1	ΕΠΑΓΓΕΛΜΑΤΙΚΗ ΚΑΜΕΡΑ (Τεμάχια 1)	4.838,71 €
2	Μικρόφωνο για την κάμερα (Τεμάχια 1)	282,26 €
3	Τηλεόραση (Τεμάχια 2)	1.209,68 €
4	Ηχεία 5.1 (Τεμάχια 2)	564,52 €
5	UPS 900VA - Συσκευή για την αδιάλειπτη παροχή ενέργειας κρίσιμων συσκευών (Τεμάχια 2)	403,22 €
6	UPS 900VA - Συσκευή για την αδιάλειπτη παροχή ενέργειας κρίσιμων συσκευών (Τεμάχια 2)	64,52 €

7	Μικροπολογιστή διαχείρισης και εκπομπής δεδομένων (Τεμάχια 2)	620,95 €
8	Κλιματιστικές μονάδες 24.000 btu (Τεμάχια 4)	2.580,64 €
9	PC (Τεμάχια 9)	5.564,52 €
10	ΕΞΥΠΗΡΕΤΗΤΗ (Τεμάχια 1)	9.677,42 €
11	ΦΟΡΗΤΟ ΥΠΟΛΟΓΙΣΤΗ (Τεμάχια 1)	403,23 €
12	ΒΑΣΕΙΣ PROJECTOR, ΚΑΛΩΔΙΑ HDMI, VGA ΚΑΙ ETHERNET (Τεμάχια 1)	403,23 €
14	ΥΠΟΛΟΓΙΣΤΙΚΑ ΣΥΣΤΗΜΑΤΑ (Τεμάχια 40)	16.129,20 €
15	UPS (Τεμάχια 1)	4.032,26 €
16	ΚΛΙΜΑΤΙΣΤΙΚΑ 18.000BTU (Τεμάχια 4)	1.808,00 €
17	ΚΛΙΜΑΤΙΣΤΙΚΑ 12000BTU (Τεμάχια 2)	610,00 €
18	ΛΟΓΙΣΜΙΚΟ (Τεμάχια 1)	9.677,42 €
19	ΥΠΟΛΟΓΙΣΤΕΣ ΥΨΗΛΗΣ ΕΠΙΔΟΣΗΣ (Τεμάχια 14)	11.290,30 €
20	ΣΥΣΤΗΜΑΤΑ ΠΡΟΒΟΛΗΣ ΑΙΘΟΥΣΩΝ (Τεμάχια 8)	1.612,88 €
21	ΦΟΡΗΤΑ ΣΥΣΤΗΜΑΤΑ Η/Υ (Τεμάχια 2)	1.612,90 €
22	ΦΩΡΙΑΜΟΙ ΑΡΧΕΙΟΘΕΤΗΣΗΣ (Τεμάχια 2)	1.612,90 €
23	ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΙΔΙΚΩΝ ΕΠΕΚΤΑΣΕΩΝ ΓΙΑ ΤΗ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑ ΤΡΙΣΔΙΑΣΤΑΤΟΥ ΕΚΤΥΠΩΤΗ (Τεμάχια 1)	1.612,90 €
24	ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΙΔΙΚΩΝ ΕΠΕΚΤΑΣΕΩΝ ΓΙΑ ΤΗ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑ ΤΡΙΣΔΙΑΣΤΑΤΟΥ ΣΑΡΩΤΗ (Τεμάχια 1)	1.532,26 €
25	Προμήθεια συσκευών επαυξημένης και μεικτής πραγματικότητας (Τεμάχια 1)	4.032,26 €
26	Προμήθεια Συσκευών ψηφιοποίησης slides (Τεμάχια 1)	201,61 €
27	Προμήθεια συσκευής ψηφιοποίησης ήχου (Τεμάχια 1)	201,61 €
28	Προμήθεια τροχήλατων καθισμάτων (Τεμάχια 30)	2.419,20 €
29	Ψηφιακό Μικροσκόπιο (Τεμάχια 1)	120,97 €

30	Είδη Σχεδίου (Τεμάχια 1)	80,65 €
----	--------------------------	---------

Περίληψη της Διακήρυξης στάλθηκε, με ηλεκτρονικά μέσα την 19^η Ιουνίου 2018 στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, η οποία και δημοσιεύτηκε την 23^η Ιουνίου 2018 (S 119–271833).

Περίληψη της Διακήρυξης (ΑΔΑ: ΩΥΥΝ469Β7Θ-ΠΟΜ) δημοσιεύτηκε την 21^η Ιουνίου 2018 στις εφημερίδες «ΠΕΛΟΠΟΝΝΗΣΟΣ» και «Η ΓΝΩΜΗ».

Επιπρόσθετα, όλο το τεύχος της Διακήρυξης αναρτήθηκε στον διαδικτυακό τόπο <https://research.upatras.gr> και στο ΚΗΜΔΗΣ την 25^η Ιουνίου 2018.

Με το αριθμ. 1/26-7-2018 Πρακτικό Ηλεκτρονικής Αποσφράγισης Δικαιολογητικών-Τεχνικών Προσφορών, η Επιτροπή του Διαγωνισμού έκανε αποδεκτές τις προσφορές των εταιριών για τα τμήματα όπως φαίνεται στον παρακάτω πίνακα διότι οι προσφορές τους ήταν σύμφωνες με τους όρους της Διακήρυξης.

ΑΠΟΔΟΧΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ	ΤΜΗΜΑΤΑ
ΠΟΛΥΕΡΓΑΣΤΗΡΙΟ	19
SPECTRATECH	1,3-4,9,12,14-15,19-20,25
LEXIS	15
ΒΙΝΤΕΟΡΥΘΜΟΣ	3,4,12,20,25,27

Με το αριθμ. 2/7-12-2018 Πρακτικό Ηλεκτρονικής Αποσφράγισης Οικονομικών Προσφορών, η Επιτροπή του Διαγωνισμού ανέδειξε προσωρινό μειοδότη για τα τμήματα όπως φαίνεται στον παρακάτω πίνακα.

ΠΡΟΣΩΡΙΝΟΣ ΑΝΑΔΟΧΟΣ	ΤΜΗΜΑΤΑ
ΠΟΛΥΕΡΓΑΣΤΗΡΙΟ	19
SPECTRATECH	1,9,14
LEXIS	15
ΒΙΝΤΕΟΡΥΘΜΟΣ	3,4,12,20,25,27

Με την αριθμ. 575/17-12-2018 Απόφασή (Ψηφιακά Υπογεγραμμένη) της, η Επιτροπή Ερευνών του Πανεπιστημίου Πατρών ενέκρινε τα αριθμ. 1/26-7-2018 και αριθμ. 2/7-12-2018 Πρακτικά. Η εν λόγω Απόφαση αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 19-12-2018.

Με το αριθμ. 3/7-2-2019 Πρακτικό η Επιτροπή του Διαγωνισμού α) κατακύρωσε τα αποτελέσματα στις εταιρίες για τα τμήματα όπως φαίνεται στον παρακάτω πίνακα και β) κήρυξε τα τμήματα ως άγονα όπως φαίνεται στον παρακάτω πίνακα διότι δεν υποβλήθηκαν

προσφορές και πρότεινε την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης βάσει της παραγράφου 2, περίπτωση α' του άρθρου 32 του Ν. 4412/2016.

ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗ	ΤΜΗΜΑΤΑ
SPECTRATECH	1,9,14
ΒΙΝΤΕΟΡΥΘΜΟΣ	3,4,12,2025,27
ΑΓΟΝΑ/ΔΕΝ ΚΑΤΑΤΕΘΗΚΑΝ ΠΡΟΣΦΟΡΕΣ	2,5-8,10-11,16-18,21-24,26,28-30

Με την αριθμ. 584/25-2-2019 Απόφασή (Ψηφιακά Υπογεγραμμένη) της, η Επιτροπή Ερευνών του Πανεπιστημίου Πατρών ενέκρινε το αριθμ. 3/7-2-2019 Πρακτικό. Η εν λόγω Απόφαση αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 27-3-2019.

Με το αριθμ. 24521/2-4-2019 έγγραφό του, το Πανεπιστήμιο Πατρών βεβαιώνει ότι δεν ασκήθηκαν Ενστάσεις, Προσφυγές ή Ένδικα Μέσα κατά του διαγωνισμού, συμπεριλαμβανομένης της Διακήρυξης.

Κατόπιν των ανωτέρω, το Πανεπιστήμιο Πατρών 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 τα τμήματα 2,5-8,10-11,16-18,21-24,26,28-30 που δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά, προϋπολογισθείσας δαπάνης € 35.321,05 χωρίς Φ.Π.Α., χωρίς τροποποίηση των όρων της αρχικής Σύμβασης.**

II. ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

2. 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 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. [...]».
3. 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. 2365/2017 της Επιτροπής τα κατώτατα όρια αναθεωρήθηκαν από 135.000 σε 144.000 και από 209.000 σε 221.000 και ισχύουν, από 1/1/2018.

4. Το άρθρο 6 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαίρεσης ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης. Αν η αναθέτουσα αρχή προβλέπει απονομή βραβείων ή καταβολή χρηματικών ποσών για τους υποψήφιους ή προσφέροντες, λαμβάνει υπόψη της τα ποσά αυτά κατά τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης 2. Όταν 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 μία 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. Με κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομίας και Ανάπτυξης και Οικονομικών εξειδικεύονται οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρούσας παραγράφου. Με διαπιστωτική πράξη του καθ' ύλην αρμόδιου Υπουργού ή του Διοικητή ή του Προέδρου για τις Ανεξάρτητες Διοικητικές Αρχές ορίζονται οι ανεξάρτητες επιχειρησιακές μονάδες των φορέων της Γενικής Κυβέρνησης που πληρούν τα κριτήρια, τους όρους και τις προϋποθέσεις του παρόντος άρθρου 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. Η σύμβαση δεν κατατέμενεται κατά τρόπο ώστε να αποφεύγεται η εφαρμογή οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. [...]».
5. 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.[...]».
6. 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

7. Το υπό εξέταση αίτημα του Πανεπιστημίου Πατρών αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών με την έννοια της διάταξης 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, με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης βάσει της παραγράφου 2, περίπτωση α' του άρθρου 32 του Ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη του άρθρου 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ.

Διαπιστώνεται ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών προϋπολογισθείσας αξίας € 35.321,05 μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., που αποτελεί άγονο τμήμα προηγθέντος ανοιχτού διαγωνισμού προϋπολογισθείσας αξίας € 85.484,00 μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α., ενώ παράλληλα εντός του ίδιου έτους διενεργήθηκαν από την αναθέτουσα αρχή οι κάτωθι ανοικτοί διαγωνισμοί:

(i) με αρ. ΕΣΗΔΗΣ: 60795, προϋπολογισθείσας αξίας 216.129,00€ άνευ Φ.Π.Α., για είδη με crn 30230000-0 (Εξοπλισμός Ηλεκτρονικών Υπολογιστών) και 38300000-0 (Όργανα μετρήσεων),

(ii) αρ. ΕΣΗΔΗΣ: 60796, προϋπολογισθείσας αξίας € 188.387 άνευ Φ.Π.Α., για είδη με crn 30230000-0 (Εξοπλισμός Ηλεκτρονικών Υπολογιστών) και 38300000-0 (Όργανα μετρήσεων),

(iii) με αρ. ΕΣΗΔΗΣ: 60799, προϋπολογισθείσας αξίας 75.935,00€ άνευ Φ.Π.Α., για είδη με crn 30230000-0 (Εξοπλισμός Ηλεκτρονικών Υπολογιστών), 38000000-0 (Εξοπλισμός εργαστηριακός, οπτικός και ακριβείας) και 39100000-0 (Έπιπλα) και

(vi) με αρ. ΕΣΗΔΗΣ: 60800, προϋπολογισθείσας αξίας 119.661,00€ άνευ Φ.Π.Α., για είδη με crn 30230000-0 (Εξοπλισμός Ηλεκτρονικών Υπολογιστών), 38000000-0 (Εξοπλισμός εργαστηριακός, οπτικός και ακριβείας, 39100000-0 (Έπιπλα), 48000000-0 (Πακέτα λογισμικού και συστήματα πληροφορικής), 39515400-9 (Σκίαστρα) και 37310000-4 (Μουσικά Όργανα).

Δεδομένου ότι οι ως άνω διαγωνισμοί αφορούν σε αγαθά κατά την πλειονότητά τους ομοειδή με εκείνα του υπό εξέταση διαγωνισμού, 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.

8. Επισημαίνεται 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.

9. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 26 και 32 του ν. 4412/2016 περιπτώσεις με τα οποία μεταφέρθηκαν στο εσωτερικό δίκαιο τα άρθρα 26 και 32 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, αντίστοιχα (πρβλ. άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ, αντίστοιχα, και βλ. σχετικώς ΔΕΚ - ΔΕΕ, αποφάσεις της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56, της 23ης Απριλίου 2009, C-292/07, Επιτροπή κατά Βελγίου, ΕΥ:C:2009:246, σκέψεις 105-106). 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, το δε βάρος αποδείξεως περί του ότι συντρέχουν όντως οι έκτακτες περιστάσεις που δικαιολογούν την απόκλιση το φέρει αυτός που τις επικαλείται (βλ. υπό το πνεύμα αυτό ΔΕΚ - ΔΕΕ, αποφάσεις της 10ης Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, της 18ης Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, της 10ης Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 2003, I-360, σκέψη 58, της 14ης Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. I-8121, σκέψη 19, της 14ης Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, I-9845, σκέψη 38, και της 2ας Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, I-4713, σκέψη 33, της 8ης Απριλίου 2008, C- 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψεις 57-58).
10. 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 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).
11. Ως προς την προϋπόθεση προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, από τα στοιχεία του φακέλου διαπιστώνεται ότι το Πανεπιστήμιο Πατρών διενήργησε ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) για την ανάθεση προμήθειας «Εργαστηριακού Εξοπλισμού για τον εκσυγχρονισμό των Ακαδημαϊκών Υποδομών της Σχολής Οργάνωσης και Διοίκησης Επιχειρήσεων του Πανεπιστημίου Πατρών», προϋπολογισθείσας δαπάνης € 85.484,00 χωρίς Φ.Π.Α., με κριτήριο κατακύρωσης τη συμφερότερη προσφορά μόνο 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 και τηρήθηκε η ελάχιστη προθεσμία υποβολής προσφορών του αρ. 27 ν. 4412/2016.

12. Ως προς την προϋπόθεση της μη υποβολής προσφορών, από το παραταθέν ιστορικό προκύπτει ότι με την αριθμ. 584/25-2-2019 Απόφασή της, η Επιτροπή Ερευνών του Πανεπιστημίου Πατρών ενέκρινε το αριθμ. 3/7-2-2019 Πρακτικό και κήρυξε άγονο τον διαγωνισμό για τα τμήματα 2,5-8,10-11,16-18,21-24,26,28-30 προϋπολογισμού €35.321,05 χωρίς Φ.Π.Α. για το οποίο δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά και ως εκ τούτου ζητά την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης.
13. Ως προς την προϋπόθεση της μη ουσιώδους τροποποίησης των αρχικών όρων της σύμβασης, στο υποβληθέν σχέδιο Απόφασής του, το Πανεπιστήμιο Πατρών ζητά την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. προκειμένου να προσφύγει στην διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς τροποποίηση των όρων της αρχικής Σύμβασης.
14. Εν όψει των ανωτέρω εκτεθέντων, διαπιστώνεται ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας «Εργαστηριακού Εξοπλισμού για τον εκσυγχρονισμό των Ακαδημαϊκών Υποδομών της Σχολής Οργάνωσης και Διοίκησης Επιχειρήσεων του Πανεπιστημίου Πατρών», προϋπολογισθείσας δαπάνης € 35.321,05 χωρίς Φ.Π.Α., κατόπιν διενεργηθέντος ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων του άρθρου 5 του ν. 4412/2016, στα πλαίσια του οποίου για τα τμήματα 2,5-8,10-11,16-18,21-24,26,28-30 δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

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 Πανεπιστημίου Πατρών, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας «Εργαστηριακού Εξοπλισμού για τον εκσυγχρονισμό των Ακαδημαϊκών Υποδομών της **Σχολής Οργάνωσης και Διοίκησης Επιχειρήσεων** του Πανεπιστημίου Πατρών», προϋπολογισθείσας δαπάνης € 35.321,05 χωρίς Φ.Π.Α., σε συνέχεια εν μέρει άγονου, ανοικτού, άνω των ορίων του άρθρου 5 του Ν. 4412/2016, διαγωνισμού με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) και ειδικότερα για τα τμήματα 2,5-8,10-11,16-18,21-24,26,28-30 για τα οποία δεν υπεβλήθη καμία προσφορά, κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' και 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, 17 Απριλίου 2019

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Καταπόδης Γεώργιος