



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΓΝΩΜΗ

Δ 33/2019

(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: Χρήστος Κανελλόπουλος, Οικονομολόγος, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν ο εισηγητής Χρήστος Κανελλόπουλος, καθώς και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Νομικών Υπηρεσιών Μίνα Καλογρίδου, οι οποίοι αποχώρησαν 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 την **Σχολή Επιστημών Υγείας**, προϋπολογισμού € 38.827,46 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.).

I. ΙΣΤΟΡΙΚΟ – ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ

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

1.1 Με το αριθ. 224754/Β1/φ9/1224/20-12-2017 έγγραφο του, το Υπουργείο Παιδείας, Έρευνας και Θρησκευμάτων διαβίβασε στο Πανεπιστήμιο Πατρών το Τεχνικό Δελτίο για την επιχορήγηση του ΕΛΚΕ του Πανεπιστημίου Πατρών, για το έργο «Εκσυγχρονισμός των Ακαδημαϊκών Υποδομών του Πανεπιστημίου Πατρών», προϋπολογισμού € 882.500,00, με Κωδικό Έργου 2017ΣΕ146000022, με το οποίο εντάχθηκε το έργο στο Πρόγραμμα Δημοσίων Επενδύσεων 2017.

1.2 Με την με αριθ. 4/2018 Διακήρυξη (18PROC003312112 2018-06-25) του, το Πανεπιστήμιο Πατρών διενήργησε ανοικτό, άνω των ορίων του άρθρου 5 του Ν.4412/2016, διαγωνισμό με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) για την προμήθεια «Εργαστηριακού Εξοπλισμού για τον Εκσυγχρονισμό των Ακαδημαϊκών Υποδομών της Σχολής Επιστημών Υγείας του Πανεπιστημίου Πατρών», προϋπολογισθείσας δαπάνης € 75.935,00 χωρίς Φ.Π.Α. ή € 94.16000 με Φ.Π.Α., με κριτήριο κατακύρωσης την χαμηλότερη τιμή. Τα Τμήματα της Διακήρυξης ήταν τριάντα τέσσερα (34):

ΤΜΗΜΑΤΑ	ΕΙΔΟΣ	ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΣΕ € ΧΩΡΙΣ Φ.Π.Α.
1	Καθίσματα	4.032,26
2	Τραπέζι συνεδριάσεων	693,55
3	Οθόνη προβολής	403,23
4	Βιντεοπροβολείς	2.177,42
5	Η/Υ	645,16
6	Κλιματιστικά	7.903,23
7	Φασματοφωτόμετρο	10.483,87
8	Έδρανα με καρέκλες με μαξιλάρι (6 σειρές X 10)	645,16
9	Διαδραστικός πίνακας προβολής	241,94
10	Τηλεόραση με Διαγώνιο Οθόνη	403,23
11	Υπολογιστής σταθερός με ηχητική και οπτική κάλυψη	403,23
12	Video camera	322,58
13	Διαδραστικός πίνακας	2.177,42
14	Βιντεοπροβολείς	2 822,58
15	Μετρητής Geiger-Mueller	1 370,97
16	Βιντεοκάμερα	2.419,35
17	Σύστημα χρωματικής διαχείρισης (βαθμονόμησης)	1.693,55
18	Ηλεκτρονικοί υπολογιστές	3.629,05
19	Συνοδευτικά ηλεκτρονικών υπολογιστών	1.774,19

20	Καρέκλες γραφείου	645,16
21	Νανοφωτόμετρο	3.951,61
22	Ψυγείο	403,23
23	Φούρνος	80,65
24	Μονάδες αδιάλειπτης παροχής ηλεκτρικής ενέργειας (UPS), ισχύος 80KVA	16.129,03
25	Ψηφιακό Λουτρό υπερήχων με θέρμανση, Απαέρωση (Degassing), σάρωση (sweep) και παλμούς (pulse)	983,87
26	Φασματοφωτόμετρο UV-Vis	2.170,16
27	Hotplate Stirrer analog 180x180mm, 380<FT>C, 80-1.500rpm ceramic-coated	1.451,61
28	Heating mantle with Controller for Spherical flasks 5000ml	511,29
29	Ultrasonic bath, 6 L, with heating performance, time control, tank diameters (cm) 30 x 15 x 15)	650,00
30	Διοφθάλμιο μικροσκόπιο LED με μεταλλικούς αντικειμενικούς φακούς: 4x, 10x, 40x και δυνατότητα αυτόνομης και ανεξάρτητης ρύθμισης εστίασης.	765,32
31	ΜίκροVideocamera που προσαρμόζεται στον προσοφθάλμιο φακό κάθε Μικροσκοπίου / Στερεοσκοπίου	733,87
32	Υδατόλουτρο 5L	975,81
33	Σύστημα ασύμαρτης πρόσβασης στο διαδίκτυο για ερευνητικά εργαστήρια	1 693,55
34	Μικρού μεγέθους αναδευτήρας (rocker)	548,39
ΣΥΝΟΛΙΚΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΧΩΡΙΣ Φ.Π.Α.		75.935,00

Ανάδοχος θα ανακηρυσσόταν ο οικονομικός φορέας που θα προσέφερε την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, για κάθε Τμήμα. Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, στην διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr, ορίστηκε η 20^η Ιουλίου 2018, ώρα 15:00 μμ. Ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 26^η Ιουλίου 2018 και ώρα 10:30 π.μ. Ο διαγωνισμός πήρε Αριθμό Συστήματος 60799 στο Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) και αναρτήθηκε την 26^η Ιουνίου 2018.

1.3 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 119-271835).

1.4 Περίληψη της Διακήρυξης δημοσιεύτηκε την 21^η Ιουνίου 2018 στις εφημερίδες «Η ΓΝΩΜΗ» και «ΠΕΛΟΠΟΝΝΗΣΟΣ».

1.5 Επιπρόσθετα, όλο το τεύχος της Διακήρυξης αναρτήθηκε στον διαδικτυακό τόπο www.research.upgr.

1.6 Με το αριθ. 1/26-7-2018 Πρακτικό της, η Επιτροπή Αξιολόγησης των Δικαιολογητικών Συμμετοχής και των Τεχνικών Προσφορών: **α)** πρότεινε την αποδοχή των προσφορών και των επιχειρήσεων:

ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ	ΤΜΗΜΑΤΑ
ANALAB Ε.Π.Ε.	25, 26, 28, 30
ΒΙΝΤΕΟΡΥΘΜΟΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΙΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ ΗΧΟΥ Κ ΕΙΚΟΝΑΣ	4, 10, 12-14, 16, 17
Π. ΓΑΛΑΝΗΣ & ΣΙΑ Ο.Ε.	21
LABOR SCIENCE Α.Ε.	25-27, 30, 33
ΑΦΟΙ Α. ΣΕΛΙΔΗ Α.Ε.	7
ΑΝΑΛΥΤΙΚΑ ΕΛΛΑΣ Ι.Κ.Ε.	30, 32, 33
ΜΑΓΓΟΥ ΒΑΣΙΛΙΚΗ, ΓΕΩΡΓΙΟΣ	15, 25, 28, 30, 31 33

διότι οι προσφορές τους ήταν σύμφωνες με τους όρους του διαγωνισμού και **β)** πρότεινε την απόρριψη των προσφορών των επιχειρήσεων

ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ	ΤΜΗΜΑΤΑ
ΑΦΟΙ Α. ΣΕΛΙΔΗ Α.Ε.	21
ΜΑΓΓΟΥ ΒΑΣΙΛΙΚΗ, ΓΕΩΡΓΙΟΣ	26
LABOR SCIENCE Α.Ε.	31

διότι οι προσφορές τους δεν ήταν σύμφωνες με τους όρους της Διακήρυξης, όπως αναλυτικά αναφέρονται σε αυτό (Πρακτικό).

1.7 Με το αριθ. 2/7-12-2018 Πρακτικό Αξιολόγησης των Οικονομικών Προσφορών, η Επιτροπή: **α)** πρότεινε την κατακύρωση των Τμημάτων στους Οικονομικούς φορείς που προσέφεραν την χαμηλότερη τιμή, όπως αυτοί (Οικονομικοί Φορείς) εμφανίζονται στο εν λόγω Πρακτικό και **β)** διαπίστωσε ότι δεν υποβλήθηκαν προσφορές για τα Τμήματα 1-3, 5, 6, 8, 9, 11, 18-20, 22-24, 29, 34.

1.8 Με το αριθ. 575/17-12-2018 Πρακτικό (ΑΔΑ: ΨΒΤΦ469Β7Θ-ΚΦΘ) της, η Επιτροπή Ερευνών του Πανεπιστημίου Πατρών ενέκρινε τα ανωτέρω Πρακτικά.

1.9 Με το αριθ. 3/7-2-2019 Πρακτικό της, η Επιτροπή Αξιολόγησης των Δικαιολογητικών Κατακύρωσης: **α)** πρότεινε την κατακύρωση των Τμημάτων στους μειοδότες, όπως αυτοί (μειοδότες) εμφανίζονται στον εν λόγω Πρακτικό, και **β)** πρότεινε την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης σύμφωνα με το άρθρο 32, παράγραφος 2, εδάφιο α', για τα Τμήματα 1-3, 5, 6, 8, 9, 11, 18-20, 22-24, 29, 34 για τα οποία δεν υποβλήθηκαν προσφορές ύστερα από την σύμφωνη γνώμη της Αρχής.

1.10 Με το αριθ. 584/25-2-2019 Πρακτικό (ΑΔΑ: ΨΒΤΦ469Β7Θ-ΚΦΘ) της, η Επιτροπή Ερευνών του Πανεπιστημίου Πατρών ενέκρινε το ανωτέρω Πρακτικό και αποφάσισε την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης σύμφωνα με το άρθρο 32, παράγραφος 2, εδάφιο α', για τα Τμήματα 1-3, 5, 6, 8, 9, 11, 18-20, 22-24, 29, 34 για τα οποία δεν υποβλήθηκαν προσφορές ύστερα από την σύμφωνη γνώμη της Αρχής. Το εν λόγω Πρακτικό αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 27^η Μαρτίου 2018.

1.11 Με το αριθ. 24523/2-4-2019 έγγραφό του, το Πανεπιστήμιο Πατρών βεβαιώνει ότι δεν έχουν υποβληθεί, Ενστάσεις, Προδικαστικές Προσφυγές ή Ένδικα Μέσα κατά του διαγωνισμού, συμπεριλαμβανομένης της Διακήρυξης.

1.12 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, σύμφωνα με το άρθρο 32, παράγραφος 2, περίπτωση α', για την προμήθεια «Εργαστηριακού Εξοπλισμού για τον Εκσυγχρονισμό των Ακαδημαϊκών Υποδομών της Σχολής Επιστημών Υγείας του Πανεπιστημίου Πατρών (Τμήματα 1-3, 5, 6, 8, 9, 11, 18-20, 22-24, 29, 34 της Διακήρυξης)» προϋπολογισμού € 38.827,46 χωρίς Φ.Π.Α., χωρίς τροποποίηση των όρων της 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 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. [...]*».

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) αριθ. 2365/2017 της Επιτροπής τα κατώτατα όρια αναθεωρήθηκαν από € 135.000,00 σε € 144.000,00 και από € 209.000,00 σε € 221.000,00 και ισχύουν, από 1-1-2018 έως 31-12-2019.

4. Το άρθρο 6 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: *«1. 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. 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, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. ...8. Όταν προτεινόμενο έργο ή προτεινόμενη παροχή υπηρεσιών μπορεί να οδηγήσει σε ανάθεση συμβάσεων υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων, λαμβάνεται υπόψη 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 (άρθρα 3 έως 221) εφαρμόζεται στην ανάθεση κάθε τμήματος [...].».

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.

Διαπιστώνεται ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών προϋπολογισθείσας αξίας € 38.827,46 μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., που αποτελεί άγονο τμήμα προηγηθέντος ανοιχτού διαγωνισμού προϋπολογισθείσας αξίας € 75.935,00 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: 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 (Επιπλα), 48000000-0 (Πακέτα λογισμικού και συστήματα πληροφορικής), 39515400-9 (Σκίαστρα) και 37310000-4 (Μουσικά Όργανα) και

(vi) με αρ. ΕΣΗΔΗΣ: 60803, προϋπολογισθείσας αξίας 85.484,00€ άνευ Φ.Π.Α., για είδη με crn 30230000-0 (Εξοπλισμός Ηλεκτρονικών Υπολογιστών), 38000000-0 (Εξοπλισμός εργαστηριακός, οπτικός και ακριβείας), 48000000-0 (Πακέτα λογισμικού και συστήματα πληροφορικής) και 42512200-8 (Κλιματιστικές Εγκαταστάσεις).

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, περίπτωση 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.

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, EU: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 συσταλτικής 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. Στην προκείμενη περίπτωση, το Πανεπιστήμιο Πάτρας επικαλείται ως νομική βάση θεμελίωσης του αιτήματός του, τις διατάξεις του άρθρου 32, παράγραφος 2, περίπτωση α' του Ν 4412/2016, ήτοι την μη υποβολή προσφορών, κατόπιν διενέργειας ανοικτού, άνω των ορίων του άρθρου 5 του Ν. 4412/2016, διαγωνισμού.

11. Ειδικότερα δε, σχετικά με την υπό σημείο α) προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής διαδικασίας, παγίως έχει κριθεί ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της παραγράφου 2, περίπτωση α' του άρθρου 32, συνδέεται 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).

12. Ως προς την προϋπόθεση προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής διαδικασίας, από τα στοιχεία του φακέλου διαπιστώνεται ότι, το Πανεπιστήμιο Πάτρας διενήργησε ανοικτό, άνω των ορίων του άρθρου 5 του Ν. 4412/2016, διαγωνισμό με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) για τη προμήθεια «Εργαστηριακού Εξοπλισμού για τον Εκσυγχρονισμό των Ακαδημαϊκών Υποδομών της Σχολής Θετικών Επιστημών του Πανεπιστημίου Πατρών» προϋπολογισμού € 216.219,00 χωρίς Φ.Π.Α., για τις ανάγκες του, με κριτήριο κατακύρωσης τη συμφερότερη από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής.

13. Η εν λόγω Διακήρυξη, για την οποία τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας, δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν Οικονομικό Φορέα από τη συμμετοχή στο διαγωνισμό.

14. Ως προς την προϋπόθεση της μη υποβολής προσφορών, από τα παραταθέν ιστορικό προκύπτει ότι, με σχέδιο Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής, το Πανεπιστήμιο Πατρών θα προσφύγει στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για τα Τμήματα 1, 8 10, 15, 19-21, 25, 27, 29, 30, 34, 37-39, 50, 61, 65 της Διακήρυξης, τα οποία κρίθηκαν άγωνα σύμφωνα με το από 584/25-2-2019 Πρακτικό της Επιτροπής Ερευνών του Πανεπιστημίου Πατρών, διότι δεν υποβλήθηκαν προσφορές.

15. 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.

16. 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 την Σχολή Επιστημών Υγείας, προϋπολογισμού € 38.827,46 χωρίς Φ.Π.Α., κατόπιν διενεργηθέντος ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των

ορίων του άρθρου 5 του ν. 4412/2016, στα πλαίσια του οποίου για δεκαέξι (16) εκ των τριάντα τεσσάρων (34) τμημάτων, και ειδικότερα για τα τμήματα 1-3, 5, 6, 8, 9, 11, 18-20, 22-24, 29, 34 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 την **Σχολή Επιστημών Υγείας**, προϋπολογισμού € 38.827,46 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 1-3, 5, 6, 8, 9, 11, 18-20, 22-24, 29, 34 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