



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΓΝΩΜΗ

Δ 46/2019

(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 10^η Μαΐου του έτους δύο χιλιάδες δεκαεννέα (2019) ημέρα Παρασκευή και ώρα 9:30 π.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 & Κορνά 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:

Προεδρών: Μιχαήλ Εκατομιάτης, Αναπληρωτής Πρόεδρος

Μέλη: Δημήτριος Σταθακόπουλος

Δημήτριος Λουρίκας (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Ερωφίλη Χριστοβασίλη

Γραμματέας: Μαρκάτου Ευσταθία, Π.Ε. Διοικητικού - Οικονομικού

Εισηγήτρια: Καλλιόπη Καϊάφα, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια Καλλιόπη Καϊάφα, καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων Χριστίνα Καξιρή, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη της Αρχής.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή του ΝΠΔΔ με την επωνυμία **ΕΛΛΗΝΙΚΟ ΚΤΗΜΑΤΟΛΟΓΙΟ** στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, κατά τις διατάξεις του άρθρου 26, παρ. 2, περ. β' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών αποθήκευσης και διαχείρισης αρχείων του φορέα Ελληνικό Κτηματολόγιο για χρονικό διάστημα τεσσάρων (4) ετών, προϋπολογισμού 570.000€ ευρώ πλέον Φ.Π.Α. 24%.

I. Ιστορικό - πραγματικά περιστατικά

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

- 1.** Το ΝΠΔΔ με την επωνυμία «ΕΛΛΗΝΙΚΟ ΚΤΗΜΑΤΟΛΟΓΙΟ» το οποίο αποτελεί καθολικό διάδοχο της καταργηθείσας ανώνυμης εταιρίας με την επωνυμία «ΕΘΝΙΚΟ ΚΤΗΜΑΤΟΛΟΓΙΟ ΚΑΙ ΧΑΡΤΟΓΡΑΦΗΣΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» διατηρεί αρχείο εγγράφων προερχόμενο από τη δραστηριότητά του και το οποίο απαιτεί χώρους αποθήκευσης, οι οποίοι δεν διατίθενται από τον φορέα. Με την από 19-9-2013 σύμβαση ο εν λόγω φορέας ανέθεσε σε ανάδοχο την παραλαβή και μεταφορά του αρχείου του από τις εγκαταστάσεις του σε αποθηκευτικό χώρο, την ασφαλή αποθήκευση αυτού, τη διαχείρισή του με δυνατότητα καθημερινής παράδοσης ή παραλαβής από και προς την έδρα αυτού καθώς και τη δυνατότητα ηλεκτρονικής πρόσβασης απεριόριστου αριθμού χρηστών στη βάση δεδομένων του αναδόχου. Η σύμβαση αυτή ολοκληρώθηκε στις 31-12-2018.
- 2.** Με την υπ' αριθμ. 18/2/31.05.2018 απόφαση του Δ.Σ. του Ν.Π.Δ.Δ. με την επωνυμία «ΕΛΛΗΝΙΚΟ ΚΤΗΜΑΤΟΛΟΓΙΟ» αποφασίστηκε η πραγματοποίηση της δαπάνης ποσού 570.000 € πλέον 136.800 € ΦΠΑ, ήτοι 706.800 €, για την ανάθεση «Υπηρεσιών Αποθήκευσης και Διαχείρισης Αρχείων του φορέα Ελληνικό Κτηματολόγιο» για χρονικό διάστημα τεσσάρων ετών με δυνατότητα παράτασης μέχρι εξαντλήσεως του προϋπολογισμού του διαγωνισμού με τη διαδικασία ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού και εξουσιοδοτήθηκε η ασκούσα καθήκοντα γενικού διευθυντή να προβεί στις περαιτέρω ενέργειες.
- 3.** Ακολούθως, με την υπ' αριθμ. 1240/01-08-2018 απόφαση της Ασκούσας καθήκοντα Γενικού Διευθυντή του Φορέα εγκρίθηκαν τα τεύχη του Διαγωνισμού για την «Παροχή Υπηρεσιών Αποθήκευσης & Διαχείρισης Αρχείων του ΝΠΔΔ ΕΛΛΗΝΙΚΟ ΚΤΗΜΑΤΟΛΟΓΙΟ».
- 4.** Σε συνέχεια της ανωτέρω απόφασης διενεργήθηκε Διεθνής Ανοικτός Ηλεκτρονικός Διαγωνισμός για την «Παροχή Υπηρεσιών Αποθήκευσης & Διαχείρισης Αρχείων του ΝΠΔΔ ΕΛΛΗΝΙΚΟ ΚΤΗΜΑΤΟΛΟΓΙΟ» (ΑΔΑ-ΨΕΔ546ΜΨΦΖ-Ε6Τ) με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας- τιμής για χρονικό διάστημα τεσσάρων ετών ή μέχρις εξαντλήσεως του προϋπολογισμού. Ως ημερομηνία έναρξης ορίστηκε η 02-08-2018 και καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr, ορίστηκε η 17/09/2018 και ώρα: 13:00 μμ. Ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών του διαγωνισμού ορίστηκε η 21/09/2018 και ώρα 11:00π.μ. Ο διαγωνισμός πήρε Αριθμό Συστήματος στο Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ) 62709,1 και αναρτήθηκε την 02-08-2018. Σύμφωνα με το άρθρο 2.4.4 της διακήρυξης: « ο προσφέρων θα επισυνάψει στον (υπο)φάκελλο «οικονομική προσφορά» στην ηλεκτρονική οικονομική προσφορά του ψηφιακά υπογεγραμμένη και τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία (σύμφωνα με το παράδειγμα που υπάρχει στο Παράρτημα ΙΙΙ της παρούσας διακήρυξης) σε μορφή pdf...» και «ως अपαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες...δ) δεν έχουν συμπληρωθεί όλοι οι πίνακες όπως εμφανίζονται από την αναθέτουσα αρχή στο Παράρτημα ΙΙΙ της παρούσας».

5. Περίληψη της Διακήρυξης στάλθηκε, με ηλεκτρονικά μέσα την 01-08-2018 στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, η οποία δημοσιεύτηκε την 04-08-2018. Επιπρόσθετα, όλο το τεύχος της Διακήρυξης αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με κωδικό ΑΔΑΜ 17PRO003520687 2018-08-02 και στον διαδικτυακό τόπο www.ktimatologio.gr την 02-08-2018 .
6. Με την υπ' αριθμ. 2067/28-11-2018 απόφαση της Ασκούσας καθήκοντα Γενικού Διευθυντή του Φορέα εγκρίθηκε το από 28-11-2018 Πρακτικό Ι της Επιτροπής Αξιολόγησης με το οποίο αποσφραγίσθηκαν οι κατατεθειμένες προσφορές έγιναν δεκτά τα δικαιολογητικά του Υποφακέλου Α' (Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά), βαθμολογήθηκαν οι δύο διαγωνιζόμενοι και προκρίθηκαν για την επόμενη φάση του διαγωνισμού.
7. Στις 31-12-2018 ο Φορέας, προκειμένου να αντιμετωπίσει το ζήτημα της αποθήκευσης των αρχείων της και ενόσω δεν είχε ολοκληρωθεί η διαδικασία του διαγωνισμού για την ανάθεση της σύμβασης, συνήψε σύμβαση με τη διαδικασία της απευθείας ανάθεσης για το ίδιο αντικείμενο ποσού 20.000€ πλέον ΦΠΑ 24% με τον ανάδοχο IRON MOUNTAIN HELLAS ΑΕ μέχρι εξάντλησης του προϋπολογισμού, που έληξε στις 30-4-2019.
8. Με την υπ' αριθμ. 127/1901241/23-01-2019 απόφαση της ασκούσας καθήκοντα Γενικού Διευθυντή του Φορέα εγκρίθηκε το από 10-01-2019 Πρακτικό ΙΙ της Επιτροπής Αξιολόγησης με το οποίο εισηγούνταν την απόρριψη της προσφοράς της μιας εκ των συμμετεχουσών εταιριών «MAD DOG ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΑΠΟΘΗΚΕΥΣΗΣ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΚΑΙ ΕΜΠΙΣΤΕΥΤΙΚΗΣ ΚΑΤΑΣΤΡΟΦΗΣ ΑΡΧΕΙΩΝ» ως απαράδεκτης λόγω έλλειψης ψηφιακής υπογραφής της οικονομικής προσφοράς και την ανάδειξη της ένωσης εταιριών «ΚΑΝΙΚΛΙΔΗΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΑΡΧΕΙΩΝ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΟ ΣΥΝΑΦΩΝ ΕΙΔΩΝ» και S KANIKLIDES (CYPRUS) LIMITED ως προσωρινού Αναδόχου.
9. Κατά του από 10.1.2019 Πρακτικού ΙΙ της Επιτροπής Αξιολόγησης ασκήθηκε η με αριθμ. καταθ. 142/5-2-2019 προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «IRON MOUNTAIN HELLAS ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΑΠΟΘΗΚΕΥΣΗΣ ΑΡΧΕΙΟΘΕΤΗΣΗΣ ΚΑΙ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΕΓΓΡΑΦΩΝ ΚΑΙ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΩΝ ΑΡΧΕΙΩΝ ΚΑΙ ΔΕΔΟΜΕΝΩΝ (ως απορροφήσασα την «MAD DOG ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΑΠΟΘΗΚΕΥΣΗΣ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΚΑΙ ΕΜΠΙΣΤΕΥΤΙΚΗΣ ΚΑΤΑΣΤΡΟΦΗΣ ΑΡΧΕΙΩΝ») με αίτημα την ακύρωση του ως άνω πρακτικού και την απόρριψη της προσφοράς της ένωσης εταιριών «ΚΑΝΙΚΛΙΔΗΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΑΡΧΕΙΩΝ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΟ ΣΥΝΑΦΩΝ ΕΙΔΩΝ» και S KANIKLIDES (CYPRUS) LIMITED . Η ως άνω προσφυγή απορρίφθηκε με την υπ' αριθμ. 286/28-2-2019 απόφαση της ΑΕΠΠ ως απαράδεκτη.
10. Η Επιτροπή, με την υπ' αριθμ. 1910034/01-03-2019 επιστολή της, ζήτησε, από τον προσωρινό Ανάδοχο της σύμβασης την υποβολή των προβλεπόμενων από την διακήρυξη δικαιολογητικών κατακύρωσης της σύμβασης.
11. Την 13-03-2019 κοινοποιήθηκε στον Φορέα επιστολή της εταιρίας «S. KANIKLIDES (CYPRUS) LIMITED», η οποία συμμετείχε στο διαγωνισμό από κοινού με την «ΚΑΝΙΚΛΙΔΗΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΑΡΧΕΙΩΝ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΟ ΣΥΝΑΦΩΝ ΕΙΔΩΝ», με την οποία δήλωνε ότι αποσύρει το ενδιαφέρον της και συνακόλουθα τη συμμετοχή της στον εν λόγω διαγωνισμό.
12. Με το από 20-03-2019 Πρακτικό ΙΙΙ, η Επιτροπή Αξιολόγησης εισηγήθηκε την κήρυξη του διαγωνισμού άγονου, καθότι από τους δύο συμμετέχοντες ο ένας αποκλείστηκε και ο άλλος αποσύρθηκε, και την κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής της ένωσης εταιριών

«ΚΑΝΙΚΛΙΔΗΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΑΡΧΕΙΩΝ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΟ ΣΥΝΑΦΩΝ ΕΙΔΩΝ» και S KANIKLIDES (CYPRUS) LIMITED, το οποίο εγκρίθηκε με την υπ' αριθ. 1915006/22-03-2-19 απόφαση της Ασκούσας καθήκοντα Γενικού Διευθυντή του Φορέα. Η ως άνω απόφαση κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς μέσω του πεδίου “Επικοινωνία” του Εθνικού Συστήματος Δημοσίων Συμβάσεων την 28/03/2019. Επιπλέον, σύμφωνα με το από 23/4/2019 πρακτικό ΔΣ της της εταιρείας με την επωνυμία «IRON MOUNTAIN HELLAS ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΑΠΟΘΗΚΕΥΣΗΣ ΑΡΧΕΙΟΘΕΤΗΣΗΣ ΚΑΙ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΕΓΓΡΑΦΩΝ ΚΑΙ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΩΝ ΑΡΧΕΙΩΝ ΚΑΙ ΔΕΔΟΜΕΝΩΝ, η εν λόγω εταιρεία θα απέχει από την άσκηση οποιουδήποτε ένδικου βοηθήματος κατά της υπ αριθμ 286/2019 απόφασης της ΑΕΠΠ. Επίσης, έχει υποβληθεί βεβαίωση του φορέα ότι δεν εκκρεμούν προσφυγές-ένδικα βοηθήματα κατά οποιαδήποτε πράξης.

13. Στη συνέχεια με την με αρ. 60/3/-3-4-2019 απόφαση του Δ.Σ. ματαιώθηκε ο εν λόγω διαγωνισμός και αποφασίσθηκε η προσφυγή στη διενέργεια της διαγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς τροποποίηση των όρων της αρχικής σύμβασης.

14. Κατόπιν των ανωτέρω, ο φορέας Ελληνικό Κτηματολόγιο, με το υπ' αριθ. πρωτ. 258/1920197/9-4-2019 (αριθμ. πρωτ. ΕΑΑΔΗΣΥ 1983/10-4-2019) έγγραφο – αίτημά του και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, όπως συμπληρώθηκε με το υπ' αριθμ. πρωτ. 627/1923030/24-4-2019 (αριθμ. πρωτ. ΕΑΑΔΗΣΥ 2307/24-4-2019) έγγραφο, αιτείται τη σύμφωνη γνώμη της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, κατά τις διατάξεις του άρθρου 26, παρ. 2, περ. β' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών αποθήκευσης και διαχείρισης αρχείων του φορέα Ελληνικό Κτηματολόγιο για χρονικό διάστημα τεσσάρων (4) ετών, προϋπολογισμού 570.000€ ευρώ πλέον Φ.Π.Α. 24%.

II. Νομικό πλαίσιο

15. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης, ορίζει τα ακόλουθα: «δδ) Οι αποφάσεις των αναθετουσών Αρχών που αφορούν την 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 (Α147) 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 της τις γενικές αρχές του ενωσιακού και εθνικού δικαίου [...]».

16. Η διάταξη του άρθρου 2 παρ. 2 του ν.4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» ορίζει:

“Ο παρών νόμος θεσπίζει κανόνες: α) για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης δημοσίων συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου Ι (άρθρα 2 έως 221) [...] Οι διατάξεις του παρόντος

εφαρμόζονται, με την επιφύλαξη των παραγράφων 3 έως 7, σε όλες τις συμβάσεις των περιπτώσεων α' και β', ανεξαρτήτως είδους και εκτιμώμενης αξίας αυτών, εκτός αν άλλως ορίζεται στις επιμέρους διατάξεις αυτού”.

17. Σύμφωνα με το άρθρο 5 του ίδιου νόμου: “Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα: [...]γ) 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. Το κατώτατο όριο αυτό εφαρμόζεται επίσης στις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αυτές αφορούν προϊόντα που δεν εμπίπτουν στο Παράρτημα ΙΙΙ του Προσαρτήματος Α”.

Ακολούθως, σύμφωνα με τον Κανονισμό (ΕΕ) 2017/2365 της Επιτροπής της 18ης Δεκεμβρίου 2017, τα κατώτατα όρια εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ από 1/1/2018 διαμορφώθηκαν ως εξής: “1) Το άρθρο 4 (άρθρο 5 ν. 4412/2016) τροποποιείται ως εξής: α) στο στοιχείο α), το ποσό «5.225.000 EUR» αντικαθίσταται από το ποσό «5.548.000 EUR»· β) στο στοιχείο β), το ποσό «135 000 EUR» αντικαθίσταται από το ποσό «144.000 EUR»· γ) στο στοιχείο γ), το ποσό «209 000 EUR» αντικαθίσταται από το ποσό «221.000 EUR»”.

18. Στο άρθρο 6 παρ. 1, 3 και 9 του ίδιου νόμου ορίζεται ότι: “Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαιρέσεως ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης. [...] 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 κατατέμνεται κατά τρόπο ώστε να αποφεύγεται η εφαρμογή οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. [...] 9. 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”.

19. Στο άρθρο 18 του ν. 4412/2016 «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» ορίζεται ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης.»

20. Το άρθρο 26 του ν. 4412/2017 (Επιλογή των διαδικασιών -άρθρο 26 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ-) ορίζει ότι: “2. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να προσφεύγουν στην

ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση ή στον ανταγωνιστικό διάλογο, στις ακόλουθες περιπτώσεις: [...] β) όσον αφορά έργα, αγαθά ή υπηρεσίες για τα οποία, έπειτα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, υποβάλλονται μόνο μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές. Στις περιπτώσεις αυτές, οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτείται να δημοσιεύουν προκήρυξη σύμβασης, εφόσον στη διαδικασία περιλαμβάνουν όλους τους προσφέροντες οι οποίοι πληρούν τα κριτήρια των άρθρων 73 έως 83 και οι οποίοι, κατά την προηγούμενη ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, υπέβαλαν προσφορές σύμφωνες προς τις τυπικές απαιτήσεις της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, και μόνον αυτούς.

3. Μη κανονικές προσφορές θεωρούνται συγκεκριμένα:

- α) όσες δεν πληρούν τις προϋποθέσεις των εγγράφων της σύμβασης,
- β) όσες παρελήφθησαν εκπρόθεσμα,
- γ) όταν υπάρχουν αποδεικτικά στοιχεία αθέμιτης πρακτικής, όπως συμπαιγνίας ή διαφθοράς,
- δ) όσες κρίνονται από την αναθέτουσα αρχή ασυνήθιστα χαμηλές.

4. Απαράδεκτες προσφορές θεωρούνται συγκεκριμένα:

- α) όσες υποβάλλονται από προσφέροντες οι οποίοι δεν διαθέτουν τα απαιτούμενα προσόντα και
- β) όσων η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της αναθέτουσας αρχής, όπως καθορίστηκε και τεκμηριώθηκε πριν την έναρξη της διαδικασίας σύναψης σύμβασης.”

III. Νομική Εκτίμηση

21. Το υπό εξέταση αίτημα του φορέα «Ελληνικό Κτηματολόγιο» αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών με την έννοια της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 9 του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 9 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών, προϋπολογισθείσας αξίας 570.000€ ευρώ πλέον Φ.Π.Α. 24%€ πλέον ΦΠΑ, 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.

22. Η αναθέτουσα αρχή επικαλείται, με το υπό κρίση αίτημά της, τις διατάξεις του άρθρου 26 παρ. 2 περ. β' του ν. 4412/2016, ως προς τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών αποθήκευσης και διαχείρισης αρχείων.

23. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και ήδη στα παρόμοιου περιεχομένου 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 συσταλτικής ερμηνείας (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις 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, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

24. Ειδικότερα η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 26 παρ. 2 περ. β' του ν. 4412/2016, βάσει της οποίας οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση, με δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, προϋποθέτει:

α) Να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία.

β) Να έχουν υποβληθεί κατά την ανωτέρω (υπό σημείο α) νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις.

Επισημαίνεται ότι σχετικά με την ως άνω υπό α) προϋπόθεση, όπως παγίως έχει κριθεί, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή των προαναφερομένων διατάξεων, συνέχεται άμεσα με τον προηγθέντα 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. 466/2011, 1249/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

25.Εν προκειμένω, ως προς την προϋπόθεση προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, από τα στοιχεία του φακέλου διαπιστώνεται ότι ο φορέας «Ελληνικό Κτηματολόγιο» διενήργησε ανοικτό άνω των ορίων διαγωνισμό με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 570.000€ ευρώ πλέον Φ.Π.Α. 24%. για την ανάθεση σύμβασης για την παροχή υπηρεσιών αποθήκευσης και διαχείρισης αρχείων του φορέα.

Από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της υπό κρίση υπόθεσης, προκύπτουν τα εξής:

25.1 Ως προς την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας:

Ο φορέας «Ελληνικό Κτηματολόγιο» διενήργησε ανοικτό άνω των ορίων διαγωνισμό με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 570.000€ ευρώ πλέον Φ.Π.Α. 24%. για την ανάθεση σύμβασης για την παροχή υπηρεσιών αποθήκευσης και διαχείρισης αρχείων του φορέα. 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.

25.2. Ως προς την υποβολή μη κανονικών/ απαράδεκτων προσφορών .

Στον εν λόγω διαγωνισμό υπεβλήθησαν δύο προσφορές, εκ των οποίων η μία απορρίφθηκε «ως απαράδεκτη» σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης και η δεύτερη ανεκλήθη από τον υποψήφιο οικονομικό φορέα, σύμφωνα με ως άνω Πρακτικό ΙΙΙ που επικυρώθηκε με την υπ' αριθμ. 127/1901241/23-01-2019 απόφαση της Ασκούσας καθήκοντα Γενικού Διευθυντή του Φορέα. Επισημαίνεται, τέλος, ότι η προσφυγή ενός εκ των υποψηφίων κατά της προαναφερθείσα απόφασης απορρίφθηκε με την υπ' αριθμ. 286/28-2-2019 απόφαση της ΑΕΠΠ, η οποία δεν προσβλήθηκε.

26. Εν όψει των ανωτέρω εκτεθέντων, διαπιστώνεται ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 26 παρ. 2 περ. β' του ν. 4412/ για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών αποθήκευσης και διαχείρισης αρχείων του φορέα Ελληνικό Κτηματολόγιο για χρονικό διάστημα τεσσάρων (4) ετών, προϋπολογισμού 570.000€ ευρώ πλέον Φ.Π.Α. 24%.

ΙV. 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 ΝΠΔΔ με την επωνυμία ΕΛΛΗΝΙΚΟ ΚΤΗΜΑΤΟΛΟΓΙΟ, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών αποθήκευσης και διαχείρισης αρχείων του φορέα Ελληνικό Κτηματολόγιο για χρονικό διάστημα τεσσάρων (4) ετών, προϋπολογισμού 570.000€ ευρώ πλέον Φ.Π.Α. 24%, κατά τις διατάξεις του άρθρου 26 παρ. 2 περ. β', λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 10 Μαΐου 2019

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Αναπληρωτής Πρόεδρος

Μιχαήλ Εκατομμάτης