



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ**  
**ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ**  
**ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΓΝΩΜΗ**

**Δ 59/2019**

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

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

Στην Αθήνα σήμερα την 27<sup>η</sup> Ιουνίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαεννέα (2019) ημέρα Πέμπτη και ώρα 9:30 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. Προεδρεύων: Αδάμ Καραγλάνης, Αντιπρόεδρος**
- 2. Μέλη: Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης**

**Δημήτριος Σταθακόπουλος**  
**Ερωφίλη Χριστοβασίλη**

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

**Εισηγήτρια:** Ελένη Γούναρη, Τοπογράφος Μηχανικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια κ. Γούναρη, η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, κ. Αικατερίνη Θεοδωροπούλου, καθώς και ο Αν. Προϊστάμενος της Διεύθυνσης Ελέγχου, κ. Ευάγγελος Καραμανλής, οι οποίοι αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

**Θέμα:** Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας των τμημάτων με α/α: (Α & ΣΤ) συνολικού προϋπολογισμού 4.206,45 € πλέον ΦΠΑ για τις ανάγκες του **Αριστοτέλειου Πανεπιστήμιου Θεσσαλονίκης**, σε συνέχεια εν μέρει άγονου διαγωνισμού άνω των ορίων του άρθρου 5 του ν. 4412/2016, με τίτλο: 'Προμήθεια οργάνων

και εξοπλισμού ΑΠΘ για την κάλυψη των αναγκών του Υποέργου 13 της Πράξης «Ανάδειξη του φυτικού πλούτου (Εθνικό Δίκτυο Φυσικών Προϊόντων)», προϋπολογισμού 157.661,29 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

Με το υπ' αρ. Πρωτ. 91527/2019/02-05-2019 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), που παρελήφθη την 03-05-2019 (αρ. Πρωτ. Εισερχ. 2399), ως συμπληρώθηκε με το από 30-05-2019 e-mail και τα συνημμένα αυτού που παρελήφθη την 31-05-2019 (αρ. Πρωτ. Εισερχ. 2574), το Αριστοτέλειο Πανεπιστήμιο Θεσσαλονίκης, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν.4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας δύο (2) τμημάτων και συγκεκριμένα των εξής: {α)Τμήμα Α: 'Ομογενοποιητής Υπερήχων', π/υ 3.400,00 € πλέον ΦΠΑ και β)Τμήμα ΣΤ: 'Στήλη Χρωματογραφίας HPLC ανάστροφης φάσης, Στήλη Χρωματογραφίας HPLC-Refractive index detection' π/υ 806,45 € πλέον ΦΠΑ}, συνολικού προϋπολογισμού 4.206,45 € πλέον ΦΠΑ, για τις ανάγκες του Αριστοτέλειου Πανεπιστημίου Θεσσαλονίκης.

## **I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά**

**1.** Από το φάκελο της υπόθεσης και τα περιεχόμενα σε αυτόν στοιχεία και σχετικά έγγραφα προκύπτουν τα ακόλουθα:

**1.1** Με την υπ' αρ. 5553/1679/A2/31-10-2017 απόφαση της Ειδικής Γραμματέως Διαχείρισης Τομεακών ΕΠ ΕΤΠΑ και ΤΣ (ΑΔΑ:ΩΥΙΘ465ΧΙ8-Κ4Δ) αποφασίστηκε η Ένταξη της Πράξης 'Αναβάθμιση του φυτικού πλούτου (PlantUp)' με κωδικό ΟΠΣ 5002803 στο Επιχειρησιακό Πρόγραμμα «Ανταγωνιστικότητα Επιχειρηματικότητα και Καινοτομία 2014-2020», όπου η κάλυψη των αναγκών σε προμήθεια οργάνων και εξοπλισμού περιγράφεται στο Υποέργο 13 αυτής με τίτλο: 'Προμήθεια και αναβάθμιση εξοπλισμού της υποδομής (PlantUp)'.

**1.2** Με την υπ' αρ. 6214/B1/1308/16-10-2018 απόφαση της Ειδικής Υπηρεσίας Διαχείρισης Ε.Π. Ανταγωνιστικότητα, Επιχειρηματικότητα και Καινοτομία εγκρίθηκε η με αρ. πρωτ. 126073/2018 διακήρυξη της εν θέματι σύμβασης προμήθειας, προϋπολογισμού 157.661,29 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και καταρτίστηκαν οι όροι διενέργειας της εν λόγω προμήθειας, μέσω δημόσιου, ανοικτού άνω των ορίων του άρθρου 5 του ν. 4412/2016 διαγωνισμού.

**1.3** Σύμφωνα με την υπ' αρ. Πρωτ. 126073/2018 διακήρυξη του προαναφερθέντος διαγωνισμού (ΑΔΑΜ:17PROC0038452221 2018-10-16), συνολικής εκτιμώμενης αξίας 195.500,00 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, η προμήθεια υποδιαιρείται σε επτά (7) τμήματα:

- Τμήμα Α: 'Ομογενοποιητής υπερήχων', π/υ 3.400,00 € πλέον ΦΠΑ,
- Τμήμα Β: 'Πλήρως αυτόματο σύστημα επιταχυνόμενης εκχύλισης για αυτόματη προκατεργασία δειγμάτων εδαφών, ιλύος και τροφίμων', π/υ 22.580,65 € πλέον ΦΠΑ,
- Τμήμα Γ: 'Σύστημα παρασκευαστικής υγρής χρωματογραφίας υψηλής απόδοσης (PREP HPLC), σύστημα υγρής χρωματογραφίας (UHPLC), σύστημα φυγοκεντρικού συμπυκνωτή κενού (SPEED VACUM CONCENTRATOR)', π/υ 78.858,06 € πλέον ΦΠΑ,
- Τμήμα Δ: 'Θερμαινόμενος κυκλοποιητής, ηλεκτρονική πιπέτα, οριζόντια ηλεκτροφόρηση, φωτογραφικό σύστημα πηκτωμάτων, πακέτο πιπετών ρυθμιζόμενου όγκου', π/υ 16.129,03 € πλέον ΦΠΑ,

- Τμήμα Ε: 'Σύστημα MAGPIX', π/υ 27.419,36 € πλέον ΦΠΑ,
- Τμήμα ΣΤ: 'Στήλη χρωματογραφίας HPLC C18 ανάστροφης φάσης, στήλη χρωματογραφίας HPLC-Refractive index detection', π/υ 806,45 € πλέον ΦΠΑ και
- Τμήμα Ζ: 'Πλήρες σύστημα φωτογράφισης και ανάλυσης εικόνας φθορίζοντων gel ηλεκτροφόρησης νουκλεϊκών οξέων με σύνοδο εξοπλισμό κάθετης ηλεκτροφόρησης 2D', π/υ 8.467,74 € πλέον ΦΠΑ.

Προσφορές μπορούν να υποβάλλονται από έναν υποψήφιο ανάδοχο για ένα ή περισσότερα Τμήματα ή για το σύνολο των Τμημάτων. Οι υποψήφιοι ανάδοχοι υποχρεούνται για κάθε ένα από τα Τμήματα του διαγωνισμού, στα οποία επιθυμούν να συμμετέχουν, να υποβάλλουν διακριτή προσφορά, η οποία να καλύπτει το σύνολο των ειδών του Τμήματος. Δεν υπάρχει περιορισμός ως προς το μέγιστο αριθμό Τμημάτων που μπορεί να ανατεθεί σε ένα προσφέροντα.

Κριτήριο κατακύρωσης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά (βάσει τιμής).

Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε τέσσερις μήνες (4) από την υπογραφή της σχετικής σύμβασης.

Σύμφωνα με τα αναφερόμενα στη Διακήρυξη, η Εγγύηση Συμμετοχής ανέρχεται σε ποσοστό 2% του προϋπολογισμού χωρίς ΦΠΑ, των Τμημάτων, για τα οποία έχει υποβληθεί προσφορά από τον υποψήφιο ανάδοχο.

Επιπλέον, για την υπογραφή της σύμβασης απαιτείται η παροχή Εγγύησης Καλής Εκτέλεσης το ύψος της οποίας αντιστοιχεί στο 5% της συνολικής συμβατικής αξίας χωρίς ΦΠΑ.

**1.3** Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης (αρ. πρωτ. 126073/16-08-2018) η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους και στοιχεία της διακήρυξης του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 16-10-2018 και δημοσιεύτηκε στις 18-10-2018. Συνακόλουθα, η περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε σε μία εβδομαδιαία εφημερίδα, ήτοι στην 'ΕΠΤΑ ΗΜΕΡΕΣ' και σε μία ημερήσια ήτοι στην 'ΗΜΕΡΗΣΙΑ ΤΟΠΙΚΗ' (ημερ. Δημ. 19-10-2018).

Περαιτέρω, αναρτήθηκε και στην ιστοσελίδα της αναθέτουσας αρχής [www.rc.auth.gr](http://www.rc.auth.gr) στις 16-10-2018. Η διακήρυξη αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) επίσης στις 16-10-2018.

Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών στο ΕΣΗΔΗΣ ορίστηκε η 15-11-2018, ενώ ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών στο σύστημα ορίστηκε η 01-11-2018. Ως ημερομηνία ανοίγματος των προσφορών ορίστηκε η 21-11-2018.

**2.** Την 21-11-2018 η Επιτροπή διαγωνισμού προέβη στην αποσφράγιση και έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών του διαγωνισμού και ολοκλήρωσε τις εργασίες της στις 29-11-2018, συντάσσοντας το σχετικό και με υπ' αρ. πρωτ. 151712/29-11-2018 Πρακτικό. Σύμφωνα με αυτό κατατέθηκαν προσφορές για τα πέντε (5) από τα επτά (7) Τμήματα και συγκεκριμένα, για τα Τμήματα (Α & ΣΤ): '.....δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά...':

**2.1** Στις 12-02-2019 η Επιτροπή διαγωνισμού συνεδρίασε εκ νέου προκειμένου να προβεί στη σύνταξη του Πρακτικού Πρότασης Κατακύρωσης του διαγωνισμού και ολοκλήρωσε το έργο της στις 13-02-2019 (Πρακτικό με αρ. πρωτ. 31955/13-02-2019). Σε αυτό και αναφορικά με τα Τμήματα (Α & ΣΤ) αναφέρεται ότι: '.....δεν υπάρχει μειοδότης γιατί δεν έχει κατατεθεί καμία προσφορά και προτείνεται η απευθείας ανάθεση με διαπραγμάτευση.....':

**2.2** Το Επταμελές Όργανο της Επιτροπής Ερευνών στην Συνεδρίασή της 744/19-02-2019 αποφάσισε μεταξύ άλλων: α).....ενέκρινε το υπ' αρ. 31955/13-02-2019 Πρακτικό Πρότασης κατακύρωσης του ....διαγωνισμού.....' και β) '.....τη ματαίωση της διαδικασίας για τα Τμήματα Α και ΣΤ (συνολικής δαπάνης 5.216,00 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ) του υπ' αρ. 126073/2018 διαγωνισμού, λόγω έλλειψης προσφορών και την προσφυγή στη διαδικασία της απευθείας ανάθεσης με διαπραγμάτευση για τα εν λόγω Τμήματα, δυνάμει του άρθρου 32 παρ. 2α του ν. 4412/2016, δεδομένου ότι στα Τμήματα αυτά δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά. Η διαδικασία της διαπραγμάτευσης θα γίνει χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων του προηγούμενου διαγωνισμού.....'.

**3.** Η αναθέτουσα αρχή, με την υπ' αρ. Πρωτ. 113916/2019/29-05-2019 Βεβαίωση αναφορικά με τον εν θέματι διαγωνισμό βεβαιώνει ότι: '.....για τον παραπάνω διαγωνισμό δεν υποβλήθηκαν σε κανένα στάδιό του και για κανένα τμήμα του, προσφυγές ή ένδικα βοηθήματα από τους υποψήφιους ή άλλους ενδιαφερόμενους...'.

**4.** Κατόπιν των ανωτέρω, το Αριστοτέλειο Πανεπιστήμιο Θεσσαλονίκης/ Ειδικός Λογαριασμός Κονδυλίων Έρευνας με το υπ' αρ. Πρωτ. 91527/2019/02-05-2019 έγγραφο – αίτημά του και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα που υπέβαλε στην Αρχή, ως συμπληρώθηκε με το από 30-05-2019 e-mail και τα συνημμένα αυτού, αιτείται τη σύμφωνη γνώμη της Αρχής για προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4412/2016, άρθρο 32 παρ.2α, για τα Τμήματα:

α) Τμήμα Α: 'Όμογενοποιητής υπερήχων', π/υ 3.400,00 € πλέον ΦΠΑ και

β) Τμήμα ΣΤ: 'Στήλη χρωματογραφίας HPLC C18 ανάστροφης φάσης, στήλη χρωματογραφίας HPLC-Refractive index detection', π/υ 806,45 € πλέον ΦΠΑ,

συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 4.206,45 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Στα ανωτέρω εισερχόμενα έγγραφα του ΑΠΘ επισυνάπτεται και η με υπ' αρ. πρωτ. 38976/2019/22-02-2019 απόφαση της Επιτροπής Ερευνών στην οποία αποφασίστηκαν τα κάτωθι: '.....η Επιτροπή Ερευνών στη Συνεδρίαση της 744/19-02-2019 αποδέχτηκε την εισήγηση της Επιτροπής Διαγωνισμού (31955/2019) και την πρότασή της για απευθείας ανάθεση με διαπραγμάτευση των Τμημάτων Α και ΣΤ που δεν κατακυρώθηκαν από τη διακήρυξη με αρ. 126073/2019.....λόγω έλλειψης προσφορών.....'.

## **II. Νομικό πλαίσιο**

**5.** 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 (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 της τις γενικές αρχές του ενωσιακού και εθνικού δικαίου [...]».

**6.** 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”.

**7.** Το άρθρο 3 παρ. 1 και 2 του ίδιου νόμου ορίζει τα παρακάτω: “1. Το παρόν Βιβλίο (άρθρα 3 έως 221) θεσπίζει κανόνες για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που πραγματοποιούνται από αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως εκτιμώμενης αξίας αυτών, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο παρόν άρθρο. 2. Διαδικασία σύναψης σύμβασης ή σύμβαση κατά την έννοια του παρόντος Βιβλίου είναι η απόκτηση, μέσω δημόσιας σύμβασης, από μία ή περισσότερες αναθέτουσες αρχές, έργων, αγαθών ή υπηρεσιών από οικονομικούς φορείς που επιλέγονται από τις εν λόγω αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως του κατά πόσον τα έργα, τα αγαθά ή οι υπηρεσίες προορίζονται για την εξυπηρέτηση σκοπού δημοσίου συμφέροντος”.

**8.** Σύμφωνα με το άρθρο 5 του ίδιου νόμου: “Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα: [...] β) 144.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. Αν οι δημόσιες συμβάσεις προμηθειών ανατίθενται από τις αναθέτουσες αρχές που δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, το εν λόγω κατώτατο όριο ισχύει μόνο για τις συμβάσεις που αφορούν τα οριζόμενα στο Παράρτημα ΙΙΙ του Προσαρτήματος Α' προϊόντα”.

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με τον Κανονισμό (ΕΕ) αριθμ. 2365/2017 της Επιτροπής τα κατώτατα όρια για τις κεντρικές αναθέτουσες αρχές αναθεωρήθηκαν από 01-01-2018 από 135.000 σε 144.000 ευρώ πλέον ΦΠΑ.

**9.** 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 προαίρεσης 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 κατατέμενεται 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”.

**10.** Η διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α του ν. 4412/2016, ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, και στην οποία ορίζεται: “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 ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Επιτροπή μετά από αίτημα της. Μη κατάλληλη θεωρείται μία 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. Μη κατάλληλη θεωρείται μία αίτηση συμμετοχής όταν στο πρόσωπο του οικονομικού φορέα συντρέχει υποχρεωτικός ή δυνητικός λόγος αποκλεισμού, σύμφωνα με το άρθρο 73 ή όταν αυτός δεν πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής που έχει θέσει η αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77. ”.*

**11.** Το άρθρο 66 παρ. 3 του ως άνω νόμου προβλέπει: «3. Οι προκηρύξεις και οι γνωστοποιήσεις που αναφέρονται στα άρθρα 62, 63 και 64, καθώς και οι πληροφορίες που περιέχονται σε αυτές δεν δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο πριν από την ημερομηνία δημοσίευσης, σύμφωνα με το άρθρο 65. Ωστόσο, η δημοσίευση μπορεί να πραγματοποιείται σε κάθε περίπτωση σε εθνικό επίπεδο, όταν οι αναθέτουσες αρχές δεν έχουν ενημερωθεί σχετικά με τη δημοσίευση εντός 48 ωρών από τη βεβαίωση παραλαβής της προκήρυξης/ γνωστοποίησης, σύμφωνα με το άρθρο 65».

### **III. Νομική Εκτίμηση**

**12.** Το υπό εξέταση αίτημα του Αριστοτέλειου Πανεπιστήμιου Θεσσαλονίκης, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας 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. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, προϋπολογισθείσας αξίας 4.206,45 € χωρίς Φ.Π.Α., που αποτελεί τμήμα σύμβασης προϋπολογισμού 157.661,29 € 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.

**13.** 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).

**14.** Στην προκείμενη περίπτωση, το Αριστοτέλειο Πανεπιστήμιο Θεσσαλονίκης, επικαλείται ρητά ως νομική βάση θεμελίωσης του αιτήματός του τις διατάξεις που περιλαμβάνονται στο άρθρο 32, παράγραφος 2 εδάφιο α' του Ν. 4412/2016.

Σημειώνεται, ότι οι ουσιαστικές προϋποθέσεις εφαρμογής των προαναφερθέντων διατάξεων, προκειμένου να προσφύγει μία Αναθέτουσα Αρχή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, ήτοι στην εξεταζόμενη περίπτωση, είναι: α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, β) να μην έχει υποβληθεί κατά την ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές να μην κρίνεται κατάλληλη ή να μην υπάρχει κανείς υποψήφιος και γ) να μην τροποποιούνται ουσιαστικά οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση. (ΕΑΑΔΗΣΥ-Αποφ. 121, 153, 346, 409, 498, 499/2013 και 5, 26, 44, 65, 79/2014, ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

**15.** Εν προκειμένω, από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της υπό κρίση υπόθεσης, προκύπτουν τα εξής:

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

Το Αριστοτέλειο πανεπιστήμιο Θεσσαλονίκης με την υπ' αρ. Πρωτ. 126073/2018 διακήρυξη (ΑΔΑΜ:17PROC0038452221 2018-10-16), προκήρυξε ηλεκτρονικό ανοιχτό διεθνή διαγωνισμό άνω των ορίων του άρθρου 5 του ν. 4412/2016, για την προμήθεια οργάνων ακριβείας και εργαστηριακού εξοπλισμού για την κάλυψη των αναγκών της αναθέτουσας αρχής.

Η προμήθεια αφορούσε σε επτά (7) Τμήματα. Για τα πέντε (5) εξ' αυτών υπήρξαν προσφορές ενώ για τα Τμήματα με α/α (Α & ΣΤ) δεν κατατέθηκε καμία προσφορά.

Η ως άνω Διακήρυξη, δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το προπαρατεθέν Ιστορικό.

Ειδικά επισημαίνεται πως, σύμφωνα με το άρθρο 66 παρ. 3 του ν. 4412/2016 προβλέπεται ότι οι προκηρύξεις δεν δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο πριν από την ημερομηνία δημοσίευσης των ουσιαστών όρων αυτών στο έντυπο της Ε.Ε.Ε.Ε., ωστόσο, η δημοσίευση μπορεί να πραγματοποιείται σε εθνικό επίπεδο, όταν οι αναθέτουσες αρχές δεν έχουν ενημερωθεί σχετικά με τη δημοσίευση εντός 48 ωρών από τη βεβαίωση παραλαβής της προκήρυξης.

Εν προκειμένω, η αναθέτουσα αρχή δημοσίευσε την προκήρυξη του διαγωνισμού στο ΚΗΜΔΗΣ, στο ΕΣΗΔΗΣ αλλά και στην ιστοσελίδα της στις 16-10-2018, ήτοι σε προγενέστερο χρόνο από τη δημοσίευση των στοιχείων στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, δημοσίευση η οποία έλαβε χώρα στις 18-10-2018.

Πλην όμως, η εν λόγω πλημμέλεια δεν επηρέασε τον ανταγωνισμό και αυτό προκύπτει από το γεγονός ότι κατατέθηκαν προσφορές για τα πέντε (5) από τα επτά (7) Τμήματα του εν θέματι διαγωνισμού.

**15.2.** Ως προς τη μη υποβολή προσφοράς ή τη μη ύπαρξη κατάλληλης προσφοράς ή τη μη ύπαρξη υποψηφίου:

Στο υπ' αρ. πρωτ. 151712/29-11-2018 Πρακτικό που συντάχθηκε από την αρμόδια Επιτροπή διαγωνισμού μετά την αποσφράγιση και τον έλεγχο των δικαιολογητικών

συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών των υποψήφιων αναδόχων αναφέρεται ρητά ότι για τα Τμήματα Α και ΣΤ: *‘.....δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.....’*. Το εν λόγω πρακτικό εγκρίθηκε με την υπ’ αρ. 744/19-02-2019 Συνεδρίαση του Επταμελούς οργάνου της Επιτροπής Ερευνών.

**15.3.** Ως προς τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης:

Από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης, ήτοι από το υποβληθέν αίτημα της αναθέτουσας αρχής καθώς και από το υποβληθέντα στοιχεία καθώς και από τα αναφερόμενα στην προαναφερθείσα, υπ’ αρ. 744/19-02-2019 Συνεδρίαση του Επταμελούς οργάνου της Επιτροπής Ερευνών ήτοι: *‘.....η διαδικασία της διαπραγμάτευσης θα γίνει χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων του προηγηθέντος διαγωνισμού.....’*.

#### **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 **Αριστοτελείου Πανεπιστημίου Θεσσαλονίκης**, υπ' αρ. Πρωτ. 91527/2019/02-05-2019 προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. που παρελήφθη την 03-05-2019 (αρ. Πρωτ. Εισερχ. 2399), όπως το παραπάνω αίτημα συμπληρώθηκε με το από 30-05-2019 e-mail και τα συνημμένα αυτού που παρελήφθη την 31-05-2019 (αρ. Πρωτ. Εισερχ. 2574), βάσει του οποίου αιτήματος, το Αριστοτέλειο Πανεπιστήμιο Θεσσαλονίκης, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν.4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας δύο (2) τμημάτων και συγκεκριμένα των εξής: {α)Τμήμα Α: ‘Ομογενοποιητής Υπερήχων’, π/υ 3.400,00 € πλέον ΦΠΑ και β)Τμήμα ΣΤ: ‘Στήλη Χρωματογραφίας HPLC ανάστροφης φάσης, Στήλη Χρωματογραφίας HPLC-Refractive index detection’ π/υ 806,45 € πλέον ΦΠΑ}, συνολικού προϋπολογισμού 4.206,45 € πλέον ΦΠΑ, για τις ανάγκες του Αριστοτελείου Πανεπιστημίου Θεσσαλονίκης, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

**Αθήνα, 27 Ιουνίου 2019**

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Ο Αντιπρόεδρος**

**Αδάμ Καραγλάνης**