



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΓΝΩΜΗ

Δ93/2019

(Της διαδικασίας του άρθρου 2, παρ. 2, περ. γ' (δδ) ν. 4013/2011)

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 20^η Αυγούστου του έτους δύο χιλιάδες δέκα εννιά (2019) ημέρα Τρίτη και ώρα 9:30 π.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και 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:

Πρόεδρος: Γεώργιος Καταπόδης

Μέλη: Δημήτριος Λουρίκας (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Δημήτριος Σταθακόπουλος

Ερωφίλη Χριστοβασίλη

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

Εισηγήτρια: Φιλία Κοντραφούρη, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστη η εισηγήτρια, Φιλία Κοντραφούρη, η οποία αποδεσμεύτηκε πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας από τα μέλη 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 εξοπλισμού για την **αναβάθμιση των Ακαδημαϊκών Υποδομών της Πανεπιστημιακής Μονάδας Μυτιλήνης** συνολικού προϋπολογισμού 21.755,99 € πλέον ΦΠΑ, σε συνέχεια άγονου διαγωνισμού άνω των ορίων του άρθρου 5 του ν. 4412/2016.

Με το υπ' αρ. πρωτ. ΕΛΕ_2019_11306/19-07-2019 (αρ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ 3981/24-07-2019), αίτημά του το (ΕΛΚΕ) Πανεπιστήμιου Αιγαίου, αιτείται την παροχή σύμφωνης

γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ (εφεξής Αρχή), 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 εξοπλισμού για την αναβάθμιση των Ακαδημαϊκών Υποδομών της Πανεπιστημιακής Μονάδας Μυτιλήνης συνολικού προϋπολογισμού 21.755,99 € πλέον ΦΠΑ, για τις ανάγκες του Πανεπιστημίου Αιγαίου.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

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

1.1 Το Πανεπιστήμιο Αιγαίου, δια μέσω του Ειδικού Λογαριασμού Κονδυλίων Έρευνας (ΕΛΚΕ) διενήργησε τέσσερις (4) διεθνείς ηλεκτρονικούς διαγωνισμούς προμήθειας εξοπλισμού, συνολικού προϋπολογισμού 356.758,81 € πλέον ΦΠΑ, στα πλαίσια του έργου με τίτλο: «Εκσυγχρονισμός των Ακαδημαϊκών Υποδομών του Πανεπιστημίου Αιγαίου» και κωδ. 2017ΣΕ14600014. Το εν λόγω έργο εντάχθηκε στο Πρόγραμμα Δημοσίων Επενδύσεων 2018. Το Τεχνικό Δελτίο του προαναφερθέντος έργου μαζί με τις τροποποιήσεις του καθώς και η επιχορήγηση του (ΕΛΚΕ) έλαβαν χώρα σύμφωνα με τα υπ' αρ. πρωτ. (187403/Β1/1050/02-11-2017 & 126526/Β9/Φ.9/801/25-07-2018) έγγραφα του Υπουργείου Παιδείας, Έρευνας και Θρησκευμάτων. Οι προαναφερθέντες τέσσερις (4) διαγωνισμοί είχαν όλοι ως αντικείμενο την προμήθεια εξοπλισμού με στόχο την αναβάθμιση των Ακαδημαϊκών Υποδομών του Πανεπιστημίου και αφορούσαν διακριτές Πανεπιστημιακές Μονάδες, ήτοι τις εξής: α) 'Πανεπιστημιακές Μονάδες Χίου, Σύρου και Λήμνου συνολικού π/υ 86.595,28 € πλέον ΦΠΑ', β) 'Πανεπιστημιακή Μονάδα Μυτιλήνης συνολικού π/υ 147.780,19 € πλέον ΦΠΑ', γ) 'Πανεπιστημιακή Μονάδα Σάμου συνολικού π/υ 53.846,48 € πλέον ΦΠΑ' και δ) 'Πανεπιστημιακή Μονάδα Ρόδου συνολικού π/υ 68.536,86 € πλέον ΦΠΑ'.

1.2 Ο αρχικός διαγωνισμός που αφορούσε την Πανεπιστημιακή Μονάδα της Μυτιλήνης περιελάμβανε είκοσι τέσσερα (24) Τμήματα (Ομάδες).

Προσφορές υποβλήθηκαν μόνο για δέκα τέσσερα (14) από τα παραπάνω τμήματα και υπογράφηκαν αντίστοιχες συμβάσεις με τους αναδόχους στους οποίους κατακυρώθηκαν τα παραπάνω Τμήματα.

1.3 Με τη με αρ. πρωτ. ΕΛΕ_2019_7429/29-05-2019 (ΑΔΑΜ: 19PROC005021562/2019-05-29) διακήρυξη, το ΕΛΚΕ διενήργησε επαναληπτικό διαγωνισμό άνω των ορίων με ανοικτή διαδικασία μέσω ΕΣΗΔΗΣ, με τους ίδιους όρους με τον αρχικό, άγονο, διαγωνισμό με το ίδιο φυσικό και οικονομικό αντικείμενο, με τίτλο «Επαναληπτική Διακήρυξη Σύμβασης Αναβάθμισης Ακαδημαϊκών Υποδομών Πανεπιστημιακής Μονάδας Μυτιλήνης» ο οποίος περιλάμβανε τα τμήματα για τα οποία δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά κατά τον αρχικό διαγωνισμό. Ειδικότερα, ο επαναληπτικός διαγωνισμός περιλάμβανε τα κάτωθι δέκα (10) Τμήματα (ομάδες):

- Τμήμα 1: 'διαδραστικός πίνακας', συνολικού π/υ € 3.400,00 πλέον ΦΠΑ
- Τμήμα 2: 'Εξοπλισμός μη επανδρωμένου οχήματος', συνολικού π/υ € 1.279,04 πλέον ΦΠΑ
- Τμήμα 3: 'Λογισμικό, συνολικού π/υ € 427,35 πλέον ΦΠΑ
- Τμήμα 4: 'Ναυτιλιακός εξοπλισμός', συνολικού π/υ € 2.000,00 πλέον ΦΠΑ

- Τμήμα 5: 'Σύστημα Εκπαίδευσης και εξέτασης τυφλών', συνολικού π/υ € 6.025,64 πλέον ΦΠΑ
- Τμήμα 6: 'Επιπλα', συνολικού π/υ € 6.763,00 πλέον ΦΠΑ
- Τμήμα 7: 'Μετεωρολογικός Σταθμός, συνολικού π/υ € 3.410,36 πλέον ΦΠΑ
- Τμήμα 8: 'Όλοκληρωμένο σύστημα διήθησης δειγμάτων', συνολικού π/υ € 1.115,00 πλέον ΦΠΑ
- Τμήμα 9: 'Καταδυτικές φιάλες, συνολικού π/υ € 1.040,00 πλέον ΦΠΑ
- Τμήμα 10: 'Σύστημα ανακυκλωμένου νερού, συνολικού € π/υ 2.100,00 πλέον ΦΠΑ.

Η διακήρυξη είχε ως κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά ανά Τμήμα (ομάδα) ειδών.

Προσφορές υποβάλλονταν είτε για το σύνολο των προκηρυχθέντων τμημάτων είτε για ένα ή περισσότερα τμήματα αλλά για το σύνολο των ειδών κάθε τμήματος.

Η διάρκεια της σύμβασης ορίστηκε σε δώδεκα μήνες (12) από την υπογραφή της σχετικής σύμβασης και την ανάρτησή της στο ΚΗΜΔΗΣ.

Σύμφωνα με τα αναφερόμενα στη Διακήρυξη, η Εγγύηση Συμμετοχής ανέρχεται σε ποσοστό 2% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης χωρίς ΦΠΑ, του κάθε Τμήματος της σύμβασης.

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

Σύμφωνα με το αρ. 2.2.1. της διακήρυξης «1. Δικαίωμα συμμετοχής στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης έχουν φυσικά ή νομικά πρόσωπα και, σε περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων, τα μέλη αυτών, που είναι εγκατεστημένα σε:

α) κράτος-μέλος της Ένωσης,

β) κράτος-μέλος του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου (Ε.Ο.Χ.),

γ) τρίτες χώρες που έχουν υπογράψει και κυρώσει τη ΣΔΣ, στο βαθμό που η υπό ανάθεση δημόσια σύμβαση καλύπτεται από τα Παραρτήματα 1, 2, 4 και 5 και τις γενικές σημειώσεις του σχετικού με την Ένωση Προσαρτήματος Ι της ως άνω Συμφωνίας, καθώς και

δ) σε τρίτες χώρες που δεν εμπίπτουν στην περίπτωση γ' της παρούσας παραγράφου και έχουν συνάψει διμερείς ή πολυμερείς συμφωνίες με την Ένωση σε θέματα διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων».

Περαιτέρω, σύμφωνα με το αρ.2.2.4. της Διακήρυξης σχετικά με την καταλληλότητα για άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας «Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της προμήθειας. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος εγκατάστασής τους ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα ΧΙ του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016. Στην περίπτωση οικονομικών φορέων εγκατεστημένων σε κράτος μέλους του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου (Ε.Ο.Χ) ή σε τρίτες χώρες που προσχωρήσει στη ΣΔΣ, ή σε τρίτες χώρες που δεν εμπίπτουν στην προηγούμενη περίπτωση και έχουν συνάψει διμερείς ή πολυμερείς συμφωνίες με την Ένωση σε θέματα διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε αντίστοιχα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα. Οι

εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο».

Στο αρ. 2.2.9. της διακήρυξης σχετικά με τους κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής «Το ΕΕΕΣ μπορεί να υπογράφεται έως δέκα (10) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών».

2. Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης (αρ. πρωτ. ΕΛΕ_2019_7430/29-05-2019) (ΑΔΑΜ:19PROC005021271 2019-05-29 & ΑΔΑ: 6ΝΑΨ469Β7Λ-3ΥΕ) 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 27-05-2019 και δημοσιεύτηκε στις 28-05-2019. Συνακόλουθα, η περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε σε δύο ημερήσιες εφημερίδες ήτοι στη 'ΔΗΜΟΚΡΑΤΗΣ' (ημερ. Δημ. 29-05-2019), 'Τα ΝΕΑ της ΛΕΣΒΟΥ' (ημερ. Δημ. 31-05-2019), και σε μία εβδομαδιαία εφημερίδα, ήτοι στα 'ΠΟΛΙΤΙΚΑ' (ημερ. Δημ. 02-06-2019). Περαιτέρω, αναρτήθηκε και στην ιστοσελίδα της αναθέτουσας αρχής www.ru.aegean.gr στις 29-05-2019. Η διακήρυξη αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) επίσης στις 29-05-2019 και έλαβε συστημικό αριθμό 74178.

Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών στο ΕΣΗΔΗΣ ορίστηκε η 28-06-2019, ενώ ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών στο σύστημα ορίστηκε η 29-05-2019. Ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών (του υποφακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής – τεχνική προσφορά») ορίστηκε η 05-07-2019.

3. Στις 05-07-2019 έλαβε χώρα η ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών και εν συνεχεία και η αποσφράγιση των έντυπων φακέλων του ηλεκτρονικού διαγωνισμού και η αντιπαραβολή των εγγράφων του ηλεκτρονικού με το φυσικό φάκελο και συντάχθηκε το από 05-07-2019 Α' Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού και Αξιολόγησης Προσφορών.

Σύμφωνα με αυτό και μέχρι τη λήξη της προθεσμίας υποβολής των προσφορών είχαν κατατεθεί εμπρόθεσμα (3) ηλεκτρονικές προσφορές καθώς και οι αντίστοιχοι φυσικοί φάκελοι των εταιρειών με την επωνυμία

-ΕΥΡΥΘΜΟΣ – Δ. ΚΡΑΜΠΟΒΙΤΗΣ & ΣΙΑ ΕΕ για το τμήμα 7

-ΑΤΗΛ Ο.Ε. για το τμήμα 8 και

-UCANDRONE ΙΚΕ για το τμήμα 2.

Η Επιτροπή Διαγωνισμού διαπίστωσε ότι οι παραπάνω (3) προσφορές ήταν πλήρεις ως προς τα δικαιολογητικά συμμετοχής και ότι οι τεχνικές προσφορές καλύπτουν τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης.

Σύμφωνα με το παραπάνω από 05-07-2019 Α' πρακτικό «... η Επιτροπή γνωμοδοτεί και προτείνει α) την έγκριση του πρακτικού, β) την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών των συμμετεχόντων... [ενν. για τα τμήματα 1,7 και 8] και γ) την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης σύμφωνα με το αρ. 32 παρ. 2 περίπτ. α' του ν. 4412/2016 για τα τμήματα 1,3,4,5,6,9 και 10 για τα οποία δεν υποβλήθηκαν προσφορές, ύστερα από τη σύμφωνη γνώμη της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων».

4. Το Ειδικό Επταμελές Όργανο της Επιτροπής Ερευνών και Διαχείρισης του (ΕΛΚΕ) με το υπ' αρ. 70/10-07-2019 Απόσπασμα Πρακτικών του, αποφάσισε μεταξύ άλλων την έγκριση του με αρ. Α/05-07-2019 Πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού και ... β) την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα

με το αρ. 32 παρ. 2 περίπτ. α' για τα Τμήματα 1,3,4,5,6,9,10 για τα οποία δεν υποβλήθηκαν προσφορές, ύστερα από τη σύμφωνη γνώμη της Αρχής.

Κατόπιν των ανωτέρω, ο (ΕΛΚΕ) με το υπ' αρ. πρωτ. ΕΛΕ_2019_11306/19-07-2019 έγγραφο - αίτημά του και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα που υπέβαλε στην Αρχή, 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. 2 περίπτ. α', για τα Τμήματα 1,3,4,5,6,9,10 που αφορούν την προμήθεια εξοπλισμού για την αναβάθμιση των Ακαδημαϊκών Υποδομών της Πανεπιστημιακής Μονάδας Μυτιλήνης συνολικού προϋπολογισμού 21.755,99 € πλέον ΦΠΑ, για τις ανάγκες του Πανεπιστήμιου Αιγαίου. Τα Τμήματα αυτά αναλυτικά είναι τα κάτωθι:

- Τμήμα 1: 'διαδραστικός πίνακας', συνολικού π/υ € 3.400,00 πλέον ΦΠΑ
- Τμήμα 3: 'Λογισμικό, συνολικού π/υ € 427,35 πλέον ΦΠΑ
- Τμήμα 4: 'Ναυτιλιακός εξοπλισμός', συνολικού π/υ € 2.000,00 πλέον ΦΠΑ
- Τμήμα 5: 'Σύστημα Εκπαίδευσης και εξέτασης τυφλών', συνολικού π/υ € 6.025,64 πλέον ΦΠΑ
- Τμήμα 6: 'Επιπλα', συνολικού π/υ € 6.763,00 πλέον ΦΠΑ
- Τμήμα 9: 'Καταδυτικές φιάλες, συνολικού π/υ € 1.040,00 πλέον ΦΠΑ
- Τμήμα 10: 'Σύστημα ανακυκλωμένου νερού, συνολικού π/υ € 2.100,00 πλέον ΦΠΑ.

Σημειώνεται πως στο προαναφερθέν έγγραφο-αίτημά της η αναθέτουσα αρχή βεβαιώνει ότι: *'.....δεν έχουν υποβληθεί Ενστάσεις, Προδικαστικές Προσφυγές ή Ένδικα Μέσα κατά του διαγωνισμού, συμπεριλαμβανομένης της Διακήρυξης.....'*

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 ιδίου 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 ιδίου 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 III 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 ιδίου 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 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. ”.

III. Νομική Εκτίμηση

11. Το υπό εξέταση αίτημα του Ειδικού Λογαριασμού Κονδυλίων Έρευνας (ΕΛΚΕ) του Πανεπιστημίου Αιγαίου, 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 21.755,99 € χωρίς Φ.Π.Α., (Πανεπιστημιακή Μονάδα Μυτιλήνης), σε συνέχεια άγονης διαγωνιστικής διαδικασίας, ενώ παράλληλα εντός του ίδιου έτους διενεργήθηκαν από την αναθέτουσα αρχή οι κάτωθι ανοικτοί διαγωνισμοί:

α) ο με αρ. ΕΣΗΔΗΣ: 65803 (Πανεπιστημιακή Μονάδα Ρόδου), προϋπολογισθείσας αξίας € 68.536,86 άνευ Φ.Π.Α., β) ο με αρ. ΕΣΗΔΗΣ: 65748 (Πανεπιστημιακή Μονάδα Χίου, Σύρου και Λήμνου) προϋπολογισθείσας αξίας 86.595,28 € πλέον ΦΠΑ και γ) ο με αρ. ΕΣΗΔΗΣ 74089 Πανεπιστημιακή Μονάδα Σάμου προϋπολογισθείσας αξίας 53.846,48 € πλέον ΦΠΑ. Η συνολική προϋπολογισθείσα αξία και των τεσσάρων (4) διαγωνισμών είναι 356.758,81 € πλέον ΦΠΑ.

Λαμβανομένου δε υπόψη 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 (βλ. και Αποφάσεις Αρχής Δ91, Δ90/2019 και Δ29, Δ30, Δ31 και Δ32/2019).

12. 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).

13. Στην προκείμενη περίπτωση, ο (ΕΛΚΕ) του Πανεπιστημίου Αιγαίου, επικαλείται ρητά ως νομική βάση θεμελίωσης του αιτήματός του τις διατάξεις που περιλαμβάνονται στο άρθρο 32, παράγραφος 2 περίπτωση 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).

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

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

Ο Ειδικός Λογαριασμός Κονδυλίων Έρευνας (ΕΛΚΕ) του Πανεπιστημίου Αιγαίου με την υπ' αρ. Πρωτ. ΕΛΕ_2019_7917/03-06-2019 (ΑΔΑΜ: 19PROC005044808 2019-06-03) διακήρυξη, διενήργησε επαναληπτικό άνω των ορίων του άρθρου 5 του ν. 4412/2016 διαγωνισμό, για την προμήθεια εξοπλισμού Αναβάθμισης των Ακαδημαϊκών Υποδομών της Πανεπιστημιακής Μονάδας Μυτιλήνης. Η προμήθεια αφορούσε σε δέκα (10) Τμήματα για τα επτά (7) εκ των οποίων δεν κατατέθηκε καμία προσφορά.

Από τα στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου καθώς και τα στοιχεία της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων, ως προς την κατάρτιση των όρων της παραπάνω διακήρυξης, την τήρηση των όρων δημοσιότητας και τη διενέργεια της διαδικασίας του διαγωνισμού με αριθμό συστήματος 74178, δεν διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες.

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

Στο υπ' αρ. πρωτ. Α/05-07-2019 Πρακτικό που συντάχθηκε από την αρμόδια Επιτροπή διαγωνισμού μετά την αποσφράγιση και τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών των υποψηφίων αναδόχων αναφέρεται ρητά ότι «... για τα Τμήματα 1,3,4,5,6,9,10 ... δεν υποβλήθηκαν προσφορές».

Το εν λόγω πρακτικό εγκρίθηκε με το υπ' αρ. 70/10-07-2019 Απόσπασμα Πρακτικών του Ειδικού Επταμελούς οργάνου της Επιτροπής Ερευνών και Διαχείρισης του (ΕΛΚΕ).

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

Στο προσκομισθέν σχέδιο Απόσπασματος Πρακτικών ΕΛΚΕ γίνεται ρητή αναφορά στην προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης «χωρίς να τροποποιηθούν ουσιαστικά οι όροι της με αρ. πρωτ. ΕΛΕ_2019_7429/29-05-2019 (ΑΔΑΜ: 19PROC005021562/2019-05-29) Επαναληπτικής Διακήρυξης Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού άνω

των ορίων (με τίτλο) Προμήθεια Εξοπλισμού Αναβάθμισης Ακαδημαϊκών Υποδομών Πανεπιστημιακής Μονάδας Μυτιλήνης».

15. 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 εξοπλισμού για την αναβάθμιση των Ακαδημαϊκών Υποδομών της Πανεπιστημιακής Μονάδας Μυτιλήνης συνολικού προϋπολογισμού 21.755,99 € πλέον ΦΠΑ, σε συνέχεια άγονου διαγωνισμού άνω των ορίων του άρθρου 5 του ν. 4412/2016.

IV. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

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 Ειδικού Λογαριασμού Κονδυλίων Έρευνας Πανεπιστημίου Αιγαίου, κατ' άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ' υποπερ. (δδ) του ν. 4013/2011, για προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας εξοπλισμού για την αναβάθμιση των Ακαδημαϊκών Υποδομών της Πανεπιστημιακής Μονάδας Μυτιλήνης (Τμήματα 1,3,4,5,6,9,10) συνολικού προϋπολογισμού 21.755,99 € πλέον ΦΠΑ, για τις ανάγκες του Πανεπιστημίου Αιγαίου, σε συνέχεια εν μέρει άγονου άνω των ορίων του άρθρου 5 του Ν. 4412/2016, διαγωνισμού με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτωσης α' της παραγράφου 2 του άρθρου 32 του ν. 4412/2016, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 20 Αυγούστου 2019

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Γεώργιος Καταπόδης