



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ  
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

## **ΓΝΩΜΗ**

**Δ54 ΕΑΔΗΣΥ/2023**

**(του άρθρου 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 4 του ν. 4912/2022)**

## **Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ**

**της παρ. 5 του άρθρου 353 του ν. 4412/2016, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 10 του ν. 4912/2022**

Στην Αθήνα σήμερα, 10 Μαΐου 2023, ημέρα Τετάρτη και ώρα 10.30 π.μ. στα επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κορνά Τράκα γραφεία της, συνήλθε η ως άνω Επιτροπή της **ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΡΧΗΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** (εφεξής και «Αρχή» ή «ΕΑΔΗΣΥ») σε συνεδρίαση, μετά από σχετική πρόσκληση του Προέδρου, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα μέλη.

Τα προσκληθέντα μέλη της Αρχής παρέστησαν κατά τη συνεδρίαση ως εξής:

**Πρόεδρος:** Ανδρονίκη Θεοτοκάτου (μέσω τηλεδιάσκεψης)

**Σύμβουλοι:** Ευαγγελία Κουτούπα (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Δημήτριος Χανής (μέσω τηλεδιάσκεψης)

**Μέλη:** Χρυσάνθη Ζαράρη (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Αδάμ Καραγλάνης

Βασιλική Σκαρτσούνη (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

**Γραμματέας:** Αθανάσιος Λαμπράκης, Π.Ε. Διοικητικών Γραμματέων

**Εισηγήτρια:** Ζωή Μεταξιώτου, Χημικός Μηχανικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια (μέσω τηλεδιάσκεψης) καθώς και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου, Μαριλένα Σιδέρη, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών της Επιτροπής και τη λήψη της απόφασης.

**ΘΕΜΑ:** Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής περί προσφυγής του Ερευνητικού Κέντρου Βιοϊατρικών Επιστημών (Ε.ΚΕ.Β.Ε.) Αλέξανδρος Φλέμιγκ στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση διακήρυξης, βάσει του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας Επιστημονικού Εξοπλισμού και ειδικότερα προμήθειας ενός *Αυτόματου Κυτταρομετρητή* (Τμήμα Α5) και ενός *Ανακινούμενου Υδατόλουτρου* (Τμήμα Α11), συνολικής εκτιμώμενης αξίας τριάντα έξι χιλιάδων εννιακοσίων ευρώ (36.900,00 €) μη περιλαμβανομένου ΦΠΑ 24%, κατόπιν προηγηθέντος ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων, ο οποίος απέβη άγονος ως προς τα ανωτέρω τμήματα.

-----

Με το υπ' αρ. πρωτ. 9880 /18.04.2023 αίτημά του, το οποίο παρελήφθη στις 19.04.2023 (αρ. πρωτ. Εισερχ. Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1908), το Ερευνητικό Κέντρο Βιοϊατρικών Επιστημών (Ε.ΚΕ.Β.Ε.) Αλέξανδρος Φλέμιγκ (εφεξής αναθέτουσα αρχή) αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, κατά το άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, προκειμένου να προσφύγει στη «*διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016*» για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας Επιστημονικού Εξοπλισμού και ειδικότερα ενός *Αυτόματου Κυτταρομετρητή* (Τμήμα Α5) και ενός *Ανακινούμενου Υδατόλουτρου* (Τμήμα Α11), συνολικής εκτιμώμενης αξίας τριάντα έξι χιλιάδων εννιακοσίων ευρώ (36.900,00 €) μη περιλαμβανομένου ΦΠΑ 24%, κατόπιν προηγηθέντος ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων, ο οποίος απέβη άγονος ως προς τα ανωτέρω δύο τμήματα.

## I. Ιστορικό – Πραγματικά περιστατικά

1. Από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι, πριν την υποβολή του υπό κρίση αιτήματος, η αναθέτουσα αρχή διενήργησε ανοικτό διαγωνισμό προμήθειας επιστημονικού εξοπλισμού, **άνω των ορίων**, ο οποίος περιελάμβανε δεκαπέντε (15) επιμέρους τμήματα, δύο (2) εκ των οποίων (**Τμήμα Α5** και **Τμήμα Α11**) απέβησαν **άγονα**, λόγω μη υποβολής προσφορών. Ειδικότερα:
  - 1.1. Με την υπ' αριθμ. πρωτ. 34662/17.03.2021 (ΑΔΑ: 6ΘΖΜ46Μ77Γ-ΤΚΠ) απόφασή του ο Διευθυντής του Ελληνικού Ιδρύματος Έρευνας και Καινοτομίας (ΕΛ.ΙΔ.Ε.Κ.) ενέκρινε τη χορήγηση χρηματοδότησης στο Ε.ΚΕ.Β.Ε. Αλ. Φλέμιγκ, στο πλαίσιο της «*1ης Προκήρυξης ερευνητικών έργων ΕΛ.ΙΔ.Ε.Κ. για μέλη ΔΕΠ και Ερευνητές/τριες και την προμήθεια ερευνητικού εξοπλισμού μεγάλης αξίας*». Η εν λόγω χρηματοδότηση αφορούσε την υλοποίηση του έργου του Ε.ΚΕ.Β.Ε. Αλ. Φλέμιγκ, υπό τον τίτλο "*Understanding the heterogeneity of the tumor microenvironment at the single cell level*", συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 1.000.500,00 € πλέον ΦΠΑ. Με την υπ. αριθ. πρωτ. ΑΑΥ78-2022/28.02.2022 (ΑΔΑ: Ψ8Ι0469ΗΚΚ-ΖΡΠ) απόφαση η Οικονομική Υπηρεσία του Ε.ΚΕ.Β.Ε. Αλ. Φλέμιγκ αποφάσισε τη δέσμευση πίστωσης σε βάρος του προϋπολογισμού εξόδων (Κ.Α.Ε. 57.20.14, οικ. Έτους 2022) του Κέντρου για την εκτέλεση του ανωτέρω ερευνητικού έργου.

Με την από 23.06.2022 απόφαση της 269<sup>ης</sup> συνεδρίασης του Δ.Σ. του Ε.ΚΕ.Β.Ε. Αλ. Φλέμιγκ εγκρίθηκε η συγκρότηση επιτροπής του Διαγωνισμού για τη σύναψη σύμβασης Προμήθειας Ερευνητικού Εξοπλισμού προϋπολογισθείσας αξίας 862.660,00€ πλέον ΦΠΑ στο πλαίσιο του ανωτέρω έργου, εγκρίθηκαν οι τεχνικές προδιαγραφές του εν λόγω εξοπλισμού, καθώς και η διενέργεια του Διαγωνισμού μέσω ΕΣΗΔΗΣ. Η εν λόγω σύμβαση υποδιαιρείται σε 15 Τμήματα.

Η διάρκεια της σύμβασης ορίστηκε σε εκατόν είκοσι (120) ημερολογιακές ημέρες, ενώ για την ανάθεσή της επιλέχθηκε το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής.

**1.2.** Τα έγγραφα της ως άνω διαγωνιστικής διαδικασίας έλαβαν όλες τις απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας. Ειδικότερα:

**Η προκήρυξη** του διαγωνισμού:

- Απεστάλη στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις **14.07.2022 (ΕΕ 2022/S 137-391206)** και δημοσιεύτηκε στις 19.07.2022.
- Αναρτήθηκε στη «ΔΙΑΥΓΕΙΑ»
- Περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στη ημερήσια τοπική εφημερίδα «ΑΘΗΝΑΪΚΑ ΝΕΑ» (15.07.2022)
- Περίληψη της διακήρυξης αναρτήθηκε στον ιστότοπο του Ε.ΚΕ.Β.Ε. Αλ. Φλέμιγκ

**Η Διακήρυξη** δημοσιεύτηκε:

- Το πλήρες τεύχος της διακήρυξης αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ (με ΑΔΑΜ: 22PROC010934419 2022-07-14) στις **14-07-2022**.
- Τα έγγραφα της σχετικής σύμβασης καταχωρήθηκαν στην ηλεκτρονική πλατφόρμα σύναψης δημόσιων συμβάσεων ΕΣΗΔΗΣ υπό τον Συστημικό αριθμό **ΕΣΗΔΗΣ 168589** στις **14.07.2022** και η διαγωνιστική διαδικασία διενεργήθηκε ηλεκτρονικά.

Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η **14.07.2022** και ώρα **12:42** ενώ ως **καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 12.09.2022 και ώρα 15:00**. Η ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών ορίστηκε να πραγματοποιηθεί στις 13.09.2022 και ώρα 11:00.

**1.3.** Στην ενότητα της διακήρυξης, με τίτλο «**Κριτήρια Επιλογής**» και ειδικότερα στην παράγραφο **2.2.4 «Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας**», ορίζεται ότι:

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

Όσον αφορά στην «**Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια**» στην αντίστοιχη παράγραφο **2.2.5** ορίζεται ότι:

*“Οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν*

*α) Γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών, των τριών (3) προηγούμενων του έτους διενέργειας του διαγωνισμού οικονομικών χρήσεων, ίσο με την εκτιμώμενη αξία της παρούσας σύμβασης με ΦΠΑ ή της προμήθειας για το οποίο υποβάλουν προσφορά ή μία (1) βεβαίωση τραπέζης για την χρηματοπιστωτική επάρκεια της επιχείρησης του προσφέροντα, εκδοθείσα κατά το*

τρέχον έτος του διαγωνισμού η οποία θα καλύπτει τον προϋπολογισμό της σύμβασης με Φ.Π.Α.

**Να έχουν εκτελέσει κατά τη διάρκεια των τελευταίων τριών (3) ετών τουλάχιστον τρεις (3) συμβάσεις προμήθειας αντίστοιχου επιστημονικού εξοπλισμού, αξίας κάθε μίας εξ' αυτών κατ' ελάχιστον ίσης με την αξία (άνευ ΦΠΑ) των προκηρυσσόμενων τμημάτων της διακήρυξης για τα οποία συμμετέχουν.**

Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η απαίτηση αυτή μπορεί να καλύπτεται από όλα τα μέλη της ένωσης αθροιστικά.”

Τέλος, στην παράγραφο 2.2.6, με τίτλο «**Τεχνική και Επαγγελματική ικανότητα**», αναφέρεται ότι:

**“ Οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να έχουν εκτελέσει κατά τη διάρκεια των τελευταίων τριών διαχειριστικών ετών μία τουλάχιστον παρόμοια σύμβαση προμήθειας, αξίας ίσης με το 100% του προϋπολογισμού της προμήθειας εξοπλισμού για τον οποίο υποβάλουν προσφορά, που αποδεικνύεται με αντίγραφο παρόμοιας σύμβασης ή βεβαίωση καλής εκτέλεσης εργασιών. Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η απαίτηση αυτή μπορεί να καλύπτεται από όλα τα μέλη της ένωσης αθροιστικά.”**

**1.4.** Στην παράγραφο 2.2.7 «**Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας**» της ίδιας ενότητας αναφέρεται ότι:

**“ Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να διαθέτουν πιστοποιητικά ή ισοδύναμα αυτών ως εξής:**

1. Πιστοποίηση σύμφωνα με το πρότυπο EN ISO 9001:2015 για τη διασφάλιση ποιότητας, την οποία πρέπει να διαθέτει ο κατασκευαστής
2. Πιστοποίηση σύμφωνα με το πρότυπο EN ISO 14001:2015 για την περιβαλλοντική διαχείριση, την οποία πρέπει να διαθέτει ο κατασκευαστής με τα οποία να επιβεβαιώνεται η καταλληλότητα του παρεχόμενου εξοπλισμού.”

**1.5.** Περαιτέρω, στην παράγραφο 2.2.9 της εν λόγω ενότητας, με τίτλο «**Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής**», ορίζεται μεταξύ άλλων ότι:

**B.3.** Για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της παραγράφου 2.2.5 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν

α) Ισολογισμούς των ετών 2018-2020

Εάν ο οικονομικός φορέας, για βάσιμο λόγο, δεν είναι σε θέση να προσκομίσει ισολογισμούς μπορεί να αποδεικνύει την απαιτούμενη χρηματοοικονομική του επάρκεια με οποιοδήποτε άλλο κατάλληλο έγγραφο.

**B.4.** Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν βεβαίωση καλής εκτέλεσης εργασιών ή αντίγραφο μίας τουλάχιστον παρόμοιας σύμβασης προμήθειας αξίας διπλάσιας του προϋπολογισμού της προμήθειας εξοπλισμού για τον οποίο υποβάλουν προσφορά, που έχουν εκτελέσει κατά τη διάρκεια των τελευταίων τριών διαχειριστικών ετών. Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η απαίτηση αυτή μπορεί να καλύπτεται από όλα τα μέλη της ένωσης αθροιστικά.

**B.5.** Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου 2.2.7 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα κάτωθι πιστοποιητικά: EN ISO 9001:2015, EN ISO 14001:2015”

**1.6.** Όσον αφορά στα «Κριτήρια Ανάθεσης» της παραγράφου 2.3 της Διακήρυξης, αναφέρονται μεταξύ άλλων τα εξής:

“ **2.3.1.** Κριτήριο ανάθεσης της Σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής

**2.** Στις **13.09.2022** συνήλθε η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού, προκειμένου να προβεί στη αποσφράγιση των φακέλων των δικαιολογητικών συμμετοχής και στην αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών που υποβλήθηκαν εκ μέρους των υποψήφιων οικονομικών φορέων. Σύμφωνα με το σχετικό Πρακτικό, η Επιτροπή του Διαγωνισμού διαπίστωσε ότι όλοι οι υποψήφιοι φορείς κατέθεσαν εμπρόθεσμα τα απαιτούμενα από τη Διακήρυξη δικαιολογητικά (πλην των 2 Τμημάτων (A5 και A11), για τα οποία δεν υποβλήθηκαν προσφορές). Παράλληλα, από τον έλεγχο του περιεχομένου των τεχνικών προσφορών και τη σχετική βαθμολόγηση προέκυψε ο Πίνακας κατάταξης των υποψηφίων καθώς επίσης και τα Τμήματα για τα οποία δεν υποβλήθηκαν προσφορές. Το ανωτέρω Πρακτικό, συνοδευόμενο από την από 21.10.2022 Εισηγήση του υπευθύνου Προμηθειών περί έγκρισης του εν λόγω πρακτικού, επικυρώθηκε κατά την 276<sup>η</sup> Συνεδρίαση του Δ.Σ. του Ε.ΚΕ.Β.Ε. Αλ. Φλέμιγκ στις **24.10.2022** και ο Πρόεδρος του Δ.Σ. εξουσιοδότησε τον υπεύθυνο του Τμήματος Προμηθειών να συνεχίσει τη διαγωνιστική διαδικασία όσον αφορά τα Τμήματα για τα οποία υποβλήθηκαν προσφορές σύμφωνα με τους όρους της παρ. 3.1.2. της Διακήρυξης.

Κατά της ανωτέρω απόφασης, στις **10.11.2022** ασκήθηκε ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ προδικαστική προσφυγή (ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1578/14.11.2022), με αιτιάσεις σχετικά με τη βαθμολόγηση της τεχνικής προσφοράς του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα για το είδος με στοιχεία Α/Α Α13.

Στις **13/01/2023** συνήλθε η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού, προκειμένου να προβεί στην επανάληψη της αξιολόγησης/βαθμολόγησης των προδιαγραφών 10, 22 και 23 του είδους/τμήματος Α/Α Α13 της τεχνικής προσφοράς του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα σε συμμόρφωση με την **31/2023 απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ**, με την οποία έγινε **εν μέρει δεκτή η ως άνω ασκηθείσα προδικαστική προσφυγή**. Επισημαίνεται στο σημείο αυτό ότι η **ασκηθείσα προδικαστική προσφυγή δεν αφορούσε στα Τμήματα της σύμβασης (Α5 και Α11) τα οποία απέβησαν άγωνα**.

Κατόπιν αυτού η Επιτροπή εξέδωσε τον κατωτέρω τροποποιημένο Πίνακα κατάταξης των υποψηφίων οικονομικών φορέων και συνέταξε το σχετικό Πρακτικό, το οποίο εγκρίθηκε στις **16.01.2023** κατά τη διάρκεια της 281<sup>ης</sup> Συνεδρίασης του Δ.Σ. του Ε.ΚΕ.Β.Ε. Αλέξανδρος Φλέμιγκ.

Στις **30.01.2023** η Επιτροπή του Διαγωνισμού προχώρησε στην αξιολόγηση των Οικονομικών προσφορών των υποψηφίων οικονομικών φορέων, η οποία εγκρίθηκε κατά την 283<sup>η</sup> Συνεδρίαση του Δ.Σ. στις **10.02.2023**. Τέλος, στις **13.03.2023**, κατά τη διάρκεια της 285<sup>ης</sup> Συνεδρίασης του Δ.Σ. του Ε.ΚΕ.Β.Ε. Αλ. Φλέμιγκ, αποφασίστηκε ομόφωνα η Κατακύρωση των συμβάσεων στους αναδόχους.

Σύμφωνα με τον Πίνακα κατάταξης, τέσσερα (4) τμήματα της σύμβασης (τα υπ’ αριθ. Α5, Α7, Α10 και Α11) απέβησαν άγωνα. Ο Επιστημονικός Υπεύθυνος του Έργου υπέβαλε αίτημα

τροποποίησης του Τεχνικού Δελτίου του Έργου προς τον φορέα χρηματοδότησης ΕΛ.ΙΔ.Ε.Κ. (αρ. πρωτ. 9847/09.03.2023), το οποίο εγκρίθηκε, βάσει αυτού δε προτείνεται η εξαίρεση των Τμημάτων Α7 και Α10 από το αντικείμενο της σύμβασης, καθότι η προμήθειά τους, σύμφωνα με την ανωτέρω τροποποίηση, θα καλυφθεί από άλλους πόρους του Ε.ΚΕ.Β.Ε. Αλέξανδρος Φλέμιγκ.

Για τα υπόλοιπα άγωνα Τμήματα Α5 και Α11, τα οποία παρατίθενται στον Πίνακα κατωτέρω, το Δ.Σ. της Αναθέτουσας αρχής:

- i) **Αποφάσισε την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης** χωρίς προηγούμενη δημοσίευση βάσει των διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 2 εδ. α του ν. 4412/16.
- ii) **Αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της ΕΑΔΗΣΥ** για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, κατά τις ανωτέρω διατάξεις.
- iii) **Δηλώνει** ότι η διαγωνιστική διαδικασία θα διεξαχθεί σύμφωνα με το επισυναφθέν στο αίτημά της σχέδιο πρόσκλησης χωρίς ουσιώδεις τροποποιήσεις των όρων της αρχικής διακήρυξης.
- iv) **Βεβαιώνει** με το 24.03.2023 έγγραφό της ότι δεν υποβλήθηκαν άλλες προδικαστικές προσφυγές ή οποιαδήποτε άλλα ένδικα βοηθήματα/μέσα κατά του κύρους του εν λόγω διαγωνισμού, πέραν της προαναφερθείσας (ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1578/14.11.22) προσφυγής για το Τμήμα Α13, το οποίο επιβεβαιώθηκε κατόπιν έρευνας της Αρχής στην ηλεκτρονική πύλη του ΕΣΗΔΗΣ
- v) **Επισυνάπτει Σχέδιο Απόφασης** για προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση.

## II. Νομικό Πλαίσιο

3. Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπεται ότι: *"2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και δημόσιες συμβάσεις 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 αίτημά της.....»*

## III. Νομική Εκτίμηση

4. Το υπό εξέταση αίτημα του Ε.ΚΕ.Β.Ε. ΑΛΕΞΑΝΔΡΟΣ ΦΛΕΜΙΓΚ, το οποίο ανήκει στις Μη Κεντρικές Αναθέτουσες Αρχές (Μη Κ.Α.Α.) κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 3 του ν. 4412/2016, αφορά στη σύναψη σύμβασης προμήθειας μέσω της διαδικασίας της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης, βάσει των διατάξεων της παρ. 2 περ. α' του άρθρου 32 του ίδιου νόμου. Το ποσό της συνολικά εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης του προκηρυχθέντος ανοικτού διαγωνισμού άνω των ορίων (862.660,00 € πλέον ΦΠΑ 24%), μέρος του οποίου αποτελούν τα άγωνα ΤΜΗΜΑΤΑ 5 και 11 (εκτιμώμενης αξίας 36.900 ευρώ), υπερβαίνει το κατώτατο όριο του άρθρου 5 παρ. γ' του ν. 4412/2016 και ως εκ τούτου συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής, για την έκδοση σύμφωνης γνώμης, κατ' άρθρο

347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' ν. 4412/2016, όπως ισχύει.

5. Εν προκειμένω, από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της υπό κρίση υπόθεσης, σχετικά με τη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής της επικαλούμενης διάταξης, προκύπτουν τα εξής:

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

Από τα στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου καθώς και τα στοιχεία της διαδικτυακής πύλης του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων, ως προς την κατάρτιση των όρων της ως άνω διακήρυξης, την τήρηση των όρων δημοσιότητας και τη διενέργεια της διαδικασίας του διαγωνισμού, προκύπτουν τα εξής:

- i. **Όροι Διακήρυξης:** Η ως άνω Διακήρυξη (22PROC10934419 2022-07-14) δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στον σχετικό διαγωνισμό. Επιπλέον, επί των οριζοντίων όρων της διακήρυξης υποβλήθηκε εμπροθέσμως (29.08.2022) μέσω ΕΣΗΔΗΣ αίτημα παροχής διευκρινίσεων εκ μέρους υποψήφιου οικονομικού φορέα. Το ανωτέρω αίτημα απαντήθηκε εμπροθέσμως (06.09.2022) από την αναθέτουσα αρχή μέσω της ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΣ του ΕΣΗΔΗΣ. Το γεγονός αυτό δεν περιόρισε τελικώς τη συμμετοχή στη διαγωνιστική διαδικασία, δεδομένου ότι εμπροθέσμως ζητήθηκαν διευκρινίσεις οι οποίες δόθηκαν επίσης εμπροθέσμως και κατέστησαν εγκαίρως γνωστές σε όλους τους εν δυνάμει ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς.
- ii. **Τήρηση Όρων Δημοσιότητας:** Όπως προκύπτει τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας και το ελάχιστο διάστημα υποβολής των προσφορών (πολύ περισσότερο των απαιτούμενων κατ' ελάχιστον 30 ημερών). Δεν τηρήθηκε η απαιτούμενη αλληλουχία δημοσιεύσεων, καθότι η δημοσιοποίηση των εγγράφων του διαγωνισμού σε εθνικό επίπεδο έγινε ταυτόχρονα με την αποστολή της Προκήρυξης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (14.07.2022) και πριν τη δημοσίευσή της στις 19.07.2022. Πλην, όμως, το γεγονός αυτό δεν κρίνεται ικανό να επηρέασε το άγονο αποτέλεσμα του διαγωνισμού ως προς τα αιτούμενα Τμήματα, με δεδομένο ότι για τα περισσότερα εκ των τμημάτων του διαγωνισμού υποβλήθηκαν προσφορές.

**5.2. Ως προς την προϋπόθεση της μη υποβολής προσφορών ή της υποβολής μη κατάλληλων προσφορών**

Σύμφωνα με το Απόσπασμα του Πρακτικού της 285<sup>ης</sup> Συνεδρίασης του Δ.Σ. του Ε.ΚΕ.Β.Ε. Αλ. Φλέμινγκ της 13.03.2023, επικυρώθηκε το Πρακτικό της αρμόδιας Επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού, βάσει του οποίου αυτή γνωμοδότησε υπέρ της κήρυξης της διαγωνιστικής διαδικασίας ως προς το **Τμήμα 5 «Αυτόματος Κυτταρομετρητής»** και το **Τμήμα 11 «Ανακινούμενο Υδατόλουτρο»** ως άγονης, λόγω μη υποβολής προσφορών. Η μη υποβολή προσφορών για τα ανωτέρω τμήματα προκύπτει επιπλέον από την καταχώρηση των στοιχείων στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, κατόπιν σχετικής έρευνας στην οποία προέβη η Αρχή.

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

Στο προσκομισθέν σχέδιο απόφασης αναφέρεται ότι κατά την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρ. 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, δεν

θα τροποποιηθούν ουσιαστικά οι όροι που τέθηκαν με τη διακήρυξη του προηγμένου ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού.

## ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

Ενόψει των προεκτεθέντων, η Επιτροπή ομόφωνα αποφασίζει :

Την παροχή σύμφωνης γνώμης περί προσφυγής του Ερευνητικού Κέντρου Βιοϊατρικών Επιστημών (Ε.ΚΕ.Β.Ε.) Αλέξανδρος Φλεμινγκ στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης, βάσει του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας Επιστημονικού Εξοπλισμού και ειδικότερα ενός *Αυτόματου Κυτταρομετρητή* (Τμήμα Α5) και ενός *Ανακινούμενου Υδατόλουτρου* (Τμήμα Α11), συνολικής εκτιμώμενης αξίας τριάντα έξι χιλιάδων εννιακοσίων ευρώ (36.900,00 €) μη περιλαμβανομένου ΦΠΑ 24%, κατόπιν προηγμένου ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων, ο οποίος απέβη άγονος ως προς τα ανωτέρω τμήματα, λόγω συνδρομής των οικείων προϋποθέσεων.

Αθήνα 10 Μαΐου 2023

Η Πρόεδρος

Ανδρονίκη Θεοδοκάτου