



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΓΝΩΜΗ

Δ 117/2018

(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 15^η Νοεμβρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαοχτώ (2018) ημέρα Πέμπτη και ώρα 09.30, και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 & Κομνά Τράκα, στην Αθήνα, 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:

Αντιπρόεδρος: Χριστίνα Μπουσουλέγκα (Προεδρεύουσα)

Μέλη: Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης

Δημήτριος Σταθακόπουλος

Μαρία Στυλιανίδου

Ερωφίλη Χριστοβασίλη

Ο Πρόεδρος της Αρχής, κ. Γεώργιος Καταπόδης, απουσίασε κατά την εξέταση του θέματος λόγω δικαιολογημένου κωλύματος οπότε και Προήδρευσε η Αντιπρόεδρος, κ. Χριστίνα Μπουσουλέγκα, ενώ δεν υπήρξε λόγος πρόσκλησης των αναπληρωματικών μελών λόγω εμφανούς απαρτίας του Συμβουλίου.

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

Εισηγητής: Ιωάννης Φουντουκίδης, Οικονομολόγος, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη ο εισηγητής, Ιωάννης Φουντουκίδης (μέσω τηλεδιάσκεψης), ο οποίος αποδεσμεύτηκε πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή της Διοίκησης Αεροπορικής Υποστήριξης στη διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 α. του ν. 4412/2016, για την για την προμήθεια ενός (1) ΚΙΤ Αναβάθμισης Υλικού ΑΗRU από ΑΗ-800 σε LCR-100 (ΚΙΤ Ρ/Ν 215Κ4437C) και ενός (1) τεμαχίου ΑΗRU τύπου LCR-100 (R/N 215Τ53208-2) συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 300.000,00€ προ Φ.Π.Α..

1. Με το υπ' αρ. πρωτ. 831/ΑΔ.4233/σ.1037/14.09.2018 αίτημα της Διοίκησης Αεροπορικής Υποστήριξης (στο εξής Δ.Α.Υ.) του **Γενικού Επιτελείου Αεροπορίας** (στο εξής Γ.Ε.Α.) του Υπουργείου Εθνικής Άμυνας (στο εξής ΥΠ.ΕΘ.Α.) προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή) το οποίο παρελήφθη στις 24.09.2018 (αρ. πρωτ. εισερχ. 4932) ως αυτό συμπληρώθηκε με το υπ' αριθμ. πρωτ. Φ.831/ΑΔ.5113/Σ.1271/01.11.2018 έγγραφό της, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 05.11.2018 (αρ.πρωτ. εισερχ. 5772) η Δ.Α.Υ. αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ(δδ) Ν. 4013/2011, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτωσης α' της παραγράφου 2 του άρθρου 32 του ν.4412/2016, για την προμήθεια ενός (1) ΚΙΤ Αναβάθμισης Υλικού ΑΗΡΥ από ΑΗ-800 σε LCR-100 (ΚΙΤ Ρ/Ν 215Κ4437C) και ενός (1) τεμαχίου ΑΗΡΥ τύπου LCR-100 (R/N 215Τ53208-2) συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 300.000,00€ προ Φ.Π.Α., που αποτελούσαν τμήματα της διακήρυξης του προηγθέντος διαγωνισμού για τα οποία δεν κατατέθηκε καμία προσφορά.

I. Ιστορικό-πραγματικά περιστατικά

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

2.1. Με την υπ' αριθμ Φ.831/ΑΔ.3008/Σ.938/06.11.2017 απόφασή της Δ.Α.Υ. μεταξύ άλλων εγκρίθηκε η: *"2 [...] διενέργεια διαγωνισμού, με ανοικτή διαδικασία, βάσει των άρθρων 27 και 86 του Ν. 4412/16, με ηλεκτρονικό τρόπο μέσω του ΕΣΗΔΗΣ και κατόπιν καταχώρησης στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ), με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής σύμφωνα με τα καθοριζόμενα στους Νόμους, Π.Δ και Αποφάσεις που μνημονεύονται στο προίμιο της παρούσας, για την προμήθεια ενός (1) ΚΙΤ Αναβάθμισης Υλικού ΑΗΡΥ από ΑΗ-800 σε LCR-100 (ΚΙΤ Ρ/Ν 215Κ4437C) και ενός (1) τεμαχίου ΑΗΡΥ Τύπου LCR-100 (Ρ/Ν 215Τ53208-2). 3. Η δαπάνη θέματος συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας τριακοσίων χιλιάδων ευρώ (€300.000,00), συμπεριλαμβανομένων των κρατήσεων υπέρ του Δημοσίου και απαλλασσομένου του ΦΠΑ σύμφωνα με το Ν.2859/00, άρθρο 27, θα χρηματοδοτηθεί από πιστώσεις ΠΥ Εξόδων του ΥΠΕΘΑ/ΓΕΑ του έτους 2018, επί ΚΑΕ 1325 Ε.Φ. 11 -430, βάσει της ΑΑΥ Αρ Πρωτ 11012/6-11 -17/ΔΑΥ/Γ3/2".*

2.2. Ακολούθως, η Δ.Α.Υ. εξέδωσε την υπ' αριθμ. 2/2018 (ΑΔΑΜ: 18PROC002628495 2018-02-06) σχετική διακήρυξη ανοικτού διαγωνισμού. Κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση την τιμή ανά είδος. Οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς μπορούσαν να υποβάλλουν προσφορά για ένα ή περισσότερα από τα δύο (2) τμήματα του διαγωνισμού. Καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 16.09.2018 και ώρα 23:59:59.

2.3. Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης, η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους και στοιχεία της διακηρύξεως του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά (την 05.02.2018) και δημοσιεύθηκε (την 06.02.2018) στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε). Συνακόλουθα, η υπ' αριθμ. πρωτ. ΑΔ.Φ.831/528/06.02.2018 περίληψη της διακήρυξης απεστάλη προς δημοσίευση στις εφημερίδες "ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ", "ΝΑΥΤΕΜΠΟΡΙΚΗ" και "ΕΦΗΜΕΡΙΔΑ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ" και αναρτήθηκε την 06.02.2018 στον ιστότοπο ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: 7ΧΠΚ6-ΣΤΜ). Επιπλέον η περίληψη του διαγωνισμού καθώς και τα συμβατικά τεύχη αυτού αναρτήθηκαν στη δικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ με α/α διαγωνισμού 54040) την 06.02.2018. Ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 01.03.2018 και ώρα 07:00:00 ενώ ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 08.03.2018 και ώρα 15:00:00.

2.4. Με το με ημερομηνία 05.04.2018 Πρακτικό Αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών του διαγωνισμού η αρμόδια Επιτροπή εισηγήθηκε: “Τη ματαίωση των αποτελεσμάτων του Δ.2/18, λόγω μηδενικής προσέλευσης εταιρειών και την εξέταση από την Αναθέτουσα Αρχή για την επανάληψη αυτού με τροποποίηση ή μη των όρων και των τεχνικών Προδιαγραφών ή την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, σύμφωνα με όσα ορίζονται στις παρ. 1α και 5 του Άρθρου 106 του Ν.4412/16”.

2.5. Με την υπ’ αριθμ. πρωτ. Φ.831/ΑΔ.1744/Σ.486/02.05.2018 Απόφαση της Δ.Α.Υ. μεταξύ άλλων εγκρίθηκε: “2. [...] η ματαίωση των αποτελεσμάτων του υπ’ αριθμ. Δ.2/18 διαγωνισμού, βάσει του άρθρου 106 του Ν.4412/16, παρ.1(α) και 5 και η επανάληψη με τους ίδιους όρους και την τεχνική προδιαγραφή ως το Παράρτημα «Α» της απόφασης παρ. κγ ανωτέρω για την προμήθεια υλικών θέματος. 3. Εντελλόμεθα τη διενέργεια επαναληπτικού διαγωνισμού με ανοικτή διαδικασία μέσω ΥΠ/ΠΑ, βάσει των άρθρων 27, 59 και 86 του Ν.4412/16, με σκοπό τη σύναψη σύμβασης προμήθειας, διαιρετής κατά είδος και με δυνατότητα τμηματικών παραδόσεων, με ηλεκτρονικό τρόπο μέσω του ΕΣΗΔΗΣ και κατόπιν καταχώρησης στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ), με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής σύμφωνα με τα καθοριζόμενα στους Νόμους, Π.Δ και Αποφάσεις που μνημονεύονται στο προοίμιο της παρούσας, για την προμήθεια ενός (1) ΚΙΤ Αναβάθμισης Υλικού ΑΗRU από ΑΗ-800 σε LCR-100 (ΚΙΤ Ρ/Ν 215Κ4437C), ποσού 220.000,00 € και ενός (1) τεμαχίου ΑΗRU Τύπου LCR-100 (Ρ/Ν 215Τ53208-2), ποσού 80.000,00 €”.

2.6. Ακολούθως, η Δ.Α.Υ. εξέδωσε την υπ’ αριθμ. 26/2018 (ΑΔΑΜ: 18PROC003179919 2018-05-31) σχετική διακήρυξη ανοικτού διαγωνισμού. Κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση την τιμή ανά είδος. Οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς μπορούσαν να υποβάλλουν προσφορά για ένα ή περισσότερα από τα δύο (2) τμήματα του διαγωνισμού όπως παρουσιάζονται στον Πίνακα 1 που ακολουθεί, ο συνολικός προϋπολογισμός των οποίων ορίστηκε σε 300.000,00€ προ Φ.Π.Α.. Καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 04.07.2018 και ώρα 15:00 μ.μ..

Πίνακας 1

Τμήμα	Προϋπολογισθείσα δαπάνη προ Φ.Π.Α.
α. Κιτ αναβάθμισης υλικού ΑΗRU από ΑΗ – 800 σε LCR – 100	220.000,00 €
β. Υλικό ΑΗRU τύπου LCR – 100	80.000,00 €

Στο άρθρο 5 της διακήρυξης με τίτλο: “Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά” αναφορικά με τα δικαιολογητικά συμμετοχής προβλεπόταν, πέραν της εγγυήσεως συμμετοχής και του ΕΕΕΣ και η προσκόμιση Παραστατικού Εκπροσώπησης. Σύμφωνα με το άρθρο 15 της διακήρυξης, η εγγύηση συμμετοχής ορίστηκε σε ποσό που ανέρχεται στο 2% επί του ενδεικτικού προϋπολογισμού (χωρίς Φ.Π.Α.) του τμήματος που θα κατατεθεί προσφορά, ενώ η εγγύηση καλής εκτέλεσης ορίστηκε σε ποσοστό 5% επί της αξίας της σύμβασης χωρίς Φ.Π.Α.. Πέραν των ανωτέρω εγγυήσεων, στο ίδιο άρθρο προβλεπόταν εγγυητική επιστολή καλής λειτουργίας, το ύψος της οποίας ορίστηκε σε ποσό που ισούται με το 3% επί της καθαρής του συμβατικού αντικειμένου καθώς και εγγυητική επιστολή για τη χορήγηση έντοκης προκαταβολής αναφορικά με την οποία οριζόταν: “Παρέχεται η δυνατότητα χορήγησης έντοκης προκαταβολής στον οικονομικό φορέα μέχρι ποσοστού 50% επί της συνολικής συμβατικής αξίας χωρίς ΦΠΑ, εφόσον τούτο ζητηθεί με την οικονομική προσφορά του, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 72

και 200 του Ν. 4412/16). Όταν, σύμφωνα με τα έγγραφα της σύμβασης, προσκομίζεται και εγγύηση καλής εκτέλεσης, η τελευταία καλύπτει και την παροχή ισόποσης προκαταβολής προς τον ανάδοχο, χωρίς να απαιτείται η κατάθεση εγγύησης προκαταβολής”. Ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών ορίσθηκε η 11.07.2018 και ώρα 11:00 π.μ..

2.7. Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης, η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους και στοιχεία της διακηρύξεως του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά (την 30.05.2018) και δημοσιεύθηκε (την 31.05.2018) στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε). Συνακόλουθα, η υπ’ αριθμ. πρωτ. ΑΔ.Φ.831/2287/Σ.724/31.05.2018 περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στις εφημερίδες “ΝΑΥΤΕΜΠΟΡΙΚΗ” και “ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ” την 02.06.2018, αναρτήθηκε στον ιστότοπο ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: 60Ι96-ΥΘΧ) την 31.05.2018 και απεστάλη την ίδια ημέρα στην Κεντρική Ένωση Επιμελητηρίων και στη Γενική Γραμματεία Βιομηχανίας προς ενημέρωση των μελών τους. Επιπλέον η περίληψη του διαγωνισμού καθώς και τα συμβατικά τεύχη αναρτήθηκαν στη δικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ με α/α διαγωνισμού 60044) την 31.05.2018. Ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 25.06.2018 και ώρα 07:00 π.μ. ενώ ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 04.07.2018 και ώρα 15:00 μ.μ.

2.8. Κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης διαπίστωσε, όπως προκύπτει από το με ημερομηνία 11.07.2018 Πρακτικό Αποσφράγισης Προσφορών, ότι καμία εταιρεία δεν κατέθεσε προσφορά στην υπόψιν διαγωνιστική διαδικασία. Ακολούθως με το με ημερομηνία 23.07.2018 Πρακτικό Αξιολόγησης Δικαιολογητικών Συμμετοχής – Τεχνικών Προσφορών η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης εισηγήθηκε: “Τη ματαίωση των αποτελεσμάτων του Δ.26/18, λόγω μηδενικής προσέλευσης εταιρειών και την εξέταση από την Αναθέτουσα Αρχή της επανάληψης αυτού με τροποποίηση ή μη των όρων και των Τεχνικών Προδιαγραφών, σύμφωνα με όσα ορίζονται στις παρ. 1^α και 5 του άρθρου 106 του Ν. 4412/16”. Τέλος με το με ημερομηνία 21.08.2018 Συμπληρωματικό Πρακτικό Αξιολόγησης Δικαιολογητικών Συμμετοχής – Τεχνικών Προσφορών η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης εισηγήθηκε: “ α. Τη ματαίωση των αποτελεσμάτων του Δ.26/18 λόγω μηδενικής συμμετοχής σύμφωνα με τα καθοριζόμενα στην παρ. 1.α) άρθρου 106 του Ν.4412/16. β. Την εξέταση εναλλακτικά από την Αναθέτουσα Αρχή σύμφωνα με τα καθοριζόμενα στην παρ. 5. Άρθρου 106 του Ν.4412/16: (1) Για την επανάληψη αυτού με τροποποίηση ή μη των όρων και των τεχνικών προδιαγραφών ή (2) την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, καθόσον η επιτροπή γνωμοδοτεί ότι συντρέχουν οι τασσόμενες –υπό του άρθρου 32 του Ν.4412/16- προϋποθέσεις”.

2.9. Με την υπ’ αριθμ. πρωτ. Φ.831/ΑΔ.5111/Σ.1270/01.11.2018 Απόφαση της Δ.Α.Υ. μεταξύ άλλων εγκρίθηκε: “1. Αποδεχόμαστε την ομόφωνη εισήγηση της αρμόδιας επιτροπής της ΥΠ/ΠΑ στο από 21 Αυγ 18 Πρακτικό Αξιολόγησης του Ηλεκτρονικού Επαναληπτικού Ανοικτού Διαγωνισμού 26/18, για τους λόγους που αναφέρονται αναλυτικά σε αυτό. 2. Εγκρίνεται η ματαίωση των αποτελεσμάτων του υπ’ αριθμ. ΔΕ.26/18 διαγωνισμού, λόγω μηδενικής προσέλευσης εταιρειών, σύμφωνα με τα αντιστοίχως καθοριζόμενα στην παρ. 1(α), του άρθρου 106 του Ν.4412/16 3. Η υλοποίηση της προμήθειας θα διενεργηθεί με την έκδοση νεότερης απόφασης προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με το άρθρο 32 παρ. 2.α) του Ν.4412/16, χωρίς δημοσίευση της προκήρυξης, από τον Έχοντα την Οικονομική Εξουσία (ΕΟΕ), με την προϋπόθεση της σύμφωνης γνώμης της ΕΑΑΔΗΣΥ”.

2.10. Η Δ.Α.Υ. με το υπ’ αριθμ. πρωτ. Φ.831/ΑΔ.4233/Σ.1037/14.09.2018 έγγραφό της, βεβαιώνει ότι: “Επί των ανωτέρω και κατά του κύρους, τόσο του διαγωνισμού Δ.2/18 (της διακήρυξης-διενέργειάς του) όσο και του επαναληπτικού διαγωνισμού αυτού ΔΕ.26/18 (της διακήρυξης-διενέργειάς του), δεν υποβλήθηκαν ενστάσεις-προσφυγές και δεν εκκρεμούν ένδικα μέσα” ενώ με το υπ’ αριθμ. πρωτ. Φ.831/ΑΔ.5113/Σ.1271/01.11.2018 έγγραφό της, βεβαιώνει ότι: “Τα προς προμήθεια υλικά της

Διακήρυξης ΔΕ.26/18 δεν αποτελούν ειδικά σχεδιασμένο ή προσαρμοσμένο εξοπλισμό για στρατιωτικούς σκοπούς και ως εκ τούτου εμπίπτουν στην κατηγορία των μη αμυντικών υλικών, με συνέπεια η προμήθεια των υλικών να πραγματοποιείται μέσω της διαδικασίας περί προμηθειών του δημοσίου τομέα ήτοι βάσει των διατάξεων του ν.4412/16 και όχι αυτών του ν.3978/11”.

2.11. Κατόπιν των ανωτέρω, η Δ.Α.Υ. αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., κατ’ άρθρο 32 παρ. 2 περ. α του ν.4412/2016, προσκομίζοντας και το σχετικό Σχέδιο Απόφασης, προκειμένου να αναθέσει την προμήθεια ενός (1) ΚΙΤ Αναβάθμισης Υλικού ΑΗΡΥ από ΑΗ-800 σε LCR-100 (ΚΙΤ Ρ/Ν 215Κ4437C) και ενός (1) τεμαχίου ΑΗΡΥ τύπου LCR-100 (R/N 215Τ53208-2) συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 300.000,00€ προ Φ.Π.Α., έπειτα από τη διενέργεια διαπραγμάτευσης, χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων και των τεχνικών προδιαγραφών του προηγθέντος άγονου διαγωνισμού για τα εν λόγω αιτούμενα είδη.

II. Νομικό πλαίσιο

3. 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 αναθέτουσών 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 [...]».

4. 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”.

5. 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”.

6. 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) 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. 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, 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”.

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 1 του αριθ. 2017/2365 Κανονισμού της Επιτροπής της 18ης Δεκεμβρίου 2017 για την τροποποίηση της οδηγίας 2014/24/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά στα κατώτατα όρια εφαρμογής της κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό, από 01.01.2018 αναπροσαρμόστηκε στις 144.000 και 221.000 ευρώ, αντιστοίχως.

7. Στο άρθρο 15 του ίδιου νόμου προβλέπεται ότι: “ 1. Το παρόν Βιβλίο (άρθρα 3 έως 221) εφαρμόζεται στην ανάθεση δημόσιων συμβάσεων και σε διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται στους τομείς της άμυνας και της ασφάλειας, εξαιρουμένων των κατωτέρω συμβάσεων: α) συμβάσεων που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του μέρους δεύτερου του ν. 3978/2011 (Α’ 137), β) συμβάσεων στις οποίες δεν εφαρμόζεται το μέρος δεύτερο του ν. 3978/2011 (Α’ 137), σύμφωνα με τα άρθρα 17 και 24 του εν λόγω νόμου”.

8. 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”.

9. Το άρθρο 61 του ν. 4412/2016 ορίζει: “1. Για συμβάσεις άνω των ορίων, ως χρόνος έναρξης της ανοικτής διαδικασίας, της κλειστής διαδικασίας, της ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, του ανταγωνιστικού διαλόγου και της σύμπραξης καινοτομίας, νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης σύμβασης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ένωσης ή της προκαταρκτικής προκήρυξης, όταν η τελευταία χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 26. 2. Ως χρόνος έναρξης της διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, νοείται η ημερομηνία αποστολής προς τους οικονομικούς φορείς της πρώτης πρόσκλησης συμμετοχής σε διαπραγμάτευση. 3. Ως χρόνος έναρξης ενός διαγωνισμού μελετών, νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης διαγωνισμού μελετών στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης. 4. Για συμβάσεις κάτω των ορίων αντί των παραγράφων 1 έως 3, εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 120”.

10. Το άρθρο 379 παρ. 1 & 2 του ως άνω νόμου προβλέπει:

“1. Η ισχύς των διατάξεων του παρόντος αρχίζει από τη δημοσίευση του παρόντος, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του. [...]”.

11. Στο ν. 3978/2011 (Α' 137) "Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Υπηρεσιών και Προμηθειών στους τομείς της Άμυνας και της Ασφάλειας - Εναρμόνιση με την Οδηγία 2009/81/ΕΚ - Ρύθμιση θεμάτων του Υπουργείου Εθνικής Άμυνας", ορίζονται τα ακόλουθα:

11.1. Στο άρθρο 108 παρ. 1 προβλέπεται ότι: “1. Όπου στην κείμενη νομοθεσία απαντάται ο όρος «αμυντικό υλικό» νοείται ο «στρατιωτικός εξοπλισμός», σύμφωνα με τον ορισμό του άρθρου 15 περίπτωση 20. [...]”.

11.2. Στο άρθρο 15 παρέχονται οι ακόλουθοι ορισμοί: “[...] (8) «ευαίσθητος εξοπλισμός, ευαίσθητα έργα, ευαίσθητες υπηρεσίες»: εξοπλισμός, έργα και υπηρεσίες για σκοπούς ασφάλειας που αφορούν, απαιτούν ή περιλαμβάνουν διαβαθμισμένες πληροφορίες, [...] (20) «στρατιωτικός εξοπλισμός»: εξοπλισμός, ειδικά σχεδιασμένος ή προσαρμοσμένος για στρατιωτικούς σκοπούς, ο οποίος προορίζεται για χρήση ως όπλο, πυρομαχικό ή πολεμικό υλικό, [...] (24) «σύμβαση υπηρεσιών»: σύμβαση, εκτός από σύμβαση έργου ή προμηθειών, που έχει ως αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών· σύμβαση, η οποία έχει ως αντικείμενο ταυτόχρονα προϊόντα και υπηρεσίες θεωρείται σύμβαση υπηρεσιών, εφόσον η αξία των υπηρεσιών υπερβαίνει την αξία των προϊόντων που περιλαμβάνονται στη σύμβαση· σύμβαση, η οποία έχει ως αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών και περιλαμβάνει δραστηριότητες που αναφέρονται στο τμήμα 45 του CPV που μόνο παρεμπιπτόντως έχουν σχέση με το κύριο αντικείμενο της σύμβασης, θεωρείται σύμβαση υπηρεσιών, [...]”.

11.3. Τέλος, στο άρθρο 16 του ίδιου ως άνω νόμου ορίζεται ότι: “[...] 1. Ο παρών νόμος εφαρμόζεται, με την επιφύλαξη των άρθρων 36, 51, 52, 62 και 346 της ΣΛΕΕ στις συμβάσεις οι οποίες συνάπτονται στους τομείς της άμυνας και της ασφάλειας και οι οποίες έχουν ως αντικείμενο: α) την προμήθεια στρατιωτικού εξοπλισμού, στην έννοια του οποίου περιλαμβάνονται τα μέρη, επί μέρους στοιχεία ή συναρμολογημένα τμήματα, κατασκευαστικά μέρη ή υποσυγκροτήματα, β) την προμήθεια ευαίσθητου εξοπλισμού, στην έννοια του οποίου περιλαμβάνονται τα μέρη, επί μέρους στοιχεία ή συναρμολογημένα τμήματα, κατασκευαστικά μέρη ή υποσυγκροτήματα, γ) έργα, προμήθειες και υπηρεσίες που αφορούν άμεσα το στρατιωτικό εξοπλισμό και τον ευαίσθητο εξοπλισμό για οποιαδήποτε στοιχεία του κύκλου ζωής τους, δ) έργα και υπηρεσίες για ειδικούς στρατιωτικούς σκοπούς ή ευαίσθητα έργα και ευαίσθητες υπηρεσίες [...]”.

III. Νομική Εκτίμηση

12. Το υπό εξέταση αίτημα της Δ.Α.Υ., 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. Περαιτέρω, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 2 (“Πεδίο εφαρμογής-Αρμοδιότητες της Αρχής”) του ν. 4013/2011 ορίζεται ότι: «[...] οι διατάξεις του παρόντος νόμου δεν εφαρμόζονται στις συμβάσεις που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του ν. 3978/2011 (Α' 137), [...]». Από το συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 108, 16 και 15 περ. 20 του ν. 3978/2011 (βλ. ανωτέρω, Νομικό πλαίσιο, υπό 11) προκύπτει ότι για την εφαρμογή αυτού απαιτείται όπως η προμήθεια ή υπηρεσία αφορά σε στρατιωτικό εξοπλισμό, ήτοι «εξοπλισμό, ειδικά σχεδιασμένο ή προσαρμοσμένο για στρατιωτικούς σκοπούς, ο οποίος προορίζεται για χρήση ως όπλο, πυρομαχικά ή πολεμικό υλικό». Δεδομένου ότι στην κρινόμενη υπόθεση το υπό προμήθεια είδος [υλικά που απαιτούνται για την αναβάθμιση αεροσκαφών τύπου CL-415 (γνωστά κοινώς ως Canadair)] δεν αποτελούν ειδικά σχεδιασμένο ή προσαρμοσμένο για στρατιωτικούς σκοπούς εξοπλισμό, καθώς, όπως βεβαιώνει η αναθέτουσα αρχή στο με αρ. πρωτ. Φ.831/ΑΔ.5113/Σ.1271/01.11.2018 έγγραφό της, όπου αναφέρει ότι: “Τα προς προμήθεια υλικά της Διακήρυξης ΔΕ.26/18 δεν αποτελούν ειδικά σχεδιασμένο ή προσαρμοσμένο εξοπλισμό για στρατιωτικούς σκοπούς και ως εκ τούτου εμπίπτουν στην κατηγορία των μη αμυντικών υλικών, με συνέπεια η προμήθεια των υλικών να πραγματοποιείται μέσω της διαδικασίας περί προμηθειών του δημοσίου τομέα ήτοι βάσει των διατάξεων του ν.4412/16 και όχι αυτών του ν.3978/11”, προκύπτει ότι το αντικείμενο της σύμβασης δεν εμπίπτει στην κατηγορία του αμυντικού υλικού σύμφωνα με το άρθρο 15 περ. 20 και το άρθρο 108 παρ. 1 του ν. 3978/2011. Ως εκ τούτου, εν προκειμένω, δεν τυγχάνουν εφαρμογής οι διατάξεις του ν. 3978/2011 και, συνεπώς, το υποβληθέν αίτημα αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, η οποία υπάγεται στις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 2 του ν. 4013/2011.

13. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, προϋπολογισθείσας αξίας 300.000,00€ προ Φ.Π.Α., 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.

14. 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, της 11ης Σεπτεμβρίου 2014, C-19/13, Ministero dell' Interno κατά Fastweb SpA και Telecom Italia SpA, EU:C:2014:2194, σκέψη 49, της 7ης Σεπτεμβρίου 2016, C -549/14, Finn Frogne A/S κατά Rigspolitiet ved Center for Beredskabskommunikation, EU:C:2016:634, σκέψη 35). 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 αναγνωριζόμενων 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, της 27ης Οκτωβρίου 2011, C - 601/10, Επιτροπή κατά Ελληνικής Δημοκρατίας, Συλλ. 2011, I-00163, σκέψη 32).

15. Η εφαρμογή της διάταξης της περίπτωσης α' της παραγράφου 2 του άρθρου του ν.4412/2016 της οποίας γίνεται ρητά επίκληση από την Δ.Α.Υ. και στη βάση της οποίας οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης προϋποθέτει: 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 αίτηση συμμετοχής είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής να μην κρίνεται κατάλληλη και γ) να μην τροποποιούνται ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση. Επιπλέον, προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως.

16. Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

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

Η Δ.Α.Υ. με την υπ' αριθμ. ΔΕ. 26/18 διακήρυξη διενήργησε ανοικτό διαγωνισμό, προϋπολογισμού δαπάνης 300.000,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. για την προμήθεια για την προμήθεια ενός (1) ΚΙΤ Αναβάθμισης Υλικού ΑΗΡΥ από ΑΗ-800 σε LCR-100 (ΚΙΤ P/N 215K4437C) και ενός (1) τεμαχίου ΑΗΡΥ

τύπου LCR-100 (R/N 215T53208-2) ως επανάληψη του διενεργηθέντος άγονου διαγωνισμού με την υπ' αριθμ. Δ.2/18 διακήρυξη. Η εν λόγω διακήρυξη, για την οποία τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας, δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν κάποιον οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει και από το παρατεθέν ιστορικό.

16.2. Ως προς τη μη υποβολή προσφοράς ή τη μη ύπαρξη κατάλληλης προσφοράς:

Με την με υπ' αριθμ. πρωτ. Φ.831/ΑΔ.5111/Σ.1270/01.11.2018 Απόφαση της Δ.Α.Υ. μεταξύ άλλων εγκρίθηκε: *"1. Αποδεχόμαστε την ομόφωνη εισήγηση της αρμόδιας επιτροπής της ΥΠ/ΠΑ στο από 21 Αυγ 18 Πρακτικό Αξιολόγησης του Ηλεκτρονικού Επαναληπτικού Ανοικτού Διαγωνισμού 26/18, για τους λόγους που αναφέρονται αναλυτικά σε αυτό. 2. Εγκρίνεται η ματαίωση των αποτελεσμάτων του υπ' αριθμ. ΔΕ.26/18 διαγωνισμού, λόγω μηδενικής προσέλευσης εταιρειών, σύμφωνα με τα αντιστοίχως καθοριζόμενα στην παρ. 1(α), του άρθρου 106 του Ν.4412/16 3. Η υλοποίηση της προμήθειας θα διενεργηθεί με την έκδοση νεότερης απόφασης προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με το άρθρο 32 παρ. 2.α) του Ν.4412/16, χωρίς δημοσίευση της προκήρυξης, από τον Έχοντα την Οικονομική Εξουσία (ΕΟΕ), με την προϋπόθεση της σύμφωνης γνώμης της ΕΑΑΔΗΣΥ".*

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

Στο προσκομισθέν σχέδιο απόφασης της Δ.Α.Υ., αναφέρεται: *"3. Εντελλόμεθα την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση της Διακήρυξης του υπ' αριθμ. 26/18 Διαγωνισμού, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στις διατάξεις του Άρθρου 32 του Ν.4412/16, βάσει της ομόφωνης Γνωμοδότησης της Επιτροπής της ΥΠ/ΠΑ στο από 21 Αυγ 18 Πρακτικό Αξιολόγησης και της σύμφωνης γνώμης της ΕΑΑΔΗΣΥ, με την ίδια προϋπολογισθείσα αξία και χωρίς τροποποίηση των όρων και των Τεχνικών Προδιαγραφών, με σκοπό τη σύναψη σύμβασης προμήθειας, διαιρετής κατά το είδος και με δυνατότητα τμηματικών παραδόσεων, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής, για την προμήθεια ενός (1) ΚΙΤ Αναβάθμισης Υλικού ΑΗRU ΑΗ-800 σε LCR-100 (ΚΙΤ Ρ/Ν 215Κ4437Ψ), ποσού 220.000,00€ και ενός (1) τεμαχίου ΑΗRU Τύπου LCR-100 (Ρ/Ν 215Τ53208-2) ποσού 80.000,00€".*

17. Τέλος, επισημαίνεται ότι ο περιορισμός του χρονικού διαστήματος της περιόδου οριστικής υποβολής προσφορών, αναλόγως των περιστάσεων, μπορεί να θέτει εμπόδια στη συμμετοχή στη διαγωνιστική διαδικασία και να περιορίζει έτσι τον ανταγωνισμό. Ως εκ τούτου η Αρχή θεωρεί ορθότερο η έναρξη υποβολής προσφορών να ταυτίζεται με την δημοσιοποίηση της διακήρυξης του διαγωνισμού και επομένως να υπάρχει η δυνατότητα υποβολής προσφορών καθ' όλο το διάστημα που διανύεται μεταξύ της ημερομηνίας δημοσιοποίησης της διακήρυξης και της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών.

18. Εν όψει των ανωτέρω εκτεθέντων κρίνεται ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 32 παράγραφος 2, περίπτωση α' του ν. 4412/2016 για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας ενός (1) ΚΙΤ Αναβάθμισης Υλικού ΑΗRU από ΑΗ-800 σε LCR-100 (ΚΙΤ Ρ/Ν 215Κ4437C) και ενός (1) τεμαχίου ΑΗRU τύπου LCR-100 (R/N 215T53208-2) συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης ύψους 300.000,00€ προ Φ.Π.Α.

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 της Διοίκησης Αεροπορικής Υποστήριξης, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, για την προμήθεια ενός (1) ΚΙΤ Αναβάθμισης Υλικού ΑΗΡU από ΑΗ-800 σε LCR-100 (ΚΙΤ Ρ/Ν 215Κ4437C) και ενός (1) τεμαχίου ΑΗΡU τύπου LCR-100 (R/Ν 215Τ53208-2) συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης ύψους 300.000,00€ προ Φ.Π.Α., σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτωσης α΄ της παραγράφου 2 του άρθρου 32 του ν.4412/2016, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 15 Νοεμβρίου 2018

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Η Αντιπρόεδρος

Χριστίνα Μπουσουλέγκα