



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΓΝΩΜΗ

Δ119/2019

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 28^η Νοεμβρίου του έτους δύο χιλιάδες δέκα εννέα (2019) ημέρα Πέμπτη και ώρα 09.30 μ.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
Αντιπρόεδρος:	Αδάμ Καραγλάνης
Μέλη :	Δημήτριος Σταθακόπουλος Ερωφίλη Χριστοβασίλη

Γραμματέας: Αικατερίνη Αλτιπαρμάκη ΔΕ Διοικητικών Γραμματέων

Εισηγητής: Γεώργιος Ταρασίδης, Μηχανικός/Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ

Έκθεση Εισηγητή: Η με αριθ. πρωτ. 6243 /27.11.2019 έκθεση εισηγητή

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν μέσω τηλεδιάσκεψης και ο εισηγητής κ. Ταρασίδης, καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης κ. Αικ. Θεοδωροπούλου, οι οποίοι αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

Ερώτημα: Το αρ. πρωτ. ΤΟ-3812/01.11.2019 (αρ. πρωτ. εισερχ. ΕΑΑΔΗΣΥ 5736/1.11.2019) έγγραφο-αίτημα του Ελληνικού Ανοικτού Πανεπιστημίου μετά του συνημμένου σε αυτό φακέλου.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν.

4013/2011 και τις διατάξεις του άρθρου 32, παρ. 2, περ. β', υποπερ. γγ' του ν. 4412/2016 (για λόγους που σχετίζονται με την προστασία αποκλειστικών δικαιωμάτων), με σκοπό την ανάθεση σύμβασης για τη χορήγηση άδειας από τον Οργανισμό Συλλογικής Διαχείρισης Έργων του Λόγου (στο εξής και «Ο.Σ.Δ.Ε.Λ.») για τη διάθεση τμημάτων έργων του λόγου για τις ανάγκες των φοιτητών του Ελληνικού Ανοικτού Πανεπιστημίου, με διάρκεια από την ημερομηνία υπογραφής της έως 30/09/2020, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 251.424,75€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α..

1. Με το αρ. πρωτ. ΤΟ-3812/01.11.2019 (αρ. πρωτ. εισερχ. ΕΑΑΔΗΣΥ 5736/1.11.2019) έγγραφο-αίτημα του Ελληνικού Ανοικτού Πανεπιστημίου (στο εξής και «ΕΑΠ») προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (στο εξής και «Αρχή») και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, ο ως άνω φορέας αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής κατ' άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ' υποπερ. (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την προσφυγή του σε διαδικασία διαπραγμάτευσης κατ' άρθρο 32, παρ. 2, περ. β', υποπερ. γγ' του ν. 4412/2016 (για λόγους που σχετίζονται με την προστασία αποκλειστικών δικαιωμάτων), με σκοπό την ανάθεση σύμβασης για τη χορήγηση άδειας από τον Οργανισμό Συλλογικής Διαχείρισης Έργων του Λόγου (στο εξής και «Ο.Σ.Δ.Ε.Λ.») για τη διάθεση τμημάτων έργων του λόγου για τις ανάγκες των φοιτητών του Ελληνικού Ανοικτού Πανεπιστημίου, με διάρκεια από την ημερομηνία υπογραφής της έως 30/09/2020, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 251.424,75€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

I. Ιστορικό- πραγματικό πλαίσιο

2. Από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, τα αναφερόμενα στο κρινόμενο αίτημα και στα συνυποβληθέντα έγγραφα και στοιχεία, προκύπτουν τα ακόλουθα:

2.1 Με το αρ. πρωτ. 577/09.10.2019 έγγραφο το Γραφείο Ανάπτυξης Διδακτικού Υλικού του ΕΑΠ εισηγείται προς το οικείο Τμήμα Οικονομικών Υποθέσεων την «προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης με το εδάφιο γγ) της περίπτωσης β) της παραγράφου 2 του άρθρου 32 του Ν. 4412/2016, κατόπιν σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., αναφορικά με την υπογραφή σύμβασης με τον Ο.Σ.Δ.Ε.Λ. για τη χορήγηση άδειας σχετικά με τη διάθεση τμημάτων έργων του λόγου για τις ανάγκες των φοιτητών του Ελληνικού Ανοικτού Πανεπιστημίου» διατυπώνοντας τα εξής: «[...] Τα διατιθέμενα τμήματα έργων (κεφάλαια βιβλίων ή άρθρα) Ελλήνων ή αλλοδαπών δημιουργών αποτελούν αναπόσπαστο τμήμα του διδακτικού υλικού που διανέμεται στους φοιτητές του ΕΑΠ. Για το σκοπό αυτό το Πανεπιστήμιο, σεβόμενο τα δικαιώματα πνευματικής ιδιοκτησίας σύμφωνα με τον Ν. 2121/1993 (ΦΕΚ Α 25/4-3-1993) «Πνευματική ιδιοκτησία, συγγενικά δικαιώματα και πολιτιστικά θέματα», προχώρησε από τα πρώτα χρόνια λειτουργίας του σε σύμβαση με τον ΟΣΔΕΛ, ο οποίος είναι μη κερδοσκοπικός συνεταιρισμός περιορισμένης ευθύνης, η λειτουργία έχει εγκριθεί από το Υπουργείο Πολιτισμού με το ΦΕΚ 1164/Β/30-12-1997 και σύμφωνα με την από 06/08/2019 βεβαίωση του Οργανισμού Πνευματικής Ιδιοκτησίας (επισυνάπτεται), είναι ο μοναδικός οργανισμός συλλογικής διαχείρισης στην Ελλάδα που έχει ως αντικείμενο τη διαχείριση και προστασία ορισμένων εξουσιών του περιουσιακού δικαιώματος των δημιουργών έργων λόγου ή επιστήμης και του συγγενικού δικαιώματος των εκδοτών εντύπων.

Τα τελευταία ακαδημαϊκά έτη, στο πλαίσιο της ανάπτυξης, της βελτίωσης και του εκσυγχρονισμού των Προγραμμάτων Σπουδών, το ΕΑΠ έδωσε ιδιαίτερη έμφαση στην αλλαγή της δομής του προσφερόμενου

διδασκτικού υλικού. Συγκεκριμένα, αύξησε αφενός σε μεγάλο βαθμό τη χρήση ψηφιακού υλικού και αφετέρου υιοθέτησε τη χρησιμοποίηση βιβλιογραφίας από πολλαπλές πηγές. Ειδικότερα, στα νέα Προγράμματα Σπουδών χρησιμοποιείται κατά κύριο λόγο ψηφιακό υλικό, μεγάλο ποσοστό του οποίου αποτελείται από αποσπάσματα ελληνικών αλλά και ξένων εκδόσεων, τα δικαιώματα των οποίων διαχειρίζεται ο ΟΣΔΕΛ. Ενδεικτικά αναφέρουμε ότι κατά τα 3 τελευταία ακαδημαϊκά έτη το σύνολο των αναπαραγόμενων σελίδων και η αντίστοιχη συνολική δαπάνη για αποσπάσματα τρίτων που διαχειρίζεται ο ΟΣΔΕΛ έχουν ως εξής: ακαδημαϊκό έτος 2016-2017 (σύνολο αναπαραγόμενων σελίδων: 2.808.633 και συνολική δαπάνη στα 92.685€ χωρίς ΦΠΑ), ακαδημαϊκό έτος 2017 - 18 (σύνολο αναπαραγόμενων σελίδων: 5.437.520 και συνολική δαπάνη 156.272 € χωρίς ΦΠΑ) και ακαδημαϊκό έτος 2018 - 19 (σύνολο αναπαραγόμενων σελίδων: 6.482.134 και συνολική δαπάνη 181.239 € χωρίς ΦΠΑ).

Στην παρούσα φάση, βάσει των δεδομένων που προκύπτουν από τα εγκεκριμένα πακέτα φοιτητή του ακαδ. έτους 2019-20 (ετήσιες ΘΕ) και του χειμερινού εξαμήνου 2019 καθώς και των εκτιμήσεων για το διδακτικό υλικό των ΘΕ βμηνιαίας διάρκειας του εαρινού εξαμήνου του ακαδημαϊκού έτους 2019-2020 εκτιμάται ότι ο αριθμός των πρωτότυπων αποσπασμάτων θα ανέλθει πέραν των 50.000 σελίδων.

Λαμβάνοντας υπόψη:

α) τις εκτιμήσεις του Ιδρύματος για τον συνολικό αριθμό φοιτητών και δηλώσεων αυτών σε Θεματικές Ενότητες για το ακαδ. έτος 2019-20 και τον προαναφερόμενο αριθμό πρωτότυπων σελίδων αποσπασμάτων (περίπου 50.000 σελίδες), αναμένεται ότι το σύνολο των αναπαραγόμενων σελίδων θα ανέλθει πέραν των 9.500.000, εκ των οποίων εκτιμάται ότι 665.000 σελ. (7% του συνόλου) θα είναι έντυπες και 8.835.000 σελ. (93% του συνόλου) θα είναι ψηφιακές. Επιπροσθέτως συνυπολογίζοντας την έκπτωση που προσφέρει ο ΟΣΔΕΛ, σύμφωνα με το αμοιβολόγιό του (επισυνάπτεται), η εκτιμώμενη συνολική δαπάνη ανέρχεται άνω των 251.424,75 € πλέον ΦΠΑ. [...]».

2.2 Με το αριθμ. 447/22.10.2019 Πρακτικό της, η Διοικούσα Επιτροπή του ΕΑΠ αποφάσισε, κατόπιν της διαβίβασης σε αυτή της ως άνω υπό 2.1 εισήγησης του Γραφείου Ανάπτυξης Διδακτικού Υλικού του ΕΑΠ με το αρ. πρωτ. ΤΟ-3678/18.10.2019 έγγραφο του Τμήματος Οικονομικών Υποθέσεων του ΕΑΠ, την έγκριση της προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην ως άνω εισήγηση.

2.3 Σύμφωνα με τη με αριθμ. 11088/ 97 Υ.Α. (ΦΕΚ Β' 1164/1997) με θέμα: «Χορήγηση έγκρισης λειτουργίας Οργανισμού Συλλογικής Διαχείρισης με την επωνυμία «Οργανισμός Συλλογικής Διαχείρισης και Προστασίας Έργων του Λόγου» και διακριτικό τίτλο «Ο.Σ.Δ.Ε.Λ.», η οποία εκδόθηκε δυνάμει της παρ. 4 του άρθρου 54 του ν. 2123/93 (ΦΕΚ Α' 25), εγκρίθηκε η λειτουργία «του Οργανισμού Συλλογικής Διαχείρισης με την επωνυμία «Οργανισμός Συλλογικής Διαχείρισης και Προστασίας Έργων του Λόγου ΣΥΝ.ΠΕ.», όσον αφορά τη διαχείριση και προστασία ορισμένων εξουσιών του περιουσιακού δικαιώματος των δημιουργών έργων του λόγου ή επιστήμης και του συγγενικού δικαιώματος των εκδοτών εντύπων. Στην ως άνω απόφαση ορίζεται ότι η έγκριση λειτουργίας αφορά τη διαχείριση και προστασία των εξουσιών εκμίσθωσης και δημόσιου δανεισμού του περιουσιακού δικαιώματος των δημιουργών έργων λόγου ή επιστήμης (άρθρα 3 παρ. 1 δ και 33 παρ. 4 του ν. 2123/1993), του δικαιώματος εύλογης αμοιβής (άρθρο 18 του ν. 2121/1993, όπως έχει μεταγενέστερα τροποποιηθεί), καθώς και του συγγενικού δικαιώματος εκδοτών εντύπων (άρθρο 51 του ν. 2121/1993).

2.4 Ο Ο.Σ.Δ.Ε.Λ., σύμφωνα με το αναρτημένο στην ιστοσελίδα του καταστατικό και συγκεκριμένα με τα άρθρα 1 και 2 του καταστατικού του (<https://www.osdel.gr/uploads/files/katastatiko-20190222.pdf>) είναι μη κερδοσκοπικός συνεταιρισμός περιορισμένης ευθύνης, με σκοπό τη «*διαχείριση και προστασία των πνευματικών και συγγενικών προς τα πνευματικά δικαιώματα των δημιουργών έργων του λόγου ή επιστήμης και των δικαιοδόχων τους καθώς και των εκδοτών έργων του λόγου ή επιστήμης ή εικαστικών και φωτογραφικών έργων και των δικαιοδόχων τους, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Ν. 2121/93*» και σύμφωνα με την με αριθμ. πρωτ. 38591/06.08.2019 προσκομισθείσα βεβαίωση του Οργανισμού Πνευματικής Ιδιοκτησίας «*είναι ο μοναδικός οργανισμός συλλογικής διαχείρισης στην Ελλάδα που έχει ως αντικείμενο τη διαχείριση έργων του λόγου.*».

Στα ενδεικτικώς αναφερόμενα δικαιώματα που διαχειρίζεται ο Οργανισμός περιλαμβάνεται μεταξύ άλλων «*το δικαίωμα εύλογης αμοιβής για την αναπαραγωγή έργων του λόγου για ιδιωτική χρήση με φωτοτυπικά μηχανήματα, με ηλεκτρονικούς υπολογιστές με συσκευές εγγραφής ήχου ή ήχου και εικόνας ή με υλικούς φορείς ήχου ή ήχου και εικόνας ή με άλλα σχετικά τεχνικά ή ηλεκτρονικά μέσα*» και σύμφωνα με την από 06.08.2019 προσκομισθείσα βεβαίωση του Οργανισμού Πνευματικής Ιδιοκτησίας «*είναι ο μοναδικός οργανισμός συλλογικής διαχείρισης στην Ελλάδα που έχει ως αντικείμενο τη διαχείριση και προστασία ορισμένων εξουσιών του περιουσιακού δικαιώματος των δημιουργών έργων λόγου ή επιστήμης και του συγγενικού δικαιώματος των εκδοτών εντύπων.*».

2.5 Σύμφωνα με το άρθρο 1 του προσκομισθέντος σχεδίου σύμβασης («*Χορήγηση ειδικής μη αποκλειστικής Αδείας*») προβλέπεται ότι:

«1.1 Ο Οργανισμός δια του παρόντος χορηγεί στο Ε.Α.Π. τις ακόλουθες ειδικές άδειες και δικαιώματα, οι οποίες υπόκεινται στους όρους και τις διατάξεις της παρούσας σύμβασης.

1.2 Συγκεκριμένα, χορηγεί την μη αποκλειστική άδεια για την αναπαραγωγή με φωτοτυπίες, τμημάτων έργων του λόγου, ή συντόμων έργων του λόγου (κεφάλαια βιβλίων ή άρθρα) Ελλήνων ή αλλοδαπών δημιουργών, από ελληνικά ή ξένα βιβλία, τις οποίες φωτοτυπίες, το Ε.Α.Π. θα διανέμει στους φοιτητές του και το διδακτικό προσωπικό. Ρητά συμφωνείται ότι η υλοποίηση των ως άνω μορφών αναπαραγωγής δύναται να ανατίθεται από το Ε.Α.Π. σε τρίτους, ενεργούντες για λογαριασμό του. Το Ε.Α.Π. στην τελευταία αυτή περίπτωση ευθύνεται εις από κοινού και εις ολόκληρον με τους τρίτους, ως προς την υποχρέωση της πιστής τήρησης των όρων της παρούσας.

1.3 Επίσης, ο Οργανισμός δια του παρόντος χορηγεί στο Ε.Α.Π. την μη αποκλειστική άδεια για ψηφιοποίηση, αποθήκευση και προβολή μέσω κλειστού ηλεκτρονικού δικτύου προς όλους τους εγγεγραμμένους φοιτητές του και το διδακτικό προσωπικό, με χρήση προσωπικού κωδικού, ως και για εκτύπωση τμημάτων έργων του λόγου/επιστήμης, ή συντόμων έργων του λόγου/επιστήμης (άρθρα) Ελλήνων ή αλλοδαπών δημιουργών, από Ελληνικά ή ξένα βιβλία. Εξυπακούεται ότι, υπό τους αυτούς όρους και προϋποθέσεις, επιτρέπεται στο Ε.Α.Π. να μετατρέπει το εκάστοτε ως άνω αναπαραγόμενο έργο και σε μορφή κατάλληλη προς χρήση και μελέτη από φοιτητές του Ιδρύματος με προβλήματα όρασης, ακοής και δυσλεξίας.

1.4 Ρητά απαγορεύεται η μεταφορά και αποθήκευση του συμφωνημένου με το παρόν περιεχομένου σε άλλο δίκτυο από αυτό για το οποίο χορηγείται με το παρόν η άδεια αναπαραγωγής. Επιτρέπεται η καταφόρτωση σε συσκευές που χρησιμοποιούν οι ίδιοι οι φοιτητές και το διδακτικό προσωπικό, καθώς

και η εκτύπωση του υλικού για ιδιωτική χρήση από αυτούς, με την προϋπόθεση ότι στα σχετικά αρχικά αρχεία, που θα αποθηκευθούν, θα υπάρχει υδατογράφημα (αράχνη). Το Ε.Α.Π. υποχρεούται να επισημαίνει στους φοιτητές του, ως και στα τυχόν μέλη ΔΕΠ και ΣΕΠ, που κάνουν χρήση τούτων στο πλαίσιο του εκπαιδευτικού τους έργου, ότι τα κείμενα που διανέμονται ηλεκτρονικά, υπόκεινται σε πνευματικά δικαιώματα και δεν επιτρέπεται η διανομή τους σε οιονδήποτε τρίτο.

1.5 Η χορηγούμενη με το παρόν άδεια καλύπτει τα έργα και εκδότες, τα δικαιώματα των οποίων διαχειρίζεται ο ΟΣΔΕΛ. Ο Οργανισμός οφείλει να παραδίδει στο Ε.Α.Π. κατάλογο των εκάστοτε εκπροσωπούμενων δικαιούχων τουλάχιστον μία (1) φορά ετησίως και συγκεκριμένα μέχρι το τέλος Ιανουαρίου κάθε ημερολογιακού έτους. Συμφωνείται επίσης ότι ο Οργανισμός υποχρεούται να γνωστοποιεί πάραυτα στο Ε.Α.Π. την εκάστοτε λύση των συμβάσεων ανάθεσης με δικαιούχους, ή την τυχόν σύναψη νέων συμβάσεων ανάθεσης και να αποστέλλει υπογεγραμμένο τον καθ' οιονδήποτε τρόπο τροποποιημένο εν ισχύ κατάλογο.»

2.6 Κατόπιν των ανωτέρω, το Ελληνικό Ανοικτό Πανεπιστήμιο αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., προσκομίζοντας το σχετικό Σχέδιο Απόφασης να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης για την ανάθεση σύμβασης για τη χορήγηση άδειας από τον Οργανισμό Συλλογικής Διαχείρισης Έργων του Λόγου (Ο.Σ.Δ.Ε.Λ.) για τη διάθεση τμημάτων έργων του λόγου για τις ανάγκες των φοιτητών του Ελληνικού Ανοικτού Πανεπιστημίου, με διάρκεια από την ημερομηνία υπογραφής της έως 30/09/2020, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 251.424,75€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 32 παρ. 2 περ. β' υποπερ. γγ' του ν. 4412/2016 (για λόγους σχετικούς με την προστασία αποκλειστικών δικαιωμάτων).

2.7 Επισημαίνεται ότι επί προηγούμενων, ομοίου περιεχομένου, αιτημάτων του φορέα έχουν εκδοθεί η αριθμ. 107/2017 Απόφαση της Αρχής και η Δ137/2018 Γνώμη της Αρχής, οι οποίες, ληφθείσες κατά πλειοψηφία, παρείχαν τη σύμφωνη γνώμη της Αρχής για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β', υποπερ. γγ' του ν. 4412/2016 για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο τη χορήγηση άδειας από τον ΟΣΔΕΛ για τη διάθεση τμημάτων έργων του λόγου για τις ανάγκες των φοιτητών του ΕΑΠ, με διάρκεια από 1.10.2017 έως και 30.9.2018, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 349.999,98€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και από 1.10.2018 έως και 30.9.2019, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 251.424,75€ € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, αντίστοιχα.

II. Νομικό πλαίσιο

3. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν.4013/2011, όπως ισχύει, 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 [...].»

4. Η διάταξη του άρθρου 1 παρ. 2 του ν.4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» ορίζει ότι:

«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), β) για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου ΙΙ (άρθρα 2 και 222 έως 338) [...].»

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

«1. Για τους σκοπούς του παρόντος εφαρμόζονται οι ακόλουθοι ορισμοί:

1) α) ως «αναθέτουσες αρχές» νοούνται το κράτος, οι αρχές τοπικής αυτοδιοίκησης, οι οργανισμοί δημοσίου δικαίου ή οι ενώσεις μιας ή περισσότερων από αυτές τις αρχές ή ενός ή περισσότερων από αυτούς τους οργανισμούς δημοσίου δικαίου και οι αναθέτουσες αρχές κατά την έννοια του άρθρου 223 [...],

4) ως «οργανισμοί δημοσίου δικαίου» νοούνται οι οργανισμοί που έχουν όλα τα ακόλουθα χαρακτηριστικά: α) έχουν συσταθεί για το συγκεκριμένο σκοπό της κάλυψης αναγκών γενικού συμφέροντος, που δεν έχουν βιομηχανικό ή εμπορικό χαρακτήρα, β) έχουν νομική προσωπικότητα και γ) χρηματοδοτούνται, κατά το μεγαλύτερο μέρος, από τις κρατικές αρχές, τις αρχές τοπικής αυτοδιοίκησης ή άλλους οργανισμούς δημοσίου δικαίου ή η διαχείριση των οποίων υπόκειται σε έλεγχο ασκούμενο από τους οργανισμούς αυτούς ή έχουν διοικητικό, διευθυντικό ή εποπτικό συμβούλιο, του οποίου περισσότερο από το ήμισυ των μελών διορίζεται από τις κρατικές αρχές, τις αρχές τοπικής αυτοδιοίκησης ή από άλλους οργανισμούς δημοσίου δικαίου,

5) ως «δημόσιες συμβάσεις» και ως «συμβάσεις έργων, υπηρεσιών και προμηθειών» νοούνται οι συμβάσεις εξ επαχθούς αιτίας οι οποίες συνάπτονται γραπτώς μεταξύ ενός ή περισσότερων οικονομικών φορέων και μιας ή ενός ή περισσότερων αναθετουσών αρχών/ αναθετόντων φορέων, αντίστοιχα, και έχουν ως αντικείμενο την εκτέλεση έργων, την προμήθεια αγαθών ή την παροχή υπηρεσιών, [...]

9) ως «δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών» και ως «συμβάσεις υπηρεσιών» νοούνται οι συμβάσεις που έχουν ως αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών, πλην των αναφερομένων στην περίπτωση 6.»

6. Η διάταξη του άρθρου 5 “Κατώτατα όρια (άρθρο 4 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και Κανονισμός (ΕΕ) 2015/2170)” του ν. 4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» ορίζει:

“Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα: (...) β) 135.000 € 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 € 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 Κανονισμού (ΕΕ) 2017/2365 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 τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, τα ως άνω ποσά αναπροσαρμόστηκαν στις 144.000,00 και 221.000,00 ευρώ αντίστοιχα.

7. Το άρθρο 6 παρ. 1, 3 και 4 του ίδιου νόμου ορίζει τα παρακάτω:

“1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαίρεσως 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.

4. Η εκτιμώμενη αξία ισχύει τη στιγμή της αποστολής της προκήρυξης διαγωνισμού ή , στις περιπτώσεις όπου δεν προβλέπεται προκήρυξη διαγωνισμού, τη στιγμή που η αναθέτουσα αρχή εκκινεί τη διαδικασία σύναψης σύμβασης, για παράδειγμα ερχόμενη σε επαφή με οικονομικούς φορείς για τους σκοπούς της σύναψης της σύμβασης, όπου ενδείκνυται κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στο άρθρο 61.»

8. Περαιτέρω το άρθρο 32 παρ. 2 περ. β' του ως άνω νόμου, ορίζει ότι:

«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) [...] β) εάν τα έργα, τα αγαθά ή οι υπηρεσίες μπορούν να παρασχεθούν μόνον από έναν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα για οποιονδήποτε από τους κατωτέρω λόγους: αα) στόχος της σύμβασης είναι η δημιουργία ή απόκτηση μοναδικού έργου τέχνης ή καλλιτεχνικής εκδήλωσης,

ββ) απουσία ανταγωνισμού για τεχνικούς λόγους,

γγ) προστασία αποκλειστικών δικαιωμάτων, συμπεριλαμβανομένων των δικαιωμάτων διανοητικής ιδιοκτησίας.

Οι εξαιρέσεις που ορίζονται στις υποπεριπτώσεις ββ' και γγ' εφαρμόζονται μόνο εάν δεν υπάρχει εύλογη εναλλακτική λύση ή υποκατάστατο και η απουσία ανταγωνισμού δεν είναι αποτέλεσμα τεχνητού περιορισμού των παραμέτρων της σύμβασης»

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. Η πρόσκληση του προηγούμενου εδαφίου δεν απαιτείται να αναρτηθεί στο ΚΗΜΔΗΣ.

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. Τα άρθρα 376 παρ. 1 & 2 και 379 παρ. 1 του ως άνω νόμου προβλέπουν:

Άρθρο 376 παρ. 1 & 2:

«1. Οι διατάξεις του παρόντος νόμου εφαρμόζονται σε όλες τις δημόσιες συμβάσεις, καθώς και σε όλους τους διαγωνισμούς μελετών που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου I (άρθρα 3 έως 221), καθώς και σε όλες τις συμβάσεις και τους διαγωνισμούς μελετών που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου II (άρθρα 222 έως 338), και η έναρξη της διαδικασίας σύναψης των οποίων, σύμφωνα με τα άρθρα 61, 120 290, και 330 αντίστοιχα, λαμβάνει χώρα μετά την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου.

2. Διαδικασίες σύναψης συμβάσεων της παραγράφου 1, οι οποίες έχουν ξεκινήσει πριν από την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου, συνεχίζονται και ολοκληρώνονται, σύμφωνα με το καθεστώς που ίσχυε κατά το χρόνο έναρξής τους, με την επιφύλαξη της παρ. 8 του άρθρου 379. Κατ' εξαίρεση, η υποχρέωση καταχώρησης στοιχείων στο ΚΗΜΔΗΣ, σύμφωνα με το άρθρο 38 ισχύει από την έναρξη ισχύος του παρόντος, κατά την παράγραφο 1 του άρθρου 379, και για τις συμβάσεις των οποίων η διαδικασία ανάθεσης έχει εκκινήσει πριν από την έναρξη ισχύος αυτού. Συμβάσεις της παρ. 1, οι οποίες έχουν συναφθεί πριν την ημερομηνία έναρξης ισχύος του παρόντος, εκτελούνται, σύμφωνα με το καθεστώς που ίσχυε κατά το χρόνο της σύναψής τους. Κατ' εξαίρεση, η υποχρέωση καταχώρησης στοιχείων στο ΚΗΜΔΗΣ, σύμφωνα με το άρθρο 38, ισχύει από την έναρξη ισχύος του παρόντος κατά την παράγραφο 1 του άρθρου 379 και για τις συμβάσεις που έχουν συναφθεί πριν από την έναρξη ισχύος αυτού.»

Άρθρο 379 παρ. 1:

« 1. Η ισχύς των διατάξεων του παρόντος νόμου αρχίζει από τη δημοσίευση του στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του.»

11. Σύμφωνα με την παράγραφο 1 του άρθρου 18 (Αναπαραγωγή για ιδιωτική χρήση) του ν. 2121/1993 «Πνευματική ιδιοκτησία, συγγενικά δικαιώματα και πολιτιστικά θέματα» (ΦΕΚ Α 25/4-3-1993) ορίζεται ότι:

«1. Με την επιφύλαξη των επόμενων παραγράφων επιτρέπεται, χωρίς την άδεια του δημιουργού και χωρίς αμοιβή, η αναπαραγωγή ενός έργου που έχει νομίμως δημοσιευθεί, εφόσον η αναπαραγωγή γίνεται για ιδιωτική χρήση εκείνου που την κάνει. Δεν αποτελεί ιδιωτική χρήση, η χρήση στο πλαίσιο μιας επιχείρησης ή μιας υπηρεσίας ή ενός οργανισμού.»

12. Σύμφωνα με το άρθρο 3 του Ν. 4481/ 2017 (ΦΕΚ Α΄ 100) περί συλλογικής διαχείρισης δικαιωμάτων πνευματικής ιδιοκτησίας και συγγενικών δικαιωμάτων: «Για τους σκοπούς των άρθρων 1 έως 54 εφαρμόζονται οι ακόλουθοι ορισμοί:

α. Ως «οργανισμός συλλογικής διαχείρισης» νοείται κάθε οργανισμός που εξουσιοδοτείται από το νόμο ή μέσω μεταβίβασης, άδειας ή οποιασδήποτε άλλης συμβατικής συμφωνίας, για τη διαχείριση δικαιωμάτων πνευματικής ιδιοκτησίας ή συγγενικών δικαιωμάτων εξ ονόματος περισσότερων του ενός δικαιούχων, για το συλλογικό όφελος αυτών, ως αποκλειστικό ή κύριο σκοπό του, και ο οποίος πληροί ένα από ή αμφότερα τα ακόλουθα κριτήρια: αα) ανήκει στα μέλη του ή ελέγχεται από αυτά, ββ) έχει οργανωθεί σε μη κερδοσκοπική βάση. β. [...]

δ. Ως «δικαιούχος» νοείται οποιοδήποτε πρόσωπο ή οντότητα, εκτός από οργανισμό συλλογικής διαχείρισης, που κατέχει δικαίωμα πνευματικής ιδιοκτησίας ή συγγενικό δικαίωμα ή το οποίο, δυνάμει συμφωνίας για την εκμετάλλευση των δικαιωμάτων ή εκ του νόμου, δικαιούται μερίδιο των εσόδων που προκύπτουν από τα δικαιώματα.

ε. Ως «μέλος» νοείται δικαιούχος ή οντότητα που εκπροσωπεί τους δικαιούχους, συμπεριλαμβανομένων άλλων οργανισμών συλλογικής διαχείρισης και ενώσεων δικαιούχων, ο οποίος πληροί τους όρους του οργανισμού συλλογικής διαχείρισης για την εισδοχή και εγγραφή μέλους και γίνεται δεκτός από αυτόν. στ. [...]

ιγ. Ως «χρήστης» νοείται κάθε πρόσωπο ή οντότητα που εκτελεί πράξεις που υπόκεινται στην άδεια των δικαιούχων, στην αμοιβή των δικαιούχων ή στην καταβολή αποζημίωσης στους δικαιούχους και το οποίο δεν ενεργεί υπό την ιδιότητα του καταναλωτή. ιδ[....]

ιζ. Ως «ΟΠΙ» νοείται ο Οργανισμός Πνευματικής Ιδιοκτησίας, ο οποίος είναι ο αρμόδιος φορέας για ζητήματα πνευματικής ιδιοκτησίας και συγγενικών δικαιωμάτων στην Ελλάδα. Επίσης, ο ΟΠΙ αποτελεί την αρμόδια αρχή γνωστοποίησης των πληροφοριών των άρθρων 36, 37, 38 και 41 της Οδηγίας, σύμφωνα με τις ειδικότερες διατάξεις του παρόντος νόμου.»

13. Σύμφωνα δε με το άρθρο 6 του ως άνω νόμου περί των αρμοδιοτήτων ορίζεται ότι:

«1. Οι οργανισμοί συλλογικής διαχείρισης έχουν ενδεικτικά τις παρακάτω αρμοδιότητες, καθώς και κάθε άλλη αρμοδιότητα που συνάδει με τη φύση και το σκοπό ενός οργανισμού συλλογικής διαχείρισης της περίπτωσης α του άρθρου 3, εφόσον όμως περιλαμβάνονται στην άδεια λειτουργίας του Υπουργού Πολιτισμού και Αθλητισμού και προβλέπονται στο καταστατικό τους:

α) διαχειρίζονται το περιουσιακό δικαίωμα, τις εξουσίες που απορρέουν από αυτό, κατηγορίες εξουσιών ή είδη έργων ή αντικείμενα προστασίας για τις επικράτειες της επιλογής των δικαιούχων,

β) καταρτίζουν συμβάσεις με τους χρήστες για τους όρους εκμετάλλευσης των έργων καθώς και για την οφειλόμενη, ποσοστιαία ή/και εύλογη, αμοιβή,

γ) εξασφαλίζουν στους δικαιούχους ποσοστιαία αμοιβή κατά τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 32 του ν. 2121/1993,

δ) εισπράττουν τις αμοιβές που προβλέπονται στον παρόντα νόμο και στο ν. 2121/1993 και διανέμουν τα εισπραττόμενα ποσά μεταξύ των δικαιούχων, ε) [...]»

14. Σύμφωνα με το άρθρο 19 (Διανομή των ποσών που οφείλονται στους δικαιούχους) του Ν. 4481/2017 ορίζεται μεταξύ άλλων ότι: « 1. Η διανομή στους δικαιούχους λαμβάνει χώρα κατ' αναλογία, όσο αυτό είναι δυνατόν, προς την πραγματική χρήση των έργων τους. 2. Με την επιφύλαξη της παραγράφου 2 του άρθρου 21 και του άρθρου 37, οι οργανισμοί συλλογικής διαχείρισης, διανέμουν και καταβάλλουν τα ποσά που οφείλονται στους δικαιούχους τακτικά, επιμελώς, με ακρίβεια και σύμφωνα με τον κανονισμό διανομής. Κάθε οργανισμός συλλογικής διαχείρισης ή τα μέλη του, που είναι οντότητες που εκπροσωπούν δικαιούχους, διανέμουν και καταβάλλουν τα ποσά αυτά στους δικαιούχους το συντομότερο δυνατόν και το αργότερο εννέα (9) μήνες από το τέλος του φορολογικού έτους, εντός του οποίου εισπράχθηκαν τα έσοδα από τα δικαιώματα, εκτός εάν αντικειμενικοί λόγοι, που σχετίζονται ιδίως με την υποβολή αναφορών εκ μέρους των χρηστών, τον προσδιορισμό των δικαιωμάτων, την ταυτοποίηση των δικαιούχων ή την αντιστοίχιση των πληροφοριών για έργα και άλλα αντικείμενα προστασίας με τους δικαιούχους, δεν επιτρέπουν στον οργανισμό συλλογικής διαχείρισης - ή κατά περίπτωση στα μέλη του -, να τηρήσουν την προθεσμία αυτή. 3.[...]»

15. Σύμφωνα με την παρ. 1 και 4 του άρθρου 22 (Άδειες χρήσης, καθορισμός ύψους αμοιβής και εύλογης αμοιβής) του Ν. 4481/2017 ορίζεται ότι:

«1. Οι οργανισμοί συλλογικής διαχείρισης και οι χρήστες διεξάγουν διαπραγματεύσεις για τη χορήγηση αδειών χρήσης των δικαιωμάτων με καλή πίστη και στο πλαίσιο αυτό ανταλλάσσουν κάθε αναγκαία πληροφορία» και

«4. Για τη χορήγηση άδειας οι χρήστες υποβάλλουν σχετικό αίτημα στον οργανισμό συλλογικής διαχείρισης, αναφέροντας μεταξύ άλλων τις πληροφορίες που είναι απαραίτητες για τον σκοπό αυτόν. Μετά τη λήψη όλων των σχετικών πληροφοριών ο οργανισμός συλλογικής διαχείρισης, χωρίς αδικαιολόγητη καθυστέρηση, χορηγεί την άδεια, εκτός εάν συντρέχει λόγος άρνησης, τον οποίο γνωστοποιεί με ειδική αιτιολογία εγγράφως στον χρήστη και κοινοποιεί στον ΟΠΙ.»

16. Περαιτέρω σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 23 (Αμοιβολόγιο) του Ν. 4481/2017 ορίζεται ότι: «2. Οι οργανισμοί συλλογικής διαχείρισης με απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου, καταρτίζουν κατάλογο με τις αμοιβές που απαιτούν από τους χρήστες (αμοιβολόγιο), ο οποίος γνωστοποιείται στο κοινό με ανάρτηση στην ιστοσελίδα τους, όπως και κάθε μεταβολή αυτού και κοινοποιείται στον ΟΠΙ, αμέσως, προκειμένου να αναρτηθεί και στην ιστοσελίδα του τελευταίου σε μηχαναγνώσιμο μορφότυπο, σε σταθερό σημείο απόθεσης και εφόσον είναι δυνατό καθίσταται προσβάσιμο μέσω διασυνδέσεων προγραμματισμού εφαρμογών. Οι οργανισμοί συλλογικής διαχείρισης καταρτίζουν κατάλογο με τις αμοιβές που απαιτούν από τους χρήστες (αμοιβολόγιο), ο οποίος πρέπει να γνωστοποιείται προς το κοινό με δημοσίευση τους σε τρεις εφημερίδες, από τις οποίες η μία πρέπει να είναι οικονομική. Κατά την κατάστρωση και εφαρμογή των αμοιβολογίων τους, οι οργανισμοί συλλογικής διαχείρισης οφείλουν να ενεργούν χωρίς αυθαιρεσία και να μην προβαίνουν σε καταχρηστικές διακρίσεις.». Σημειώνεται ότι το σχετικό αμοιβολόγιο του Ο.Σ.Δ.Ε.Λ. για χορήγηση άδειας αναπαραγωγής σε Τριτοβάθμια

Εκπαιδευτικά ιδρύματα που παρέχουν προγράμματα εξ αποστάσεως εκπαίδευσης είναι αναρτημένο στην ιστοσελίδα του (<https://www.osdel.gr>).

17. Σύμφωνα με την παράγραφο 1 του άρθρου 1 του ν. 2552/1997 (ΦΕΚ Α' 266/24.12.97) προβλέπεται ότι:

«2. Το Ε.Α.Π., που ιδρύθηκε από το άρθρο 27 παρ. 1 εδ. α' του ν. 2083/1992, είναι αυτοτελές και πλήρως αυτοδιοικούμενο Ανώτατο Εκπαιδευτικό Ίδρυμα και λειτουργεί με τη μορφή νομικού προσώπου δημοσίου δικαίου. Τελεί υπό την εποπτεία του Κράτους, η οποία ασκείται από τον Υπουργό Εθνικής Παιδείας και Θρησκευμάτων».

III. Νομική εκτίμηση

18. Το υπό εξέταση αίτημα του Ελληνικού Ανοικτού Πανεπιστημίου όπως προκύπτει από τα προσκομισθέντα έγγραφα αφορά στην ανάθεση σύμβασης με τον Οργανισμό Συλλογικής Διαχείρισης Έργων του Λόγου (Ο.Σ.Δ.Ε.Λ.) για τη χορήγηση άδειας σχετικά με τη διάθεση τμημάτων έργων του λόγου για τις ανάγκες των φοιτητών του. Δεδομένης της ιδιαιτερότητας της εν λόγω σύμβασης τίθεται ένας προβληματισμός αναφορικά με τη φύση της ως δημόσια σύμβαση υπηρεσιών. Ως εκ τούτου σημειώνονται τα εξής:

Σύμφωνα με την παράγραφο 1 του άρθρου 18 (*Αναπαραγωγή για ιδιωτική χρήση*) του ν. 2121/1993 «Πνευματική ιδιοκτησία, συγγενικά δικαιώματα και πολιτιστικά θέματα» (ΦΕΚ Α 25/4-3-1993) (βλ. ανωτέρω υπό στοιχ. 11 της παρούσας) ορίζεται ότι: «1. Με την επιφύλαξη των επόμενων παραγράφων επιτρέπεται, χωρίς την άδεια του δημιουργού και χωρίς αμοιβή, η αναπαραγωγή ενός έργου που έχει νομίμως δημοσιευθεί, εφόσον η αναπαραγωγή γίνεται για ιδιωτική χρήση εκείνου που την κάνει. Δεν αποτελεί ιδιωτική χρήση, η χρήση στο πλαίσιο μιας επιχείρησης ή μιας υπηρεσίας ή ενός οργανισμού.». Ως εκ τούτου, η χρήση έργων λόγου από το ΕΑΠ, ως δημόσιου οργανισμού, δεν αποτελεί ιδιωτική χρήση κι υπόκειται σε σχετική χορήγηση άδειας.

Όπως προκύπτει από το προσκομισθέν σχέδιο σύμβασης, αυτή αφορά (πρβλ. άρθρο 1.2 αυτής υπό στοιχ. 2.5 της παρούσας) τη χορήγηση μη αποκλειστικής άδειας «για την αναπαραγωγή με φωτοτυπίες, τμημάτων έργων του λόγου, ή συντόμων έργων του λόγου (κεφάλαια βιβλίων ή άρθρα) Ελλήνων ή αλλοδαπών δημιουργών, από ελληνικά ή ξένα βιβλία, τις οποίες φωτοτυπίες, το Ε.Α.Π. θα διανέμει στους φοιτητές του και το διδακτικό προσωπικό» ενώ σύμφωνα με το άρθρο 1.5 του σχεδίου της σύμβασης «η χορηγούμενη με το παρόν άδεια καλύπτει τα έργα και εκδότες, τα δικαιώματα των οποίων διαχειρίζεται ο ΟΣΔΕΛ.».

Σημειώνεται ότι σύμφωνα με το ισχύον νομικό πλαίσιο και συγκεκριμένα σύμφωνα με το άρθρο 22 παρ. 4 του Ν.4481/2017 (βλ. ανωτέρω υπό στοιχ. 15 της παρούσας) «για τη χορήγηση άδειας οι χρήστες υποβάλλουν σχετικό αίτημα στον οργανισμό συλλογικής διαχείρισης, αναφέροντας μεταξύ άλλων τις πληροφορίες που είναι απαραίτητες για τον σκοπό αυτόν. Μετά τη λήψη όλων των σχετικών πληροφοριών ο οργανισμός συλλογικής διαχείρισης, χωρίς αδικαιολόγητη καθυστέρηση, χορηγεί την άδεια, εκτός εάν συντρέχει λόγος άρνησης, τον οποίο γνωστοποιεί με ειδική αιτιολογία εγγράφως στον χρήστη και κοινοποιεί στον ΟΠΙ.»

Με βάση τα ανωτέρω καθώς και το σύνολο των προσκομισθέντων εγγράφων και στοιχείων προκύπτει ότι πρόκειται για χορήγηση μη αποκλειστικής αδείας από τον Ο.Σ.Δ.Ε.Λ., ως φορέα συλλογικής διαχείρισης του περιουσιακού δικαιώματος των εκδοτών -συγγραφέων, με τη διαδικασία διεξαγωγής διαπραγματεύσεων με τους χρήστες για τη χορήγηση των σχετικών αδειών χρήσης των δικαιωμάτων με βάση το αμοιβολόγιο που καθορίζεται σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 23 του Ν. 4481/2017 (βλ. ανωτέρω υπό στοιχ. 16 της παρούσας), τα έσοδα από την οποία υποχρεωτικά διανέμονται στους δικαιούχους σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 19 του Ν.4483/2017 (βλ. ανωτέρω υπό στοιχ. 14 της παρούσας).

Το ερώτημα που αναφύεται στην προκειμένη περίπτωση, προκειμένου να διερευνηθεί η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος του ΕΑΠ, έγκειται στο εάν η σύμβαση που συνάπτεται για τη χορήγηση αδειών χρήσης των δικαιωμάτων μεταξύ του ΟΣΔΕΛ, ως οργανισμού συλλογικής διαχείρισης έργων λόγου, και του ΕΑΠ, ως χρήστη που εκτελεί πράξεις που υπόκεινται στην άδεια των δικαιούχων, είναι δημόσια σύμβαση, σύμφωνα με τα οριζόμενα στη διάταξη της περίπτωσης 5 της παραγράφου 1 του άρθρου 2 του ν. 4412/2016. Σύμφωνα με τον ως άνω ορισμό ως δημόσιες συμβάσεις νοούνται «οι συμβάσεις εξ επαχθούς αιτίας οι οποίες συνάπτονται γραπτώς μεταξύ ενός ή περισσότερων οικονομικών φορέων και μιας [...] ή περισσότερων αναθετουσών αρχών [...], και έχουν ως αντικείμενο την εκτέλεση έργων, την προμήθεια αγαθών ή την παροχή υπηρεσιών».

Συναφώς επισημαίνεται ότι σύμφωνα με τη Γνωμοδότηση αρ. 468/2000 του Ν.Σ.Κ, η οποία σημειώνεται ότι αφορά σε διαφορετικό εν μέρει ζήτημα ήτοι στην «Απαλλαγή ή μη από το φ.π.α. των δικαιωμάτων των πνευματικών δημιουργών και δικαιούχων συγγενικών δικαιωμάτων του εισπράττονται μέσω οργανισμών συλλογικής διαχείρισης» αναφέρεται μεταξύ άλλων ότι «με τις διατάξεις της παρ.1 του άρθρου 8 του νόμου ορίζεται ότι ως παροχή υπηρεσίας θεωρείται κάθε πράξη που δεν συνιστά παράδοση αγαθών και ιδίως η μεταβίβαση ή παραχώρηση της χρήσης ενός άυλου αγαθού» και ότι «έγινε δεκτό ότι όταν ο συγγραφέας εκχωρεί τα συγγραφικά του δικαιώματα για περαιτέρω εκμετάλλευση π.χ. σε εκδοτική επιχείρηση έχει εφαρμογή η εν λόγω απαλλακτική διάταξη αφού η εκχώρηση συγγραφικών δικαιωμάτων θεωρείται παροχή υπηρεσιών και απαλλάσσεται του φ.π.α. αφού δεν παρέχεται απευθείας στο κοινό. Οσάκις όμως ο συγγραφέας δεν εκχωρεί τα άνω δικαιώματα του αλλά προβαίνει ο ίδιος στην έκδοση και εκμετάλλευση του έργου του, τότε δεν πρόκειται για παροχή υπηρεσιών, η οποία και μόνον απαλλάσσεται κατά την άνω διάταξη αλλά για παράδοση αγαθών η οποία και φορολογείται.[...].

Περαιτέρω σύμφωνα με την αιτιολογική σκέψη (4) της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ (βλ. ανωτέρω υπό στοιχ. 11 της παρούσας) προβλέπεται ότι:

«[...]Θα πρέπει να διευκρινιστεί ότι η απόκτηση έργων, αγαθών ή υπηρεσιών θα πρέπει να υπόκειται στην παρούσα οδηγία, είτε γίνεται μέσω αγοράς ή μίσθωσης είτε μέσω άλλων συμβατικών μορφών.

Η απόκτηση θα πρέπει να γίνεται αντιληπτή υπό ευρείαν έννοια, ως απόκτηση των ωφελειών των σχετικών έργων, αγαθών ή υπηρεσιών, χωρίς να απαιτείται απαραίτητα η μεταβίβαση της κυριότητας στις αναθέτουσες αρχές.[...].»

Επιπρόσθετα, αναφορικά με τη σύναψη της σύμβασης "εξ επαχθούς αιτίας", ως στοιχείο απαραίτητο στοιχείο για τη συγκρότηση της έννοιας της δημόσιας σύμβασης, επισημαίνεται ότι κατά πάγια

νομολογία μία σύμβαση, και δη παροχής υπηρεσιών, συνάπτεται «εξ επαχθούς αιτίας» μόνον αν υφίσταται μεταξύ του παρέχοντος την υπηρεσία και του λήπτη αυτής έννομη σχέση στο πλαίσιο της οποίας ανταλλάσσονται αμοιβαίως παροχές, η δε αμοιβή που λαμβάνει ο παρέχων την υπηρεσία συνιστά την πραγματική αντιπαροχή της υπηρεσίας που παρέχεται στον λήπτη (βλ. απόφαση της 18ης Ιανουαρίου 2017 του ΔΕΕ, C-37/16, σκέψη 25, απόφαση της 22ας Ιουνίου 2016, Český rozhlas, C-11/15, EU:C:2016:470, σκέψη 21). Περαιτέρω, έχει κριθεί νομολογιακά ότι τούτο ισχύει σε περίπτωση που υφίσταται άμεσος σύνδεσμος μεταξύ της παρεχόμενης υπηρεσίας και του εισπραττόμενου αντιτίμου, οπότε το ποσό που καταβάλλεται συνιστά την πραγματική αντιπαροχή μιας δυνάμενης να διαχωρισθεί υπηρεσίας παρεχόμενης στο πλαίσιο μιας τέτοιας έννομης σχέσεως (βλ. απόφαση της 18ης Ιανουαρίου 2017 του ΔΕΕ, C-37/16, σκέψη 26, απόφαση της 18ης Ιουλίου 2007, Société thermale d'Eugénie-les-Bains, C-277/05, EU:C:2007:440, σκέψη 19) (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. Δ137/2018).

Στην προκειμένη περίπτωση, η αντιπαροχή που θα δοθεί από το ΕΑΠ προς τον ΟΣΔΕΛ για τη χορήγηση της άδειας χρήσης συγκεκριμένων τμημάτων έργων Ελλήνων ή αλλοδαπών δημιουργών ρυθμίζεται βάσει του αμοιβολογίου της παρ. 2 του άρθρου 23 του Ν. 4481/2017 βλ. ανωτέρω υπό στοιχ. 16 της παρούσας), όπου ορίζεται ότι: *«Οι οργανισμοί συλλογικής διαχείρισης με απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου, καταρτίζουν κατάλογο με τις αμοιβές που απαιτούν από τους χρήστες (αμοιβολόγιο)»*, ενώ σύμφωνα με το άρθρο 19 του ιδίου νόμου (βλ. ανωτέρω υπό στοιχ. 14 της παρούσας) ορίζεται, μεταξύ άλλων, ότι: *«Η διανομή στους δικαιούχους λαμβάνει χώρα κατ' αναλογία, όσο αυτό είναι δυνατόν, προς την πραγματική χρήση των έργων τους»*.

Με βάση τα ανωτέρω, η υπό εξέταση σύμβαση, η οποία πρόκειται να συναφθεί εξ επαχθούς αιτίας από το ΕΑΠ, ως αναθέτουσα αρχή, με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών, διαφαίνεται ότι είναι δημόσια σύμβαση υπηρεσιών κατά την έννοια της αιτιολογικής σκέψης (4) της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και των περ. 5 και 9 της παρ. 1 του άρθρου 2 του ν. 4412/2016 «Δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών (προσαρμογής στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25)».

Ως εκ τούτου λαμβάνοντας υπόψη ότι το αίτημα αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών κατόπιν διαδικασίας διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 του ν. 4412/2016, και η συνολική προϋπολογισθείσα δαπάνη για την ανάθεση της εν θέματι σύμβασης που αφορά στη χορήγηση άδειας από τον Οργανισμό Συλλογικής Διαχείρισης Έργων του Λόγου (Ο.Σ.Δ.Ε.Λ.) για τη διάθεση τμημάτων έργων του λόγου για τις ανάγκες των φοιτητών του Ελληνικού Ανοικτού Πανεπιστημίου, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 251.424,75€ μη συμπεριλαμβανομένου 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.

19. Συναφώς επισημαίνεται ότι η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ και ήδη άρθρα 26 και 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και ήδη άρθρα 26 και 32 του Ν. 4412/2016). Περαιτέρω επισημαίνεται ότι οι εν λόγω διατάξεις, στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από την βασική ρύθμιση, ήτοι από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αρχής της διαφάνειας, του ελεύθερου ανταγωνισμού, της αποφυγής των διακρίσεων και της ίσης μεταχείρισης στον τομέα των

δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η οδηγία 2014/24/EK να μην απωλέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές τους δεν επιτρέπεται να προβλέπουν περιπτώσεις προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση που δεν προβλέπονται από την εν λόγω οδηγία ή να συνοδεύουν τις ρητώς προβλεπόμενες από την οδηγία αυτή περιπτώσεις με νέους όρους που έχουν ως αποτέλεσμα να καθιστούν ευκολότερη την προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία (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).

20. Στην προκειμένη περίπτωση, το Ελληνικό Ανοικτό Πανεπιστήμιο επικαλείται ρητά, ως νομική βάση θεμελίωσης του αιτήματος της, τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β', υποπερ. γγ' του ν. 4412/2016, επικαλούμενο ειδικότερα λόγους ύπαρξης σχετικών αποκλειστικών δικαιωμάτων προβλεπόμενων στις κείμενες νομοθετικές διατάξεις αναφορικά με τη χορήγηση άδειας από τον Οργανισμό Συλλογικής Διαχείρισης Έργων του Λόγου (Ο.Σ.Δ.Ε.Λ.) για τη διάθεση τμημάτων έργων του λόγου, στον οποίο επιδιώκει να αναθέσει τη σύμβαση.

Η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β, υποπερ. γγ' του ν.4412/2016 στη βάση της οποίας οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης προϋποθέτει:

«[...]β) εάν τα έργα, τα αγαθά ή οι υπηρεσίες μπορούν να παρασχεθούν μόνον από έναν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα για οποιονδήποτε από τους κατωτέρω λόγους: αα) [...]

γγ) προστασία αποκλειστικών δικαιωμάτων, συμπεριλαμβανομένων των δικαιωμάτων διανοητικής ιδιοκτησίας.

Οι εξαιρέσεις που ορίζονται στις υποπεριπτώσεις ββ' και γγ' εφαρμόζονται μόνο εάν δεν υπάρχει εύλογη εναλλακτική λύση ή υποκατάστατο και η απουσία ανταγωνισμού δεν είναι αποτέλεσμα τεχνητού περιορισμού των παραμέτρων της σύμβασης»

Στο πλαίσιο εφαρμογής της ως άνω διάταξης, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, όταν για λόγους σχετικούς με την προστασία αποκλειστικών δικαιωμάτων καθίσταται απολύτως αναγκαίο να ανατεθεί η εκτέλεση της σύμβασης σε συγκεκριμένο οικονομικό φορέα.

Στο πλαίσιο της ερμηνευόμενης διάταξης, ο οικονομικός φορέας, στον οποίο ανατίθεται η σύμβαση για λόγους τεχνικούς ή σχετικούς με την προστασία αποκλειστικών δικαιωμάτων, δεν αρκεί να είναι απλώς ικανός να παρέχει με τον πλέον αποτελεσματικό και οικονομικά συμφέροντα τρόπο τις αιτούμενες υπηρεσίες, αλλά απαιτείται να είναι και ο μοναδικός, έναντι οιασδήποτε άλλου φορέα, που παρέχει δυνητικά ανάλογες υπηρεσίες. (ΔΕΚ 199/85 Επιτροπή κατά Ιταλίας, ΔΕΚ 296/92 Επιτροπή κατά Ιταλικής Δημοκρατίας, ΔΕΚ 57/94 Επιτροπή κατά Ιταλικής Δημοκρατίας, Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 106/2015, 77/2015, 39/2014, 12/2014, 248/2013).

Επισημαίνεται ότι αναφορικά με την επίκληση της ύπαρξης αποκλειστικών δικαιωμάτων, αυτή αφορά στις περιπτώσεις εκείνες που για λόγους νομικούς μπορεί να ανατεθεί η σύμβαση σε έναν και μόνο οικονομικό φορέα.

Συνεπώς, εφόσον συντρέχουν εναλλακτικά οι ανωτέρω προϋποθέσεις, η αναθέτουσα αρχή δύναται νομίμως να προβεί, κατόπιν διαπραγματεύσεων, σε απευθείας ανάθεση δημόσιων συμβάσεων προμηθειών ή υπηρεσιών για λόγους τεχνικούς ή προστασίας δικαιωμάτων αποκλειστικότητας, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης, έχοντας, όμως, προηγουμένως σταθμίσει όλες τις οικονομοτεχνικές παραμέτρους, που καθιστούν αναγκαία την προσφυγή σε αυτήν την όλως εξαιρετική διαδικασία, με πλήρη και ειδική αιτιολογία που πρέπει να προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, για τους λόγους που επέβαλαν την απόφαση της αυτή, διαφορετικά η διαδικασία της απευθείας ανάθεσης δεν είναι νόμιμη (ΕΣ Πράξεις Τμ. VI 61/2004, 186, 187, 188, 189, 190, 191/2006, 263/2007, 77, 156/2008, 3334/2009).

Επιπλέον, σύμφωνα με την αιτιολογική σκέψη 50 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, *" Η αποκλειστικότητα μπορεί να οφείλεται και σε άλλους λόγους, όμως μόνο καταστάσεις αντικειμενικής αποκλειστικότητας μπορούν να δικαιολογήσουν τη χρήση της διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση, εφόσον η κατάσταση της αποκλειστικότητας δεν δημιουργήθηκε από την ίδια την αναθέτουσα αρχή με στόχο τη μελλοντική διαδικασία προμήθειας. Οι αναθέτουσες αρχές που επικαλούνται αυτή την εξαίρεση θα πρέπει να αιτιολογούν γιατί δεν υπάρχουν εύλογες εναλλακτικές ή υποκατάστατα, όπως η χρήση εναλλακτικών διαύλων διανομής ακόμα και εκτός του κράτους μέλους της αναθέτουσας αρχής ή να εξετάζουν παρεμφερή από άποψη λειτουργίας έργα, αγαθά και υπηρεσίες.[...]"*. (πρβλ. ΔΕΚ 199/85 Επιτροπή κατά Ιταλίας, ΔΕΚ 296/92 Επιτροπή κατά Ιταλικής Δημοκρατίας, ΔΕΚ 57/94 Επιτροπή κατά Ιταλικής Δημοκρατίας).

21. Εν προκειμένω, οι λόγοι που επικαλείται το Ελληνικό Ανοικτό Πανεπιστήμιο για να τεκμηριώσει το αίτημα της και την αναγκαιότητα ανάθεσης της αιτούμενης σύμβασης στον Οργανισμό Συλλογικής Διαχείρισης Έργων του Λόγου (Ο.Σ.Δ.Ε.Λ.) και την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης κατ' εφαρμογή της εν λόγω διάταξης όπως αυτοί προκύπτουν από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης, είναι οι ακόλουθοι:

«α) Τα διατιθέμενα τμήματα έργων (κεφάλαια βιβλίων ή άρθρα) Ελλήνων ή αλλοδαπών δημιουργών αποτελούν αναπόσπαστο τμήμα του διδακτικού υλικού που διανέμεται στους φοιτητές του ΕΑΠ. Για το σκοπό αυτό το Πανεπιστήμιο, σεβόμενο τα δικαιώματα πνευματικής ιδιοκτησίας σύμφωνα με τον Ν. 2121/1993 (ΦΕΚ Α 25/4-3-1993) «Πνευματική ιδιοκτησία, συγγενικά δικαιώματα και πολιτιστικά θέματα», προχώρησε από τα πρώτα χρόνια λειτουργίας του σε σύμβαση με τον ΟΣΔΕΛ, ο οποίος είναι μη κερδοσκοπικός συνεταιρισμός περιορισμένης ευθύνης, η λειτουργία έχει εγκριθεί από το Υπουργείο Πολιτισμού με το ΦΕΚ 1164/Β/30-12-1997 και σύμφωνα με την από 06/08/2019 βεβαίωση του Οργανισμού Πνευματικής Ιδιοκτησίας (επισυνάπτεται), είναι ο μοναδικός οργανισμός συλλογικής διαχείρισης στην Ελλάδα που έχει ως αντικείμενο τη διαχείριση και προστασία ορισμένων εξουσιών του περιουσιακού δικαιώματος των δημιουργών έργων λόγου ή επιστήμης και του συγγενικού δικαιώματος των εκδοτών εντύπων.»

Εκ των ανωτέρω διαλαμβανομένων, διαφαίνεται ότι οι ζητούμενες από το ΕΑΠ υπηρεσίες προστατεύονται από αποκλειστικά δικαιώματα πνευματικής ιδιοκτησίας και, περαιτέρω, δεν

υφίσταται οποιοσδήποτε άλλος οικονομικός φορέας, πλην του Ο.Σ.Δ.Ε.Λ., που θα μπορούσε να προσφέρει ισοδύναμες υπηρεσίες στην αγορά.

22. Κατόπιν των ανωτέρω, από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στις προαναφερόμενες διατάξεις, διαπιστώνεται ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 32, παρ. 2, περ. β', υποπερ. γγ' του ν. 4412/2016 για την παροχή σύμφωνης γνώμης για την ζητούμενη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

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 Αρχή ομοφώνως αποφασίζει:

Την **αποδοχή** του αιτήματος του Ελληνικού Ανοικτού Πανεπιστημίου και την παροχή **σύμφωνης γνώμης** σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. γ' περ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού κατ' άρθρο 32, παρ. 2, περ. β', υποπερ. γγ' του ν. 4412/2016 (για λόγους που σχετίζονται με την προστασία αποκλειστικών δικαιωμάτων), με σκοπό την ανάθεση σύμβασης για τη χορήγηση άδειας από τον Οργανισμό Συλλογικής Διαχείρισης Έργων του Λόγου (στο εξής και «Ο.Σ.Δ.Ε.Λ.») για τη διάθεση τμημάτων έργων του λόγου για τις ανάγκες των φοιτητών του Ελληνικού Ανοικτού Πανεπιστημίου, με διάρκεια από την ημερομηνία υπογραφής της έως 30/09/2020, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 251.424,75€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων

Αθήνα, 28 Νοεμβρίου 2019

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Γεώργιος Καταπόδης