



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΓΝΩΜΗ Δ 40/2021

(του αρ. 2, παρ. 2, περ. γ', υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011)

Στην Αθήνα σήμερα 10 Ιουνίου 2021, ημέρα Πέμπτη και ώρα 9:30 π.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κορνά 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:

1. Αναπληρωτής Πρόεδρος : Μιχαήλ Εκατομμάτης (Προεδρεύων, μέσω τηλεδιάσκεψης)
2. Μέλη : Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης
Μαρία Στυλιανίδου (μέσω τηλεδιάσκεψης)
Βασιλική Σκαρτσούνη

Γραμματέας: Αθανάσιος Λαμπράκης, Π.Ε. Διοικητικού – Οικονομικού.

Εισηγητές: Βαγγέλης Ιατρού, Αθανασία Τσιτλακίδου, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ (ειδικότητας διπλωματούχων μηχανικών), Υπάλληλοι Αυτοτελούς Γραφείου Θεσ/νίκης.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν, δια τηλεδιασκέψεως, οι εισηγητές, κ.κ. Τσιτλακίδου και Ιατρού, η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., Μαριλένα Σιδέρη και η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Μαρία Παναγοηλιοπούλου, οι οποίοι και αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη της Αρχής.

Θέμα: Παροχή της σύμφωνης γνώμης της Αρχής κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, ως ισχύει, επί αιτήματος του Εθνικού Μετσόβιου Πολυτεχνείου (Ε.Μ.Π.), για την προσφυγή του σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης προκειμένου για τη σύναψη τριών δημοσίων συμβάσεων με αντικείμενο την «αντικατάσταση Συστήματος Ελέγχου Φορέα Πειραματικής Δεξαμενής της Σχολής Ναυπηγών Μηχανολόγων Μηχανικών του ΕΜΠ», συνολικής εκτιμώμενης αξίας 372.703,00€ χωρίς ΦΠΑ, προβλεπόμενης

συμβατικής διάρκειας οκτώ (8) μηνών από την υπογραφή των οικείων συμφωνητικών, κατ' επίκληση των διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β' υποπερ. γγ' του ν. 4412/2016 (απουσία ανταγωνισμού για λόγους προστασίας των αποκλειστικών δικαιωμάτων εκάστου εκ των προτεινόμενων αναδόχων).

1. Με το με α.π. 12456/23.3.2021 (α.π. εισερχομένου Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1803/23.3.2021) αίτημα του Τμήματος Προμηθειών της Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών του Εθνικού Μετσόβιου Πολυτεχνείου (εφεξής και Ε.Μ.Π.), μετά του συνημμένου σε αυτό φακέλου εγγράφων και στοιχείων, ως αυτός συμπληρώθηκε με το με α.π. 19723/14.5.2021 (α.π. εισερχομένου Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 2767/14.5.2021) έγγραφο της ίδιας ως άνω Υπηρεσίας του προαναφερομένου Ανώτατου Εκπαιδευτικού Ιδρύματος, ζητήθηκε η σύμφωνη γνώμη της Αρχής κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, ως ισχύει, για την προσφυγή του τελευταίου σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης προκειμένου για τη σύναψη τριών δημοσίων συμβάσεων με αντικείμενο την «αντικατάσταση Συστήματος Ελέγχου Φορέα Πειραματικής Δεξαμενής της Σχολής Ναυπηγών Μηχανολόγων Μηχανικών του ΕΜΠ», συνολικής εκτιμώμενης αξίας 372.703,00€ χωρίς ΦΠΑ, προβλεπόμενης συμβατικής διάρκειας οκτώ (8) μηνών από την υπογραφή των οικείων συμφωνητικών, κατ' επίκληση των διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β' υποπερ. γγ' του ν. 4412/2016 (απουσία ανταγωνισμού για λόγους προστασίας των αποκλειστικών δικαιωμάτων εκάστου εκ των προτεινόμενων αναδόχων).

Ειδικότερα, οι προς ανάθεση δημόσιες συμβάσεις του Ε.Μ.Π., η εκτέλεση των οποίων θα χρηματοδοτηθεί από αμιγώς εθνικούς πόρους του Προγράμματος Δημοσίων Επενδύσεων, είναι οι εξής:

α) σύμβαση για την προμήθεια και εγκατάσταση νέου συστήματος ελέγχου της κίνησης του φορείου της ως άνω δεξαμενής (τμήμα 1 του ως άνω αντικειμένου), εκτιμώμενης αξίας 246.111,00€ χωρίς ΦΠΑ, με προτεινόμενο ανάδοχο την εταιρεία "Drives and Automation DnA Ltd",

β) σύμβαση για την προμήθεια και εγκατάσταση ζεύγους δυναμομέτρων αυτοπρόωσης τύπου Kempf & Remmers R33-21 με τα παρελκόμενά τους (τμήμα 2 του ως άνω αντικειμένου), εκτιμώμενης αξίας 74.304,00€ χωρίς ΦΠΑ με προτεινόμενο ανάδοχο την εταιρεία "HR Wallingford Ltd",

γ) σύμβαση για την προμήθεια και εγκατάσταση εξοπλισμού (hardware) και λογισμικού νέου Συστήματος Συλλογής Δεδομένων (Data Acquisition Software: DAS) και διαμόρφωσή του (customization) (τμήμα 3 του ως άνω αντικειμένου), εκτιμώμενης αξίας 52.288,00€ χωρίς ΦΠΑ, με προτεινόμενο ανάδοχο την εταιρεία "ΕΨΙΛΟΝ ΜΕΤΡΙΣΥΣ ΕΕ".

Ι. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

2. Από τα έγγραφα και στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου προκύπτουν τα εξής:

2.1 Στο σχέδιο απόφασης για την έγκριση της προσφυγής της αιτούσας αναθέτουσας αρχής στη σκοπούμενη διαδικασία διαπραγμάτευσης, το οποίο υπεβλήθη με το με α.π. 19723/14.5.2021 (α.π.

εισερχομένου Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 2767/14.5.2021) συμπληρωματικό έγγραφο της αιτούσας αναθέτουσας αρχής, αναφέρονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

“ΣΧΕΤΙΚΑ ΚΑΙ ΙΣΤΟΡΙΚΟ:

1. Το Εργαστήριο Ναυτικής και Θαλάσσιας Υδροδυναμικής (εφ’ εξής: ΕΝΘΥ) του Εθνικού Μετσόβιου Πολυτεχνείου (εφ’ εξής: ΕΜΠ), ανήκει στη σχολή Ναυπηγών Μηχανολόγων Μηχανικών (εφ’ εξής: ΝΜΜ). Το ΕΝΘΥ είναι ιδρυτικό μέλος της Ένωσης Εργαστηρίων HellasLab (μέλους του EuroLab) και μέλος της Διεθνούς Ένωσης Δεξαμενών Ρυμούλκησης (ITTC) και πιστοποιημένο κατά ISO 9001. Το ΕΝΘΥ σχεδιάστηκε με βάση την εμπειρία του ιδρυτή του Ομότιμου Καθηγητή [...], που διετέλεσε υπεύθυνος της Δεξαμενής του MIT. Κατασκευάστηκε δε στη βάση της πλέον σύγχρονης τεχνολογίας της εποχής, πριν από περίπου μισό αιώνα.

Κατά τη διάρκεια των σαράντα (40) και πλέον χρόνων λειτουργίας του, το ΕΝΘΥ έχει συνεισφέρει στην εκπαίδευση και άσκηση των προπτυχιακών και μεταπτυχιακών φοιτητών της Σχολής ΝΜΜ του ΕΜΠ, καθώς και εκείνων της Σχολής Ναυτικών Δοκίμων, του αντιστοίχου τμήματος Ναυπηγών του Ανώτατου Τεχνολογικού Ιδρύματος Αθηνών (ΑΤΕΙ) και της Ακαδημίας Εμπορικού Ναυτικού (ΑΕΝ) Ασπροπύργου. Επιπλέον, το ΕΝΘΥ έχει προσφέρει και θα συνεχίσει να δέχεται εκπαιδευτικές επισκέψεις από τη Σχολή Ναυτικών Δοκίμων, τις Ακαδημίες Εμπορικού Ναυτικού και Σχολεία Δευτεροβάθμιας εκπαίδευσης, ως ένα από τα τρία ή πέντε μεγαλύτερα και πιο εντυπωσιακά εργαστήρια της Πολυτεχνειούπολης. Επιπροσθέτως, αρκετές Διπλωματικές εργασίες και Διδακτορικά διπλώματα ολοκληρώθηκαν ή υποστηρίχθηκαν από πειραματική εργασία στο ΕΝΘΥ. Επιπλέον, το ΕΝΘΥ έχει προσφέρει τις υπηρεσίες του στην Ελληνική Ναυπηγική και Ναυτιλιακή βιομηχανία, στο Πολεμικό Ναυτικό και το Λιμενικό Σώμα καθώς και σε αρκετούς Οργανισμούς του Δημοσίου (Πυροσβεστικό Σώμα, Υπουργείο Οικονομικών/ Διεύθυνση Τελωνείων κ.λπ.).

Η πλέον πρόσφατη επιτυχής συνεισφορά του ΕΝΘΥ ήταν η παροχή τεχνικής υποστήριξης στο Υπουργείο Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής και στο Ναυτικό Επιμελητήριο της Ελλάδος (ΝΕΕ) για την απόκρουση περιορισμών που προτάθηκαν στον Διεθνή Ναυτιλιακό Οργανισμό (ΙΜΟ), αναφορικά με το δείκτη EEDI που αναπτύχθηκε πρόσφατα. Οι περιορισμοί αυτοί προέβλεπαν σημαντική μείωση της εγκατεστημένης ισχύος των νεότευκτων πλοίων που θα μπορούσε να έχει ως αποτέλεσμα την οικονομικά μη-κερδοφόρα λειτουργία τους

Η Πειραματική Δεξαμενή του ΕΝΘΥ, με διαστάσεις 100m x 4,6m x 3m, είναι μοναδική στην Ελλάδα και λειτουργεί από το 1979 στην Πολυτεχνειούπολη Ζωγράφου. Η λειτουργία του ΕΝΘΥ δεν εξαντλείται στις τυποποιημένες ή και εξειδικευμένες δοκιμές προτύπων εντός της πειραματικής δεξαμενής. Επεκτείνεται και στις δοκιμές προτύπων μεγάλου μεγέθους στη θάλασσα καθώς και σε μετρήσεις επί του πλοίου στη φυσική του κλίμακα. Ταυτόχρονα, το ΕΝΘΥ καλύπτει τις ανάγκες της Ελληνικής Ναυπηγικής και Ναυτιλιακής βιομηχανίας, καθώς και τις αντίστοιχες ανάγκες του δημοσίου

τομέα. Το ΕΝΘΥ είναι, επίσης, ιδιαίτερα δραστήριο στη διεξαγωγή χρηματοδοτούμενης έρευνας στο πλαίσιο Ελληνικών και Ευρωπαϊκών ερευνητικών προγραμμάτων.

Κατά τη διάρκεια της λειτουργίας του και εκμεταλλευόμενο τη συμμετοχή του σε περισσότερα από εκατό (100) Ευρωπαϊκά και Ελληνικά ερευνητικά έργα, το ΕΝΘΥ κατάφερε να επεκτείνει τις δυνατότητές του στο σημερινό υψηλό επιστημονικό και τεχνολογικό επίπεδο, να αναγνωρίζεται σαν ένα εκ των (όχι πάρα πολλών) καθιερωμένων Ερευνητικών Κέντρων ανά τον κόσμο.

Το φορείο της Πειραματικής Δεξαμενής (5 τόνων), ελεγχόμενο από ηλεκτρονικό υπολογιστή μέγιστης ταχύτητας 5,5 m/s, καθιστά το ΕΝΘΥ μία από τις επαγγελματικού επιπέδου ερευνητικές εγκαταστάσεις παγκοσμίως. Καθ' όλη τη διάρκεια της λειτουργίας του ΕΝΘΥ, έχει πραγματοποιηθεί μόνο μία μείζων αναβάθμιση των ηλεκτρονικών συστημάτων του φορείου, με την οικονομική ενίσχυση της Γενικής Γραμματείας Έρευνας και Τεχνολογίας (ΓΓΕΤ), πριν από είκοσι (20) έτη. Ήδη σήμερα, εξαιτίας λειτουργικών προβλημάτων του συστήματος ελέγχου της ταχύτητας του φορείου και για λόγους ασφαλείας αυτό λειτουργεί με μέγιστη ταχύτητα μόλις 2,6 m/s, ενώ δεν επιτρέπεται σε περισσότερα 2-3 άτομα η επιβίβαση σε αυτό.

2. Προς οριστική αντιμετώπιση των εν λόγω προβλημάτων και προς αξιοποίηση του συνόλου των δυνατοτήτων της Πειραματικής Δεξαμενής, κρίνεται σκόπιμη αλλά και επιτακτική η αντικατάσταση του υφιστάμενου συστήματος έλεγχου του φορείου της Πειραματικής Δεξαμενής από νέο σύγχρονο ολοκληρωμένο σύστημα που θα καλύπτει τις επιστημονικές, ερευνητικές και τεχνολογικές ανάγκες του ΕΝΘΥ. Ειδικότερα, το υφιστάμενο και ήδη παρωχημένο σύστημα ελέγχου (Autotest IV) που εγκαταστάθηκε το 1999 θα αντικατασταθεί από ένα τελευταίας τεχνολογίας σύστημα PLC μαζί με τα παρελκόμενα του, το οποίο θα επιτρέπει την απευθείας χρήση ήλεκτρο-παραμορφωσιόμετρων και συστημάτων κωδικοποιημένων σημάτων, εξουδετερώνοντας την ανάγκη χρήσης οργάνων κανονικοποίησης των λαμβανομένων σημάτων. Το νέο σύστημα θα επιτρέπει, επίσης, την απευθείας σύνδεση των μετρητικών οργάνων και θα έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει σήματα μέσω ασύρματης σύνδεσης. Η συνδεσμολογία του νέου συστήματος θα είναι συμβατή με τα μετρητικά συστήματα του φορείου καθώς και με τα υπάρχοντα δυναμόμετρα, ενώ, ταυτόχρονα, το νέο σύστημα θα παρέχει τη δυνατότητα μελλοντικής αναβάθμισής του.

Η εγκατάσταση του νέου σύγχρονου συστήματος θα εξαλείψει τις συναφείς δυσλειτουργίες που αντιμετωπίζει το ΕΝΘΥ καθώς και το πρόβλημα κατάργησης των ανταλλακτικών του παλαιού και ήδη παρωχημένου συστήματος. Επιπλέον, ο παρελκόμενος αναγκαίος εξοπλισμός θα περιλαμβάνει ένα ζεύγος δυναμόμετρων αυτοπρόωσης για την εκτέλεση δοκιμών σε πρότυπα πλοίων με δύο έλικες, όπως είναι τα σύγχρονα Επιβατηγά και Οχηματαγωγά-Επιβατηγά πλοία της Εγχώριας και Διεθνούς ακτοπλοΐας. Με τον τρόπο αυτό, το νέο σύστημα λήψης δεδομένων θα αυξήσει τον ρυθμό δειγματοληψίας των πειραματικών δεδομένων και τον αριθμό των καναλιών που θα καταγράφονται ταυτόχρονα. Εν ολίγοις, η

αντικατάσταση του υφιστάμενου συστήματος έλεγχου του φορείου της Πειραματικής Δεξαμενής από νέο σύγχρονο ολοκληρωμένο σύστημα θα εξοπλίσει το ΕΝΘΥ με τα κατάλληλα, σύγχρονα εφόδια, ώστε να ανταπεξέλθει στις τρέχουσες απαιτήσεις του εγχώριου Δημοσίου και Ιδιωτικού Τομέα και της διεθνούς αγοράς, διατηρώντας την θέση του μεταξύ των αξιόπιστων και αξιοσέβαστων Οργανισμών διεθνώς.

Οι συμβάσεις που θα συναφθούν για την επίμαχη αντικατάσταση του υφιστάμενου συστήματος έλεγχου του φορείου της Πειραματικής Δεξαμενής από νέο σύγχρονο ολοκληρωμένο σύστημα θα περιλαμβάνουν: (1) αποξήλωση παλαιάς εγκατάστασης ηλεκτρονικού Συστήματος Ελέγχου Φορείου Πειραματικής Δεξαμενής του Εργαστηρίου Ναυτικής & Θαλάσσιας Υδροδυναμικής (ΕΝΘΥ) της Σχολής Ναυπηγών, (2) εγκατάσταση του νέου συστήματος ελέγχου, (3) αντικατάσταση (προμήθεια και εγκατάσταση) των τεσσάρων ηλεκτρικών κινητήρων DC κίνησης του φορείου, ηλικίας σχεδόν 50 ετών, με νέους κινητήρες AC ίδιας ισχύος, (4) προμήθεια ενός ζεύγους δυναμόμετρων αυτοπρώσης τύπου R33-21 με τα παρελκόμενά τους για τις δοκιμές διπλέλικων αυτοπροωθούμενων προτύπων στην πειραματική δεξαμενή, (4) προμήθεια και εγκατάσταση εξοπλισμού (hardware) νέου Συστήματος Συλλογής Δεδομένων, (5) εγκατάσταση λογισμικού νέου Συστήματος Συλλογής Δεδομένων (data acquisition software) και διαμόρφωσή του (customization), ώστε να συνεργάζεται με τον υφιστάμενο εξοπλισμό (μετρητικά όργανα) του φορείου. Το νέο εξελιγμένο σύστημα συλλογής δεδομένων θα αντικαταστήσει το υφιστάμενο σύστημα, το οποίο απαρτίζεται από όργανα και εξαρτημάτων διαφορετικών τεχνολογιών που αποκτήθηκαν κατά τη 45-χρονη λειτουργία Εργαστηρίου. Το 16-κάναλο cRIO της National Instruments (NI) ή άλλο αντίστοιχο θα εξοπλίσει το φορείο για τη λήψη των δεδομένων, (7) δοκιμή της συνολικής εγκατάστασης και εκπαίδευση του προσωπικού. Ειδικότερα, το φυσικό και οικονομικό αντικείμενο των σχετικών συμβάσεων παρατίθεται αναλυτικώς στο Παράρτημα Ι του παρόντος.

3. Το άρθρο 32 («Προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση» βλ. άρθρο 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) παρ. 2 περ. β' του ν. 4412/2016, ορίζει ότι «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 [...]».

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, μεταξύ άλλων, για λόγους σχετικούς με την προστασία αποκλειστικών δικαιωμάτων καθίσταται απολύτως αναγκαίο να ανατεθεί η εκτέλεση της σύμβασης σε συγκεκριμένο οικονομικό φορέα. Ειδικότερα, σε ό,τι αφορά 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. Συγκεκριμένα, η εν λόγω προϋπόθεση ικανοποιείται όταν το αντικείμενο της προς ανάθεση σύμβασης προστατεύεται από δικαιώματα πνευματικής ή βιομηχανικής ιδιοκτησίας, όπως σήματα και δικαιώματα ευρεσιτεχνίας, ακόμα και εάν αυτά δεν είναι κατοχυρωμένα (ΔΕΕ C-199/85, σκέψη 14, C-57/94 σκέψη 23, ΕΣ Τμ. VI 2055/2010), αρκεί μόνο ένας οικονομικός φορέας να παρασκευάζει/παρέχει τα επίμαχα είδη ή υπηρεσίες, χωρίς να υπάρχουν ανταγωνιστικοί οικονομικοί φορείς που παρέχουν ισοδύναμα ή παρόμοια προϊόντα ή υπηρεσίες (ΔΕΕ C-328/92, σκέψη 17, ΕΣ Τμ. VI 86, 176, 177/2009, 50, 205/2010, 47/2008, 26/2002).

Συνεπώς, εφόσον συντρέχουν οι ανωτέρω προϋποθέσεις, η αναθέτουσα αρχή δύναται νομίμως να προβεί, κατόπιν διαπραγματεύσεων, σε απευθείας ανάθεση δημόσιων συμβάσεων προμηθειών ή υπηρεσιών για λόγους 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 (βλ. Πράξεις 3334/2009, 77, 156/2008, 263/2007, 186, 187, 188, 189, 190, 191/2006, 61/2004 VI Τμ Ε.Σ).

4. Στην προκειμένη περίπτωση, πληρούνται όλες οι ανωτέρω προϋποθέσεις για την ανάθεση της προπεριγραφείσας αναγκαίας προμήθειας κατ' εφαρμογή της εξαιρετικής διαδικασίας του άρθρου 32 παρ. 2.β περ. γγ' ν. 4412/2016. Συγκεκριμένα:

4.1 Το φορείο της Πειραματικής Δεξαμενής του ΕΝΔΥ σχεδιάστηκε, κατασκευάστηκε και εγκαταστάθηκε από την εταιρεία Kempf & Remmers GmbH (Γερμανίας) που ήταν ο κύριος προμηθευτής τέτοιου εξοπλισμού παγκοσμίως μέχρι το έτος 1993, οπότε αυτή έκλεισε εκχωρώντας όλη την τεχνογνωσία (σχέδια κ.λπ.) και τα πνευματικά της δικαιώματα στην εταιρεία Cussons Technology Ltd (Μεγ. Βρετανία). Μάλιστα, το 1999 η εταιρεία Cussons Technology Ltd είχε αναβαθμίσει το μέχρι σήμερα υφιστάμενο σύστημα ελέγχου της κίνησης του φορείου της δεξαμενής του ΕΝΘΥ με χρηματοδότηση από τη ΓΓΕΤ.

Μετά από επικοινωνία του Ιδρύματός μας με την εταιρεία Cussons Technology Ltd και με βάση σχετική προσφορά της τελευταίας εγκρίθηκε τον Απρίλιο του έτους 2019 το ποσό των 250.000,00€ από το Πρόγραμμα Δημοσίων Επενδύσεων για τον εκσυγχρονισμό του συστήματος κίνησης του φορείου της Πειραματικής Δεξαμενής. Ωστόσο, η εταιρεία Cussons Technology Ltd πτώχευσε τον Οκτώβριο του έτους 2019, πριν ολοκληρωθούν οι διαδικασίες ανάθεσης της σύμβασης. Σε συνέχεια της πτώχευσης της εταιρείας Cussons Technology Ltd, το τμήμα αυτής που διαχειριζόταν τα προϊόντα της Kempf & Remmers

GmbH ως και τα συναφή πνευματικά δικαιώματα μεταβιβάστηκαν στην εταιρεία HR Wallingford. Ακολούθως, τον Μάρτιο του έτους 2020 και ενώ το Ίδρυμά μας ανέμενε τεχνικό της εταιρείας HR Wallingford για επιτόπια εξακρίβωση της κατάστασης του φορείου και υποβολή σχετικής προσφοράς, ξέσπασε η κρίση της πανδημίας του COVID-19, εξαιτίας της οποίας ανεστάλησαν οι επαφές μας με την εν λόγω εταιρεία για περίπου δύο μήνες. Τον Μάιο του ίδιου έτους, οπότε κατέστη δυνατή η συνέχιση των επαφών μας με την εταιρεία HR Wallingford, η τελευταία μάς ενημέρωσε ότι πραγματοποίησε αναδιάρθρωση δραστηριοτήτων και διατήρησε την κατασκευή των δυναμομέτρων, αλλά εκχώρησε το τμήμα που ασχολείται με τα φορεία δεξαμενών και τις αναβαθμίσεις τους ως και τα συναφή πνευματικά δικαιώματα στην εταιρεία **Drives And Automation DnA** που αποτελούσε συνεργάτη και υπεργολάβο της αλλά και της εταιρείας Cussons στο παρελθόν. Συνεπεία των ανωτέρω, **η προμήθεια και εγκατάσταση του νέου συστήματος ελέγχου της κίνησης του φορείου (Τμήμα 1 του αντικειμένου του παρόντος) μπορεί να πραγματοποιηθεί αποκλειστικώς και μόνον από την εταιρεία Drives And Automation DnA**, η οποία έχει τα **αποκλειστικά δικαιώματα** επί του συγκεκριμένου συστήματος και, συνεπώς, είναι τεχνικά ικανή να υλοποιήσει τη σύμβαση με τον πλέον αποτελεσματικό τρόπο αλλά και μοναδική έναντι οποιδήποτε άλλου οικονομικού φορέα (ad hoc ΕλΣυν Τμήμα VI απόφαση 476/2019, ΕΑΑΔΗΣΥ 88/2019 κ.ά.). Το αυτό ισχύει και για την αναγκαία προμήθεια των ηλεκτρικών κινητήρων AC του φορείου, οι οποίοι θα αντικαταστήσουν τους υφιστάμενους ηλικίας 50 ετών με νέους κινητήρες DC και θα συνεργάζονται καλύτερα με το σύστημα ελέγχου της κίνησης του φορείου.

Περαιτέρω, **η προμήθεια του ζεύγους των δυναμομέτρων αυτοπρόωσης τύπου Kempf & Remmers R33-21 με τα παρελκόμενά τους (Τμήμα 2 του αντικειμένου του παρόντος) μπορεί να πραγματοποιηθεί αποκλειστικώς και μόνον από την εταιρεία από την εταιρεία HR Wallingford**, η οποία έχει τα **αποκλειστικά δικαιώματα** επί των εν λόγω ειδών και, συνεπώς, είναι τεχνικά ικανή να υλοποιήσει τη σύμβαση με τον πλέον αποτελεσματικό τρόπο αλλά και μοναδική έναντι οποιδήποτε άλλου οικονομικού φορέα (ad hoc ΕλΣυν Τμήμα VI απόφαση 476/2019, ΕΑΑΔΗΣΥ 88/2019 κ.ά.).

Τέλος, **η προμήθεια του συστήματος λήψης δεδομένων DAS (Τμήμα 3 του αντικειμένου του παρόντος) μπορεί να πραγματοποιηθεί αποκλειστικώς και μόνον από την εταιρεία ΕΨΙΛΟΝ ΜΕΤΡΙΣΥΣ ΕΕ**, η οποία είναι ο **αποκλειστικός αντιπρόσωπος** στην Ελλάδα της κατασκευάστριας εταιρείας National Instruments (NI), η οποία (εταιρεία ΕΨΙΛΟΝ ΜΕΤΡΙΣΥΣ ΕΕ) θα πραγματοποιήσει και την προσαρμογή του συστήματος στα χαρακτηριστικά του εξοπλισμού της πειραματικής δεξαμενής του ΕΝΘΥ.”

2.2 Το ανωτέρω σχέδιο απόφασης της αιτούσας αναθέτουσας αρχής περιλαμβάνει ως αναπόσπαστα τμήματά του το Παράρτημα 1 (“Αναλυτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης”) και το Παράρτημα II (“Τεχνικές Προδιαγραφές”).

Ειδικότερα, στο ως άνω Παράρτημα I αναφέρονται τα εξής:

“ΜΕΡΟΣ Α - ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΦΥΣΙΚΟΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ

ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ. Αντικείμενο της σύμβασης είναι η επιλογή αναδόχων για την προμήθεια και εγκατάσταση νέου ολοκληρωμένου συστήματος ελέγχου του φορείου της Πειραματικής Δεξαμενής της Σχολής Ναυπηγών Μηχανολόγων Μηχανικών προς αντικατάσταση του υφιστάμενου παρωχημένου συστήματος και ειδικότερα: 1. Η προμήθεια και εγκατάσταση νέου συστήματος ελέγχου της κίνησης του φορείου. 2. Η προμήθεια και εγκατάσταση ζεύγους δυναμόμετρων αυτοπρόωσης τύπου Kempf & Remmers R33-21 με τα παρελκόμενά τους. 3. Η προμήθεια και εγκατάσταση εξοπλισμού (hardware) και λογισμικού νέου Συστήματος Συλλογής Δεδομένων (Data Acquisition Software: DAS) και διαμόρφωσή του (customization).

Απαιτήσεις και Τεχνικές Προδιαγραφές

Οι Απαιτήσεις και οι Τεχνικές Προδιαγραφές αναφέρονται αναλυτικά στο Παράρτημα II.

Διάρκεια σύμβασης-Χρόνοι παράδοσης

Οι ανάδοχοι υποχρεούνται να παραδώσει και να εγκαταστήσει τον υπό προμήθεια εξοπλισμό εντός διαστήματος οκτώ (8) μηνών από την ημερομηνία υπογραφής των οικείων συμφωνητικών.

Τόπος παράδοσης των υλικών

Ως τόπος παράδοσης και εγκατάστασης του εξοπλισμού ορίζονται οι εγκαταστάσεις του Εργαστηρίου Ναυτικής και Θαλάσσιας Υδροδυναμικής της Σχολής Ναυπηγών Μηχανολόγων Μηχανικών του ΕΜΠ στην Πολυτεχνειούπολη Ζωγράφου.

ΜΕΡΟΣ Β - ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ

Χρηματοδότηση: Πρόγραμμα Δημοσίων Επενδύσεων

Εκτιμώμενη αξία σύμβασης σε ευρώ, χωρίς ΦΠΑ, ως ακολούθως:

ΠΙΝΑΚΑΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ

A/A	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΕΙΔΟΥΣ	ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΟΣ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ	ΑΞΙΑ (POUNDS)	ΑΞΙΑ (ΕΥΡΩ)
ΤΜΗΜΑ 1 (Προμήθεια και εγκατάσταση νέου συστήματος ελέγχου της κίνησης του φορείου)					
ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΗΣ: Drives And Automation DnA					
CPV: 32441200-8 Εξοπλισμός τηλεμετρίας και ελέγχου					
51220000-0 Υπηρεσίες εγκατάσταση εξοπλισμού ελέγχου					
1.1	NTUA Towing Carriage Drive Control System	£127,421.00	1	£127.421,00	€140.163,00
1.2	Electrical / Mechanical Installation	£75,683.00	1	£75.683,00	€83.251,00
1.3	Commissioning / Standby	£15,278.00	1	£15.278,00	€16.806,00
1.4	Shipping / Seaworthy Packaging	£5,355.00	1	£5.355,00	€5891,00

Σύνολο ειδών ΤΜΗΜΑΤΟΣ 1				£223.692,00	246.111,00
ΤΜΗΜΑ 2 (Προμήθεια και εγκατάσταση ζεύγους δυναμόμετρων αυτοπρόωσης)					
ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΗΣ: HR Wallingford					
CPV: 38424000-3 Εξοπλισμός μέτρησης και ελέγχου					
2.1	R33-21 Ship model self-propulsion propeller dynamometer with purpose built speed measurement 100ppr incorporated	£25,799	2	£51,598	
2.2	CAB-L-10 with Lemo connector HR Wallingford R25 series cables	£747	4	£2,988	
2.3	CAB-ENC-10 speed measurement encoder cable	£747	2	£1,494	
2.4	R25-09 Telescopic shaft splined shaft with universal joint	£759	2	£1,518	
2.5	R33-22 3m long pair flexible drive shafts	£1,685	1	£1,685	
2.6	R25-11 Gearbox with transmission ratio 1:1	£6,008	1	£6,008	
Σύνολο ειδών ΤΜΗΜΑΤΟΣ 2				£65,291	
Σύνολο ΤΜΗΜΑΤΟΣ 2 συμπ. Εξόδων μεταφοράς, ασφάλισης φορτίου				£67,549	€74.304,00
ΤΜΗΜΑ 3 (Προμήθεια και εγκατάσταση νέου Συστήματος Συλλογής Δεδομένων)					
ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΗΣ: ΕΨΙΛΟΝ ΜΕΤΡΙΣΥΣ ΕΕ					
CPV: 32260000-3 Εξοπλισμός μετάδοσης δεδομένων					
48600000-4 Πακέτα λογισμικού βάσεων δεδομένων και λειτουργικών συστημάτων.					
3.1	Data Acquisition System		1		€32.288,00
3.2	Customization of DAS to the Carriage Control		1		€20.000,00
Σύνολο ειδών ΤΜΗΜΑΤΟΣ 3					€52.288,00
ΣΥΝΟΛΟ					€372.703,00
ΦΠΑ 24%					89.449,00
ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ					€462.151,00

2.3 Σημειωτέον ότι με το με α.π. 12456/23.3.2021 (α.π. εισερχομένου Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1803/23.3.2021) εξεταζόμενο αίτημά της, η αιτούσα αναθέτουσα αρχή προσκόμισε τα εξής στοιχεία:

α) Τρισέλιδο πληροφοριακό έντυπο προηγούμενης σχετικής εμπειρίας της εταιρείας "Cussons

Technology Ltd” στην προμήθεια δυναμομέτρων τύπου R56 και R63, συνταγμένο από την ίδια στην αγγλική γλώσσα υπό τον τίτλο “*EXPERIENCE RECORDS Resistance Dynamometers type R56 & R63*”, στο οποίο περιλαμβάνεται κατάλογος των προμηθειών δυναμομέτρων τύπου R56 και R63 που εκτέλεσε παγκοσμίως η συγκεκριμένη εταιρεία από το έτος 1978 έως το έτος 2018.

β) Μονοσέλιδη ανάρτηση με ημερομηνία 3.12.2019 από την ιστοσελίδα της εταιρείας “HR Wallingford Ltd”, στην οποία αναφέρεται στην αγγλική γλώσσα, μεταξύ άλλων, ότι η συγκεκριμένη εταιρεία έχει εξαγοράσει τον Τομέα Υδροδυναμικής Πλοίων της εταιρείας “Cussons Technology Ltd” σε συνέχεια της από 17.10.2019 θέσης της τελευταίας σε αναγκαστική διαχείριση.

γ) Εννιασέλιδο κείμενο στην αγγλική γλώσσα στο οποίο περιλαμβάνεται η από 23.6.2020 εμπορική συμφωνία μεταξύ της εταιρείας “HR Wallingford Ltd” και της εταιρείας “Drives and Automation Ltd” (άλλως και DA), στην οποία αναφέρονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: “*A. The Parties have agreed to cooperate for the purpose of ensuring that potential customers of DA who approach HR Wallingford for the replacement of electrical systems (previously provided by an organization purchased by HR Wallingford) are referred to DA by HR Wallingford. DA specialize in this work and HR Wallingford no longer does so. B. HR Wallingford retains previous drawings of the electrical drawings (including mechanical drawings) which may be required by DA in order to undertake work for clients (“Drawings”) and HR Wallingford has agreed to provide these drawings (where available) but without liability for their contents or use by DA or any client of DA.*”

δ) Δισέλιδη αναλυτική οικονομική προσφορά της 9.10.2020 της εταιρείας “ΕΨΙΛΟΝ ΜΕΤΡΙΣΥΣ ΕΕ” με ισχύ έως 8.11.2020 σχετικά με τα υλικά και της υπηρεσίες για την προμήθεια και εγκατάσταση νέου συστήματος συλλογής δεδομένων (τμήμα 3 του εν θέματι αντικειμένου), συνολικής προσφερόμενης τιμής 52.288€ χωρίς ΦΠΑ.

ε) Εικοσασέλιδη οικονομική και τεχνική προσφορά της εταιρείας “HR Wallingford Ltd” για την προμήθεια και εγκατάσταση ζεύγους δυναμόμετρων αυτοπρώσης τύπου R33-21 (τμήμα 2 του εν θέματι αντικειμένου), συνολικής προσφερόμενης τιμής 67.549€

2.4 Περαιτέρω, σημειώνεται ότι με το με α.π. 1803/15.4.2021 έγγραφό της, η Αρχή κάλεσε την αιτούσα αναθέτουσα αρχή για τη συμπλήρωση του υποβληθέντος φακέλου και την παροχή διευκρινίσεων. Ειδικότερα, στο ως άνω έγγραφο της Αρχής αναφέρονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«*4.1 Ειδικότερα, από τον υποβληθέντα φάκελο ελλείπει και χρήζει υποβολής το κατά τα ανωτέρω απαιτούμενο σχέδιο απόφασης για την προσφυγή του φορέα σας στη σκοπούμενη διαδικασία διαπραγμάτευσης, το οποίο θα περιλαμβάνει αναφορά στον προτεινόμενο ανάδοχο οικονομικό φορέα και στους βασικούς όρους καθεμίας εκ των προαναφερομένων προς σύναψη δημοσίων συμβάσεων, όπως πχ. ενδεικτικά αναφέρονται τα εξής: i) η αναλυτική περιγραφή του προς ανάθεση αντικειμένου της σύμβασης και ο κωδικός κατά CPV αυτού, από τα οποία να προκύπτει επαρκώς ο προέχων χαρακτήρας*

έκαστης σύμβασης (προμήθεια ή υπηρεσία), ii) η εκτιμώμενη αξία έκαστης σύμβασης (προϋπολογιζόμενο πληρωτέο ποσό σε € χωρίς ΦΠΑ), iii) η προβλεπόμενη συμβατική της διάρκεια, iv) η επικαλούμενη νομική βάση για τη σύναψη έκαστης σύμβασης με αναφορά στα συγκεκριμένα στοιχεία του πραγματικού ιστορικού της υπόθεσης με βάση τα οποία τεκμηριώνεται η συνδρομή των σχετικών επικαλούμενων διατάξεων.

4.2 Συναφώς, επισημαίνεται ότι με το φάκελο της υπό κρίση υπόθεσης δεν υπεβλήθησαν εκείνα τα έγγραφα και στοιχεία, τα οποία τεκμηριώνουν επαρκώς την ύπαρξη των επικαλούμενων αποκλειστικών δικαιωμάτων εκάστου εκ των ως άνω προτεινόμενων αναδόχων οικονομικών φορέων κατά τη σύναψη έκαστης εκ των ως άνω τριών δημοσίων συμβάσεων διά των οποίων σκοπείται να υλοποιηθεί το εν θέματι project.

Πιο συγκεκριμένα, κρίνεται απαραίτητο όπως μας υποβάλετε τα κατάλληλα έγγραφα και στοιχεία με επισήμανση των συγκεκριμένων όρων τους, οι οποίοι τεκμηριώνουν τα εξής:

i) Το ότι το υφιστάμενο, προς αντικατάσταση, σύστημα ελέγχου του φορείου της εν θέματι πειραματικής δεξαμενής σχεδιάστηκε, κατασκευάστηκε και εγκαταστάθηκε στο Ε.Ν.Θ.Υ. από την εταιρεία "Kempf & Remmers GmbH". Ειδικότερα, κρίνεται σκόπιμο όπως προσκομισθούν τα έγγραφα της οικείας σύμβασης με επισήμανση των συγκεκριμένων όρων τους διά των οποίων καθιερώθηκαν, κατά την κρίση σας, τα επικαλούμενα αποκλειστικά δικαιώματα της ως άνω εταιρείας.

ii) Το ότι η εταιρεία "Kempf & Remmers GmbH" εκχώρησε τα ως άνω επικαλούμενα αποκλειστικά δικαιώματα στην εταιρεία "Cussons Technology Ltd".

iii) Το ότι η εταιρεία "HR Wallingford Ltd" απέκτησε τα εν λόγω αποκλειστικά δικαιώματα από την εταιρεία "Cussons Technology Ltd" (τμήμα 2 του εν θέματι project).

iv) Το ότι η εταιρεία "Drives and Automation DnA Ltd" είναι κάτοχος των επικαλούμενων αποκλειστικών δικαιωμάτων των σχετικών με την προμήθεια και εγκατάσταση του υπόψη συστήματος ελέγχου (τμήμα 1 του εν θέματι project), όπως αυτά της εκχωρήθηκαν από την εταιρεία "HR Wallingford Ltd". Όσον δε αφορά στο προσκομισθέν στην αγγλική γλώσσα αντίγραφο εμπορικής συμφωνίας της 23^{ης}.6.2020 μεταξύ των εταιρειών "HR Wallingford Ltd" και "Drives and Automation Ltd", καλείσθε να μας επισημάνετε τους συγκεκριμένους όρους της εν λόγω συμφωνίας που τεκμηριώνουν την εκχώρηση των επικαλούμενων δικαιωμάτων από την πρώτη στη δεύτερη ως άνω εταιρεία.

v) Το ότι κατασκευάστρια εταιρεία του υφιστάμενου, προς αντικατάσταση, εξοπλισμού (hardware) και λογισμικού Συστήματος Συλλογής Δεδομένων (Data Acquisition Software: DAS) της εν θέματι πειραματικής δεξαμενής είναι η εταιρεία "National Instruments". Ειδικότερα δε, κρίνεται σκόπιμο όπως προσκομισθούν τα έγγραφα των σχετικής σύμβασης με επισήμανση των συγκεκριμένων όρων τους διά των οποίων καθιερώθηκαν, κατά τον ισχυρισμό σας, τα επικαλούμενα αποκλειστικά δικαιώματα της ως άνω εταιρείας σχετικά με την προμήθεια και εγκατάσταση εξοπλισμού (hardware) και λογισμικού νέου

Συστήματος Συλλογής Δεδομένων (Data Acquisition Software: DAS) και τη διαμόρφωσή του (customization) [τμήμα 3 του εν θέματι project], καθώς επίσης και τα έγγραφα που αποδεικνύουν ότι η εταιρεία "ΕΨΙΛΟΝ ΜΕΤΡΙΣΥΣ ΕΕ" είναι, ως αποκλειστικός αντιπρόσωπος στην Ελλάδα της ως άνω εταιρείας, κάτοχος των επικαλούμενων αποκλειστικών δικαιωμάτων.

5. Περαιτέρω, και λαμβανομένης υπόψη της αναφοράς του ως άνω σχετικού σας εγγράφου περί του ότι οι εταιρείες "Drives and Automation DnA" και "HR Wallingford" είναι οι μοναδικές "τεχνικά ικανές" να υλοποιήσουν έκαστη σύμβαση για την οποία προτείνονται με τον πλέον αποτελεσματικό τρόπο, καλείσθε όπως μας διευκρινίσετε το εάν προκειμένου για την προτεινόμενη απουσία ανταγωνισμού κατά τη σύναψη των συγκεκριμένων δύο δημοσίων συμβάσεων επικαλείσθε επιπρόσθετα και την ύπαρξη τεχνικών λόγων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β' υποπερ. ββ' του ν. 4412/2016, οι οποίες, όμως, ερείδονται επί της συνδρομής διαφορετικών προϋποθέσεων σε σχέση με τις ρητώς επικαλούμενες από εσάς διατάξεις της υποπερ. γγ', όπως αναλυτικώς σας έχουμε εξηγήσει στο με α.π. 3869/9.8.2019 έγγραφό μας. [...]

6. Τέλος, ενόψει των προεκτεθέντων υπό παρ. 3 της παρούσας και λόγω του ότι από τα στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου δεν προκύπτει κάποια αναφορά του αιτήματός σας ως προς τη συνδρομή της προϋπόθεσης περί μη ύπαρξης "εύλογης εναλλακτικής λύσης ή υποκατάστατου" καθώς και ως προς τη συνδρομή της προϋπόθεσης περί του ότι η προτεινόμενη "απουσία ανταγωνισμού δεν είναι αποτέλεσμα τεχνητού περιορισμού των παραμέτρων της σύμβασης", καλείσθε όπως, σε κάθε περίπτωση, μας υποβάλετε τις τεκμηριωμένες απόψεις σας περί της συνδρομής των εν λόγω προϋποθέσεων και δη όπως μας διευκρινίσετε εάν έχετε προβεί σε έρευνα αγοράς σε επίπεδο Ευρωπαϊκής Ένωσης τουλάχιστον για την αναζήτηση και άλλων οικονομικών φορέων, πέραν των προτεινόμενων, είτε ημεδαπών είτε αλλοδαπών, δραστηριοποιούμενων στην οικεία αγορά, οι οποίοι θα ήταν ικανοί να αναλάβουν την εκτέλεση των κρινόμενων δημόσιων συμβάσεων.»

Με το δε με α.π. 19723/14.05.2021 συμπληρωματικό έγγραφο της αιτούσας αναθέτουσας αρχής υπεβλήθησαν στην Αρχή, εκτός από το προαναφερόμενο σχέδιο απόφασης, τα παρακάτω στοιχεία:

α) Δισέλιδο πιστοποιητικό δικαιωμάτων πνευματικής ιδιοκτησίας όσον αφορά στην κατασκευή και προμήθεια φορείου δεξαμενής τύπου C118 της εταιρείας *Kempf & Remmers*, συντεταγμένο στην αγγλική γλώσσα τη 2.4.2019 από την εταιρεία "Cussons Technology Ltd" στο οποίο αναγράφονται τα εξής:

«Confirmation of Proprietary Intellectual Rights, Sole Manufacturer & Supply for the NTUA Kempf & Remmer C118 Towing Carriage Baur No. 949 along with Autotest IV control & DAS installed in 2000.

We formally confirm in this proprietary article certificate that Cussons Technology Ltd has the design rights as well as being the sole manufacturer & sole supplier for the NTUA's Towing carriage Kempf & Remmers Type C118.

The proprietary Carriage & equipment type C118 in question were originally designed and supplied by the

former Kempf & Remmers GMBH in 1970 almost 50 years ago. Furthermore, Cussons upgraded the C118 Carriage with a new control and data-acquisition system in 2000. Kempf & Remmers GmbH of Hamburg, Germany, where acquired by Cussons Technology Ltd in June 1997 since which Cussons have owned all designs, intellectual property associated with the Kempf and Remmers Equipment and as such are the sole manufacturer / distributor of Cussons / Kempf & Remmers Dynamometers / Hydrodynamic test equipment. Cussons have continued to support both new and existing equipment supplied by K&R & Cussons throughout the world with spares and replacement parts where possible and as such are the sole distributor of associated spares with the K&R equipment & dynamometers. Cussons has an authority on the original design of the facility it is also uniquely suited to upgrade the C118 with the current system for its operation and not by anyone else in the world.

NAME OF SUPPLIER: Cussons Technology LTD

ADDRESS: 102 Great Clowes Street, Manchester M7 1RH, United Kingdom

I, Shaun Malcolm Ross Passport No. 720083207, having been duly authorised by the Cussons Technology Ltd, sincerely declare that:

- 1. The Supplier is not bankrupt or being wound up, its affairs are not being administered by a court, it has not entered into an arrangement with its creditors, it has not suspended its business activities nor is it in any analogous situation arising from a similar procedure under national laws and regulations;*
- 2. The Supplier is not the subject of proceedings for a declaration of bankruptcy, for an order for compulsory winding up or administration by the court or for an arrangement with creditors or of any other similar proceedings under national laws and regulations;*
- 3. Neither the Supplier, nor any of its directors or partners, has been convicted of an offence concerning professional conduct by a judgment which has the force of res judicata or been guilty of grave professional misconduct (proven by any means which the Contracting Authority can demonstrate) in the course of its or their business;*
- 4. The Supplier has fulfilled its obligations relating to the payment of taxes or social security contributions in its country of establishment or any other State in which the Tenderer is located;*
- 5. The Supplier has not been guilty of serious misrepresentation or omission in providing information to a public buying agency, including the Contracting Authority;*
- 6. The Supplier (or any of its directors or partners) has not been convicted of fraud, money laundering, corruption, or of being a member of a criminal organisation; In addition to this the supplier takes all necessary with the Anti-Bribery Act 2010.*

And:

I understand and acknowledge that the provision of inaccurate or misleading information in this declaration may lead to my business/firm/company/partnership being excluded from supply or

participation in future tenders, and I make this solemn declaration conscientiously believing the same to be true and by virtue of the Statutory Declarations Act, 1938. This declaration is made for the benefit of the Contracting Authority».

β) Ενημερωτικό σημείωμα στο οποίο αναγράφεται το ιστορικό χρηματοδότησης της αναβάθμισης που πραγματοποιήθηκε στο σύστημα ελέγχου ταχύτητας φορείου της πειραματικής δεξαμενής του ΕΝΘΥ του ΕΜΠ το 1999, το οποίο αναφέρει ότι:

«Υπεγράφη σύμβαση στις 28-11-1997 μεταξύ του Ελληνικού Δημοσίου –Γενική Γραμματεία Έρευνας και Τεχνολογίας και του Εθνικού Μετσόβιου Πολυτεχνείου για την εκτέλεση του έργου που εντάσσεται στο Επιχειρησιακό Πρόγραμμα Έρευνας και Τεχνολογίας II (ΕΠΕΤ II) με τίτλο: “Ενίσχυση εργαστηρίου ναυτικής και θαλάσσιας υδροδυναμικής (ΕΝΘΥ) του ΕΜΠ” με ανάδοχο του έργου το Εθνικό Μετσόβιο Πολυτεχνείο. Ο εργοδότης το Ελληνικό Δημόσιο (ΓΓΕΤ) αναθέτει και ο Ανάδοχος αναλαμβάνει την εκτέλεση του έργου (ΕΝΘΥ) το οποίο έχει ενταχθεί με την υπ’αριθ.10855/ΕΦΑ2440/13-10-1997 Κοινή Υπουργική Απόφαση, των Υπουργών Ανάπτυξης και Εθνικής Παιδείας και Θρησκευμάτων στο ΕΠΕΤ II. Επιστημονικός υπεύθυνος έχει οριστεί ο κ. [...] με Αναπληρωτή τον κ. [...] και ο κωδικός αριθμός του Ερ. Προγράμματος (από την Επ. Έρευνας) είναι 61/989. Χρονική διάρκεια της σύμβασης ορίστηκε στα δύο χρόνια από την υπογραφή της έως την 27-11-1999, και στη συνέχεια κατόπιν παρατάσεως έως τις 27-06-2000. Σύμφωνα με το Τεχνικό Δελτίο Έργου, παράρτημα I παράγραφος 3.2.1 προβλέπεται αγορά Ε+Τ εξοπλισμού αξίας 85 εκατομμυρίων δραχμών. Συγκεκριμένα πραγματοποιήθηκε αγορά ενός συστήματος ελέγχου ταχύτητας φορτίου πειραματικής δεξαμενής. Η προμήθεια του οργάνου πραγματοποιήθηκε από τον οίκο CUSSONS που εξέδωσε τα παρακάτω τιμολόγια:

INVOICE	B00672	15/9/1998	45.000,00	GBP
INVOICE	4318	6/7/1999	66.764,00	GBP
INVOICE	004318/3	29/3/2000	12.418,00	GBP
ΣΥΝΟΛΟ			124.182,00	GBP

...»

Συνημμένα υπεβλήθησαν τα ως άνω τρία (3) τιμολόγια της εταιρείας “Cussons Technology Ltd” προς το ΕΜΠ σχετικά με το project της αντικατάστασης του συστήματος ελέγχου ταχύτητας του φορείου της πειραματικής δεξαμενής του ΕΝΘΥ του ΕΜΠ.

γ) Δισέλιδη επιστολή της 22.8.1998 του Διευθυντή του ΕΝΘΥ του ΕΜΠ, συντεταγμένη στην αγγλική γλώσσα, σχετική με την αποδοχή της οικονομικής προσφοράς της εταιρείας “Cussons Technology Ltd” για την αντικατάσταση του συστήματος ελέγχου ταχύτητας του φορείου της πειραματικής δεξαμενής του ΕΝΘΥ του ΕΜΠ και διευκρίνησης λεπτομερειών εξόφλησης εκ μέρους του ΕΜΠ.

δ) Δελτίο τύπου της εταιρείας “Cussons Technology Ltd” με τίτλο «Cussons Technology Information Release», στο οποίο αναφέρονται στην αγγλική γλώσσα τα εξής:

«Following their recent acquisition of the business of Kempf & Remmers GmbH, Cussons Technology is pleased to announce the opening of the Kempf & Remmers Marine Research Systems Division located within the Defence Evaluation and Research Agency (DERA) Science Park, Haslar, at Gosport in the United Kingdom. The Marine Research Systems Division of Cussons Technology is dedicated to the marketing and supply of the existing range of Kempf & Remmers products, and to the research and development of new equipments and systems to meet the widening demands of the marine and its related industries. The location of the new office at the DERA Haslar Science Park - a world acknowledged centre of excellence within the field of Marine Technology - is therefore most appropriate. Furthermore, in addition to the new division's strong in-house management and internationally respected scientific team, a close working relationship has been established with Hamburgische Schiffbau-Versuchsanstalt GmbH (HSVA) in Hamburg. This combination of experience and scientific expertise results in the new Cussons Technology Marine Research Systems Division being able to offer an unbeatable standard of service to its customers. Kempf & Remmers have been the market leaders in the design and manufacturer of major hydrodynamic test facilities and associated instrumentation systems for over 50 years. The opening of the Haslar office therefore demonstrates the commitment of Cussons Technology, itself a major designer and manufacturer of specialist educational and engineering test and research facilities, to the continued development of the Kempf & Remmers business and its many existing and future customers world-wide.»

ε) Εννιασέλιδο πληροφοριακό έντυπο προηγούμενης σχετικής εμπειρίας της εταιρείας “Cussons Technology Ltd” στην προμήθεια και εγκατάσταση φορέων οδήγησης υδροδυναμικών δεξαμενών της εταιρείας Kempf & Remmers GMBH, συνταγμένο από την ίδια στην αγγλική γλώσσα υπό τον τίτλο “CARRIAGE EXPERIENCE RECORD & CASE STUDIES”, στο οποίο περιλαμβάνεται κατάλογος των σχετικών projects που έχει υλοποιήσει η εταιρεία παγκοσμίως τα τελευταία δέκα έτη, αναφέρονται δε, μεταξύ άλλων, τα εξής: *«Cussons Technology Ltd has extensive experience with the supply of Marine Hydrodynamic Facilities both from the heritage of the former Kempf & Remmers GMBH as well as our own in house experience since acquiring them in 1997. This experience includes the design, manufacture and supply of towing tank & ship manoeuvring basin carriages. Our carriage designs cover a wide range of sizes of facilities from small educational unmanned automated 2m, 3m & 4m wide carriages used in Universities to 37m wide Multi-motion Carriages for Sea-keeping & Manoeuvring Basins.»*. Στη λίστα των έργων περιλαμβάνεται και το φορείο της πειραματικής δεξαμενής του ΕΝΘΥ του ΕΜΠ

στ) Ενδεκασέλιδο σχέδιο σύμβασης της 29.12.2018 μεταξύ του ΕΜΠ και της εταιρείας “Cussons Technology Ltd”, συντεταγμένο στην αγγλική γλώσσα.

ζ) Εκ νέου υπεβλήθη η ήδη υποβληθείσα δισέλιδη αναλυτική οικονομική προσφορά της 9.10.2020 της εταιρείας “ΕΨΙΛΟΝ ΜΕΤΡΙΣΥΣ ΕΕ” με ισχύ έως 8.11.2020 σχετικά με τα υλικά και της υπηρεσίες για την προμήθεια και εγκατάσταση νέου συστήματος συλλογής δεδομένων, συνολικής προσφερόμενης τιμής

52.288€ χωρίς ΦΠΑ.

η) Δισέλιδη οικονομική προσφορά με ημερομηνία 23.4.2021 της εταιρείας "HR Wallingford" στην αγγλική γλώσσα, σχετική την προμήθεια, εγκατάσταση και θέση σε λειτουργία ενός πλήρους φορείου πειραματικής δεξαμενής για το Ε.Μ.Π ("NTUA Automated Un-manned Towing Carriage") τύπου C140A, για ταχύτητα κίνησης και επιτάχυνση έως 6m/s και 1 m/s² αντίστοιχα, διαστάσεων μήκους Χ πλάτους Χ βάθους = 100mΧ4.6mΧ3.0m, μετά του σχετικού συστήματος ελέγχου κίνησης, συνολικού κόστους ex-works (χωρίς μεταφορικά) 2.200.000 GBP.

II. Νομικό πλαίσιο

3. Στο άρθρο 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ' υποπερίπτωση δδ' του ν.4013/2011, όπως ισχύει, προβλέπονται τα εξής:

«2. Η Αρχή έχει τις ακόλουθες αρμοδιότητες: [...] 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 (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. Η εν λόγω αρμοδιότητα ασκείται μέσα «προθεσμία είκοσι (20) εργασίμων ημερών» από την περιέλευση του σχεδίου απόφασης στην Αρχή, συνοδευόμενου από όλα τα στοιχεία στα οποία θεμελιώνεται, κατά περίπτωση, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, με μέριμνα της αναθέτουσας αρχής. Με την άπρακτη παρέλευση της ως άνω προθεσμίας τεκμαίρεται η σύμφωνη γνώμη τη Αρχής. Σε εξαιρετικές περιπτώσεις και ιδίως λόγω της πολυπλοκότητας της υπό ανάθεση σύμβασης, η Αρχή δύναται με απόφαση της, η οποία κοινοποιείται στην αιτούσα αναθέτουσα αρχή, να παρατείνει άπαξ την ως άνω προθεσμία για δεκαπέντε (15) επιπλέον «εργάσιμες» ημέρες. [...]».

4. Στο άρθρο 2 («Ορισμοί - Εξουσιοδοτική διάταξη (άρθρα 2 και 33 παρ. 1 εδάφιο έκτο της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και άρθρο 2 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ)» του ν. 4412/2016 (Α' 147/8.8.2016), ως ισχύει από 1.6.2021 με τις σχετικές διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4782/2021 (ΦΕΚ Α' 36/9.3.2021) προβλέπονται, μεταξύ άλλων, ότι:

«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 [...] 2) ως «κεντρικές κυβερνητικές

αρχές (ΚΚΑ)» νοούνται οι αναθέτουσες αρχές που περιλαμβάνονται στο Παράρτημα Ι του Προσαρτήματος Α` και, εφόσον έχουν επέλθει διορθώσεις ή τροποποιήσεις, οι φορείς που τις έχουν διαδεχθεί, 3) ως «μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές» νοούνται όλες οι αναθέτουσες αρχές που δεν είναι κεντρικές κυβερνητικές αρχές, 4) ως «οργανισμοί δημοσίου δικαίου» νοούνται οι οργανισμοί που έχουν όλα τα ακόλουθα χαρακτηριστικά: α) έχουν συσταθεί για τον 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, μελετών, 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 ή αναθετόντων φορέων, αντίστοιχα, και έχουν ως αντικείμενο την εκτέλεση έργων, την εκπόνηση μελετών, την προμήθεια αγαθών ή την παροχή υπηρεσιών, [...] 7α) ως «δημόσιες συμβάσεις μελετών και τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών» νοούνται όλες οι συμβάσεις με αντικείμενο την εκπόνηση μελετών και την παροχή τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, οι οποίες συνδέονται με την εκτέλεση έργου, κατά την έννοια της περ. 7 ή τον χωρικό σχεδιασμό, όταν οι μελέτες δεν εκπονούνται και οι υπηρεσίες δεν παρέχονται από το προσωπικό της αναθέτουσας αρχής, 8) ως «δημόσιες συμβάσεις προμηθειών» και ως «συμβάσεις προμηθειών» νοούνται οι συμβάσεις που έχουν ως αντικείμενο την αγορά, τη χρηματοδοτική μίσθωση, τη μίσθωση ή τη μίσθωση - πώληση, με ή χωρίς δικαίωμα αγοράς, προϊόντων. Μια σύμβαση προμηθειών μπορεί να περιλαμβάνει, παρεμπιπτόντως, εργασίες τοποθέτησης και εγκατάστασης, 9) ως «δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών» και ως «συμβάσεις υπηρεσιών» νοούνται οι συμβάσεις που έχουν ως αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών που δεν εμπίπτουν στην περ. 7α. [...]

Συναφώς επισημαίνεται ότι το ΕΜΠ δεν περιλαμβάνεται μεταξύ των κεντρικών κυβερνητικών αρχών του Παραρτήματος Ι του Προσαρτήματος Α` του ν. 4412/2016.

5. Στο άρθρο 4 («Μεικτές συμβάσεις - (άρθρο 3 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)»)(του ν. 4412/2016 προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: «1. Η παράγραφος 2 εφαρμόζεται σε μεικτές συμβάσεις οι οποίες έχουν ως αντικείμενο διαφορετικά είδη συμβάσεων, το σύνολο των οποίων εμπίπτει στο παρόν Βιβλίο (άρθρα 3 έως 221). [...] 2. Οι συμβάσεις που έχουν ως αντικείμενο δύο ή περισσότερα είδη συμβάσεων (έργα, υπηρεσίες ή προμήθειες) ανατίθενται, σύμφωνα με τις διατάξεις που εφαρμόζονται στο είδος της σύμβασης που χαρακτηρίζει το κύριο αντικείμενο της σχετικής σύμβασης. Στην περίπτωση μεικτών συμβάσεων [...] που αποτελούνται εν μέρει από υπηρεσίες και εν μέρει από προμήθειες, το κύριο

αντικείμενο καθορίζεται, σύμφωνα με το ποια από τις εκτιμώμενες αξίες των αντίστοιχων υπηρεσιών ή προμηθειών είναι η υψηλότερη.»

6. Η διάταξη του άρθρου 5 (‘«Κατώτατα όρια (άρθρο 4 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και Κανονισμός (ΕΕ) 2015/2170)») του ίδιου ως άνω νόμου ορίζει ότι: «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’,[...]».

Συναφώς επισημαίνεται ότι, με βάση τις σχετικές διατάξεις του Κανονισμού 2017/2365 της Επιτροπής της 18ης Δεκεμβρίου 2017 “για την τροποποίηση της οδηγίας 2014/24/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής για τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων”, το ανωτέρω χρηματικό όριο (των 209.000€) του άρθρου 5 στοιχείο γ’ του ν. 4412/2016, το οποίο αφορά τις μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές, είχε τροποποιηθεί από 1.1.2018 και για τα έτη 2018 και 2019 στο ποσό των 221.000€, ενώ από 1.1.2020 τροποποιήθηκε στο ποσό των 214.000€ για τα έτη 2020 και 2021, σύμφωνα με τις σχετικές διατάξεις του Κανονισμού (ΕΕ) 2019/1828 της Επιτροπής της 30^{ης} Οκτωβρίου 2019 “για την τροποποίηση της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ όσον αφορά στα κατώτατα χρηματικά όρια για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών, υπηρεσιών και έργων”.

7. Στο άρθρο 6 («Μέθοδοι υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (άρθρο 5 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)») του ίδιου ως άνω νόμου προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«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 εκτιμωμένη 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. [...] 9. Όταν ένα σχέδιο αγοράς για την απόκτηση ομοιογενών αγαθών μπορεί να οδηγήσει σε ανάθεση συμβάσεων υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων, λαμβάνεται υπόψη κατά την εφαρμογή του άρθρου 5 περιπτώσεις β ' και γ' η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων αυτών των τμημάτων. Όταν η συνολική αξία των τμημάτων ισούται ή υπερβαίνει το κατώτατο όριο που προβλέπεται στο άρθρο 5, το παρόν Βιβλίο εφαρμόζεται στην ανάθεση κάθε τμήματος.»

8. Στις διατάξεις των υποπερ. ββ' και γγ' της περ. β' της παρ. 2 του άρθρου 32 («Προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση (άρθρο 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)») του ν. 4412/2016 προβλέπεται 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: [...] β) εάν τα έργα, τα αγαθά ή οι υπηρεσίες μπορούν να παρασχεθούν μόνον από έναν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα για οποιονδήποτε από τους κατωτέρω λόγους: [...], 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».

Συναφώς, στην αιτιολογική σκέψη 50 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ προβλέπονται τα εξής: «λόγω των επιζήμιων επιπτώσεων στον ανταγωνισμό, οι διαδικασίες με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση γνωστοποίηση προκήρυξης σύμβασης θα πρέπει να χρησιμοποιούνται μόνο σε άκρως εξαιρετικές περιπτώσεις. Η εξαίρεση αυτή θα πρέπει να περιορίζεται σε περιπτώσεις που είτε η δημοσίευση είναι αδύνατη, για λόγους κατεπείγουσας ανάγκης οφειλομένης σε γεγονότα τα οποία η αναθέτουσα αρχή δεν θα μπορούσε να προβλέψει και για τα οποία δεν ευθύνεται, είτε είναι σαφές εξ αρχής ότι η δημοσίευση δεν θα οδηγήσει σε μεγαλύτερο ανταγωνισμό ή σε καλύτερα αποτελέσματα όσον αφορά την προμήθεια, μεταξύ άλλων και γιατί αντικειμενικά υπάρχει μόνο ένας οικονομικός φορέας που μπορεί να εκτελέσει τη σύμβαση. Χαρακτηριστικό παράδειγμα είναι τα έργα τέχνης, όπου η ταυτότητα του καλλιτέχνη συνδέεται άρρηκτα με τον μοναδικό χαρακτήρα και την αξία του έργου τέχνης. 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. Στις περιπτώσεις που η κατάσταση της αποκλειστικότητας οφείλεται σε τεχνικούς λόγους, αυτοί θα πρέπει να προσδιορίζονται με ακρίβεια και να αιτιολογούνται κατά περίπτωση. Θα μπορούσαν να περιλαμβάνουν, επί παραδείγματι, την τεχνική αδυναμία άλλων οικονομικών φορέων να επιτύχουν τις απαιτούμενες επιδόσεις ή την αναγκαιότητα χρήσης ειδικής τεχνογνωσίας, εργαλείων ή μέσων που μόνον ένας φορέας διαθέτει. Οι τεχνικοί λόγοι μπορεί να προέρχονται επίσης από ειδικές απαιτήσεις διαλειτουργικότητας που πρέπει να πληρούνται για να εξασφαλιστεί η λειτουργία των έργων, των αγαθών ή των υπηρεσιών. [...]».

III. Νομική εκτίμηση

9. Το υπό εξέταση αίτημα του Ε.Μ.Π., το οποίο δεν περιλαμβάνεται μεταξύ των κεντρικών κυβερνητικών αρχών του Παραρτήματος Ι του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016 και, ως εκ τούτου, πρέπει να γίνει δεκτό ότι αποτελεί μη κεντρική αναθέτουσα αρχή κατά την έννοια των προπαρατεθεισών διατάξεων του άρθρου 2 παρ. 1 περ. (3) του ν. 4412/2016, αφορά στη σύναψη τριών δημοσίων συμβάσεων προμηθειών και υπηρεσιών κατά την έννοια των προπαρατεθεισών διατάξεων της περ. (8) και (9) της παρ. 1 του άρθρου 2 του ν. 4412/2016, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 372.703,00€ χωρίς ΦΠΑ, διά μέσω των οποίων σκοπείται η υλοποίηση του συγκεκριμένου αντικειμένου (σχεδίου αγοράς) υπό τον τίτλο «αντικατάσταση του Συστήματος Ελέγχου Φορέα Πειραματικής Δεξαμενής του Εργαστηρίου Ναυτικής και Θαλάσσιας Υδροδυναμικής της Σχολής Ναυπηγών Μηχανολόγων Μηχανικών του Ε.Μ.Π.» με προβλεπόμενη χρονική διάρκεια οκτώ (8) μηνών από την υπογραφή των οικείων συμφωνητικών.

Ειδικότερα, οι ως άνω δημόσιες συμβάσεις του Ε.Μ.Π. έχουν ως εξής:

α) τμήμα 1 του ως άνω αντικειμένου: μεικτή δημόσια σύμβαση προμήθειας αγαθών και παροχής υπηρεσιών με CPV 32441200-8 (Εξοπλισμός τηλεμετρίας και ελέγχου) και 51220000-0 (Υπηρεσίες εγκατάσταση εξοπλισμού ελέγχου), ειδικότερα δε με αντικείμενο την προμήθεια και ηλεκτρομηχανολογική εγκατάσταση, δοκιμαστική λειτουργία και παραλαβή του υπόψη νέου συστήματος ελέγχου της κίνησης του φορείου της ως άνω δεξαμενής, εκτιμώμενης αξίας 246.111,00€ χωρίς ΦΠΑ, με προτεινόμενο ανάδοχο την εταιρεία "Drives and Automation DnA Ltd". Λαμβανομένων δε υπόψη των προπαρατεθεισών διατάξεων του άρθρου 4 παρ. 2 ν. 4412/2016, βάσει των οποίων προβλέπεται ότι «στην περίπτωση μεικτών συμβάσεων [...] που αποτελούνται εν μέρει από υπηρεσίες και εν μέρει από προμήθειες, το κύριο αντικείμενο καθορίζεται, σύμφωνα με το ποια από τις εκτιμώμενες αξίες των αντίστοιχων υπηρεσιών ή προμηθειών είναι η υψηλότερη», έπεται ότι κύριο αντικείμενο της υπόψη σύμβασης αποτελεί η προμήθεια του εν λόγω συστήματος, δεδομένου του ότι, όπως προκύπτει από τον καταρτισθέντα από την αιτούσα πίνακα προϋπολογισμού υπό σελ. 5 της παρούσας, η εκτιμώμενη αξία της προμήθειας του ως άνω συστήματος υπερτερεί της εκτιμώμενης αξίας των προαναφερομένων

υπηρεσιών.

β) τμήμα 2 του ως άνω αντικειμένου: μεικτή δημόσια σύμβαση προμήθειας αγαθών και παροχής υπηρεσιών με CPV: 38424000-3 (*Εξοπλισμός μέτρησης και ελέγχου*), ειδικότερα με αντικείμενο την προμήθεια και εγκατάσταση ζεύγους δυναμομέτρων αυτοπρόωσης τύπου Kempf & Remmers R33-21 με τα παρελκόμενά τους, εκτιμώμενης αξίας 74.304,00€ χωρίς ΦΠΑ, με προτεινόμενο ανάδοχο την εταιρεία "HR Wallingford Ltd". Λόγω του ότι η αιτούσα δεν διαχωρίζει την εκτιμώμενη αξία των προμηθειών της εν λόγω σύμβασης σε σχέση με την εκτιμώμενη αξία των υπηρεσιών που αυτή περιλαμβάνει, δεν καθίσταται ευχερής ο κατ'εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 4 παρ. 2 ν. 4412/2016 καθορισμός του κυρίου αντικειμένου της σύμβασης αυτής, πλην όμως, λαμβανομένου υπόψη του προαναφερόμενου (καθορισθέντος από την αιτούσα) CPV του αντικειμένου της σύμβασης, δύναται να γίνει δεκτό ότι κύριο αντικείμενο της υπόψη δημόσιας σύμβασης αποτελεί η προμήθεια του υπόψη εξοπλισμού.

γ) τμήμα 3 του ως άνω αντικειμένου: μεικτή δημόσια σύμβαση προμήθειας αγαθών και παροχής υπηρεσιών με CPV 48600000-4 (*Πακέτα λογισμικού βάσεων δεδομένων και λειτουργικών συστημάτων*) και 32260000-3 (*Εξοπλισμός μετάδοσης δεδομένων*), ειδικότερα με αντικείμενο την προμήθεια και εγκατάσταση εξοπλισμού (hardware) και λογισμικού νέου συστήματος συλλογής δεδομένων (Data Acquisition Software: DAS) και διαμόρφωσή του (customization), εκτιμώμενης αξίας 52.288,00€ χωρίς ΦΠΑ, με προτεινόμενο ανάδοχο την εταιρεία "ΕΨΙΛΟΝ ΜΕΤΡΙΣΥΣ ΕΕ". Λαμβανομένων δε υπόψη των προπαρατεθεισών διατάξεων του άρθρου 4 παρ. 2 ν. 4412/2016, βάσει των οποίων προβλέπεται ότι *«στην περίπτωση μεικτών συμβάσεων [...] που αποτελούνται εν μέρει από υπηρεσίες και εν μέρει από προμήθειες, το κύριο αντικείμενο καθορίζεται, σύμφωνα με το ποια από τις εκτιμώμενες αξίες των αντίστοιχων υπηρεσιών ή προμηθειών είναι η υψηλότερη»*, έπεται ότι κύριο αντικείμενο της υπόψη σύμβασης αποτελεί η προμήθεια του συγκεκριμένου εξοπλισμού και λογισμικού, δεδομένου του ότι, όπως προκύπτει από τον καταρτισθέντα από την αιτούσα πίνακα προϋπολογισμού υπό σελ. 5 της παρούσας, η εκτιμώμενη αξία της προμήθειας του εν λόγω εξοπλισμού και λογισμικού υπερτερεί της εκτιμώμενης αξίας των προαναφερομένων υπηρεσιών εγκατάστασης και διαμόρφωσής του.

Λαμβάνοντας δε υπ' όψιν το εξεταζόμενο αίτημα αφορά στην ανάθεση δημόσιων συμβάσεων προμηθειών (κατά κύριο αντικείμενο) κατόπιν προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης, η συνολική εκτιμώμενη αξία (ποσού 372.703,00€ χωρίς ΦΠΑ) των οποίων υπερβαίνει τα ισχύον κατώτατο όριο (ποσού 214.000€ χωρίς ΦΠΑ) του άρθρου 5 στοιχείο γ' του ν. 4412/2016 για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών, διαπιστώνεται, ενόψει και των προπαρατεθεισών διατάξεων του άρθρου 6 παρ. 9 ν. 4412/2016, ότι συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή της σύμφωνης γνώμης της κατ' άρθρο 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ' υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει.

10. 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/τος 60/2007 και ήδη άρθρα 26 και 32 του ν. 4412/2016). Περαιτέρω επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από τη 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/ΕΕ 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).

11. Σύμφωνα με τις επικαλούμενες από την αιτούσα αναθέτουσα αρχή διατάξεις του άρθρου 32 παράγραφος 2 περίπτωση β' υποπερίπτωση γγ' του ν. 4412/2016, οι αναθέτουσες αρχές δύνανται να προσφεύγουν, κατ' εξαίρεση, σε διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού προκειμένου για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών, στην περίπτωση που συντρέχουν λόγοι προστασίας αποκλειστικών δικαιωμάτων του προτεινόμενου αναδόχου οικονομικού φορέα, συμπεριλαμβανομένων των δικαιωμάτων διανοητικής ιδιοκτησίας, και ειδικότερα όταν για λόγους νομικούς η σύμβαση μπορεί να ανατεθεί μόνον σε αυτόν.

Συγκεκριμένα, η ανωτέρω εξαιρετική διαδικασία εφαρμόζεται όταν το αντικείμενο της ανατιθέμενης σύμβασης προστατεύεται από δικαιώματα πνευματικής ή βιομηχανικής ιδιοκτησίας, όπως σήματα και δικαιώματα ευρεσιτεχνίας, ακόμα και εάν αυτά δεν είναι κατοχυρωμένα (βλ. Κατευθυντήρια Οδηγία 1/2013 της Αρχής, αναρτημένη στο www.eaadhsy.gr), και, ως εκ τούτου, καθίσταται απολύτως αναγκαίο να ανατεθεί η εκτέλεση της σύμβασης σε συγκεκριμένο ανάδοχο, ο οποίος όμως δεν αρκεί να είναι απλώς ικανός να εκτελέσει με τον πλέον αποτελεσματικό τρόπο τη σύμβαση, αλλά απαιτείται να είναι και ο μοναδικός έναντι οποιούδήποτε άλλου (ΔΕΚ 199/85 Επιτροπή κατά Ιταλίας, ΔΕΚ 296/92 Επιτροπή κατά Ιταλικής Δημοκρατίας, ΔΕΚ 57/94 Επιτροπή κατά Ιταλικής Δημοκρατίας)

Ειδικότερα, σύμφωνα με το τελευταίο εδάφιο της διάταξης του άρ. 32 παρ. 2 περ. β' υποπερ. γγ' ν. 4412/2016, η οποία ενσωμάτωσε στο εθνικό δίκαιο την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προκειμένου να τυγχάνει εφαρμογής η συγκεκριμένη εξαιρετική διαδικασία δεν αρκεί η αναθέτουσα αρχή να αποδείξει ότι σκοπεί να αποκτήσει μία προμήθεια / υπηρεσία που προστατεύεται

από τέτοιου είδους δικαιώματα αλλά πρέπει να αποδείξει επιπρόσθετα και τα εξής: α) ότι δεν υπάρχει άλλος υποψήφιος που θα μπορούσε να προσφέρει ισοδύναμες προμήθειες / υπηρεσίες ως “*εύλογη εναλλακτική λύση ή υποκατάστατο*”, όπου ως τέτοια νοείται “*η χρήση εναλλακτικών διαύλων διανομής ακόμα και εκτός του κράτους μέλους της αναθέτουσας αρχής*” ή “*παρεμφερείς από άποψη λειτουργίας [...] αγαθά και υπηρεσίες*”, κατά την προπαρατεθείσα αιτιολογική 50 της Οδηγίας 2014/23/ΕΕ, καθώς επίσης και β) ότι η απουσία ανταγωνισμού δεν είναι αποτέλεσμα τεχνητού περιορισμού των παραμέτρων της σύμβασης, δηλαδή το ότι “*η κατάσταση της αποκλειστικότητας δεν δημιουργήθηκε από την ίδια την αναθέτουσα αρχή με στόχο τη μελλοντική διαδικασία προμήθειας*”, κατά την ίδια ως άνω αιτιολογική σκέψη (πρβλ. και απόφαση ΔΕΚ C-328/92, Επιτροπή κατά Βασιλείου της Ισπανίας, Συλλογή 1994, σ. I-1583, σκέψη 17, όπως επίσης και απόφαση ΔΕΚ C-57/94, σκέψη 23).

Οι δε λόγοι που στοιχειοθετούν τη μοναδικότητα του προτεινόμενου αναδόχου οικονομικού φορέα έναντι άλλων οικονομικών φορέων που δραστηριοποιούνται στην ίδια αγορά πρέπει να αιτιολογούνται από την αναθέτουσα αρχή ειδικώς (πρβλ. ΕλΣυν. Τμ. Μείζ. Επτ. Συνθ. 4169/2013, VI Τμ. 6018/2015, 3264/2013, 36/2010).

Τέλος, κατά την πάγια νομολογία (βλ. αποφάσεις VI Τμ Ελ.Συν. 77/2008, 263/2007, 186, 187, 188, 189, 190, 191/2006, 61/2004), η προσφυγή μίας αναθέτουσας αρχής στη συγκεκριμένη διαδικασία διαπραγμάτευσης πρέπει να έπεται της στάθμισης από αυτήν όλων των οικονομοτεχνικών παραμέτρων 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, όσον αφορά στους λόγους που επέβαλαν την απόφαση αυτή.

12. Εν προκειμένω, από την εξέταση των στοιχείων του υποβληθέντος φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, τα οποία αναλυτικά αναφέρονται ανωτέρω υπό παρ. 2.3 και 2.4, σελ. 6-10 της παρούσας, δεν τεκμηριώνεται, όπως απαιτείται από τη ρητή διατύπωση των επικαλούμενων διατάξεων της νομικής βάσης του εξεταζομένου αιτήματος και όπως δέχεται η νομολογία, η ύπαρξη των επικαλούμενων αποκλειστικών δικαιωμάτων για καθένα εκ των προτεινόμενων αναδόχων οικονομικών φορέων των εξεταζομένων τριών δημοσίων συμβάσεων διά των οποίων σκοπείται να υλοποιηθεί το εν θέματι project, μολονότι η Αρχή ζήτησε σαφώς και ρητώς από την αιτούσα την προσκόμιση των σχετικών στοιχείων προς τεκμηρίωση της ύπαρξης των επικαλούμενων αποκλειστικών δικαιωμάτων.

Ειδικότερα, κατά πρώτον, η αιτούσα αναθέτουσα αρχή δεν προσκόμισε έγγραφα και στοιχεία τα οποία να τεκμηριώνουν τον ισχυρισμό της ως προς ότι το η εταιρεία “*Kempf & Remmers GmbH*” είναι ο αρχικός σχεδιαστής / κατασκευαστής / προμηθευτής / εγκαταστάτης του συστήματος ελέγχου της κίνησης του φορείου της υπόψη πειραματικής δεξαμενής του ΕΝΘΥ/ΕΜΠ κατά το έτος 1979, ως βεβαιώνει η αιτούσα, όπως πχ. τέτοιο στοιχείο θα μπορούσε να ήταν η σχετική υπογραφείσα και εκτελεσθείσα σύμβαση μελέτης/σχεδίασης, κατασκευής / προμήθειας / εγκατάστασης του υπόψη συστήματος, η οποία

ζητήθηκε από την Αρχή, με το με α.π. 1803/15.4.2021 έγγραφό της, πλην όμως δεν προσκομίσθηκε.

Ως εκ τούτου, από τα στοιχεία του φακέλου δεν προκύπτει το εάν με την αρχική σύμβαση μελέτης, προμήθειας / κατασκευής / εγκατάστασης του υπόψη, προς αντικατάσταση, συστήματος έχουν καθιερωθεί στο πρόσωπο της εταιρείας "Kempf & Remmers GmbH" οιαδήποτε αποκλειστικά δικαιώματα τα οποία να αφορούν στην προμήθεια και εγκατάσταση του συγκεκριμένου συστήματος από αυτήν την εταιρεία και μόνον ή από τους καθολικούς ως προς τα συγκεκριμένα δικαιώματα διαδόχους της και μόνον

Περαιτέρω, όπως βεβαιώνει η αιτούσα, το σύστημα ελέγχου της κίνησης του φορείου της υπόψη πειραματικής δεξαμενής του ΕΝΘΥ/ΕΜΠ αναβαθμίσθηκε από την εταιρεία "Cussons Technology Ltd" περί το έτος 2000, και συγκεκριμένα διά της προμήθειας και εγκατάστασης ενός νέου τέτοιου συστήματος (τύπου "Autotest IV" της ως άνω εταιρείας) καθώς και συστήματος συλλογής δεδομένων ("DAS" της ως άνω εταιρείας), πλην όμως η αιτούσα δεν προσκόμισε τη σχετική σύμβαση του Ε.Μ.Π. με την εταιρεία "Cussons Technology Ltd" προκειμένου να διαπιστωθεί το εάν με τη συγκεκριμένη σύμβαση αναβάθμισης του υπόψη συστήματος καθιερώθηκαν εκ νέου οιαδήποτε αποκλειστικά δικαιώματα στο πρόσωπο της ως άνω εταιρείας τα οποία να αφορούν στην προμήθεια και εγκατάσταση του συγκεκριμένου συστήματος από αυτήν την εταιρεία και μόνον ή από τους καθολικούς ως προς αυτά διαδόχους της και μόνον.

Συνεπώς, με βάση τα προεκτεθέντα, ακόμα και εάν ήθελε θεωρηθεί ότι η εταιρεία "Cussons Technology Ltd" κατείχε τα πνευματικά δικαιώματα ιδιοκτησίας ("*proprietary intellectual rights*") των σχεδίων του φορείου (τύπου C118 της εταιρείας "Kempf & Remmers GmbH") της υπόψη πειραματικής δεξαμενής του ΕΝΘΥ/ΕΜΠ καθώς και του συστήματος ελέγχου κίνησης του υπόψη φορείου μέχρι και την πτώχευσή της «τον Οκτώβριο του έτους 2019», όπως βεβαιώνει η αιτούσα και, συνεπώς, ήταν έως την προαναφερόμενη χρονική στιγμή ο αποκλειστικός κατασκευαστής και προμηθευτής του εξοπλισμού του συγκεκριμένου φορείου (βλ. "*sole manufacturer & sole supplier for the NTUA's Towing carriage Kempf & Remmers Type C118*"), σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στην από 2.4.2019 δήλωσή της όπως αυτή παρατίθεται ανωτέρω υπό σελ. 7 – 8 της παρούσας, εντούτοις το γεγονός αυτό δεν δύναται να ασκεί νομική επιρροή επί του κρινόμενου αιτήματος.

Επιπρόσθετα, από τα στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου δεν τεκμηριώνονται πλήρως και ειδικώς οι ισχυρισμοί της αιτούσας ως προς το ότι: α) η εταιρεία "HR Wallingford Ltd" (προτεινόμενος ανάδοχος του τμήματος 2 του εν θέματι project) είναι κάτοχος των επικαλούμενων αποκλειστικών δικαιωμάτων των σχετικών με το συγκεκριμένο τμήμα, όπως αυτά της εκχωρήθηκαν από την εταιρεία "Cussons Technology Ltd", καθώς και β) η εταιρεία "Drives and Automation DnA Ltd" (προτεινόμενος ανάδοχος του τμήματος 1 του εν θέματι project) είναι κάτοχος των επικαλούμενων αποκλειστικών δικαιωμάτων των σχετικών με το συγκεκριμένο τμήμα, όπως αυτά της εκχωρήθηκαν από την εταιρεία "HR Wallingford Ltd".

Επιπρόσθετα, από τα στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου ουδόλως προκύπτει ότι κατασκευάστρια / προμηθεύτρια / εγκαταστάτρια εταιρεία του υφιστάμενου, προς αντικατάσταση, εξοπλισμού (hardware) και λογισμικού (software) του συστήματος συλλογής δεδομένων (Data Acquisition Software: DAS) της εν θέματι πειραματικής δεξαμενής είναι η εταιρεία "National Instruments" και, ως εκ τούτου, δεν τεκμηριώνεται η ύπαρξη των επικαλούμενων αποκλειστικών δικαιωμάτων της ως άνω εταιρείας σχετικά με την προμήθεια και εγκατάσταση εξοπλισμού και λογισμικού του ως άνω συστήματος (Data Acquisition Software: DAS) και την παροχή των υπηρεσιών διαμόρφωσής του (customization), πολλώ δε μάλλον δεν τεκμηριώνεται η ύπαρξη των σχετικώς επικαλούμενων αποκλειστικών δικαιωμάτων του φερόμενου αποκλειστικού αντιπροσώπου της εταιρείας αυτής στην Ελλάδα και συγκεκριμένα της εταιρείας "ΕΨΙΛΟΝ ΜΕΤΡΙΣΥΣ ΕΕ", η οποία αποτελεί τον προτεινόμενο ανάδοχο του τμήματος 3 του εν θέματι project.

Όσον αφορά στην εξέταση της προϋπόθεσης της μη ύπαρξης εύλογης υποκατάστατης λύσης έναντι της προτεινόμενης, σημειώνεται ότι η αιτούσα προσκόμισε την από 23.4.2021 οικονομική προσφορά της εταιρείας "HR Wallingford", συντεταγμένη στην αγγλική γλώσσα, σχετικά με την προμήθεια, εγκατάσταση και θέση σε λειτουργία ενός νέου αυτοματοποιημένου φορείου πειραματικής δεξαμενής του Ε.Ν.Θ.Υ./Ε.Μ.Π. ("*NTUA Automated Un-manned Towing Carriage*") τύπου C140A, για ταχύτητα κίνησης και επιτάχυνση έως 6m/s και 1 m/s² αντίστοιχα, διαστάσεων μήκους Χ πλάτους Χ βάθους = 100mΧ4.6mΧ3.0m, μετά του σχετικού συστήματος ελέγχου κίνησης ("*Carriage shore-based control system*"), συνολικού κόστους ex-works (χωρίς μεταφορικά) 2.200.000 GBP, το οποίο αναλύεται κατά την προσφορά στα εξής επιμέρους στοιχεία: "*Self-propelled Carriage: 850.000 GBP, Rail system, sleepers and rack drive, emergency buffers: 700.000 GBP, Carriage shore-based control system: 150.000 GBP, Overhead current conductor rails: 100.000 GBP, Installation, commissioning, and training: 400.000 GBP*".

Πλην όμως, ελλείπει τεχνικής έκθεσης συνοδευτικής της εν λόγω προσφοράς η οποία να προσδιορίζει επακριβώς το φυσικό της αντικείμενο αλλά και ελλείπει συγκεκριμένων προς τούτο ισχυρισμών της αιτούσας, διαφαίνεται βασίμως ότι η συγκεκριμένη προσφορά δεν αφορά εύλογη υποκατάστατη (κατά τη στενή έννοια του όρου) λύση έναντι της προτεινόμενης, καθώς αφορά στη λύση της συνολικής αντικατάστασης του φορείου της υπόψη δεξαμενής, συμπεριλαμβανομένων και των μηχανολογικών του μερών, και όχι μόνο του προς προμήθεια και εγκατάσταση ηλεκτρικού/ηλεκτρονικού συστήματος ελέγχου κίνησης αυτού, το οποίο σχετίζεται με το εξεταζόμενο αίτημα.

Συνεπώς, με βάση τα ανωτέρω, διαπιστώνεται ότι η αιτούσα αναθέτουσα αρχή δεν έχει προβεί "σε έρευνα αγοράς σε επίπεδο Ευρωπαϊκής Ένωσης τουλάχιστον για την αναζήτηση και άλλων οικονομικών φορέων, πέραν των προτεινόμενων, είτε ημεδαπών είτε αλλοδαπών, δραστηριοποιούμενων στην οικεία αγορά, οι οποίοι θα ήταν ικανοί να αναλάβουν την εκτέλεση των κρινόμενων δημόσιων συμβάσεων", όπως με το με α.π. 1803/15.4.2021 έγγραφο της Αρχής της ζητήθηκε να αποδείξει, μολονότι είναι σε

γνώση της το γεγονός ότι παγκοσμίως υπάρχουν παραπάνω από έναν¹ προμηθευτές / κατασκευαστές / εγκαταστάτες συστημάτων ελέγχου κίνησης φορείων πειραματικών δεξαμενών όμοιων με το προς ανάθεση σύστημα.

Όσον αφορά στην εξέταση της προϋπόθεσης της σχετικής με το ότι η προτεινόμενη απουσία ανταγωνισμού κατά τη σύναψη των εν θέματι δημοσίων συμβάσεων δεν πρέπει να είναι αποτέλεσμα τεχνητού περιορισμού των παραμέτρων τους, ο οποίος δημιουργήθηκε από την ίδια την αιτούσα αναθέτουσα αρχή, και παρόλο που με το ως άνω έγγραφο της Αρχής ζητήθηκαν από την αιτούσα οι τεκμηριωμένες προς τούτο απόψεις της, εντούτοις δεν προκύπτουν στοιχεία του φακέλου του εξεταζομένου αιτήματος τα οποία να συνηγορούν στο ότι συντρέχει, εν προκειμένω, η ως άνω προϋπόθεση, πολλώ δε μάλλον λόγω της μη προσκόμισης των ζητούμενων σχετικών συμβάσεων προμήθειας / κατασκευής / εγκατάστασης του υφιστάμενου, προς αντικατάσταση, συστήματος.

Συνεπώς, ενόψει των προεκτεθέντων, και λόγω του ότι, όπως προαναφέρθηκε υπό παρ. 10 της παρούσας, οι διατάξεις του άρθρου 32 του ν. 4412/2016 περί προσφυγής των αναθετουσών αρχών στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης έχουν εξαιρετικό χαρακτήρα και πρέπει να ερμηνεύονται στενά, διαφαίνεται βασίμως ότι, κατά την υπό κρίση υπόθεση, δεν πληρούνται οι προϋποθέσεις εφαρμογής των επικαλούμενων από την αιτούσα διατάξεων του άρθρου 32 παράγραφος 2 περίπτωση β' υποπερίπτωση γγ' του ν. 4412/2016, ενώ, παράλληλα, από τον υποβληθέντα φάκελο δεν προκύπτουν στοιχεία, τα οποία να συνηγορούν ότι το υπόψη αίτημα θα μπορούσε να εξετασθεί υπό το πρίσμα της συνδρομής των διατάξεων του άρθρου 32 παράγραφος 2 περίπτωση β' υποπερίπτωση ββ' του ν. 4412/2016 περί απουσίας ανταγωνισμού για τεχνικούς λόγους μοναδικότητας των προτεινόμενων προμηθευτών / παρόχων, τις οποίες ούτως ή άλλως δεν επικαλείται η αιτούσα, μολονότι ερωτήθηκε σχετικώς από την Αρχή.

¹ Πράγματι, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο με α.π. 45958/12.9.2019 έγγραφο του Κοσμήτορα της Σχολής Ναυπηγών Μηχανολόγων Μηχανικών του Ε.Μ.Π., το οποίο υπεβλήθη στην Αρχή στο πλαίσιο του με το α.π. 46596/16.9.2019 εγγράφου του Ε.Μ.Π. με θέμα «*Παροχή διευκρινίσεων και συμπλήρωση φακέλου για αίτημα παροχής σύμφωνης γνώμης περί προσφυγής στην διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με το άρθρο 32, παρ. 2, περ. β', υποπερ. γγ' του Ν. 4412/2016 για το έργο «ΑΝΤΙΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΕΛΕΓΧΟΥ ΦΟΡΕΑ ΠΕΙΡΑΜΑΤΙΚΗΣ ΔΕΞΑΜΕΝΗΣ ΣΧΟΛΗΣ ΝΑΥΠΗΓΩΝ ΜΗΧΑΝΟΛΟΓΩΝ ΜΗΧΑΝΙΚΩΝ ΤΟΥ ΕΜΠ» συνολικού προϋπολογισμού 201.612,90€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.*», βεβαιώνεται, μεταξύ άλλων, ότι «*οι προμηθευτές φορείων δεν υπερβαίνουν τους πέντε (5)*». Σημειωτέον δε ότι το συναφές με το κρινόμενο αίτημα της αιτούσας υπ' α.π. 39313/17.7.2019 (α.π. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 3869/17.7.2019) δεν εξετάστηκε από το Συμβούλιο της Αρχής καθώς η αιτούσα δεν προέβη στην αναγκαία συμπλήρωση του υποβληθέντος φακέλου όπως της ζητήθηκε με το με α.π. 5340/10.10.2019 έγγραφο της Αρχής.

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 ομόφωνα αποφασίζει:

Την απόρριψη του αιτήματος του Εθνικού Μετσόβιου Πολυτεχνείου (Ε.Μ.Π.) και τη μη παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, περί προσφυγής σε διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2 περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, ως ισχύει, κατ' επίκληση των διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β' υποπερ. γγ' του ν. 4412/2016 (απουσία ανταγωνισμού για λόγους προστασίας των αποκλειστικών δικαιωμάτων εκάστου εκ των προτεινόμενων αναδόχων), προκειμένου για τη σύναψη τριών δημοσίων συμβάσεων με αντικείμενο την «αντικατάσταση Συστήματος Ελέγχου Φορέα Πειραματικής Δεξαμενής της Σχολής Ναυπηγών Μηχανολόγων Μηχανικών του ΕΜΠ», συνολικής εκτιμώμενης αξίας 372.703,00€ χωρίς ΦΠΑ, προβλεπόμενης συμβατικής διάρκειας οκτώ (8) μηνών από την υπογραφή των οικείων συμφωνητικών, λόγω μη συνδρομής των προϋποθέσεων.

Αθήνα, 10 Ιουνίου 2021

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο αναπληρωτής Πρόεδρος

Μιχαήλ Εκατομμιάτης