



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ 41 ΕΑΔΗΣΥ/2023

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

Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ

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

Στην Αθήνα σήμερα, 07 Απριλίου 2023, ημέρα Παρασκευή και ώρα 10:00 π.μ., στα επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κορνά Τράκα γραφεία της, συνήλθε η ως άνω ΕΠΙΤΡΟΠΗ της ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΡΧΗΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (εφεξής «Αρχή» ή «ΕΑΔΗΣΥ») σε συνεδρίαση, μετά από σχετική πρόσκληση της Προέδρου, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα Μέλη.

Τα προσκληθέντα Μέλη της Επιτροπής παρέστησαν κατά τη συνεδρίαση, ως εξής:

Πρόεδρος: Ανδρονίκη Θεοτοκάτου (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Σύμβουλοι: Ευαγγελία Κουτούπα (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Δημήτριος Χανής

Μέλη: Χρυσάνθη Ζαράρη (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Αδάμ Καραγλάνης

Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Το Μέλος Βασιλική Σκαρτσούνη απουσίασε δικαιολογημένα.

Γραμματέας: Αθανάσιος Λαμπράκης, ΠΕ Διοικητικού Οικονομικού

Εισηγήτρια: Αναστασία Θεοδωρακοπούλου, Οικονομολόγος, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια, η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Μαρία Παναγοηλιοπούλου, καθώς και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου, Μαριλένα Σιδέρη, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας των Μελών της Επιτροπής και τη λήψη απόφασης.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής περί προσφυγής του ΕΚΕΦΕ «ΔΗΜΟΚΡΙΤΟΣ» στη διαδικασία διαπραγμάτευσης κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για τη σύναψη σύμβασης, με αντικείμενο την προμήθεια επιστημονικού οργάνου, εγκατάσταση, θέση σε καλή λειτουργία και εκπαίδευση χρηστών, συνολικού προϋπολογισμού 55.000,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., σε συνέχεια εν μέρει άγονου επαναληπτικού διαγωνισμού άνω των ορίων.

Με το υπ' αριθμ. πρωτ. 015/2023-1047/22-03-2023 έγγραφο, που παρελήφθη στις 24-03-2023 (αριθμ. πρωτ. εισερχ. 1526), όπως συμπληρώθηκε με το από 04-04-2023 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου (αριθμ. πρωτ. εισερχ. 1697/04-04-2022), το ΕΚΕΦΕ «ΔΗΜΟΚΡΙΤΟΣ» ζητεί την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής δυνάμει του άρθρου 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, προκειμένου να προσφύγει στη διαδικασία διαπραγμάτευσης κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για τη σύναψη σύμβασης *“Προμήθειας, εγκατάστασης, θέσης σε καλή λειτουργία και εκπαίδευσης χρηστών μιας γεννήτριας αζώτου από αέρα του περιβάλλοντος”* (τμήμα 3), προϋπολογισμού 55.000,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., κατόπιν διενεργηθέντος επαναληπτικού ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων του άρθ. 5 του ν. 4412/2016, με αντικείμενο την *“Προμήθεια, εγκατάσταση, θέση σε καλή λειτουργία και εκπαίδευση χρηστών επιστημονικών οργάνων (σε τμήματα)”*, στα πλαίσια του οποίου για το εν λόγω τμήμα δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

1. Από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα:

1.1. Με τη 015/2022-2717/13/09/2022 (ΑΔΑΜ 22PROC011268754 2022-09-20) διακήρυξη, το Εθνικό Κέντρο Έρευνας Φυσικών Επιστημών “ΔΗΜΟΚΡΙΤΟΣ” προκήρυξε ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων για την *“Προμήθεια, εγκατάσταση, θέση σε καλή λειτουργία & εκπαίδευση χρηστών επιστημονικών οργάνων (σε τμήματα)”* εκτιμώμενου προϋπολογισμού 960.000,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση τη βέλτιστη σχέση ποιότητας-τιμής, μέσω της Διαδικτυακής Πύλης του ΕΣΗΔΗΣ. Ο διαγωνισμός περιλάμβανε τα εξής τέσσερα (4) τμήματα:

Τμήμα 1. Προμήθεια, εγκατάσταση, θέση σε καλή λειτουργία & εκπαίδευση χρηστών συστήματος/συστημάτων εγχάραξης με πλάσμα με επαγωγική σύζευξη, με χωρητική σύζευξη για εγχάραξη υποβοηθούμενη από ιόντα και για εγχάραξη ατομικής ακρίβειας καθώς και συνδυασμό των παραπάνω τρόπων εγχάραξης (π/υ 596.000,00€ πλέον Φ.Π.Α.)

Τμήμα 2. Προμήθεια, εγκατάσταση, θέση σε καλή λειτουργία & εκπαίδευση χρηστών ενός συστήματος εναπόθεσης υλικών με δέσμη ηλεκτρονίων (e-beam) και θερμική εξάχνωση (π/υ 300.000,00€ πλέον Φ.Π.Α.)

Τμήμα 3. Προμήθεια, εγκατάσταση, θέση σε καλή λειτουργία & εκπαίδευση χρηστών μιας γεννήτριας αζώτου από αέρα του περιβάλλοντος (π/υ 55.000,00 € πλέον Φ.Π.Α.)

Τμήμα 4. Προμήθεια, εγκατάσταση, θέση σε καλή λειτουργία & εκπαίδευση χρηστών ενός συστήματος ψύξης κλειστού κυκλώματος νερού (π/υ 9.000,00 € πλέον Φ.Π.Α.).

Σύμφωνα με τα στοιχεία της Διαδικτυακής Πύλης του ΕΣΗΔΗΣ και τη 015/2022-3335/14-11-2022 απόφαση ελέγχου δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικής αξιολόγησης προσφορών του Δ.Σ. της αναθέτουσας, με την οποία έγινε αποδεκτή η γνωμοδότηση της αρμόδιας επιτροπής διενέργειας διαγωνισμού, ως προς το Τμήμα 1 δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά, ενώ ως προς τα Τμήματα 3 και 4 οι προσφορές απορρίφθηκαν και αποφασίστηκε η επαναπροκήρυξη ανοικτού διαγωνισμού άνω των ορίων για τα Τμήματα 1,3 και 4 με τους ίδιους όρους και προϋποθέσεις και συνολικό προϋπολογισμό 660.000,00€ (πλέον ΦΠΑ).

1.2. Με τη 015/2022-3535/28/11/2022 (ΑΔΑΜ 22PROC011720044 2022-12-02) διακήρυξη, η αναθέτουσα προκήρυξε ανοικτό επαναληπτικό διαγωνισμό άνω των ορίων, προϋπολογισθείσας αξίας εξακοσίων εξήντα χιλιάδων ευρώ (660.000,00 €), πλέον του αναλογούντος Φ.Π.Α., για την προμήθεια κ.λπ. των τριών (3) εκ των τεσσάρων (4) τμημάτων του προηγθέντος αρχικού ανοικτού διαγωνισμού (Τμήματα 1, 3 και 4) που κηρύχθηκαν άγονα, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση τη βέλτιστη σχέση ποιότητας-τιμής, μέσω της Διαδικτυακής Πύλης του ΕΣΗΔΗΣ.

Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίστηκε η 10^η Ιανουαρίου 2023 και ώρα 15:00.

1.3. Ειδικότερα, με τον όρο **“1.3. Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης”** της 015/2022-3535/28/11/2022 διακήρυξης ορίστηκαν, μεταξύ άλλων:

Τα προς προμήθεια είδη κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) : 22520000-1, 42980000-9, 42943500-3.

Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται στα ακόλουθα τμήματα:

A. Τμήμα 1: προμήθεια, εγκατάσταση, θέση σε καλή λειτουργία και εκπαίδευση χρηστών συστήματος/συστημάτων εγχάραξης με πλάσμα με επαγωγική σύζευξη, με χωρητική σύζευξη για εγχάραξη υποβοηθούμενη από ιόντα, και για εγχάραξη ατομικής ακρίβειας καθώς και συνδυασμό των παραπάνω τρόπων εγχάραξης (π/υ 596.000,00 € πλέον αναλογούντος Φ.Π.Α.).

B. Τμήμα 3: προμήθεια, εγκατάσταση, θέση σε καλή λειτουργία και εκπαίδευση χρηστών μιας γεννήτριας αζώτου από αέρα του περιβάλλοντος (π/υ 55.000,00 € πλέον αναλογούντος Φ.Π.Α.).

C. Τμήμα 4: προμήθεια, εγκατάσταση, θέση σε καλή λειτουργία και εκπαίδευση χρηστών ενός συστήματος ψύξης κλειστού κυκλώματος νερού (π/υ 9.000,00 € πλέον αναλογούντος Φ.Π.Α.).

Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των εξακοσίων εξήντα χιλιάδων ευρώ (660.000,00 €), πλέον του αναλογούντος Φ.Π.Α., ήτοι συνολικής αξίας οκτακοσίων δέκα οκτώ χιλιάδων τετρακοσίων ευρώ (818.400,00 €).

Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε δέκα (10) μήνες για το Τμήμα 1, σε πέντε (5) μήνες για τα Τμήματα 3 και 4.

1.4. Περαιτέρω, στην ενότητα **“2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών”** της εν λόγω διακήρυξης ορίστηκαν, μεταξύ άλλων, τα εξής:

“[...] Γίνονται δεκτές προσφορές για ένα (1) έως και τρία (3) τμήματα που να καλύπτουν το σύνολο (και όχι μέρος) των ελάχιστων προδιαγραφών κάθε τμήματος. Επιτρέπονται εναλλακτικές προσφορές με διαφορετικά προαιρετικά στοιχεία, (αλλά σε περίπτωση υποβολής εναλλακτικών προσφορών απαιτείται ξεχωριστή προσφορά για κάθε εναλλακτική πρόταση των οικονομικών φορέων που να

καλύπτει το σύνολο των ελάχιστων προδιαγραφών και των προαιρετικών στοιχείων που προσφέρονται). Δεν γίνονται δεκτές και απορρίπτονται ως απαράδεκτες προσφορές που υποβάλλονται για μέρος των προδιαγραφών του εκάστοτε προσφερόμενου τμήματος. [...]”.

1.5. Επίσης, στην ενότητα “**Κριτήρια Επιλογής**” της διακήρυξης ορίστηκαν, μεταξύ άλλων, τα εξής:

“2.2.4 Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας

Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της προμήθειας.

Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος εγκατάστασής τους ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Α΄ του ν. 4412/2016.

Στην περίπτωση οικονομικών φορέων εγκατεστημένων σε κράτος μέλους του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου (Ε.Ο.Χ) ή σε τρίτες χώρες που (έχουν) προσχωρήσει στη ΣΔΣ, ή σε τρίτες χώρες που δεν εμπίπτουν στην προηγούμενη περίπτωση και έχουν συνάψει διμερείς ή πολυμερείς συμφωνίες με την Ένωση σε θέματα διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε αντίστοιχα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα.

Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο ή στο Μητρώο Κατασκευαστών Αμυντικού Υλικού.

2.2.5 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια

Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς καλούνται να καταθέσουν γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών το 60% του προϋπολογισμού της προμήθειας (ή του αντίστοιχου τμήματος) χωρίς τον αναλογούντα ΦΠΑ σε τουλάχιστον τρεις κλεισμένες οικονομικές χρήσεις κατά τα τέσσερα τελευταία έτη (2021, 2020, 2019, 2018)

(η απαίτηση αφορά το κάθε ένα από τα τέσσερα οικονομικά έτη και όχι το σύνολο των ετών)

2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα

Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς, κατά τη διάρκεια των τελευταίων τουλάχιστον τριών (3) ετών, να έχουν εκτελέσει τουλάχιστον τρεις (3) συμβάσεις προμηθειών του συγκεκριμένου τύπου ή ομοειδούς και αντίστοιχου προϋπολογισμού.

2.2.7

2.2.8 Στήριξη στην ικανότητα τρίτων – Υπεργολαβία

2.2.8.1. Στήριξη στην ικανότητα τρίτων

Οι οικονομικοί φορείς μπορούν, όσον αφορά στα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας (της παραγράφου 2.2.5) και τα σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (της παραγράφου 2.2.6), να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών τους με αυτούς. Στην περίπτωση αυτή, αποδεικνύουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους τους

αναγκαίους πόρους, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων στην ικανότητα των οποίων στηρίζονται.

Υπό τους ίδιους όρους οι ενώσεις οικονομικών φορέων μπορούν να στηρίζονται στις ικανότητες των συμμετεχόντων στην ένωση ή άλλων φορέων.

Η αναθέτουσα αρχή ελέγχει αν οι φορείς, στις ικανότητες των οποίων προτίθεται να στηριχθεί ο οικονομικός φορέας, πληρούν κατά περίπτωση τα σχετικά κριτήρια επιλογής και εάν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3.. Ο οικονομικός φορέας υποχρεούται να αντικαταστήσει έναν φορέα στην ικανότητα του οποίου στηρίζεται, εφόσον ο τελευταίος δεν πληροί το σχετικό κριτήριο επιλογής ή για τον οποίο συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού, εντός προθεσμίας τριάντα (30) ημερών από την σχετική πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής, η οποία απευθύνεται στον οικονομικό φορέα μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ. Ο φορέας που αντικαθιστά φορέα του προηγούμενου εδαφίου δεν επιτρέπεται να αντικατασταθεί εκ νέου.

2.2.8.2. Υπεργολαβία

Ο οικονομικός φορέας δεν επιτρέπεται να χρησιμοποιήσει υπεργολάβους για την παρούσα σύμβαση.

2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής

[...] 2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα

Β.3. Για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της παραγράφου 2.2.5 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν δημοσιευμένους Ισολογισμούς ή αποσπάσματα δημοσιευμένων Ισολογισμών των τελευταίων τριών κλεισμένων (3) οικονομικών χρήσεων της τελευταίας τετραετίας (2018-2021), σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας υποχρεούται στην έκδοση Ισολογισμών, ή όσων οικονομικών χρήσεων έχουν κλείσει στην περίπτωση λειτουργίας του οικονομικού φορέα μικρότερης της τριετίας, συνοδευόμενους από το αντίστοιχο πιστοποιητικό δημοσίευσης/καταχώρισης στο ΓΕΜΗ.

Σε περίπτωση κατά την οποία οι ισολογισμοί δεν έχουν δημοσιευθεί, οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν τον εγκεκριμένο από το Διοικητικό Συμβούλιο ή το κατά περίπτωση (σύμφωνα με το καταστατικό τους ή άλλες διατάξεις) αρμόδιο όργανο διοίκησης, ισολογισμό και τις λοιπές οικονομικές καταστάσεις, συνοδευόμενες από την απόφαση έγκρισης του Διοικητικού Συμβουλίου ή του αρμοδίου οργάνου διοίκησης και αίτηση για τη δημοσίευση/καταχώριση των χρηματοοικονομικών καταστάσεων στο ΓΕΜΗ, στοιχείο υποχρεωτικό στην περίπτωση οικονομικού φορέα που έχει κατά νόμο υποχρέωση δημοσίευσης ισολογισμού/χρηματοοικονομικών καταστάσεων.

Οι οικονομικοί φορείς που δεν έχουν κατά νόμο υποχρέωση δημοσίευσης ισολογισμών/χρηματοοικονομικών καταστάσεων υποβάλλουν και οποιοδήποτε άλλο σχετικό έγγραφο από το οποίο να προκύπτει ο ετήσιος κύκλος εργασιών τους για τις προαναφερόμενες οικονομικές χρήσεις, κατά τα ανωτέρω αναφερόμενα. Τέτοια έγγραφα είναι: ακριβές επικυρωμένο αντίγραφο από το βιβλίο απογραφών και ισολογισμών ή άλλα φορολογικά στοιχεία που υποβάλλονται -κατά περίπτωση -στις αρμόδιες Φορολογικές Αρχές [π.χ. αντίγραφα υποβληθεισών φορολογικών δηλώσεων (Έντυπο Ε3)] και από όπου προκύπτει ο κύκλος εργασιών, συνοδευόμενα από την βεβαίωση υποβολής τους.

Εάν ο οικονομικός φορέας, για βάσιμο λόγο, δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα ανωτέρω δικαιολογητικά, μπορεί να αποδεικνύει την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια με οποιοδήποτε άλλο κατάλληλο έγγραφο ή στοιχείο (π.χ. Τραπεζικές βεβαιώσεις πιστοληπτικής ικανότητας του οικονομικού φορέα), το οποίο η Αναθέτουσα Αρχή κρίνει ως πρόσφορο.

B.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν κατάλογο τουλάχιστον 3 πελατών, οι οποίοι προμηθεύτηκαν από τον οικονομικό φορέα όμοια ή παρόμοια συστήματα με αντίστοιχο προϋπολογισμό τα τελευταία τουλάχιστον 3 έτη.

B.5.....

1.6. Στο άρθρο “**2.3 Κριτήρια Ανάθεσης**” της οικείας διακήρυξης προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

“2.3.1 Κριτήριο ανάθεσης

Κριτήριο ανάθεσης της Σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής, η οποία εκτιμάται βάσει των κάτωθι κριτηρίων: [...]

ΚΡΙΤΗΡΙΟ	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ – ΤΜΗΜΑ 3	ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗΣ ΒΑΡΥΤΗΤΑΣ
	<i>Γεννήτρια Αζώτου από αέρα περιβάλλοντος</i>	
K1	Καθαρότητα N2 και Έλεγχος Παραγωγής N2	30%
K2	Δυνατότητα Παραγωγής N2	35%
K3	Υποστηρικτικός Εξοπλισμός και Συσκευές	15%
K4	Εγγύηση, Εκπαίδευση, Υποστήριξη	20%
ΑΘΡΟΙΣΜΑ ΣΥΝΟΛΟΥ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΩΝ ΒΑΡΥΤΗΤΑΣ		100%

[...].

2.3.2 Βαθμολόγηση και κατάταξη προσφορών

Η βαθμολόγηση κάθε κριτηρίου αξιολόγησης κυμαίνεται από 100 βαθμούς στην περίπτωση που ικανοποιούνται ακριβώς όλοι οι όροι των τεχνικών προδιαγραφών, αυξάνεται δε μέχρι τους 150 βαθμούς, με περιθώριο διακύμανσης, κατά περίπτωση, όπως περιγράφεται στον αντίστοιχο πίνακα του εκάστοτε κριτηρίου.

Κάθε κριτήριο αξιολόγησης βαθμολογείται αυτόνομα με βάση τα στοιχεία της προσφοράς.

Η σταθμισμένη βαθμολογία του κάθε κριτηρίου θα προκύπτει από το γινόμενο του επιμέρους συντελεστή βαρύτητας επί τη βαθμολογία του, η δε συνολική βαθμολογία της προσφοράς θα προκύπτει από το άθροισμα των σταθμισμένων βαθμολογιών όλων των κριτηρίων.

Η συνολική βαθμολογία της τεχνικής προσφοράς υπολογίζεται με βάση τον παρακάτω τύπο :

$$T = \sigma_1\chi K_1 + \sigma_2\chi K_2 + \dots + \sigma_n\chi K_n$$

Κριτήρια με βαθμολογία μικρότερη από 100 βαθμούς (ήτοι που δεν καλύπτουν/παρουσιάζουν αποκλίσεις από τις τεχνικές προδιαγραφές της παρούσας) επιφέρουν την απόρριψη της προσφοράς.

Πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά είναι εκείνη που παρουσιάζει τον μικρότερο λόγο της προσφερθείσας τιμής προς τη συνολική βαθμολογία της τεχνικής προσφοράς (ήτοι αυτή στην οποία το Λ είναι ο μικρότερος αριθμός), σύμφωνα με τον τύπο που ακολουθεί.

$$\Lambda = \frac{\text{Προσφερθείσα τιμή}}{\text{Συνολική βαθμολογία τεχνικής προσφοράς}}$$

Συνολική βαθμολογία τεχνικής προσφοράς”.

1.7. Περαιτέρω, στην ενότητα “**2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά»**”, “**2.4.3.2 Τεχνική προσφορά**”, ορίστηκαν τα κάτωθι:

“Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος II της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η

καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. Για την πληρότητα της τεχνικής προσφοράς τους, οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν:

α) Το φύλλο συμμόρφωσης των τεχνικών προδιαγραφών, απαντώντας στις απαιτήσεις μία προς μία σύμφωνα με τον πίνακα στο Παράρτημα II Απαιτήσεις-Τεχνικές προδιαγραφές της παρούσας με παραπομπή της κάθε απαίτησης στα σχετικά τεχνικά φυλλάδια του κατασκευαστή οίκου, τα οποία θα επισυνάπτονται στην προσφορά.

β) Υπεύθυνη Δήλωση του κατασκευαστή ή του οικονομικού φορέα ότι ο προσφερόμενος εξοπλισμός είναι καινούργιος και αμεταχειρίστος.

γ) Βεβαίωση ότι θα παρασχεθεί εκπαίδευση δύο μηχανικών τουλάχιστον για μία ημέρα και μέσω τηλε-εκπαίδευσης αν απαιτείται.

δ) Υπεύθυνη δήλωση ότι ο οικονομικός φορέας θα υποστηρίζει τα μηχανήματα με ανταλλακτικά για τουλάχιστον 10 έτη μετά την λήξη της διετούς εγγύησης καλής λειτουργίας, ακόμα και αν το μοντέλο αποσυρθεί.”.

1.8. Επίσης, στο “ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ IIα – ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ – ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ” της διακήρυξης, ως προς το Τμήμα 3, προβλέπονται τα εξής:

“ΤΜΗΜΑ 3

Προμήθεια, εγκατάσταση, θέση σε καλή λειτουργία και εκπαίδευση χρηστών μιας Γεννήτριας Αζώτου από αέρα του περιβάλλοντος.

Προϋπολογισμός 55 kEuro

Σημείωση: Οι προσφορές υποβάλλονται με αξίες σύμφωνα με τους όρους Incoterms 2020 DDP(Delivered Duty Paid). Ο ΦΠΑ δεν περιλαμβάνεται, η εγκατάσταση και η εκπαίδευση περιλαμβάνονται.

Το Ινστιτούτο Νανοεπιστήμης και Νανοτεχνολογίας του Εθνικού Κέντρου Έρευνας Φυσικών Επιστημών (ΕΚΕΦΕ) «Δημόκριτος» (www.demokritos.gr) πρόκειται να προβεί σε προμήθεια μιας γεννήτριας Αζώτου από τον περιβάλλοντα αέρα που θα τροφοδοτεί με Άζωτο τα μηχανήματα του Εργαστηρίου Νανοτεχνολογίας και Μικροσυστημάτων, καθώς και των εργαστηρίων πλάσματος και των λοιπών περιφερειακών εργαστηρίων. Η γεννήτρια θα παράγει άζωτο με καθαρότητα 99,999%. Το σύστημα θα προσφερθεί με όλα τα απαραίτητα υποστηρικτικά συστήματα που είναι απαραίτητα για τη λειτουργία της, όπως για παράδειγμα τη μονάδα παραγωγής πεπιεσμένου αέρα, τα αερο-φυλάκια / αζωτο-φυλάκια, τα φίλτρα κ.λπ.

Η ελάχιστη βαθμολογία ανά κριτήριο είναι 100 και μπορεί να αυξηθεί έως και 150, ανάλογα με τα προαιρετικά στοιχεία που θα προσφερθούν. Τα προαιρετικά στοιχεία είναι επιθυμητά αλλά δεν απαιτούνται. Θα βαθμολογηθούν μόνο εφόσον προσφερθούν εντός του ορίου του προϋπολογισμού.

Στον παρακάτω πίνακα παρουσιάζεται επισκόπηση των κριτηρίων, των επιλογών τους, της βαρύτητάς τους στη βαθμολόγηση και του συνολικού βαθμού ανά κριτήριο, και ακολουθούν οι λεπτομέρειες των προδιαγραφών.

A/A	Κριτήριο	Βαρύτητα	Βαθμός (min-max)
1	K1: Καθαρότητα N2 και Έλεγχος Παραγωγής N2	30%	100
	Προαιρετικά Στοιχεία K1:		100-150

	Χαμηλότερη συγκέντρωση των αναγραφόμενων προσμίξεων Πρόβλεψη για εγκατάσταση αισθητήρων ελέγχου προσμίξεων στην έξοδο της γεννήτριας αζώτου Αισθητήρες ελέγχου προσμίξεων στην έξοδο της γεννήτριας αζώτου Αισθητήρας θερμοκρασίας του παραγόμενου αζώτου		
2	K2: Δυνατότητα Παραγωγής N2	35%	100
	Προαιρετικά Στοιχεία K2: Δυνατότητα Παραγωγής > 8 m ³ /h (στους 20oC)		100-150
3	K3: Υποστηρικτικός Εξοπλισμός και Συσκευές	15%	100
	Προαιρετικά Στοιχεία K3: Σύστημα Απομακρυσμένου Ελέγχου		100-150
4	K4: Εγγύηση, Εκπαίδευση, Υποστήριξη	20%	100
	Προαιρετικά Στοιχεία K4: Επιπλέον έτη εγγύησης, προληπτικής συντήρησης και σχετικών ανταλλακτικών (έως 10 βαθμοί για κάθε επιπλέον έτος)		100-150
	ΣΥΝΟΛΟ	100%	

1) Καθαρότητα N2 και Έλεγχος Παραγωγής N2 (Κριτήριο 1, Βαρύτητα K1 30%)

Το παραγόμενο άζωτο (N2) θα πρέπει να έχει καθαρότητα 99,999%. Ειδικότερα, στο παραγόμενο N2 θα πρέπει οι παρακάτω προσμίξεις να είναι ανιχνεύσιμες σε επίπεδα ίσα ή ιδανικά μικρότερα από αυτά που αναγράφονται ακολούθως:

- $O_2 \leq 10 \text{ ppm}$
- $H_2O \leq 4 \text{ ppm}$
- $CO_2 \leq 100 \text{ ppm}$
- $CO \leq 1 \text{ ppm}$
- $NO_x \leq 10 \text{ ppm}$
- $Oil \text{ content} \leq 1 \text{ ppm} - \text{weight}$
- Η γεννήτρια N2 θα πρέπει να έχει τους απαραίτητους αυτοματισμούς για τον έλεγχο σε πραγματικό χρόνο που θα εξασφαλίζει ότι η καθαρότητα του παραγόμενου αζώτου δεν θα πέφτει ποτέ κάτω από 99,999%. Σε περίπτωση που η μετρούμενη καθαρότητα είναι μικρότερη από τη ζητούμενη, το σύστημα θα πρέπει να αποβάλει αυτόματα το παραγόμενο άζωτο στην ατμόσφαιρα. Το γεγονός θα πρέπει να καταγράφεται σε κατάλληλο αρχείο (log file) και να ενεργοποιείται συναγερμός που θα ειδοποιεί τον χειριστή.
- Η γεννήτρια N2 θα πρέπει να είναι εξοπλισμένη με αισθητήρα υγρασίας (H2O) στην είσοδό της. Σε περίπτωση που η μονάδα πεπιεσμένου αέρα παρέχει αέρα εκτός των προδιαγραφών, ο

αέρας θα πρέπει να απορρίπτεται αυτόματα στην ατμόσφαιρα, να καταγράφεται το γεγονός σε κατάλληλο αρχείο (log file) και να ενεργοποιείται συναγερμός που θα ειδοποιεί τον χειριστή.

- Η γεννήτρια N2 θα πρέπει να είναι εξοπλισμένη με αισθητήρα ροής N2. Σε περίπτωση που η ροή είναι μικρότερη της απαιτούμενης, θα πρέπει το γεγονός να καταγράφεται σε κατάλληλο αρχείο (log file) και να ενεργοποιείται συναγερμός που θα ειδοποιεί τον χειριστή.

Προαιρετικά Στοιχεία

- Χαμηλότερη συγκέντρωση των ανωτέρω αναγραφόμενων προσμίξεων.
- Πρόβλεψη για εγκατάσταση αισθητήρων ελέγχου προσμίξεων στην έξοδο της γεννήτριας αζώτου.
- Αισθητήρες ελέγχου τουλάχιστον των παρακάτω προσμίξεων στην έξοδο της γεννήτριας αζώτου και πριν το αζωτοφυλάκιο:
 - O₂
 - H₂O
 - C_xH_y

Όταν οι αισθητήρες ανιχνεύουν στο παραγόμενο άζωτο την παρουσία της πρόσμιξης σε συγκέντρωση μεγαλύτερη αυτής που περιγράφηκε στο κριτήριο K1, το σύστημα θα πρέπει να αποβάλει στο περιβάλλον το παραγόμενο άζωτο, να καταγράφει το γεγονός σε κατάλληλο αρχείο (log file) και να ενεργοποιεί συναγερμό που θα ειδοποιεί τον χειριστή.

- Αισθητήρας θερμοκρασίας του παραγόμενου αζώτου.

2) Δυνατότητα Παραγωγής N₂ (Κριτήριο 2, Βαρύτητα K2 35%)

Η ελάχιστη δυνατότητα παραγωγής N₂ στους 20οC θα πρέπει να είναι ίση με 8,0Nm³/h. Είναι αναμενόμενο η παραγωγική δυνατότητα να μειώνεται με την αύξηση της θερμοκρασίας. Η ελάχιστη παραγωγική δυνατότητα δεν θα πρέπει να πέφτει κάτω από 6,0Nm³/h στους 40οC.

Προαιρετικά Στοιχεία

- Δυνατότητα Παραγωγής > 8 m³/h (στους 20οC)

3) Υποστηρικτικός Εξοπλισμός και Συσκευές (Κριτήριο 3, Βαρύτητα K3 15%)

Μονάδα Πεπιεσμένου Αέρα: Ο προμηθευτής θα παρέχει την απαραίτητη Μονάδα Παραγωγής Πεπιεσμένου Αέρα (Compressed Dry Air, CDA) για την ομαλή τροφοδοσία της γεννήτριας αζώτου.

Ακολουθούν οι ελάχιστες απαιτήσεις για τη μονάδα CDA:

- Η παραγωγική δυνατότητα της μονάδας CDA θα πρέπει να είναι κατάλληλη ώστε να εξασφαλίζει την ομαλή λειτουργία της γεννήτριας N₂. Ο προμηθευτής θα πρέπει να έχει κάνει όλους τους απαραίτητους υπολογισμούς σχετικά με τη δυναμικότητα παραγωγής πεπιεσμένου αέρα σύμφωνα με τις απαιτήσεις της γεννήτριας αζώτου.
- Η μονάδα CDA θα πρέπει να είναι ξηρού τύπου Oil Free, κατηγορίας Class 0, ISO 8573-1:2010.
- Τύπος Ξηραντή (Dryer Type): Ο απαραίτητος για σημείο δρόσου του παραγόμενου πεπιεσμένου αέρα ίσο με -70οC.
- Χωρητικότητα Αεροφυλακίου: Κατ' ελάχιστον ίσο με 500 lt.
- Φίλτρα σωματιδίων και Σκόνης: Όλα τα απαραίτητα φίλτρα που θα εξασφαλίζουν την ομαλή λειτουργία της μονάδας CDA.

Αζωτοφυλάκιο: Η χωρητικότητα του αζωτοφυλακίου θα πρέπει να είναι το λιγότερο ίση με 2000 lt. Η πίεση στη έξοδο του αζωτοφυλακίου θα πρέπει να είναι 7bar(g). Το υλικό κατασκευής του αζωτοφυλακίου θα πρέπει να είναι συμβατό για την αποθήκευση αζώτου καθαρότητας 99,999%.

Προαιρετικά Στοιχεία

- Σύστημα Απομακρυσμένου Ελέγχου μέσω, κατά προτίμηση, δικτύου Ethernet ή Ασύρματου Δικτύου.

4) Εγγύηση, Εκπαίδευση, Υποστήριξη (Κριτήριο 4, βαρύτητα K4 20%)

- Ελάχιστη διάρκεια εγγύησης καλής λειτουργίας, προληπτικής συντήρησης και σχετικών ανταλλακτικών 12 μήνες.
- Η εταιρεία πρέπει να δεσμευτεί ότι θα υποστηρίζει το μηχάνημα με ανταλλακτικά κ.λπ. τουλάχιστον για μια 10ετία μετά την λήξη της εγγύησης, ακόμα και αν το μοντέλο αποσυρθεί.
- Εκπαίδευση δύο μηχανικών/τεχνικών για λειτουργία, και προληπτική συντήρηση που θα γίνει στις εγκαταστάσεις μας τουλάχιστον για μία ημέρα και θα συνεχιστεί μέσω τηλε-εκπαίδευσης αν χρειάζεται επιπλέον χρόνος.

Προαιρετικά Στοιχεία

- Κάθε επιπλέον έτος εγγύησης, προληπτικής συντήρησης και σχετικών ανταλλακτικών θα βαθμολογείται με έως και 10 επιπλέον βαθμούς”.

1.9. Περίληψη της διακήρυξης απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε. στις 29-11-2022 και δημοσιεύτηκε στις 02-12-2022 με κωδικό 2022/S 233-671745. Συνακόλουθα, η εν λόγω διακήρυξη αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) στις 02-12-2022 με αριθμούς συστήματος: 178257 για το Τμήμα 1, 178259 για το Τμήμα 3 και 178261 για το Τμήμα 4 και στην ιστοσελίδα της αναθέτουσας αρχής στην ηλεκτρονική διεύθυνση www.demokritos.gr. Περίληψη δε αυτής αναρτήθηκε στο Πρόγραμμα “Διαύγεια” (ΑΔΑ: ΨΙ3Α469ΗΕΒ-ΕΑΩ). Η διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 02-12-2022 (ΑΔΑΜ 22PROC011720044 2022-12-02).

1.10. Η αναθέτουσα παρείχε στην Αρχή πρόσβαση στον εν θέματι διαγωνισμό με συστημικό αριθμό 178259 μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr, από την οποία διαπιστώθηκε ότι ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών στη διαγωνιστική διαδικασία για το Τμήμα 3 ορίστηκε η 2^α Δεκεμβρίου 2022 και ώρα 11:45.

2.1. Το Δ.Σ. της αναθέτουσας, με τη 015/2023-406/31-01-2023 (Ορθή Επανάληψη) απόφασή του (απόσπασμα Πρακτικού της 21^{ης}/26-01-2023 Τακτικής Συνεδρίασης) ενέκρινε στο σύνολό του το από 16-01-2023 πρακτικό αξιολόγησης (1^ο) της Επιτροπής του ανοικτού επαναληπτικού διαγωνισμού (που συγκροτήθηκε με τη 015/2022-3146/25-10-2022 Απόφαση Δ.Σ. με ΑΔΑ: 6Υ0Ζ469ΗΕΒ-ΓΞ1), σύμφωνα με το οποίο δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά για το Τμήμα 3 “Γεννήτρια Αζώτου από αέρα περιβάλλοντος”, προϋπολογισθείσας δαπάνης 55.000,00€ πλέον Φ.Π.Α., το οποίο, ως εκ τούτου, κρίθηκε άγονο.

Σημειώνεται, ότι για το Τμήμα 1 “Σύστημα/συστήματα εγχάραξης με πλάσμα με επαγωγική σύζευξη, με χωρητική σύζευξη για εγχάραξη υποβοηθούμενη από ιόντα, και για εγχάραξη ατομικής ακρίβειας καθώς και συνδυασμό των παραπάνω τρόπων εγχάραξης”, προϋπολογισθείσας δαπάνης 596.000,00€

πλέον Φ.Π.Α., κρίθηκε αποδεκτή η μοναδική υποβληθείσα προσφορά, ενώ για το Τμήμα 4 “Σύστημα ψύξης κλειστού κυκλώματος νερού”, προϋπολογισθείσας δαπάνης 9.000,00€ πλέον Φ.Π.Α., η μοναδική υποβληθείσα προσφορά κρίθηκε μη αποδεκτή, δεδομένου ότι το ΕΕΕΣ και η τεχνική προσφορά δεν έφεραν την απαιτούμενη ηλεκτρονική (ψηφιακή) υπογραφή του νόμιμου εκπροσώπου του υποψήφιου οικονομικού φορέα, η δε αναθέτουσα προτίθεται να προχωρήσει στην ανάθεσή του, κατ’ εφαρμογή της κατά παρέκκλιση διαδικασίας του άρθρου 6 παρ. 10 του ν.4412/2016.

2.2. Με το 015/2023-1140/30-03-2023 έγγραφο του Προέδρου του Δ.Σ. της αναθέτουσας βεβαιώνεται ότι:

“[...] δεν έχουν ασκηθεί προδικαστικές προσφυγές και δεν εκκρεμούν προσφυγές εν γένει, αιτήσεις ασφαλιστικών μέτρων ή άλλα ένδικα βοηθήματα και μέσα κατά του κύρους τόσο της διακήρυξης όσο και κατά των λοιπών πράξεων του υπ’ αριθ. 015/2022-2717/13-09-2022 (ΑΔΑΜ 22PROC011268754) αρχικού ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων καθώς και του υπ’ αριθμ. 015/2022-3535/28-11-2022 (ΑΔΑΜ 22PROC011720044) επαναληπτικού ανοικτού διαγωνισμού άνω των ορίων. [...]”.

II. Νομικό πλαίσιο

3. Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 (Α' 147), η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπεται ότι: “2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις:

α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία είτε δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή αίτηση συμμετοχής είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής δεν είναι κατάλληλη, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιαδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Επιτροπή μετά από αίτημά της [...]”.

4. Στη διάταξη του άρθρου 57 “Εναλλακτικές προσφορές” του ίδιου ως άνω νόμου ορίζεται ότι: “1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιτρέπουν ή να απαιτούν από τους προσφέροντες να υποβάλλουν εναλλακτικές προσφορές. Αναφέρουν στην προκήρυξη σύμβασης ή, εάν ως μέσο προκήρυξης του διαγωνισμού χρησιμοποιείται προκαταρκτική προκήρυξη, στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος, αν επιτρέπουν ή όχι ή αν απαιτούν ή όχι την υποβολή εναλλακτικών προσφορών. Οι εναλλακτικές προσφορές δεν επιτρέπονται εάν δεν υπάρχει σχετική αναφορά. Οι εναλλακτικές προσφορές συνδέονται με το αντικείμενο της σύμβασης.

2. Οι αναθέτουσες αρχές που επιτρέπουν ή απαιτούν εναλλακτικές προσφορές αναφέρουν στα έγγραφα της σύμβασης τις ελάχιστες απαιτήσεις τις οποίες πρέπει να πληρούν οι εναλλακτικές προσφορές, καθώς και ειδικούς τρόπους υποβολής αυτών των προσφορών, ιδίως αν μπορούν να υποβάλλονται μόνο αν έχει επίσης υποβληθεί προσφορά που δεν συνιστά εναλλακτική προσφορά. Επίσης, διασφαλίζουν ότι τα επιλεγέντα κριτήρια ανάθεσης μπορούν να εφαρμοστούν σε εναλλακτικές προσφορές που πληρούν τις εν λόγω ελάχιστες απαιτήσεις, καθώς και σε συμμορφούμενες προσφορές που δεν είναι εναλλακτικές.

3. Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν υπόψη τους μόνο τις εναλλακτικές προσφορές που ανταποκρίνονται στις ελάχιστες απαιτήσεις τις οποίες έχουν ορίσει. [...]”.

III. Νομική Εκτίμηση

5. Το υπό εξέταση αίτημα του ΕΚΕΦΕ “ΔΗΜΟΚΡΙΤΟΣ”, που συνιστά μη κεντρική αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 3 του ν. 4412/2016, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας κατά την έννοια της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας προϋπολογισθείσας αξίας 55.000,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., που αποτελεί άγονο τμήμα προηγηθείσας διαγωνιστικής διαδικασίας άνω των ορίων, συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 660.000,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ’ άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης.

Όπως ήδη προαναφέρθηκε (Ιστορικό υπό 1.1), κατόπιν αρχικού διενεργηθέντος ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων, προϋπολογισθείσας αξίας 960.000,00€ άνευ Φ.Π.Α., που απέβη άγονος ως προς τα τρία (3) εκ των τεσσάρων (4) τμημάτων, η αναθέτουσα αρχή διενήργησε δεύτερο ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό άνω των ορίων, προϋπολογισθείσας αξίας 660.000,00€ άνευ Φ.Π.Α. για την “*Προμήθεια, εγκατάσταση, θέση σε καλή λειτουργία & εκπαίδευση χρηστών επιστημονικών οργάνων (σε τμήματα)*”, των λοιπών τριών τμημάτων, χωρίς τροποποίηση των όρων της αρχικής σύμβασης. Ο εν λόγω διαγωνισμός (διακήρυξη 015/2022-3535/28/11/2022 και ΑΔΑΜ 22PROC011720044 2022-12-02) χαρακτηρίστηκε από την αιτούσα επαναληπτικός του αρχικώς διεξαχθέντος εν μέρει άγονου διαγωνισμού, προκειμένου να ανατεθούν τρία (3) εκ των τεσσάρων (4) τμημάτων της ίδιας ως άνω σύμβασης. Πλην όμως, λόγω του ότι ο υπόψη επαναληπτικός διαγωνισμός, με συστημικούς αριθμούς στο ΕΣΗΔΗΣ 178257, 178259, 178261, παρουσιάζει αυτοτέλεια, τόσο ως προς τους όρους διεξαγωγής του, όσο και ως προς τη διενεργηθείσα διαδικασία δημοσιότητας αυτών, εξετάζεται η νομιμότητα του συγκεκριμένου διαγωνισμού και μόνον, καθώς αυτός συνεχεται με το εξεταζόμενο αίτημα (πρβλ. Δ33, Δ42, Δ46/2020 γνώμες της Αρχής).

6. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 26 και 32 του ν. 4412/2016 (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις, οι οποίες συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζόμενων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας (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).

7. Η αναθέτουσα θεμελιώνει το αίτημά της στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, σύμφωνα με την οποία παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να συνάπτουν συμβάσεις με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, υπό τη συνδρομή των ακόλουθων προϋποθέσεων: α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, β) να μην έχει υποβληθεί κατά την ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές να μην κρίνεται κατάλληλη ή να μην υπάρχει κανείς υποψήφιος και γ) να μην τροποποιούνται ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση. δ) Επιπλέον, σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η αναθέτουσα αρχή οφείλει διαβιβάσει σχετική έκθεση.

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

8.1. Με τη 015/2022-3535/28/11/2022 διακήρυξη διενεργήθηκε επαναληπτικός δημόσιος ανοικτός διαγωνισμός άνω των ορίων του άρθρ. 5 του ν. 4412/2016, για τη σύναψη σύμβασης, με αντικείμενο την *“Προμήθεια, εγκατάσταση, θέση σε καλή λειτουργία & εκπαίδευση χρηστών επιστημονικών οργάνων (σε τμήματα)”*, συνολικού προϋπολογισμού 660.000,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., στα πλαίσια του οποίου για το Τμήμα 3 *“Προμήθεια, εγκατάσταση, θέση σε καλή λειτουργία & εκπαίδευση χρηστών μιας γεννήτριας αζώτου από αέρα του περιβάλλοντος”* δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

I. Από τα στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου καθώς και τα στοιχεία της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων, ως προς την κατάρτιση των όρων της 015/2022-3535/28/11/2022 διακήρυξης, την τήρηση των όρων δημοσιότητας και τη διενέργεια της διαδικασίας του διαγωνισμού με αριθμό συστήματος 178259, δε διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες, οι οποίες βασίμως θα μπορούσε να υποστηριχθεί ότι συνεχονται με το εν μέρει άγονο αποτέλεσμα αυτού.

II. Ειδικώς, ως προς την κατάρτιση των όρων της 015/2022-3535/28/11/2022 διακήρυξης διαπιστώθηκαν τα κάτωθι:

(i) Σύμφωνα με τους όρους υποβολής προσφορών (Ιστορικό υπό 1.4), στον διαγωνισμό γίνονται δεκτές εναλλακτικές προσφορές με διαφορετικά προαιρετικά στοιχεία (όπως αυτά περιγράφονται αναλυτικά για κάθε Τμήμα στο Παράρτημα II ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ – ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ – Ιστορικό υπό 1.8) για ένα (1) έως και τρία (3) τμήματα, εφόσον καλύπτουν το σύνολο (και όχι μέρος) των ελάχιστων προδιαγραφών κάθε τμήματος. Σε κάθε περίπτωση δε απαιτείται ξεχωριστή προσφορά για κάθε εναλλακτική πρόταση των οικονομικών φορέων που να καλύπτει το σύνολο των ελάχιστων προδιαγραφών και των προαιρετικών στοιχείων που προσφέρονται. Πλην όμως, σε κανένα πεδίο της διακήρυξης δεν αναφέρεται εάν η εναλλακτική προσφορά επιτρέπεται μόνο αν έχει επίσης υποβληθεί προσφορά που δεν συνιστά εναλλακτική προσφορά, κατά παράβαση της διάταξης της παρ. 2 του άρθρου 57 (Νομικό πλαίσιο υπό 4), όπου ρητά αναφέρεται η εν λόγω υποχρέωση.

(ii) Όσον αφορά στα κριτήρια επιλογής των υποψηφίων οικονομικών φορέων, δημιουργείται ασάφεια ως προς τα αποδεικτικά μέσα της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας, καθώς στο πεδίο

2.2.5 οι οικονομικοί φορείς καλούνται να καταθέσουν γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών το 60% του προϋπολογισμού της προμήθειας (ή του αντίστοιχου τμήματος) σε τουλάχιστον τρεις κλεισμένες οικονομικές χρήσεις κατά τα τέσσερα τελευταία έτη (2021, 2020, 2019, 2018), ενώ στο πεδίο 2.2.9.2 ως αποδεικτικά μέσα της επάρκειας της παραγράφου 2.2.5 οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να προσκομίσουν δημοσιευμένους Ισολογισμούς ή αποσπάσματα δημοσιευμένων Ισολογισμών των τελευταίων τριών κλεισμένων (3) οικονομικών χρήσεων της τελευταίας τετραετίας (2018-2021) - αναλυτικά Ιστορικό υπό 1.5). Τα ανωτέρω, υπό (i) και (ii), δεν κρίνονται μεν ουσιώδη, καθόσον ελλείπει σχετικών διευκρινιστικών ερωτημάτων από τους υποψήφιους οικονομικούς φορείς ή προδικαστικών προσφυγών, δεν φέρεται να συνεχονται με το άγονο αποτέλεσμα του διαγωνισμού, πλην όμως, σε μελλοντικές διακηρύξεις η αναθέτουσα οφείλει να επιδείξει ιδιαίτερη προσοχή προς αποφυγή νομικών σφαλμάτων και ασαφών όρων.

iii) Στο σημείο 2.2.8.2 της διακήρυξης, υπό τον τίτλο «Υπεργολαβία» αναφέρεται ρητά ότι «ο οικονομικός φορέας δεν επιτρέπεται να χρησιμοποιήσει υπεργολάβους για την παρούσα σύμβαση». Ρήτρες που απαγορεύουν ή περιορίζουν εν γένει τη δυνατότητα υπεργολαβίας, δεν είναι συμβατές με το ενωσιακό δίκαιο. Η αναθέτουσα αρχή οφείλει να προβαίνει σε εξατομικευμένη εκτίμηση αναφορικά με τη δυνατότητα ορθής εκτέλεσης των ανατιθέμενων εργασιών από υπεργολάβο (C-314/01, C-406/14, C-298/15, C-402/18, C-63/18, κ.α). Πλην όμως, εν προκειμένω, λαμβάνοντας υπόψη τη φύση της συγκεκριμένης σύμβασης, η οποία αφορά στην προμήθεια μιας γεννήτριας αζώτου, καθώς και στην εγκατάσταση, θέση σε καλή λειτουργία και εκπαίδευση των χρηστών αυτής, ο ως άνω όρος δεν φέρεται να επηρεάσει το άγονο αποτέλεσμα.

8.2. Σύμφωνα με το από 16-01-2023 (1^ο) Πρακτικό της Επιτροπής του διαγωνισμού και την 015/2023-406/31-01-2023 (Ορθή Επανάληψη) απόφαση του Δ.Σ. του ΕΚΕΦΕ “ΔΗΜΟΚΡΙΤΟΣ”, με την οποία εγκρίθηκε το ως άνω πρακτικό, στον οικείο επαναληπτικό διαγωνισμό δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά για το Τμήμα 3 και συνεπώς ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος ως προς το Τμήμα αυτό (Ιστορικό υπό 2.1).

Η μη υποβολή προσφορών για το ως άνω Τμήμα διαπιστώθηκε επιπλέον από τα στοιχεία της διαγωνιστικής διαδικασίας με αριθμό συστήματος 178259 στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, κατόπιν σχετικής έρευνας στην οποία προέβη η Αρχή.

8.3. Περαιτέρω, στο προσκομισθέν σχέδιο απόφασης του Δ.Σ. του ΕΚΕΦΕ “ΔΗΜΟΚΡΙΤΟΣ”, ρητώς αναφέρεται ότι κατά τη διαδικασία προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση της σύμβασης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρ. 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, δεν θα τροποποιηθούν ουσιωδώς οι όροι που τέθηκαν με τη με αριθμ. 015/2022-3535/28/11/2022 διακήρυξη του προηγηθέντος επαναληπτικού ανοικτού διαγωνισμού.

9. Από τα προεκτεθέντα συνάγεται ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 για την ανάθεση της αιτούμενης σύμβασης.

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει των ανωτέρω, η Επιτροπή ομόφωνα αποφασίζει:

Την **παροχή** σύμφωνης γνώμης περί προσφυγής του ΕΚΕΦΕ “ΔΗΜΟΚΡΙΤΟΣ” στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση σύμβασης, με αντικείμενο την προμήθεια, εγκατάσταση, θέση σε καλή λειτουργία και εκπαίδευση χρηστών μιας γεννήτριας αζώτου από αέρα περιβάλλοντος, προϋπολογισμού 55.000,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., **λόγω συνδρομής των οικείων προϋποθέσεων.**

Αθήνα, 07.04.2023

Η Πρόεδρος

Ανδρονίκη Θεοτοκάτου