



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
Δ/ΝΣΗ ΝΟΜΙΚΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ

148/2016

(της διαδικασίας του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει)

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 5^η Οκτωβρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαέξι (2016) ημέρα Τετάρτη και ώρα 09:00 π.μ. και επί της οδού Λ. Κηφισίας 7, στους Αμπελόκηπους, 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. Πρόεδρος:** Γεώργιος Καταπόδης
2. Αντιπρόεδρος : Μπουσουλέγκα Χριστίνα
2. Μέλη : Λουρίκας Δημήτριος
Σταθακόπουλος Δημήτριος

Γραμματέας: Λαμπράκης Αθανάσιος

Εισηγητές : Γεώργιος Σταθακόπουλος, Επ. Πληροφορικής, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό και **Αλέξιος Τάττης**, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό.

1. Κατά την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν οι εισηγητές **Γεώργιος Σταθακόπουλος** και **Αλέξιος Τάττης**, καθώς και η προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων της Δ.Ν.Υ, **Χριστίνα Καξιρή**, οι οποίοι αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Θέμα: Εξέταση αίτησης θεραπείας της Γενικής Γραμματείας Εμπορίου και Προστασίας του Καταναλωτή για την ανάκληση της υπ' αριθμ. 130/2016 απόφασης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. περί μη παροχής σύμφωνης γνώμης σε αίτημά της για προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών επέκτασης και παραμετροποίησης του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ), συνολικού προϋπολογισμού 420.000,00 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

Ι. Ιστορικό

Από τα αναφερόμενα στο κρινόμενο αίτημα και στα συνυποβληθέντα έγγραφα και στοιχεία προκύπτουν τα ακόλουθα πραγματικά περιστατικά:

1. Με το υπ' αριθμ. πρωτ. 78319/22.7.2016 έγγραφο της Γενικής Διεύθυνσης Δημοσίων Συμβάσεων της Γενικής Γραμματείας Εμπορίου & Προστασίας του Καταναλωτή (στο εξής "ΓΓΕ") προς της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (αριθμ. πρωτ. εισ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 3307/22.7.2016), όπως αυτό συμπληρώθηκε με το υπ' αριθμ. πρωτ. 82275/2.8.2016 έγγραφο (αριθμ. πρωτ. εισ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 3426/3.8.2016), ζητείται η παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών παραμετροποίησης του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ), και ειδικότερα για τις ακόλουθες υπηρεσίες:

(α) Επέκταση - Παραμετροποίηση του ΕΣΗΔΗΣ για την υποστήριξη των διαγωνιστικών διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, εκτιμώμενης αξίας 270.000,00 €, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και

(β) επέκταση - ενίσχυση της χωρητικότητας των αποθηκευτικών μέσων του ΕΣΗΔΗΣ, εκτιμώμενης αξίας 150.000,00 €, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ,

ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας 420.000,00 €, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, με επίκληση της διάταξης του άρθρου 25 παρ. 1 β του π.δ. 60/2007.

2. Επί του αιτήματος αυτού εξεδόθη η υπ' αριθμ. 130/2016 απόφαση της Αρχής, με την οποία αποφασίσθηκε "η απόρριψη του αιτήματος της Γενικής Γραμματείας Εμπορίου και Προστασίας του Καταναλωτή, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, και η μη παροχή σύμφωνης γνώμης για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης για την **για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών επέκτασης και παραμετροποίησης του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ), συνολικού προϋπολογισμού 420.000,00 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.**, λόγω μη συνδρομής των τασσόμενων από το νόμο προϋποθέσεων", βάσει των αναλυτικώς σε αυτή παρατεθέντων επιχειρημάτων.

3. Κατά της ως άνω υπ' αριθμ. 130/2016 απόφασης της Αρχής, η Γενική Γραμματεία Εμπορίου και Προστασίας του Καταναλωτή υπέβαλε την από 23.09.2016 (αρ. πρωτ. 4419/23.09.2016 εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.) **αίτηση Θεραπείας**, στην οποία, μεταξύ άλλων διαλαμβάνονται τα κάτωθι:

"II. ΕΠΙΣΗΜΑΝΣΕΙΣ ΜΑΣ ΕΠΙ ΤΟΥ ΣΚΕΠΤΙΚΟΥ ΤΗΣ ΑΠΟΦΑΣΗΣ

1. Το αίτημα μας στηρίζεται σε Έκθεση - Πρόταση της Διεύθυνσης Ανάπτυξης και Τεχνικής Στήριξης ΕΣΗΔΗΣ, της ΓΓΕ κ ΠΚ, με την οποία παρέχονται αναλυτικά στοιχεία για το έργο του ΕΣΗΔΗΣ όπως αυτό έχει υλοποιηθεί μέχρι σήμερα, τον τρόπο υλοποίησης του, τη δομή και τα βασικά στοιχεία που το συνθέτουν, τις υπηρεσίες που προσφέρει, τα στοιχεία και τα οφέλη από τη μέχρι σήμερα χρήση του και την ανάγκη για την επέκτασή του. Ταυτόχρονα περιγράφηκε αναλυτικά το περιεχόμενο των αναγκαίων λειτουργικών επεκτάσεων του συστήματος και της επέκτασης των αποθηκευτικών χώρων του, προσδιορίζοντας παράλληλα και τις αντίστοιχες τεχνικές εργασίες και υπηρεσίες που απαιτούνται για την υλοποίησή τους. Στην ίδια έκθεση καταγράφονται οι ειδικές συνθήκες κάτω από τις οποίες θα πρέπει να υλοποιηθεί το έργο, οι τεχνικές δυσχέρειες στην υλοποίησή του, οι λόγοι για τους οποίους ο αρχικός ανάδοχος που υλοποίησε το έργο διαθέτει τεχνικά μέσα, γνώσεις και μεθόδους για την υλοποίηση της επέκτασης που δεν διαθέτουν άλλοι πιθανοί υποψήφιοι, τα προβλήματα που θα προκύψουν στη λειτουργία του ΕΣΗΔΗΣ και στην υλοποίηση της επέκτασης του από τυχόν έτερο τρίτο ανάδοχο που πιθανά να προέκυπτε από διενέργεια ανοικτής διαγωνιστικής διαδικασίας. Ακόμη, καταγράφηκαν στην έκθεση οι λόγοι για τους οποίους κρίνεται επείγουσα και επιτακτική η υλοποίηση της επέκτασης του ΕΣΗΔΗΣ και τα αίτια που προξένησαν την κατεπείγουσα αυτή ανάγκη, τα οποία σε καμία περίπτωση δεν απορρέουν από ευθύνη της ΓΓΕ, (αναθέτουσας αρχής).

2. Σε κανένα σημείο της έκθεσης της Διεύθυνσης Ανάπτυξης και Τεχνικής Στήριξης ΕΣΗΔΗΣ δεν αναφέρεται η φράση «ενδεχόμενες τεχνικές δυσχέρειες», ή «ενδέχεται να προκαλέσει», ούτε διατυπώνεται καμία αμφιβολία για τις τεχνικές δυσχέρειες υλοποίησης της επέκτασης. Αντίθετα σε όλους τους ισχυρισμούς καταγράφονται με

βεβαιότητα τα προβλήματα που αντιμετωπίζει μία τέτοια υλοποίηση, αφού τουλάχιστον οκτώ (8) στελέχη της προαναφερόμενης Διεύθυνσης συμμετείχαν τόσο στην υλοποίηση του αρχικού έργου όσο και συνεχίζουν σήμερα ως υπάλληλοι της Διεύθυνσης να είναι αρμόδιοι για την απρόσκοπτη λειτουργία του συστήματος και να παρέχουν καθημερινά υπηρεσίες εκπαίδευσης και υποστήριξης στους χιλιάδες χρήστες του συστήματος. Ειδικότερα, τα προαναφερόμενα άτομα συμμετείχαν στην υλοποίηση του έργου ως μέλη της σχετικής Ομάδας Έργου της ΓΓΕ και γνωρίζουν εκ του σύνεγγυς τα προβλήματα της υλοποίησης του και της μελλοντικής επέκτασής του. Με την ευκαιρία αναφέρουμε ότι μεταξύ των αρμοδιοτήτων της Ομάδας Έργου της ΓΓΕ περιλαμβάνονταν «Ενέργειες διαχείρισης του έργου και συντονισμός όλων των εμπλεκόμενων μερών στην υλοποίηση του...», «Παροχή υπηρεσιών τεχνικής υποστήριξης για τη διασφάλιση της τεχνικής αρτιότητας του έργου ...», «Παρακολούθηση της υλοποίησης της σύμβασης, με παροχή οποιασδήποτε αναγκαίας βοήθειας στην Επιτροπή παραλαβής και παρακολούθησης για την χωρίς προβλήματα παραλαβή του ΕΣΗΔΠ».

3. Στην ίδια απόφαση δεν φαίνεται ότι ελήφθησαν υπόψη αρκετά στοιχεία της έκθεσης, αφού δεν γίνεται καμία αναφορά σε αυτά, όπως επί παραδείγματι η εκτεταμένη καθημερινή χρήση του συστήματος από εκατοντάδες αναθέτουσες αρχές και οικονομικούς φορείς οι οποίοι συνολικά ξεπερνούν τις 20.000. Δεν φαίνεται επίσης να ελήφθη υπόψη η ανάγκη για συνεχή διαθεσιμότητα του συστήματος και η ανάγκη εξασφάλισης της ασφάλειας των δεδομένων που τηρούνται στο σύστημα. Η μέχρι σήμερα απρόσκοπτη λειτουργία του συστήματος και η εμπέδωση κλίματος εμπιστοσύνης και αξιοπιστίας μεταξύ όλων των εμπλεκόμενων στη λειτουργία του, αφενός καλύπτουν αξιόπιστα και αποτελεσματικά τις ανάγκες των φορέων για προμήθειες αγαθών και αγορές υπηρεσιών και αφετέρου προσφέρουν καθημερινά οφέλη στους φορείς, στους προμηθευτές και στο δημόσιο. Με άλλα λόγια και λόγοι δημοσίου συμφέροντος επιβάλλουν την απρόσκοπτη και χωρίς προβλήματα συνεχή λειτουργία του συστήματος, η οποία είναι εξασφαλισμένη εφόσον η υλοποίηση της επέκτασης ανατεθεί στον αρχικό ανάδοχο, ο οποίος είναι ήδη δεσμευμένος με την αρχική σύμβαση να εξασφαλίζει την απρόσκοπτη λειτουργία του συστήματος και την ασφάλεια των δεδομένων του, ενώ πιθανή εμπλοκή στην υλοποίηση της επέκτασης τρίτου αναδόχου θα θέσει σε βέβαιο κίνδυνο τη λειτουργία αυτή.

4. Η επιδιωκόμενη επέκταση του ΕΣΗΔΗΣ συνολικού προϋπολογισμού 520.800 € με ΦΠΑ αποτελεί επέκταση ενός αρχικού υλοποιηθέντος έργου συνολικού συμβατικού ποσού 9.630.421 € με ΦΠΑ. Ο προϋπολογισμός των 520.800 € έχει προκύψει λαμβάνοντας υπόψη το γεγονός ότι ο υφιστάμενος ανάδοχος, με την υλοποίηση του αρχικού έργου και τη σύμβαση εγγύησης καλής λειτουργίας που είναι υποχρεωμένος να τηρεί, δεν θα απαιτηθεί να εκτελέσει αρκετές εργασίες που αφορούν την υλοποίηση της επέκτασης, αφού τις παρέχει ήδη, ή θα τις εκτελέσει με πολύ λιγότερο κόστος από οποιονδήποτε ανάδοχο, αφού δεν θα χρειαστεί να δαπανήσει πρόσθετες εργατοώρες για προσαρμογή και εξοικείωση με τις ιδιαιτερότητες της εγκατάστασης και της παραμετροποίησης του συστήματος. Στο Παράρτημα της έκθεσης-πρότασης της Διεύθυνσης ΕΣΗΔΗΣ, που συνοδεύει το αρχικό αίτημά μας, περιλαμβάνεται κατάλογος των εργασιών αυτών.

Η επικείμενη επέκταση, αν και από άποψη κόστους αποτελεί μόνο το 5% περίπου του αρχικού συμβατικού τιμήματος (κόστος επέκτασης 520.800 € έναντι 9.630.421 € του συμβατικού ποσού), εν τούτοις περιλαμβάνει σημαντική τεχνική και εξειδικευμένη ανθρωποπροσπάθεια για την υλοποίηση της.

Με την υλοποίηση της επέκτασης, το ΕΣΗΔΗΣ θα καλύπτει πλέον όλες τις κατηγορίες δημοσίων συμβάσεων και δεν απαιτείται καμία σημαντική περαιτέρω επέκταση- προσαρμογή του για την ηλεκτρονικοποίηση των διαδικασιών τους. Μικρής κλίμακας προσαρμογές που τυχόν προκύψουν στο μέλλον, η ΓΓΕ με τη μεταφορά τεχνογνωσίας και την εκπαίδευση που έχουν λάβει, στο πλαίσιο της αρχικής σύμβασης, αρμόδια στελέχη της, είναι σε θέση να προχωρά στην υλοποίησή τους με ίδια μέσα.

Όσον αφορά για μελλοντική απευθείας ανάθεση στον υφιστάμενο ανάδοχο εργασιών συντήρησης, σας γνωρίζουμε ότι ο ανάδοχος είναι υποχρεωμένος μετά τη λήξη της περιόδου εγγύησης, ήτοι μετά τις 30/4/2018, και εφόσον το επιθυμεί η ΓΓΕ να υπογράψει συμβόλαιο συντήρησης, με συγκεκριμένο ετήσιο κόστος που προβλέπεται από την αρχική σύμβαση, και το οποίο είχε ληφθεί υπόψη κατά την αξιολόγηση και σύγκριση των

προσφορών του αρχικού διαγωνισμού. Είναι προφανές ότι εφόσον κατά τη λήξη του χρόνου εγγύησης διαπιστωθεί ότι δεν είναι προς το συμφέρον της ΓΓΕ να υπογράψει με τον αρχικό ανάδοχο συμβόλαιο συντήρησης, με τους όρους και το τίμημα που αυτός είναι υποχρεωμένος να προσφέρει, τότε προφανώς η ΓΓΕ θα προβεί στη διενέργεια διαγωνισμού για την ανάθεση της συνολικής συντήρησης του συστήματος.

Όσον αφορά τυχόν μελλοντική ανάγκη για αγορά από τον αρχικό ανάδοχο υπηρεσιών τεχνικής υποστήριξης, σας γνωρίζουμε ότι τέτοια ανάγκη δεν υφίσταται αφού η ΓΓΕ λειτουργεί πλέον το σύστημα με ίδια μέσα.

Κατά συνέπεια δεν υφίσταται κανένας κίνδυνος μελλοντικού εγκλωβισμού της ΓΓΕ προκειμένου να αναθέτει στο διηνεκές στον υφιστάμενο ανάδοχο απευθείας εργασίες συντήρησης, τεχνικής υποστήριξης και βελτίωσης του συστήματος.

Τέλος, αναφορικά με τον ισχυρισμό που αναφέρεται στη σελ. 15 της απόφασης σας, ότι δηλαδή «σχετικός όρος για την ανάθεση πρόσθετων υπηρεσιών επέκτασης της λειτουργικότητας του ΕΣΗΔΗΣ, λαμβανομένης υπόψη της δυναμικότητας του, δεν προβλέφθηκε στη σχετική διακήρυξη ούτε και στην αριθ. 6655/2011 σύμβαση προμήθειας, εγκατάστασης και ανάπτυξης του ΕΣΗΔΗΣ», θα θέλαμε να σας γνωρίσουμε ότι τέτοια πρόβλεψη υπήρξε στη διακήρυξη του διαγωνισμού, η οποία αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της σύμβασης. Συγκεκριμένα στο Μέρος Α, άρθρο 25 της διακήρυξης, αναφέρεται «... η ΓΓΕ διατηρεί το δικαίωμα κατακύρωσης μεγαλύτερου από το προκηρυχθέν έργο, μέχρι ποσοστού 30% επί του φυσικού αντικείμενου, με ανάλογη μετάθεση του συμβατικού χρόνου παράδοσης. Κατά τη διάρκεια ισχύος της Σύμβασης η ΓΓΕ διατηρεί το δικαίωμα να αυξήσει μέχρι 30% το συμβατικό έργο, με ανάλογη μετάθεση του συμβατικού χρόνου παράδοσης, εφόσον δεν έγινε χρήση του όρου αυτού στο στάδιο κατακύρωσης».

Δεν έγινε όμως χρήση του όρου αυτού για ένταξη στο σύστημα και των συμβάσεων δημοσίων έργων διότι, όπως αναλύεται και στη συνέχεια, η ΓΓΕ αν και προσπάθησε έγκαιρα να προσδιορισθούν οι αναγκαίες τεχνικές εργασίες για τη σχετική επέκταση-παραμετροποίηση του ΕΣΗΔΗΣ, εν τούτοις κάτι τέτοιο δεν κατέστη εφικτό μέχρι την ολοκλήρωση της σύμβασης. Στο σημείο αυτό πρέπει να ληφθεί υπόψη ότι για τη χρήση του όρου της σύμβασης που αναφέρεται στην προηγούμενη παράγραφο, θα έπρεπε, μέχρι το τέλος του 2015 όπου ήταν η λήξη της προθεσμίας χρηματοδότησης του έργου από το Ε.Π. ΨΗΦΙΑΚΗ ΣΥΓΚΛΙΣΗ, όχι μόνον να ανατεθούν οι εργασίες παραμετροποίησης, αλλά να έχουν ολοκληρωθεί και αποπληρωθεί, κάτι το οποίο δεν ήταν δυνατόν να πραγματοποιηθεί με δεδομένο το συνεχώς μεταβαλλόμενο νομικό πλαίσιο για την ανάθεση συμβάσεων δημοσίων έργων και την αδυναμία προσδιορισμού εκ μέρους του ΥΠΟΜΕΔΙ των αναγκαίων λειτουργιών που πρέπει να υποστηριχθούν από το σύστημα.

5. Στο μέρος Ι. Ιστορικό - πραγματικό περιστατικό, Παρ. 1 και 2. της απόφασης αναφέρεται η υποχρέωση του αναδόχου για «ενσωμάτωση στο ΕΣΗΔΠ, όλων των αλλαγών της Ελληνικής και Κοινοτικής νομοθεσίας για τις προμήθειες, καθώς και όλες τις αλλαγές της οργανωτικής δομής της ΓΓΕ που επηρεάζουν το ΕΣΗΔΠ για το χρονικό διάστημα των δώδεκα (12) πρώτων μηνών της περιόδου εγγύησης».

Επ' αυτής της αναφοράς σημειώνουμε ότι το αντικείμενο του έργου της αρχικής διακήρυξης και σύμβασης υλοποίησης του ΕΣΗΔΠ, ήταν η «Ανάπτυξη Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημόσιων Προμηθειών (ΕΣΗΔΠ)». Από την περιγραφή του αντικείμενου του έργου τόσο στη διακήρυξη όσο και στη σύμβαση γίνεται σαφής αναφορά για ηλεκτρονικοποίηση των διαδικασιών συμβάσεων προμηθειών και μάλιστα γίνεται ρητή αναφορά σε συμβάσεις αγοράς αγαθών.

Είναι αναμφισβήτητο ότι συμβάσεις υπηρεσιών και δημοσίων έργων δεν καλύπτονται από το ΕΣΗΔΠ και δεν αναφέρονται υπό καμία έννοια στο φυσικό αντικείμενο του έργου και της σύμβασής του. Κατά συνέπεια η ανωτέρω υποχρέωση του αναδόχου αφορά ενσωμάτωση στο σύστημα αλλαγών της νομοθεσίας που αφορά σε συμβάσεις προμηθειών και μόνον.

Η δημοσίευση του Ν. 4155/2013 όπου αναφέρεται το σύστημα πλέον ως Εθνικό Ηλεκτρονικό Σύστημα Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ και όχι ως ΕΣΗΔΠ) και ορίζει ότι αυτό περιλαμβάνει τις συμβάσεις προμηθειών, υπηρεσιών και δημοσίων έργων δεν μπορεί να εκληφθεί ως υποχρέωση του αναδόχου να ενσωματώσει στο σύστημα και τις συμβάσεις δημοσίων έργων. Κάτι τέτοιο διαφοροποιεί εντελώς το αντικείμενο του έργου του ΕΣΗΔΠ και δεν αποτελεί ενσωμάτωση αλλαγών που αφορούν στις συμβάσεις προμηθειών.

Επισημαίνεται δε ότι η διαδικασία που έπρεπε να ακολουθηθεί για την ενσωμάτωση των αλλαγών στο σύστημα αναφέρεται αναλυτικά στην αντίστοιχη 1.6 παράγραφο του Μέρους Β της Διακήρυξης, όπου προβλέπεται ότι για την όποια αλλαγή στο σύστημα θα πρέπει να αποφανθεί σχετικά η Επιτροπή Διαχείρισης αλλαγών. Σε καμία συνεδρίαση της η Επιτροπή δεν εξέτασε το θέμα ενσωμάτωσης στο σύστημα των συμβάσεων δημοσίων έργων διότι προφανώς δεν θεώρησε ότι η ένταξη στο ΕΣΗΔΗΣ και όχι στο ΕΣΗΔΠ των συμβάσεων δημοσίων έργων (Ν. 4155/2013), αποτελεί αλλαγή της Ελληνικής ή Κοινοτικής νομοθεσίας για τις συμβάσεις προμηθειών (αγοράς αγαθών).

Αντίθετα, η δημοσίευση του Π.Δ. 116/2014 (ΦΕΚ 185/Α/13-9-2014), επέφερε αλλαγή στην Οργανωτική Δομή της ΓΓΕ, αφού στο άρθρ. 56, παρ. 1, ορίζεται ότι «Η Γενική Διεύθυνση Δημοσίων Συμβάσεων και Προμηθειών, έχει ως στρατηγικό σκοπό τη συνολική διαχείριση Δημοσίων Συμβάσεων Αγαθών και Υπηρεσιών». Γιο το λόγο αυτό αποφασίσθηκε η ένταξη των συμβάσεων υπηρεσιών στο ΕΣΗΔΗΣ. Λόγω δε και της μεγάλης συνάφειας που έχουν οι συμβάσεις υπηρεσιών στις διαδικασίες τους με τις συμβάσεις προμηθειών αποφασίσθηκε η ενσωμάτωσή τους στο σύστημα με τη σύμφωνη γνώμη του αναδόχου και χωρίς αλλαγή του συμβατικού τιμήματος. Η ένταξη των συμβάσεων υπηρεσιών στην ορχική σύμβαση έγιναν με την υπ. αριθμ. 635/13-10-2014 απόφαση τροποποίησης της.

Τέλος και όλως επικουρικά αναφορικά με την περίοδο εγγύησης επισημαίνεται ότι με την απόφαση 20/29-1-2014 έγινε η 3η τροποποίηση της σύμβασης, σύμφωνα με την οποία «Η περίοδος εγγύησης και συντήρησης ξεκινάει με την οριστική παραλαβή του συστήματος», (σημείωση : και όχι με την οριστική παραλαβή του έργου). Το σύστημα παρελήφθη οριστικά στις 28/3/2014 με το υπ. αριθ. 14 πρωτόκολλο παραλαβής. Κατά συνέπεια η ανωτέρω υποχρέωση του αναδόχου για ενσωμάτωση όλων των αλλαγών της Ελληνικής και Κοινοτικής νομοθεσίας για τις προμήθειες, καθώς και όλες τις αλλαγές της οργανωτικής δομής της ΓΓΕ που επηρεάζουν το ΕΣΗΔΠ, ήταν μέχρι 28/3/2015.

Τυχόν ισχυρισμός ότι θα έπρεπε ο ανάδοχος να ενσωματώσει στο σύστημα και αλλαγές που αφορούν συμβάσεις δημοσίων έργων ή να ενσωματώσει στο σύστημα και τις συμβάσεις αυτές, για το χρονικό διάστημα των δώδεκα (12) πρώτων μηνών της περιόδου εγγύησης, δεν ευσταθεί.

Στο ίδιο μέρος Ι. Ιστορικό - πραγματικά περιστατικά, Παρ. 9. της απόφασης αναφέρεται «Το συμβατικό αντικείμενο, κατά δήλωση της αναθέτουσας αρχής, έχει παραληφθεί οριστικά από τις 28/3/2014 ... ». Θεωρούμε ότι δεν υφίσταται τέτοια δήλωση μας αφού στις 28/3/2014 παρελήφθη οριστικά το σύστημα και όχι όλο το συμβατικό αντικείμενο, το οποίο παρελήφθη οριστικά στις 14/12/2015.

6. Στη σελίδα 19 (προτελευταία παράγραφος) γίνεται αναφορά ότι δεν υπάρχει έγγραφο από τον υφιστάμενο ανάδοχο ότι η παρέμβαση τρίτου (άλλου αναδόχου) στο σύστημα ενδεχομένως να δημιουργεί ζητήματα όσον αφορά την εγγύηση καλής λειτουργίας του.

Είναι προφανές ότι ο υφιστάμενος ανάδοχος με μεγάλη προθυμία θα μας παρείχε ένα τέτοιο έγγραφο, εφόσον του το ζητούσαμε με δεδομένη τη βούλησή του να αναλάβει και τη σύμβαση της επέκτασης. Αφενός ένα τέτοιο έγγραφο εύκολα θα μπορούσε να μας είχε χορηγηθεί, αλλά κρίναμε ότι δεν θα προσέθετε κάτι στην αμερόληπτη κρίση της αναθέτουσας αρχής, αναφορικά με τα προβλήματα που θα προκύψουν στην εξασφάλιση της εγγύησης καλής λειτουργίας στην περίπτωση της εμπλοκής και νέου αναδόχου στο έργο. Το πρόβλημα αυτά έχουν επισημανθεί στην έκθεση πρόταση της Διεύθυνσης ΕΣΗΔΗΣ και αναλύονται και σε επόμενους παραγράφους του παρόντος και οδηγούν στο συμπέρασμα ότι πρακτικά θα είναι αδύνατη η τήρηση

των όρων εγγύησης καλής λειτουργίας του συστήματος. Προς την κατεύθυνση αυτή συνηγορεί και το γεγονός ότι δεν υφίσταται όρος στην υφιστάμενη σύμβαση εγγύησης για υποχρέωση συνεργασίας του υφιστάμενου αναδόχου με τυχόν τρίτο ανάδοχο.

7. Αναφορικά με το θέμα των «πνευματικών δικαιωμάτων» που αναφέρεται εκτενώς στο σκεπτικό της απόφασης, σας διευκρινίζουμε ότι με το αίτημά μας δεν είχαμε κάνει καμία σχετική επίκληση περί ζητήματος «πνευματικών δικαιωμάτων»

III. ΠΡΟΣΘΕΤΟΙ ΛΟΓΟΙ ΑΝΑΚΛΗΣΗΣ ΤΗΣ ΑΠΟΦΑΣΗΣ

III.1 Με τη δημοσίευση του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ 147/8-8-2016) το αίτημα μας στηρίζεται πλέον στις διατάξεις του άρθρου 32, παρ. 2, περ. ββ' και γ όπου προβλέπεται:

"2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών σε οποιοδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις:

[...] β) εάν το έργο, 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,

(..) 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.

γ) στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο, εάν λόγω κατεπείγουσας ανάγκης οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα για την αναθέτουσα αρχή, δεν είναι δυνατή η τήρηση των προθεσμιών που προβλέπονται για τις ανοικτές, κλειστές ή ανταγωνιστικές διαδικασίες με διαπραγμάτευση.

Οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη.

Με την έκθεση-πρόταση της Διεύθυνσης Ανάπτυξης και Τεχνικής Στήριξης ΕΣΗΔΗΣ, η οποία περιλαμβάνεται στο αρχικό αίτημά μας, καταγράφηκε το φυσικό αντικείμενο της υπό ανάθεσης επέκτασης του συστήματος. Στη συνέχεια και με σκοπό την καλύτερη κατανόηση του έργου, δίδεται μία σύντομη επισκόπηση του φυσικού αντικειμένου του.

Σύντομη επισκόπηση του φυσικού αντικειμένου της επέκτασης

1. Μίγμα εργασιών:

1.1. μεγάλης έκτασης προσθήκες και αλλαγές σε κρίσιμο, ιδιαίτερα εκτενές, πολύπλοκο ολοκληρωμένο πληροφοριακό σύστημα το οποίο αποτελείται από τελευταίας τεχνολογίας εξοπλισμό και λογισμικό οργανωμένο σε αρχιτεκτονικές υψηλής ασφάλειας και διαθεσιμότητας.

1.2. υπηρεσίες εκπαίδευσης (train the trainers) για την νέα λειτουργικότητα που θα προσφέρεται στους χρήστες

1.3. υπηρεσίες εγγύησης και υποστήριξης του συστήματος

2. Συνθήκες υπό τις οποίες πρέπει να εκτελεστούν οι εργασίες

Οι εργασίες πρέπει να γίνουν ενόσω το σύστημα :

2.1. είναι σε παραγωγική λειτουργία

2.2. λειτουργεί σε 24ωρη βάση ,

2.3. αντιμετωπίζει σχεδόν καθημερινά ιδιαίτερα υψηλό φόρτο

2.4. η λειτουργία συχνά εμπίπτει στην κατηγορία *mission critical*.

2.5. λειτουργεί με τρόπο απολύτως ασφαλή και ιχνηλάσιμο.

Επιπλέον είναι κρίσιμο οι εργασίες να εκτελεστούν ταχύτατα - λόγω των διεθνών δεσμεύσεων της χώρας, οι αναπόφευκτες προσωρινές περίοδοι μη διαθεσιμότητας του συστήματος να είναι όσο το δυνατόν συντομότερες - λόγω του κρίσιμου ρόλου που έχει το ΕΣΗΔΗΣ στις προμήθειες του Ελληνικού κράτους- και οι όποιες πιθανές ανεπιθύμητες συνέπειες να εντοπισθούν και αντιμετωπισθούν επίσης ταχύτατα και αποτελεσματικά.

3. Για την υλοποίηση των ανωτέρω (βλ. 1) προ-απαιτείται εξειδίκευση λειτουργικών απαιτήσεων και προσδιορισμός της ακριβούς προς υλοποίηση λειτουργικότητας (ανάλυση). Κατά την διαδικασία αυτή πρέπει να ληφθούν υπ' όψη:

3.1. η λειτουργικότητα, δομή και σύνθεση του υπάρχοντος συστήματος

3.2. το υπάρχον εθνικό και ευρωπαϊκό νομοθετικό και ρυθμιστικό πλαίσιο (που αφορά τις δημόσιες συμβάσεις και άλλους κρίσιμους σχετικούς τομείς (π.χ. ασφάλεια))

3.3. οι συνήθειες πρακτικές των χρηστών

3.4. οι εν ενεργεία συμβάσεις που αφορούν στο σύστημα (συμπεριλαμβανομένων και αυτών των κατασκευαστών)

3.5. τα διαθέσιμα στην αγορά προϊόντα (λογισμικό και εξοπλισμό πληροφορικής και τηλεπικοινωνιών)

3.6. η τρέχουσα λειτουργία του και οι ανάγκες του δημόσιου τομέα που εξυπηρετεί

4. Για να επιτευχθούν τα παραπάνω απαιτείται ο οργανισμός που θα αναλάβει την υλοποίηση να διαθέτει :

4.1. Υψηλού επιπέδου (ποσότητα και ποιότητα) στελέχωση ιδιαίτερος κατατοπισμένων και έμπειρων αναλυτών, μηχανικών, *project managers* και νομικών

4.2. Υψηλού επιπέδου διαδικασίες ελέγχου ποιότητας και διοίκησης έργων (*project management*)

4.3. Υψηλού επιπέδου τεχνογνωσία σε πολλούς τομείς (υψηλή διαθεσιμότητα, *COTS*, ασφάλεια, *multi tier systems* κ.α.)

4.4. Ισχυρή συνεργασία και συμφωνίες με τους κατασκευαστές

4.5. Ικανότητα συντονισμού ομάδας των τελικών χρηστών - *stakeholders* – δηλ. ΓΓΕ, ΓΓΥ, ελεγκτικών οργανισμών, πολιτικής ηγεσίας και σχετικών οργάνων των Θεσμών, που παρακολουθούν τις σχετικές υποχρεώσεις της δανειακής σύμβασης της χώρας

4.6. Ικανότητα διάθεσης υψηλού κεφαλαίου κίνησης (οι κατασκευαστές υλικού απαιτούν να αποπληρώνονται εντός 45 ημερών από την παράδοση του υλικού και είναι γνωστή η δυσκολία να δοθούν εγγυητικές επιστολές κατά την τρέχουσα περίοδο)

4.7. Εκτενέστατη εμπειρία στα προϊόντα των κατασκευαστών λογισμικού και εξοπλισμού (ισχυρά συμβόλαια συνεργασίας με τους σχετικούς κατασκευαστές)- και συνεχή ενασχόληση με αυτά τα προϊόντα στην Ελλάδα και άλλες χώρες εντός και εκτός ΕΕ στο πλαίσιο εκτέλεσης συμβάσεων του δημόσιου τομέα

5. Το έργο αφορά Ηλεκτρονικές Δημόσιες Συμβάσεις (*Public eProcurement*) και αποτελεί σχετικά καινοτόμο δράση των κρατών μελών της ΕΕ, ήτοι δεν είναι ευρέως διαδεδομένο (εξάλλου οι Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ είναι πολύ πρόσφατες και εισάγουν σταδιακά τις ηλεκτρονικές δημόσιες συμβάσεις μέχρι το 2018), συνεπώς :

- ο αριθμός εγκαταστάσεων *Public eProcurement* είναι περιορισμένος

- το *Oracle EBS* στο οποίο βασίζεται το ΕΣΗΔΗΣ, αποτελεί ένα ιδιαίτερα πολύπλοκο και εξειδικευμένο *COTS*, γεγονός που από μόνο του περιορίζει τον αριθμό ικανών αναδόχων σημαντικά.

- *Public eProcurement* εγκατάσταση βασισμένη σε *Oracle EBS* δεν υπάρχει άλλη στην Ελλάδα, οπότε για το ΕΣΗΔΗΣ, το οποίο ουσιαστικά είναι μία πρωτότυπη παραμετροποίηση του *Oracle EBS*, ο παρόν ανάδοχος κατέχει αποκλειστική τεχνογνωσία (γνώσεων και μεθόδων)

Σύμφωνα με την Κοινοτική **Οδηγία 24/2014**, η οποία ενσωματώθηκε στο **Εθνικό Δίκαιο με το ν. 4412/2016**, και ειδικότερα σύμφωνα με το Προοίμιο αυτής, παράγραφος 50, L 94/73 (σελ. 73), :

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 είναι σαφές εξαρχής 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. ... Οι αναθέτουσες αρχές που επικαλούνται αυτή την εξαίρεση θα πρέπει να αιτιολογούν γιατί δεν υπάρχουν εύλογες εναλλακτικές ή υποκατάστατα Θα μπορούσαν να περιλαμβάνουν επί παραδείγματι, την τεχνική αδυναμία άλλων οικονομικών φορέων να επιτύχουν τις απαιτούμενες επιδόσεις ή την αναγκαιότητα χρήσης ειδικής τεχνογνωσίας ... "

A. Ειδικότερα όσον αφορά το εδάφιο «[...] η δημοσίευση δεν θα οδηγήσει σε μεγαλύτερο ανταγωνισμό[...]»

Μεγαλύτερος ανταγωνισμός προκύπτει εάν αυξάνεται ο αριθμός των οικονομικών φορέων οι οποίοι είναι δυνατόν να υποβάλουν προσφορά

- για ισοδύναμα προϊόντα - υπηρεσίες
- σε παρεμφερείς τιμές,
- σε συγκεκριμένη / εύλογη χρονική περίοδο
- και εντός συγκεκριμένης αγοράς

1. Το προς ανάθεση φυσικό αντικείμενο της υπό συζήτηση προμήθειας/σύμβασης είναι ιδιαίτερα πολύπλοκο, για συγκεκριμένους τεχνικούς λόγους που αναφέρονται στην Έκθεση - Πρόταση που συνοδεύει το αρχικό αίτημά μας και οι οποίοι ξεπερνούν τα συνήθη έργα πληροφορικής, είναι υψηλού κόστους, απαιτεί υψηλή εξειδίκευση και περιλαμβάνει σοβαρούς επιχειρησιακούς και τεχνικούς κινδύνους (high risks projects).

2. Στον ελληνικό χώρο κατά την τρέχουσα χρονική περίοδο στην αγορά εταιρειών πληροφορικής δραστηριοποιούνται πολύ λίγες εταιρείες οι οποίες έχουν την δυνατότητα να παρέχουν αξιόπιστα τέτοιου τύπου υπηρεσίες.

3. Μη ελληνικές εταιρείες (εντός ή εκτός ΕΕ) για να εκτελέσουν το προαναφερθέν έργο απαιτείται να αποκτήσουν επιπλέον τεχνογνωσία και πόρους για την εκτέλεση του έργου : κατ' ελάχιστο στελέχη που να μιλούν καλά ελληνικά και να έχουν γνώση του οικονομικού-διοικητικού-νομοθετικού και κοινωνικού περιβάλλοντος. Εταιρείες για να αποκτήσουν την παραπάνω τεχνογνωσία και στελέχωση πρέπει να δαπανήσουν ιδιαίτερα μεγάλα ποσά χρημάτων και χρειάζεται μεγάλο χρονικό διάστημα για να αποδώσει τέτοιου τύπου αναβάθμιση τεχνικής επάρκειας - τουλάχιστον 1 έτος από την στιγμή που θα ξεκινήσουν, αν κινηθούν και δαπανούν με ιδιαίτερα ταχείς ρυθμούς.

4. Ο ανάδοχος της υπ. αριθ. 6655/2011 σύμβασης, λόγω:

- της ολοκλήρωσης της κυρίας σύμβασης στα τέλη του 2015
- των υψηλού επιπέδου υπηρεσιών υποστήριξης και εγγύησης που παρέχει στο πλαίσιο αυτής
- του γεγονότος ότι λόγω των συμβατικών του υποχρεώσεων περιλαμβάνονται ήδη στον οικονομικό προγραμματισμό του δαπάνες για την εγγύηση του συστήματος, ήδη διαθέτει και χρησιμοποιεί την προαναφερόμενη τεχνική και οικονομική επάρκεια δηλ. στελέχωση, υποδομές και τεχνογνωσία κατά συνέπεια θα επωφεληθεί σοβαρών οικονομιών κλίμακας για την πιθανή μελλοντική προμήθεια. Συνημμένα σας υποβάλλουμε εμπλουτισμένο τον πίνακα του Παραρτήματος της Έκθεσης - Πρότασης με στοιχεία των ενεργειών που πρέπει να υλοποιηθούν από πιθανό διαφορετικό ανάδοχο για την υλοποίηση της επέκτασης του συστήματος και τα οποία ο ανάδοχος της 6655/11 είτε δεν απαιτείται να εκτελέσει είτε θα τα εκτελέσει με πολύ χαμηλότερο κόστος λόγω οικονομιών κλίμακας και ευρύτερης τεχνογνωσίας για το συγκεκριμένο σύστημα. Στον

πίνακα αυτόν καταγράφονται στοιχεία πρόσθετης ανθρωποπροσπάθειας και κόστους του τυχόν νέου αναδόχου σε σχέση με τον υφιστάμενο.

Επιπλέον λόγω των παραπάνω, καταφανώς η τεχνογνωσία του σχετικά με την λειτουργία του συστήματος βρίσκεται ήδη σε επίπεδο ιδιαίτερα υψηλότερο από οιονδήποτε άλλο πιθανό ανάδοχο.

Άμεση συνέπεια αυτού είναι ότι δεν είναι πιθανό -πρακτικώς είναι απίθανο – άλλος ανάδοχος να μπορέσει να προσφέρει παρεμφερείς υπηρεσίες, ειδικότερα λαμβανομένης υπ' όψη της ποιότητας και της ταχύτητας με την οποία πρέπει να εκτελεστούν οι εργασίες και να αντιμετωπιστούν πιθανές ανεπιθύμητες συνέπειες τους (δηλ. άλλος ανάδοχος να προφέρει "εύλογες εναλλακτικές ή υποκατάστατα " ή να "επιτύχει τις απαιτούμενες επιδόσεις" όπως ορίζει το νομικό πλαίσιο).

Και επιπροσθέτως λόγω της ανάμιξης του σε σειρά δραστηριοτήτων προπαρασκευαστικών των προς προμήθεια υπηρεσιών και υλικών ήδη διαθέτει αποκλειστικές γνώσεις και μεθόδους, οι οποίες για να αποκτηθούν από άλλους πιθανούς αναδόχους απαιτείται χρόνος, που δεν είναι διαθέσιμος λόγω των επιτακτικών άμεσων αναγκών υλοποίησης της επέκτασης καθώς και σημαντική δαπάνη (δηλ. μεγάλη ανθρωποπροσπάθεια ιδιαίτερα έμπειρων και εξειδικευμένων στελεχών, η οποία καταφανώς και έχει σοβαρό κόστος).

ΚΑΤΑ ΣΥΝΕΠΕΙΑ

α) Είναι καταφανές ότι ο ανάδοχος της υπ' αριθ. 6655/2011 σύμβασης θα έχει ιδιαίτερα χαμηλότερο κόστος από οιαδήποτε άλλη εταιρεία ευρωπαϊκή ή ελληνική (αν υπάρχει ελληνική εταιρεία με συγκρίσιμα τεκμήρια τεχνικής και οικονομικής επάρκειας).

Ειδικά για μη ελληνικές εταιρείες υπενθυμίζεται ότι το κόστος ανθρώπινων πόρων, ήτοι αμοιβές στελεχών είναι κατά πολύ υψηλότερο του αντίστοιχου κόστους ελληνικών εταιρειών.

β) Δεδομένης της οικονομικής κρίσης και των προβλημάτων του αναπτυξιακού περιβάλλοντος στην Ελλάδα δεν είναι εύλογο να αναμένεται κάποια εταιρεία η οποία έχει την τεχνική και οικονομική επάρκεια για την εκτέλεση του έργου να κάνει προσφορά χαμηλότερη του κόστους της.

γ) Εάν - κατά κάποιο τρόπο - κάποια εταιρεία (πιθανώς ευρωπαϊκή) εξασφαλίσει τα χρήματα και θελήσει να τα επενδύσει με στόχο να εκτελέσει τέτοιες συμβάσεις (παρά την διεθνή οικονομική κρίση, το αρνητικό επενδυτικό περιβάλλον στην Ελλάδα και το πάρα πολύ υψηλό ρίσκο του έργου), θα πετύχει την απαιτούμενη τεχνική και οικονομική επάρκεια σε τουλάχιστον 1-2 χρόνια από την στιγμή που ξεκινήσει.

Συμπερασματικά "είναι σαφές εξαρχής" ότι δεν είναι "εύλογο" (βλ. ανωτέρω νομικό πλαίσιο) να αναμένεται στην συγκεκριμένη αγορά, για το συγκεκριμένο μίγμα υπηρεσιών, στα πλαίσια του προαναφερθέντος προϋπολογισμού, να υπάρξει προσφορά οικονομικότερη και ασφαλέστερη από αυτήν του αναδόχου της υπ. αρ1θ. 6655/2011 σύμβασης δηλαδή να προκύψει μεγαλύτερος ανταγωνισμός.

B. Ειδικότερα όσον αφορά στο εδάφιο «[...]οδηγήσει [...] ή σε καλύτερα αποτελέσματα όσον αφορά την προμήθεια[...]

Καλύτερα αποτελέσματα όσον αφορά την προμήθεια συνίστανται σε ένα ή περισσότερα από τα ακόλουθα :

- Βελτίωση τιμής
- Βελτίωση ποιότητας ή ποσότητας των προμηθευόμενων αγαθών και υπηρεσιών με την ίδια τιμή
- Σύναψη και εκτέλεση σύμβασης ταχύτερη ή/και με λιγότερες δυσκολίες και κινδύνους (risks) υλοποίησης και διοικητικής διαχείρισης

Για τους λόγους που αναφέρονται στην προηγούμενη παράγραφο δεν αναμένεται να προκύψει χαμηλότερη τιμή ή μεγαλύτερη ποσότητα και καλύτερη ποιότητα επειδή η επίτευξη των προαναφερόμενων προαπαιτεί μεγαλύτερη ανθρωποπροσπάθεια άρα υψηλότερο κόστος (και ρίσκο) για τον προμηθευτή των υπηρεσιών και αγαθών.

Επιπλέον (ειδικά όσον αφορά στις δυσκολίες και τους κινδύνους) ανάμιξη δυο αναδόχων στις εργασίες επέκτασης του ίδιου συστήματος, (αναδόχου της 6655/11 που προσφέρει υπηρεσίες εγγύησης και υποστήριξης και πιθανού νέου), οι οποίοι δεν δεσμεύονται από καμία σύμβαση για μεταξύ τους συνεργασία, θα περιπλέξει σε μεγάλο βαθμό τα θέματα διαχείρισης των συμβάσεων, θα αυξήσει σοβαρά τους κινδύνους και πρακτικώς θα μειώσει σοβαρότατα, (πιθανώς πρακτικά θα αναστείλει την εγγύηση μέρους του εξοπλισμού), την αξιοπιστία και ασφάλεια του συστήματος και σαφώς θα αυξήσει το κόστος του έργου και για τους εμπλεκόμενους αναδόχους αλλά και όλες τις μονάδες της δημόσιας διοίκησης που εμπλέκονται στην λειτουργία και χρήση του συστήματος.

Θα ήταν πρακτικά αδύνατο να διαχωριστεί η ευθύνη του υφιστάμενου αναδόχου, από την ευθύνη κάποιου άλλου πιθανού αναδόχου που θα αναλάμβανε να υλοποιήσει το αντικείμενο της επίμαχης σύμβασης. Σε κάθε περίπτωση θα υπάρχει σημαντική καθυστέρηση από την πλευρά της ΓΓΕ να προσδιορίσει τον ανάδοχο στο μέρος ευθύνης του οποίου εμπίπτει η δυσλειτουργία. Αυτή η δεδομένη καθυστέρηση που θα προκύψει, μειώνει σημαντικά την απόδοση του συστήματος και την αξιοπιστία του, αφού είναι γνωστό ότι οι ηλεκτρονικές διαδικασίες ανάθεσης που υποστηρίζει το σύστημα έχουν συγκεκριμένα, με σαφήνεια προσδιορισμένα χρονοδιαγράμματα που προσδιορίζονται με ακρίβεια λεπτού της ώρας, π.χ. η καταληκτική ώρα υποβολής προσφορών προσδιορίζεται σε συγκεκριμένη ημερομηνία όπως στις 15:00 ή 17:00 ή 10:30, ή οποιαδήποτε άλλη ώρα του 24ώρου, σύμφωνα με τη βούληση της κάθε αναθέτουσας αρχής. Γίνεται λοιπόν αντιληπτή η ανάγκη, σε περίπτωση δυσλειτουργίας, το πόσο σημαντικό είναι η δυσλειτουργία να εντοπισθεί άμεσα και να αποκατασταθεί το συντομότερο δυνατόν. Η εμπλοκή δύο αναδόχων που θα έχουν επέμβει στο ίδιο έτοιμο πακέτο λογισμικού και θα έχουν υλοποιήσει τμήματα ενός ενιαίου αποθηκευτικού συστήματος και συστήματος λήψης αντιγράφων, εκ της φύσεως της θα προκαλούσε πρακτικά προβλήματα στον προσδιορισμό του αναδόχου που πρέπει να αποκαταστήσει τη δυσλειτουργία. Πρέπει να επισημανθεί ότι ο χρόνος αποκατάστασης τυχόν δυσλειτουργίας του συστήματος πρέπει να είναι ο συντομότερος δυνατός και όχι μεγαλύτερος των τεσσάρων (4) ωρών σύμφωνα με την υφιστάμενη σύμβαση εγγύησης καλής λειτουργίας. Προφανώς όμως πριν την όποια αποκατάσταση πρέπει να διαπιστωθεί η αιτία που την προκάλεσε και να προσδιορισθεί ποιος ανάδοχος πρέπει να την αποκαταστήσει κάτι το οποίο όπως προαναφέρθηκε, λόγω της δομής του συνολικού συστήματος θα είναι αδύνατο να πραγματοποιηθεί.

Η εμπλοκή νέου αναδόχου θα οδηγήσει σε βέβαιη καθυστέρηση της υλοποίησης της επέκτασης η οποία θα προκληθεί από την απαιτούμενη εκ μέρους του κατανόηση του υφιστάμενου συστήματος και του περιβάλλοντός του. Η καθυστερημένη υλοποίηση του έργου με δεδομένη την απαίτηση και υποχρέωση της χώρας για το σύντομο χρόνο υλοποίησης του, είναι ένα δυσμενές αποτέλεσμα και σίγουρο όχι καλύτερο αποτέλεσμα στην περίπτωση που το έργο ανατεθεί σε τρίτο ανάδοχο.

Επειδή επιθυμούμε να μη δημιουργηθεί η οποιαδήποτε αμφιβολία αναφορικά με τις δυσμενείς επιπτώσεις που θα έχει η ανάθεση της επέκτασης σε τρίτο ανάδοχο, επαναλαμβάνουμε εμφατικά και με βεβαιότητα ότι η ανάθεση σε τρίτο σημαίνει :

- Υπέρμετρη αύξηση του διαστήματος εκτέλεσης της επέκτασης, με αποτέλεσμα να χαθούν οι προθεσμίες έναρξης της παραγωγικής λειτουργίας.
- Υπέρμετρη αύξηση του κόστους.
- Σοβαρούς κινδύνους αποτυχίας, οι οποίοι θα έχουν ως συνέπεια τη διακοπή (για αόριστο χρόνο) της λειτουργίας του υφιστάμενου συστήματος με αποτέλεσμα:
- Την παραβίαση των νομικών υποχρεώσεων της χώρας για τις ηλεκτρονικές συμβάσεις.
- Τη σοβαρότατη διαταραχή της ομαλής ροής του εφοδιασμού όλων σχεδόν των δημοσίων φορέων με ανυπολόγιστες συνέπειες.

- Αδυναμία καταμερισμού ευθύνης με βάση την εγγύηση: Η επίρριψη της ευθύνης στον αρχικό ανάδοχο συνιστά αναγνώριση της μη ευθύνης του νέου και αντίστροφα, ενώ η διάγνωση του αληθινού υπευθύνου προϋποθέτει την εφαρμογή όλων ειδικών γνώσεων και δημιουργεί ανασφάλεια δικαίου και κίνδυνο για τα δικαιώματα του Δημοσίου. Επιπρόσθετα, η ασάφεια ως προς τον ευθυνόμενο μπορεί να οδηγήσει σε διαταραχή της ομαλής λειτουργίας του συστήματος με όλες τις απορρέουσες δυσμενείς συνέπειες.

Κατά συνέπεια είναι σαφές εξ αρχής ότι η δημοσίευση του διαγωνισμού για την προμήθεια υλικών και υπηρεσιών για «επέκταση αποθ/κών χώρων» και «υποστήριξη δημοπρασιών δημόσιων έργων» δεν θα οδηγήσει σε μεγαλύτερο ανταγωνισμό ή σε καλύτερα αποτελέσματα, δηλαδή να υπάρξει εταιρεία πληροφορικής ανταγωνιστής που θα μπορούσε να επιφέρει καλύτερα αποτελέσματα και να μην παρουσιάζει τεχνική αδυναμία να επιτύχει τις απαιτούμενες επιδόσεις σε μία άκρως παραμετροποιημένη - ως σύστημα Public eProcurement-, παραγωγική (production) εγκατάσταση Oracle EBS.

III.2. Ο Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ 147/8-8-2016), άρθρο 32, παρ. 2, περ. γ προβλέπει :

«2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις:

γ) στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο, εάν λόγω κατεπείγουσας ανάγκης οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα για την αναθέτουσα αρχή, δεν είναι δυνατή η τήρηση των προθεσμιών που προβλέπονται για τις ανοικτές, κλειστές ή ανταγωνιστικές διαδικασίες με διαπραγμάτευση.

Οι περιπτώσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη.»

α) Ως προς την ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης που δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που επιτάσσουν άλλες διαδικασίες, σύμφωνα με το σκεπτικό της υπ. αριθ. 130/2016 απόφασης της Αρχής, γίνονται δεκτοί οι ισχυρισμοί που επικαλείται η ΓΓΕ «...οι οποίοι, τεκμηριώνουν επαρκώς τους επικαλούμενους κατεπείγοντες λόγους, δεδομένου ότι μέχρι τις 30-9-2016 θα πρέπει να υλοποιηθεί η επέκταση του ΕΣΗΔΗΣ, προκειμένου εν συνεχεία να τεθεί σε πιλοτική λειτουργία.» (σελ. 17 της απόφασης)

β) Ως προς την ύπαρξη απρόβλεπτου γεγονότος και τη θεμελίωση της κατεπείγουσας ανάγκης σε λόγους που δεν απορρέουν από ευθύνη της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα στο ίδιο σκεπτικό αναφέρεται : «Τα γεγονότα που επικαλείται η αναθέτουσα αρχή ως απρόβλεπτες περιστάσεις συνδέονται με τις ως άνω επικαλούμενες ανεπιλημμένες διεθνείς υποχρεώσεις και νομικές δεσμεύσεις της χώρας και ιδίως με το σύντομο χρονικό διάστημα που απομένει προκειμένου να εκκινήσει η πιλοτική λειτουργία του “ΕΣΗΔΗΣ”, μετά την επέκτασή του.

....

Ωστόσο, ούτε οι νομικές δεσμεύσεις που έχει αναλάβει η χώρα στο πλαίσιο του ν. 4336/2015 και του Σχεδίου Δράσης για τις δημόσιες συμβάσεις ούτε η χρονική καθυστέρηση που συνεπάγεται η διεξαγωγή μίας ανοικτής διαδικασίας, δεν συνιστούν απρόβλεπτες περιστάσεις, ήτοι έκτακτα και ασυνήθιστα γεγονότα, που αντικειμενικά δεν ήταν δυνατόν να προβλεφθούν.....

Επί του ανωτέρω σκεπτικού έχουμε να παρατηρήσουμε κατ' αρχήν, ότι με το αρχικό αίτημά μας και τα συμπληρωματικά στοιχεία που αποστείλαμε δεν επικαλεσθήκαμε ούτε τις νομικές δεσμεύσεις τις χώρας ούτε τη χρονική καθυστέρηση που συνεπάγεται η διεξαγωγή μίας ανοικτής διαδικασίας, ως απρόβλεπτες περιστάσεις ή έκτακτα γεγονότα.

Αντίθετα, στα μέχρι σήμερα στοιχεία που αποστείλαμε αναφέραμε ότι : « ... αν και ο Ν. 4155/2013 προβλέπει την υποστήριξη των συμβάσεων δημοσίων έργων από το 2013 εν τούτοις δεν κατέστη δυνατή μέχρι σήμερα η υλοποίηση της για λόγους που πραγματικά δεν οφείλονται στη Γενική Γραμματεία Εμπορίου και Προστασίας Καταναλωτή, η οποία είναι η αναθέτουσα αρχή του υπό υλοποίηση έργου. Συγκεκριμένα, δεν ήταν δυνατόν η ΓΓΕ να προχωρήσει στην όποια προσπάθεια υποστήριξης από το ΕΣΗΔΗΣ των συμβάσεων Δημοσίων Έργων χωρίς τη συνεργασία και τη σύμφωνη γνώμη του Υπουργείου Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων (ΥΠΟΜΕΔΙ),

το οποίο είναι ο καθ' ύλην αρμόδιος φορέας για τις συμβάσεις δημοσίων έργων στη χώρα. Παρά το γεγονός ότι κατά καιρούς έχουν συσταθεί κοινές ομάδες εργασίας από στελέχη της ΓΓΕ και του ΥΠΟΜΕΔΙ, εν τούτοις μόλις στις 22/6/2016, όπως αναφέρουμε και παραπάνω, το ΥΠΟΜΕΔΙ μας απέστειλε τη σύμφωνη γνώμη του για τις παραμετροποιήσεις που πρέπει να γίνουν στο σύστημα για την υποστήριξη και των συμβάσεων Δημοσίων Έργων.»

Συνημμένα σας αποστέλλουμε το περιεχόμενο του προαναφερόμενου από 22/6/2016 ηλεκτρονικού μηνύματος από το Γραφείο του Υπουργού ΥΠΟΜΕΔΙ, το οποίο ήταν αποτέλεσμα κύκλου συναντήσεων εργασίας μεταξύ στελεχών της ΓΓΕ και της ΓΓΔΕ.

Επίσης στα ίδια στοιχεία που σας αποστείλαμε, αναφέραμε και « τη βούληση του Υπουργείου Υποδομών να δημιουργήσει εξ αρχής ένα νέο σύστημα για την ηλεκτρονικοποίηση των συμβάσεων δημοσίων έργων, αλλά κάτι τέτοιο δεν κατέστη δυνατόν και δεν επιτράπη από τις διεθνείς δεσμεύσεις της χώρας. Η διερεύνηση από το ΥΠΟΜΕΔΙ της περίπτωσης δημιουργίας ενός εντελώς ανεξάρτητου συστήματος για τα δημόσια έργα προκάλεσε σημαντικές καθυστερήσεις στην ένταξη των συμβάσεων αυτών στο ΕΣΗΔΗΣ οι οποίες προκλήθηκαν χωρίς υπαιτιότητα της ΓΓΕ.

Εξ αιτίας της προαναφερόμενης βούλησης του Υπουργείου Υποδομών εξάλλου, έχει γίνει ρητή αναφορά στο συμφωνημένο με τους Θεσμούς Σχέδιο Δράσης για τις ηλεκτρονικές προμήθειες ότι : **«The Greek authorities ensure that one single ESHDHS exists and fully operates for all public works, supply and service contracts (30 April 2017).** Πέραν αυτού, όπως προκύπτει και από το συνημμένο έγγραφο της Γενικής Γραμματείας Συντονισμού (1215/23-9-2016), το θέμα είχε απασχολήσει και την Επιτροπή Παρακολούθησης του Σχεδίου Δράσης για τις δημόσιες συμβάσεις η οποία επίσης καθόρισε ότι « η ηλεκτρονικοποίηση των δημοσίων έργων και μελετών θα γίνει μέσα από το ΕΣΗΔΗΣ μετά από σχετική παραμετροποίηση».

Οι προσπάθειες με στόχο την ένταξη στο ΕΣΗΔΗΣ και των συμβάσεων δημοσίων έργων και μελετών, ξεκίνησαν το 2013, με ανταλλαγή επιστολών μεταξύ της ΓΓΕ και της ΓΓΔΕ και πλήθος συναντήσεων αρμοδίων στελεχών των δύο Γενικών Γραμματειών για την εξέταση του θέματος. Με την υπ. αριθμ. Π1/1864/23-10-2014 απόφαση του υφυπ. Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας, (συνημμένη στο παρόν), συστάθηκε σχετική υποομάδα εργασίας, η οποία στο από 22/12/2014 πρακτικό της αναφέρει ότι για την ηλεκτρονικοποίηση μέσω ΕΣΗΔΗΣ των συμβάσεων παροχής υπηρεσιών και μελετών του Ν. 3316/2005, μεταξύ άλλων απαιτούνται τροποποιήσεις στο νομοθετικό πλαίσιο και στα πρότυπα τεύχη δημοπράτησης, έκδοση σχετικής Υ.Α. και προσαρμογές στην ηλεκτρονική πλατφόρμα, χωρίς όμως να προσδιορίζονται συνολικά και λεπτομερώς οι προσαρμογές αυτές. Συνημμένα σας αποστέλλουμε το σχετικό Πρακτικό της προαναφερόμενης υποομάδας με ημερομηνία 22/12/2014 με τα σχετικά αναφερόμενα σε αυτό επισυναπτόμενα έγγραφα, μεταξύ των οποίων και το με αριθ. Πρωτ. ΔΜΕΟ/οικ/3557/16-9-2014 έγγραφο της Διεύθυνσης Μελετών Έργων Οδοποιίας της Γεν. Γραμ. Δημοσίων Έργων στο οποίο επίσης αναφέρεται η ανάγκη για «τροποποίηση του Ν. 3316/2005 και των αντίστοιχων Π.Δ., Υ.Α. και των πρότυπων τευχών».

Η ανάγκη προσδιορισμού του νομοθετικού πλαισίου για την ηλεκτρονικοποίηση μέσω ΕΣΗΔΗΣ των συμβάσεων έργων και Μελετών του Ν. 3316/05 είχε επισημανθεί και στο από 1/9/2014 ενημερωτικό Σημείωμα της Διεύθυνσης Μελετών Έργων Οδοποιίας στο οποίο και συγκεκριμένα στην ενότητα «Γ. Συμπερασματικά» μεταξύ των άλλων αναφέρεται «3. Για τονχ λόγον αυτόν προτείνεται οι όποιες διαδικασίες να προχωρήσουν με πολύ μικρά βήματα, αφού πρώτα αποσαφηνιστεί ποιο νομοθετικό πλαίσιο θα είναι το εφαρμοστέο (ήτοι, ο Ν. 3316/05 και ΕΣΗΔΗΣ, ο Ν. 4281/14 και η Οδηγία 18/2002 ή νέος Νόμος και η οδηγία 24/2014 ')».

Η προαναφερόμενη αναγκαία τροποποίηση του Ν. 3316/05, των αντίστοιχων Π.Δ, Υ.Α. και των πρότυπων τευχών δημοπράτησης, δεν κατέστη τελικά εφικτή, χωρίς υπαιτιότητα της ΓΓΕ, αφού οι τροποποιήσεις αυτές δεν εμπίπτουν στο πεδίο αρμοδιότητά της.

Κατά συνέπεια, ως απρόβλεπτο γεγονός που προκάλεσε την καθυστέρηση ένταξης των συμβάσεων δημοσίων έργων και Μελετών του Ν. 3316/2005 στο σύστημα, ήταν και η έλλειψη συγκεκριμένου νομοθετικού πλαισίου για τις ηλεκτρονικές συμβάσεις δημοσίων έργων και μελετών, αφού ο σχετικός νόμος 4412/2016 δημοσιεύθηκε πολύ πρόσφατα, στις 8/8/2016. Στο συνημμένο Παράρτημα καταγράφονται τα σχετικά νομοθετήματα και Υπουργικές αποφάσεις που αφορούν στην έναρξη της ηλεκτρονικοποίησης των συμβάσεων δημοσίων έργων, με τελικό νομοθέτημα τον ν. 4412/2016 ο οποίος καθορίζει και τις διαδικασίες σύναψης των συμβάσεων αυτών. Μέχρι τη δημοσίευση του τελευταίου νόμου ο ηλεκτρονικός τρόπος με τον οποίο θα υποστηρίζονται και οι συμβάσεις αυτές δεν ήταν προσδιορισμένος. Ακόμη, οι προσπάθειες του Υπουργείου Υποδομών από το καλοκαίρι του 2015 να θεσμοθετήσει ένα εντελώς ξεχωριστό νομοθετικό πλαίσιο για τα δημόσια έργα, διατήρησαν τη σχετική ασάφεια και καθυστέρησαν τον ουσιαστικό προσδιορισμό του τρόπου ανάθεσης των δημοσίων έργων και μελετών. Οι προσπάθειες αυτές, έχουμε τη γνώμη, ότι είναι γνωστές στην Αρχή, αλλά μπορούν εύκολα να διαπιστωθούν και από σχετική αναζήτηση σε έντυπο και ηλεκτρονικό τύπο, υπό τον οποίο μερικά σχετικά δημοσιεύματα της περιόδου εκείνης σας δίδονται συνημμένα.

Τέλος, η βούληση του ΥΠΟΜΕΔΙ να δημιουργήσει εξ αρχής ένα νέο σύστημα για τις συμβάσεις δημοσίων έργων, η μη ύπαρξη νομοθετικού πλαισίου για την ηλεκτρονικοποίηση των συμβάσεων αυτών και ο μη καθορισμός των διαδικασιών που πρέπει να ηλεκτρονικοποιηθούν, ήταν τρία απρόβλεπτα για τη ΓΓΕ περιστατικά, τα οποία, χωρίς δική της υπαιτιότητα, καθυστέρησαν την υλοποίηση της ζητούμενης επέκτασης του ΕΣΗΔΗΣ.”

II. Νομικό πλαίσιο

4. Το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ, υποπερίπτωση δδ) του ν. 4013/2011 ορίζει: “δδ) Οι αποφάσεις των αναθετουσών Αρχών που αφορούν προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημοσίων συμβάσεων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 3 του π.δ. 59/2007 και των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007, 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 ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων.”

5. Η διάταξη του άρθρου 2 παρ. 2 του π.δ. 60/2007 «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ...» και η παρόμοιος περιεχομένου διάταξη του άρθρου 2 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι:

“... γ) «Δημόσιες συμβάσεις προμηθειών» είναι δημόσιες συμβάσεις, πλην αυτών του στοιχείου β), οι οποίες έχουν ως αντικείμενο την αγορά, τη χρηματοδοτική μίσθωση, τη μίσθωση ή τη μίσθωση-πώληση, με ή χωρίς δικαίωμα αγοράς, προϊόντων. Δημόσια σύμβαση, η οποία έχει ως αντικείμενο την προμήθεια προϊόντων και καλύπτει, παρεμπιπτόντως, εργασίες τοποθέτησης και εγκατάστασης, θεωρείται ως «δημόσια σύμβαση προμηθειών».

δ) «Δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών» είναι δημόσιες συμβάσεις, πλην των δημοσίων συμβάσεων έργων ή προμηθειών, οι οποίες έχουν ως αντικείμενο την παροχή των υπηρεσιών που αναφέρονται στο Παράρτημα II. Δημόσια σύμβαση, η οποία έχει ως αντικείμενο ταυτοχρόνως προϊόντα και υπηρεσίες που αναφέρονται στο Παράρτημα II, θεωρείται ως «δημόσια σύμβαση υπηρεσιών», εφόσον η αξία των συγκεκριμένων υπηρεσιών υπερβαίνει την αξία των προϊόντων που περιλαμβάνονται στη σύμβαση. Δημόσια σύμβαση, η οποία έχει ως αντικείμενο υπηρεσίες που αναφέρονται στο Παράρτημα II και η οποία δεν περιλαμβάνει δραστηριότητες που αναφέρονται στο Παράρτημα I παρά μόνο παρεμπιπτόντως σε σχέση με το κύριο αντικείμενο της σύμβασης, θεωρείται ως δημόσια σύμβαση υπηρεσιών.».

6. Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 1 του Κανονισμού (ΕΕ) αριθ. 2015/2342 της Επιτροπής της 15ης Δεκεμβρίου 2015 «για την τροποποίηση της οδηγίας 2004/18/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων», τα εν λόγω όρια αναπροσαρμόστηκαν στις 135.000 ευρώ και 209.000 ευρώ, αντίστοιχα.

7. Το άρθρο 25 παρ. 1 περ. β και γ του π.δ./τος 60/2007 προβλέπει ότι:

“Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν τις δημόσιες συμβάσεις τους προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, στις ακόλουθες περιπτώσεις:

1) Προκειμένου για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών:

[...]β) εάν, για λόγους τεχνικούς, καλλιτεχνικούς ή σχετικούς με την προστασία αποκλειστικών δικαιωμάτων, η σύμβαση μπορεί να ανατεθεί μόνο σε συγκεκριμένο οικονομικό φορέα,”

γ) στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο, εάν λόγω κατεπείγουσας ανάγκης, οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα για τις ενδιαφερόμενες αναθέτουσες αρχές, δεν είναι δυνατή η τήρηση των προθεσμιών που προβλέπονται για τις ανοικτές, κλειστές ή με διαπραγμάτευση διαδικασίες με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού που αναφέρονται στο άρθρο 24. Οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη.”

8. Παρόμοιοι περιεχομένου διατάξεις περιλαμβάνονται στο άρθρο 32 παρ. 2 περ. β και γ του ν. 4412/2016 (Α' 147), οι οποίες ενσωματώνουν τις αντίστοιχες διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β και γ της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, και στις οποίες προβλέπεται:

“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:

[...]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) ο στόχος της σύμβασης είναι η δημιουργία ή απόκτηση μοναδικού έργου τέχνης ή καλλιτεχνικής εκδήλωσης,

ββ) απουσία ανταγωνισμού για τεχνικούς λόγους,

βγ) προστασία αποκλειστικών δικαιωμάτων, συμπεριλαμβανομένων των δικαιωμάτων διανοητικής ιδιοκτησίας. Οι εξαιρέσεις που ορίζονται στις υποπεριπτώσεις ββ) και βγ) εφαρμόζονται μόνο εάν δεν υπάρχει εύλογη εναλλακτική λύση ή υποκατάστατο και η απουσία ανταγωνισμού δεν είναι αποτέλεσμα τεχνητού περιορισμού των παραμέτρων της σύμβασης ”.

γ) στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο, εάν λόγω κατεπείγουσας ανάγκης οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα για την αναθέτουσα αρχή, δεν είναι δυνατή η τήρηση των προθεσμιών που προβλέπονται για τις ανοικτές, κλειστές ή ανταγωνιστικές διαδικασίες με διαπραγμάτευση.

Οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη.”

9. Το άρθρο 61 του ν. 4412/2016 ορίζει:

“1. Για συμβάσεις άνω των ορίων, ως χρόνος έναρξης της ανοικτής διαδικασίας, της κλειστής διαδικασίας, της ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, του ανταγωνιστικού διαλόγου και της σύμπραξης καινοτομίας, νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης σύμβασης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ένωσης ή της προκαταρκτικής προκήρυξης, όταν η τελευταία χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 26.

2. Ως χρόνος έναρξης της διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, νοείται η ημερομηνία αποστολής προς τους οικονομικούς φορείς της πρώτης πρόσκλησης συμμετοχής σε διαπραγμάτευση.

3. Ως χρόνος έναρξης ενός διαγωνισμού μελετών, νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης διαγωνισμού μελετών στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης.

4. Για συμβάσεις κάτω των ορίων αντί των παραγράφων 1 έως 3, εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 120.”

10. Τέλος, το άρθρο 379 παρ. 1 & 2 του ως άνω νόμου προβλέπει:

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

2. Η ισχύς των άρθρων 22,36,37 της παραγράφου 2, του άρθρου 79, 258 και 259 αρχίζει, ως προς τους διαγωνισμούς μελετών, τις συμβάσεις έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών την 18η Απριλίου 2017, εκτός από τις περιπτώσεις όπου είναι υποχρεωτική η χρήση ηλεκτρονικών μέσων, σύμφωνα με τα άρθρα 33, 34 ή 35, την παράγραφο 3 του άρθρου 40, την παράγραφο 2 του άρθρου 65 ή το άρθρο 67 και των άρθρων 270, 271, 272, της παραγράφου 3 του άρθρου 274, της παραγράφου 2 του άρθρου 295 ή το άρθρο 297."

III. Νομική εκτίμηση

11. Το υπό εξέταση αίτημα της ΓΓΕ αφορά σε προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση μικτής δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών και προμηθειών. Λαμβάνοντας υπ' όψιν ότι η επιδιωκόμενη, βάσει του υποβληθέντος αιτήματος, σύμβαση, έχει μικτό χαρακτήρα, αφού, μέσω αυτής, προβλέπεται αφενός η προμήθεια εξοπλισμού που αφορά κυρίως στην επέκταση της χωρητικότητας των αποθηκευτικών μέσων του ΕΣΗΔΗΣ, ποσού 150.000,00 ευρώ χωρίς ΦΠΑ (στα οποία προφανώς περιλαμβάνονται και εργασίες εγκατάστασης και παραμετροποίησης των υφιστάμενων αποθηκευτικών μέσων) και αφετέρου η παροχή υπηρεσιών επέκτασης, αναβάθμισης και παραμετροποίησης του, ποσού 270.000,00 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ, όπως προκύπτει από την υποβληθείσα τεχνική έκθεση, το κύριο αντικείμενο της σύμβασης, τόσο λόγω της εκτιμώμενης αξίας των επιμέρους ως άνω αιτημάτων, όσο και λόγω του προέχοντος χαρακτήρα της που είναι η επέκταση- παραμετροποίηση του ΕΣΗΔΗΣ, θεωρείται ως "δημόσια σύμβαση υπηρεσιών".

Η συνολική εκτιμώμενη αξία της αιτούμενης υπό ανάθεση σύμβασης, όπως αυτή αποτιμάται από την αναθέτουσα αρχή στο υποβληθέν αίτημά της και στο σχέδιο απόφασης που το συνοδεύει, ανέρχεται στο συνολικό ποσό των 420.000,00 ευρώ (μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), και, κατά συνέπεια, υπερβαίνει το ποσό των κατώτατων ορίων της εκτιμώμενης αξίας δημοσίων συμβάσεων υπηρεσιών, όπως αυτά ισχύουν μετά τη δημοσίευση του με αριθμ. 2015/2342 Κανονισμού της Επιτροπής της 15ης Δεκεμβρίου 2015, ήτοι το ποσό των 135.000,00 ευρώ χωρίς ΦΠΑ.

Ως εκ τούτου, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για εξέταση του αιτήματος παροχής σύμφωνης γνώμης κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει.

12. Με την κρινόμενη αίτηση θεραπείας, η Αναθέτουσα Αρχή διατυπώνει ορισμένες παραδοχές, προκειμένου να τεκμηριώσει τη συνδρομή των προϋποθέσεων του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β) του ν. 4412/2016, ιδίως δε την απουσία ανταγωνισμού για την παροχή της υπό κρίση υπηρεσίας. Ειδικότερα, αν και η ίδια δέχεται ότι η υφιστάμενη ανάδοχος Ένωση Εταιρειών δεν είναι η μοναδική έναντι οποιουδήποτε άλλου οικονομικού φορέα, ο οποίος θα μπορούσε να προσφέρει μια τεχνικά ισοδύναμη λύση ως προς τις αναγκαίες επεκτάσεις του ΕΣΗΔΗΣ, ωστόσο απαριθμεί μια σειρά λόγων για τους οποίους ο συγκεκριμένος ανάδοχος πιθανολογείται ότι είναι ο μοναδικός, ο οποίος θα ήταν σε θέση να παράσχει την εν λόγω υπηρεσία, ιδίως δε επισημαίνει αφενός το ιδιαίτερα βραχύ χρονικό πλαίσιο, το οποίο απορρέει από τις διεθνείς δεσμεύσεις που έχει αναλάβει η χώρα - σύμφωνα με τις οποίες θα πρέπει το νέο σύστημα ηλεκτρονικών διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων έργων και μελετών να τεθεί σε πιλοτική λειτουργία εντός του 2016 και σε πλήρη λειτουργία έως τον Απρίλιο του 2017 – και αφετέρου τους περιορισμούς στον προϋπολογισμό που δεσμεύουν την αναθέτουσα αρχή για τη συγκεκριμένη μικτή σύμβαση υπηρεσιών/προμηθειών.

Οι ανωτέρω παραδοχές αναλύονται εκτενώς στην παράγραφο III.1 της υπό εξέταση αίτησης θεραπείας, καθώς και σε σχετικό Παράρτημα της Τεχνικής Έκθεσης της αναθέτουσας αρχής, οι οποίες, αφού ελήφθησαν υπόψη από την Αρχή και την οδήγησαν στην κρίση της περί πιθανολόγησης της συνδρομής της ανωτέρω προϋπόθεσης περί απουσίας ανταγωνισμού στο πλαίσιο της ανάθεσης της εν λόγω σύμβασης, έκρινε σκόπιμο, περαιτέρω, να προσφύγει σε σχετική επιστημονική συνδρομή, προκειμένου να διαπιστώσει τη βασιμότητα των ως άνω ισχυρισμών.

13. Σύμφωνα με το Π.Δ.122/12 (ΦΕΚ 215/Α/5.11.2012- Κανονισμός Λειτουργίας της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής

Δημοσίων Συμβάσεων), άρθρο 2κ) «Για την άσκηση των αρμοδιοτήτων της η Αρχή: **i)** δύναται να συνεργάζεται με την Ευρωπαϊκή Επιτροπή και άλλες αρμόδιες εθνικές αρχές, όπως και με πανεπιστήμια και ερευνητικά κέντρα της ημεδαπής και της αλλοδαπής, **ii)** δύναται να δημοσιεύει μελέτες με συγκεντρωτικά και συγκριτικά στοιχεία, να απευθύνει συστάσεις και να υποβάλλει προτάσεις στους αρμόδιους δημόσιους φορείς και αναθέτουσες αρχές.».

Σε υλοποίηση των δυνατοτήτων της, σύμφωνα με τα παραπάνω, η Αρχή, δυνάμει του υπ' αριθμ. πρωτ. Εξερχ. εγγράφου - Γραφ. Προέδρου 107/3.10.2016, υπέβαλε γραπτά ερωτήματα επί του θέματος, στο Τμήμα Διοικητικής Επιστήμης και Τεχνολογίας του Οικονομικού Πανεπιστημίου Αθηνών (ΟΠΑ) και συγκεκριμένα στην Αναπλ. Καθηγ. Αικατερίνη Πραματάρη, επιστημονική υπεύθυνο της ερευνητικής ομάδας ELTRUN-SCORE (*Supply Chain and Demand Management, Collaboration and Electronic Services*), η οποία απάντησε επ' αυτών με την υπ' αριθμ. πρωτ. Εισερχ. εγγράφου - Γραφ. Προέδρου 109/4.10.2016 επιστολή της, με συνημμένη την από 22 Ιουλίου 2016 σχετική μελέτη/ έκθεσή της, με τον τίτλο : “*Evaluation of the Greek e-procurement tools: the e-notification portal (KHMDHS) and the e-tendering platform (ESH DHS)*”, ήτοι: Αξιολόγηση, των Ελληνικών εργαλείων ηλεκτρονικών προμηθειών: η πύλη/portal ηλεκτρονικής ανακοίνωσης (KHMDHS) και η ηλεκτρονική πλατφόρμα προσφοράς (ESH DHS).

Η μελέτη αυτή διατυπώνει τις εξής θέσεις (παρατίθεται αυτολεξεί μετάφραση από τα αγγλικά των σελίδων 4 και 5 της μελέτης):

« Προσαρμογή ΕΣΗΔΗΣ για να υποστηρίξει τα δημόσια έργα

Σε σχέση με τα δημόσια έργα, σύμφωνα με το σχέδιο δράσης, το ΕΣΗΔΗΣ αναμένεται να υποστηρίξει τους διαγωνισμούς για τα δημόσια έργα και τις μελέτες δημόσιων έργων άνω των €60,000, μέχρι τα τέλη Σεπτεμβρίου 2016 (σε πιλοτική λειτουργία).

Μέχρι τώρα, το ΕΣΗΔΗΣ έχει χρησιμοποιηθεί για τους διαγωνισμούς των δημόσιων έργων μόνο περιστασιακά και συγκεκριμένα για τους απλούς διαγωνισμούς που αφορούν σε ανάθεση υπηρεσιών σχετικών με δημόσια έργα.

Εντούτοις, απαιτείται μια νέα παραμετροποίηση, προκειμένου να επιτραπεί στο ΕΣΗΔΗΣ να χρησιμοποιηθεί και για τους ηλεκτρονικούς διαγωνισμούς των δημόσιων έργων και μελετών, υποστηρίζοντας τις νέες λειτουργίες και τους μηχανισμούς σχετικά με τα δημόσια έργα (π.χ. πρότυπα, ηλεκτρονικοί πίνακες των στόχων, κατηγορίες μελετών, ηλεκτρονικοί κατάλογοι κ.λπ.).

Δεδομένου ότι η ΓΓΕ, δεν έχει την ικανότητα (από την άποψη της γνώσης και των πόρων) να υλοποιήσει τις απαραίτητες τεχνικές προσαρμογής και την ανάπτυξη της πλατφόρμας εσωτερικά (μόνη της), πρέπει ν' αναμιχθεί ένας εξωτερικός ανάδοχος (τρίτος). Βέβαια, κάποιος θα ανέμενε πως η ΓΓΕ θα είχε αρχικά εκδώσει μια ανοικτή προκήρυξη για να επιλέξει τον ανάδοχο που υλοποιούσε αυτήν την παραμετροποίηση. Εντούτοις, λαμβάνοντας υπόψη τους περιορισμούς χρόνου και χρημάτων, η απόφαση που λήφθηκε από τη ΓΓΕ ήταν να προβεί σε απευθείας ανάθεση στην Intrasoft (είναι ο ανάδοχος που έχει αναπτύξει και υποστηρίζει εξ αρχής και μέχρι σήμερα το ΕΣΗΔΗΣ), δεδομένου ότι αυτός ο ανάδοχος έχει το πλεονέκτημα της γνώσης και της δυνατότητας να επαναχρησιμοποιηθεί η υπάρχουσα υποδομή, γρήγορα και αποτελεσματικά. Επιπλέον, η σύμβαση συντήρησης με τον ανάδοχο ισχύει μέχρι τον Απρίλιο του 2018, προσφέροντας τις υπηρεσίες του στη ΓΓΕ, τις οποίες η ΓΓΕ, δεν θέλει να χάσει εάν άλλοι ανάδοχοι εμπλακούν στο σύστημα. Αφ' ετέρου, αυτό το γεγονός καταδεικνύει την υψηλή εξάρτηση που έχει ακόμα η ΓΓΕ από τον συγκεκριμένο ανάδοχο, μια κατάσταση που όμως πρέπει ν' αλλάξει στο άμεσο μέλλον.

Η διαπραγμάτευση μεταξύ ΓΓΕ και του αναδόχου αναμενόταν αρχικά να ολοκληρωθεί εντός του μηνός Ιουλίου 2016. Εντούτοις, αυτό δεν μπορεί να υλοποιηθεί, χωρίς τον απαραίτητο προϋπολογισμό (περίπου € 270.000 για την παραμετροποίηση του ΕΣΗΔΗΣ και €150.000 για την υποδομή αποθήκευση -h/w που ανεβάζουν το κόστος, συν τον ΦΠΑ) υπέρ της ΓΓΕ, που αναμένεται για να πραγματοποιηθεί μέρα με την ημέρα. Μετά απ' αυτό, η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. πρέπει επίσης να εγκρίνει ότι δύναται να γίνει απευθείας ανάθεση στον συγκεκριμένο ανάδοχο. Με βάση τις πληροφορίες που παρέχονται από τον ανάδοχο, μόλις αρχίσει η εκτέλεση της σύμβασης, θα απαιτηθούν περίπου τρεις μήνες για να παραδώσει μερικά

από τα απαραίτητα στοιχεία για την πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ, ούτως ώστε να μπορεί να υποστηρίξει τους διαγωνισμούς για τα δημόσια έργα και περίπου πέντε έως έξι μήνες για να τα παραδώσει όλα.

Επομένως, υποθέτοντας ότι η εργασία αρχίζει τον Ιούλιο - το οποίο είναι μια αισιόδοξη υπόθεση - , μπορούμε να αναμείνουμε την αρχική λειτουργία του ΕΣΗΔΗΣ για τα δημόσια έργα μέχρι τα τέλη Σεπτεμβρίου 2016 (όπως στο σχέδιο δράσης) ή αρχές Οκτωβρίου 2016 και μια πιο ολοκληρωμένη λειτουργία που θα υποστηρίξει όλα τα είδη διαγωνισμών για δημόσια έργα μέχρι το τέλος του έτους (2016).

Κατά τη διάρκεια αυτής της περιόδου και πριν την υλοποίηση των παραπάνω, το ΕΣΗΔΗΣ μπορεί να τεθεί σε λειτουργία για τα δημόσια έργα, αλλά θα πρέπει να αντιμετωπισθούν τα ακόλουθα ζητήματα:

- Σύσταση μιας ομάδας στη Γενική Γραμματεία των Δημόσιων Έργων (ΓΓΔΕ) για να παρέχει βοήθεια στις λεπτομερείς απαιτήσεις και την εργασία του αναδόχου και στην ίδια την ΓΓΕ προκειμένου να υποστηρίξει την παραμετροποίηση του ΕΣΗΔΗΣ.

- Διευκρινίσεις για τους ρόλους και τα όρια της ευθύνης μεταξύ ΓΓΕ και ΓΓΔΕ για τη μελλοντική λειτουργία και την υποστήριξη του ΕΣΗΔΗΣ αναφορικά με τα δημόσια έργα. Παραδείγματος χάριν, αναμένεται ότι ΓΓΕ θα παράσχει first-level/ πρώτου επιπέδου υποστήριξη /helpdesk, στους χρήστες, αλλά για τις πιο σύνθετες ερωτήσεις σχετικά με τους ηλεκτρονικούς διαγωνισμούς για τα δημόσια έργα, η ΓΓΔΕ θα προσφέρει πιο εξειδικευμένη συμβουλευτική υποστήριξη.

- Αναβάθμιση της υποδομής υλικού του ΕΣΗΔΗΣ, προκειμένου να υποστηριχθεί η αναμενόμενη υπερφόρτωση χρήσης που συνδέεται με τους διαγωνισμούς δημοσίων έργων. Αυτό έχει προβλεφθεί ήδη, σε κάποιο βαθμό.

- Ενημέρωση και εκ νέου εκπαίδευση στις αναθέτουσες αρχές και τους οικονομικούς φορείς σχετικά με τη χρήση του ΕΣΗΔΗΣ για τα δημόσια έργα, κάτι που δεν πρέπει να υποτιμηθεί.

Η ΓΓΔΕ, έχει ήδη ζητήσει να εφαρμοστεί η αναβάθμιση της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ για τα δημόσια έργα, και ήδη από την πρώτη σελίδα της πύλης e-procurement, ο χρήστης να επιλέγει είτε να υποβάλει μια προσφορά για προμήθειες/υπηρεσίες είτε για δημόσια έργα. Η ΓΓΔΕ έχει εκφράσει επίσης την επιθυμία να υπάρχει ασφάλεια και πέρα από την πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ για τα δημόσια έργα, σε μια χωριστή υποδομή, για λόγους ασφάλειας (back up). Εντούτοις, αυτό θα απαιτούσε μία πολλή υψηλότερη επένδυση για την καθιέρωση ενός τέτοιου νέου παράλληλου περιβάλλοντος, πέραν δηλαδή από την βελτίωση του υπάρχοντος χώρου αποθήκευσης που υπάρχει και έχει ήδη προβλεφθεί αυτήν την περίοδο.».

14. Η Αρχή, έχοντας λάβει υπόψη την αναλυτική τεκμηρίωση της Αναθέτουσας Αρχής και δεδομένου ότι στην ανωτέρω, από 22.07.2016 Έκθεση της Αναπλ. Καθηγήτριας Αικατερίνη Πραματάρη, επιστημονικής υπευθύνου της ερευνητικής ομάδας ELTRUN-SCORE (Supply Chain and Demand Management, Collaboration and Electronic Services) του Τμήματος Διοικητικής Επιστήμης και Τεχνολογίας του Οικονομικού Πανεπιστημίου Αθηνών (ΟΠΑ), διατυπώνεται η θέση ότι ο υφιστάμενος ανάδοχος έχει σαφές ανταγωνιστικό πλεονέκτημα – στο πλαίσιο των συγκεκριμένων περιορισμών του χρόνου και του κόστους – να υλοποιήσει το έργο γρήγορα και αποτελεσματικά, κρίνει ότι, στην υπό κρίση ανάθεση, πιθανολογείται ότι μια τυχόν ανοικτή διαγωνιστική διαδικασία – συνεκτιμώντας το γεγονός ότι δεν υφίσταται επαρκής χρόνος για τη διενέργεια αυτής – δεν θα οδηγούσε με βεβαιότητα σε μεγαλύτερη συμμετοχή ή σε καλύτερα αποτελέσματα – από άποψη χρόνου, κόστους και ποιότητας - ως προς την παροχή της εν λόγω υπηρεσίας.

Εν προκειμένω, φαίνεται ότι βασίμως υποστηρίζεται από την Αναθέτουσα Αρχή ότι δεν υφίστανται εύλογες εναλλακτικές λύσεις, πλην της διαδικασίας διαπραγμάτευσης με τον υφιστάμενο ανάδοχο, δεδομένων των περιορισμών σε κόστος και χρόνο που προαναφέρθηκαν. (Βλ. και Αιτιολογική Σκέψη 50 της Οδηγίας 24/2014).

Ως εκ τούτου, στην υπό εξέταση Αίτηση Θεραπείας, φαίνεται ότι στοιχειοθετείται η συνδρομή των προϋποθέσεων περί απουσίας ανταγωνισμού και μη ύπαρξης εύλογων εναλλακτικών λύσεων για τη συγκεκριμένη υπό ανάθεση υπηρεσία, οι οποίες προβλέπονται στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β) του ν. 4412/2016.

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις

προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις του άρθρου **32 παρ. 2, περ. β'** του ν. **4412/2016**, επί της κρινόμενης αιτήσεως θεραπείας, η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ **ομόφωνα αποδέχεται την αίτηση θεραπείας** της Γενικής Διεύθυνσης Δημοσίων Συμβάσεων της Γενικής Γραμματείας Εμπορίου και Προστασίας του Καταναλωτή, με την οποία ζητείται η ανάκληση της υπ' αριθμ. 130/2016 απόφασης της Αρχής, ανακαλώντας αυτή.

Αθήνα, 05 Οκτωβρίου 2016

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Γεώργιος Καταπόδης