



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ  
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

## ΓΝΩΜΗ

Δ 125/2018

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

Στην Αθήνα σήμερα 29 Νοεμβρίου 2018, ημέρα Πέμπτη και ώρα 9:30 π.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45, 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 : Καταπόδης Γεώργιος
2. Αντιπρόεδρος : Μπουσουλέγκα Χριστίνα
3. Μέλη : Βαρδακαστάνης Κωνσταντίνος  
Σταθακόπουλος Δημήτριος  
Χρηστοβασίλη Ερωφίλη

Τα λοιπά τακτικά και αναπληρωματικά μέλη, καίτοι προσκληθέντα, δεν προσήλθαν.

**Γραμματέας:** Μαρία Αντωνοπούλου, Π.Ε. Διοικητικού - Οικονομικού

**Εισηγητές:** Αικατερίνη Θεοδωροπούλου, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.,

Αθανάσιος Καϊμακάμης, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Πληροφορικής της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν οι εισηγητές Αικατερίνη Θεοδωροπούλου και Αθανάσιος Καϊμακάμης, η Μαρία Χριστίνα Καξιρή, Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων καθώς και το στέλεχος της Α.Ε. με την επωνυμία «Κοινωνία της Πληροφορίας Α.Ε.» οι οποίοι και αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη της Αρχής.

**Θέμα:** Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο *“την αναβάθμιση ταχύτητας πρόσβασης στο Διαδίκτυο των κτιρίων της Περιφέρειας Αττικής,”* με την εταιρεία ΟΤΕ ΑΕ, συνολικού προϋπολογισμού 1.224.000,00 ευρώ πλέον ΦΠΑ, ήτοι

**34.000€ πλέον ΦΠΑ ανά μήνα, για περίοδο 36 μηνών, με ρήτρα διακοπής της υπό ανάθεση σύμβασης σε περίπτωση ενεργοποίησης των Συμβάσεων του ΣΥΖΕΥΞΙΣ II εντός της εν λόγω προθεσμίας.**

#### **I. ΙΣΤΟΡΙΚΟ – ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ**

Με το υπ' αριθμ. πρωτ. 154743/03.08.2018 (αριθμ. πρωτ. εισερχομένου Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 4159/06.08.2018) έγγραφο αίτημά της, όπως αυτό συμπληρώθηκε με το υπ' αριθμ. πρωτ. 204809/01.11.2018 (αριθμ. πρωτ. 5741/02.11.2018), η Περιφέρεια Αττικής αιτείται την κατ' άρθρο 2, παρ. 2, περίπτωση (γ), υποπερίπτωση (δδ) του ν. 4013/2011, (ΦΕΚ 204/Α/15-9-2011), παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο *“την αναβάθμιση ταχύτητας πρόσβασης στο Διαδίκτυο των κτιρίων της Περιφέρειας Αττικής,”* με την εταιρεία ΟΤΕ ΑΕ, συνολικού προϋπολογισμού 1.224.000,00 ευρώ πλέον ΦΠΑ, ήτοι 34.000€ πλέον ΦΠΑ ανά μήνα, για περίοδο 36 μηνών, με ρήτρα διακοπής της υπό ανάθεση σύμβασης σε περίπτωση ενεργοποίησης των Συμβάσεων του ΣΥΖΕΥΞΙΣ II εντός της εν λόγω προθεσμίας. Η αιτούσα εντάσσει το ανωτέρω αίτημά της *«στις διατάξεις του άρθρου 32, παρ.2.β) γγ) του Ν. 4412/2016, δεδομένου ότι η αναβάθμιση ταχύτητας πρόσβασης στο διαδίκτυο των κτιρίων της Περιφέρειας Αττικής μπορεί να παρασχεθεί μόνο από την ΟΤΕ ΑΕ λόγω τεχνικής αποκλειστικότητας»*.

Από τη μελέτη των στοιχείων και εγγράφων του φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα κάτωθι πραγματικά περιστατικά:

**1.** Με το παρόν αίτημά της η Περιφέρεια Αττικής αιτείται την υπογραφή σύμβασης με την εταιρεία *“ΟΤΕ ΑΕ”* με αντικείμενο την *«αναβάθμιση ταχύτητας πρόσβασης στο διαδίκτυο των κτιρίων της Περιφέρειας Αττικής»*, συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 1.224.000,00 πλέον ΦΠΑ για 36 μήνες.

Ήδη με την υπ' αρ. 2191/2018 (ΑΔΑ: ΩΘΔ37Λ7-ΦΔΒ) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας αποφασίσθηκε, μεταξύ άλλων, *«η έγκριση δαπάνης και διάθεση πίστωσης πολυετούς υποχρέωσης (4 οικονομικά έτη 2018, 2019, 2020, 2021) συνολικός χρόνος παροχής υπηρεσιών τριάντα έξι (36) μήνες συνολικού ποσού 1.517.760,00€ συμ/νου ΦΠΑ(34.000,00€πλέον ΦΠΑ ανά μήνα) για την αναβάθμιση ταχύτητας πρόσβασης στο Διαδίκτυο των τριάντα πέντε (35) κτιρίων της Περιφέρειας Αττικής»*. Τα εγκριθέντα, κατά τα ανωτέρω, ποσά ανά έτος ανέρχονται σε 210.000,00€, 505.920,00€, 505.920,00€ και 295.120,00€ για τα έτη 2018, 2019, 2020 και 2021 αντίστοιχα. Περαιτέρω με την ίδια απόφαση αποφασίσθηκε και *«η διαβίβαση σχεδίου απόφασης στην ΕΑΑΔΗΣΥ για χορήγηση σύμφωνης γνώμης για προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση διακήρυξης (άρθρο 32, παρ.2.βγγ του Ν. 4412/2016) για την αναβάθμιση ταχύτητας πρόσβασης στο Διαδίκτυο των κτιρίων της Περιφέρειας Αττικής, συνολικής αξίας 1.517.760,00€ (συμ/νου ΦΠΑ ), σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία (Ν. 4412/2016 περί Δημοσίων Συμβάσεων και Ν. 4013/2011 περί σύστασης ΕΑΑΔΗΣΥ)»*

**2.** Αναφορικά με τη λειτουργία, υποστήριξη και διαχείριση του δικτύου ΣΥΖΕΥΞΙΣ επισημαίνονται τα εξής: Με την ΥΑΠ/Φ.19.6/Γ/61/394/2010 Κοινή Απόφαση των Υπουργών Εσωτερικών, Αποκέντρωσης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης, Οικονομικών, Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης, Δικαιοσύνης, Διαφάνειας και Ανθρωπίνων Δικαιωμάτων (ΦΕΚ Β' 1566) ανατέθηκε στην ΚτΠ Α.Ε. η υποστήριξη, διαχείριση και λειτουργία ενός συνόλου επιμέρους έργων, που χαρακτηρίστηκαν ως ενιαίο έργο με τίτλο *“ΣΥΖΕΥΞΙΣ Ι”*, για χρονικό διάστημα έως 30.06.2012. Η απόφαση αυτή εξεδόθη σε εφαρμογή του άρθρου 32, παρ. 2 του ν. 3614/2007, στο οποίο ορίζεται ότι στους σκοπούς της ΚτΠ Α.Ε. ανήκει, μεταξύ άλλων, *“δ) Η υποστήριξη ή/και διαχείριση της λειτουργίας συστημάτων πληροφορικής και επικοινωνιών φορέων του δημοσίου τομέα, ύστερα από κοινή απόφαση παραχώρησης του Υπουργού Εσωτερικών και του οικείου κατά περίπτωση Υπουργού”*.

Επιπροσθέτως με την υπ' αριθμ. 10/2012/2280/2012 Κοινή Απόφαση των Υπουργών Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης και Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 69), που εκδόθηκε σε εφαρμογή του άρθρου 39 του ν. 3979/2011 (ΦΕΚ Α' 138), ρυθμίστηκαν τα θέματα τα σχετικά με το "Δίκτυο Δημοσίου Τομέα", δηλαδή του ενιαίου συστήματος παροχής ηλεκτρονικών επικοινωνιών και προμήθειας των αναγκαίων συστημάτων. Με την εν λόγω απόφαση προβλέφθηκε ότι το δίκτυο "ΣΥΖΕΥΞΙΣ" ανήκει στο Δίκτυο Δημοσίου Τομέα και ότι η διαχείριση του όλου δικτύου ανατίθεται στην ΚτΠ Α.Ε., η οποία λειτουργεί εν προκειμένω ως αναθέτουσα αρχή. (βλ. αναλυτικά Απόφαση 122/2016 της Αρχής).

3. Από τα υποβληθέντα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι δυνάμει της υπ' αριθμ. 1136/30.04.2014 σύμβασης μεταξύ της Κοινωνίας της Πληροφορίας Α.Ε και της ΟΤΕ Α.Ε., η οποία υπεγράφη μετά την έκδοση, στο πλαίσιο προσυμβατικού ελέγχου από το Ελεγκτικό Συνέδριο, της υπ' αριθμ. 4002/2013 Απόφασης του Τμήματος Μείζονος – Επταμελούς Σύνθεσης, με την οποία κρίθηκε ότι δεν κωλύεται η υπογραφή του σχεδίου της ως άνω σύμβασης, η ανάδοχος ανέλαβε την υλοποίηση του έργου «Εθνικό Δίκτυο Δημόσιας Διοίκησης ΣΥΖΕΥΞΙΣ Ι – Νησίδα 1». Ειδικότερα το αντικείμενο της σύμβασης, κατά το άρθρο 2 αυτής, περιελάμβανε προηγμένες υπηρεσίες τηλεφωνίας εντός και εκτός ΣΥΖΕΥΞΙΣ, επικοινωνία δεδομένων εντός ΣΥΖΕΥΞΙΣ αλλά και πρόσβαση στο διαδίκτυο καθώς και υπηρεσίες απομακρυσμένης πρόσβασης κατόπιν σχετικής αιτήσεως – συμβάσεως που υπογράφουν οι Φορείς. Αναλυτικότερα ο Ανάδοχος θα διέθετε στο Ελληνικό Δημόσιο ως υπηρεσία :

«1.δίκτυο πρόσβασης, για όλους τους Φορείς του Παραρτήματος 6 της παρούσης,

2.δίκτυο διανομής για τη διασύνδεση των σημείων πρόσβασης όπως προσδιορίζονται στο Παράρτημα 6

3.συγκέντρωσή τους σε κεντρικό/ούς κόμβο/ους διανομής της Νησίδας.

4.θα διαθέσει στο Ελληνικό Δημόσιο, ως υπηρεσία, τη σύνδεση με το δίκτυο κορμού μέσω του δικτύου (σύνδεση κεντρικού/ών κόμβου/ων διανομής νησίδας με κομβικά σημεία του δικτύου κορμού). Η επιλογή των κομβικών σημείων του δικτύου κορμού στα οποία θα συνδεθεί η Νησίδα 1 πρέπει να γίνει από τον Ανάδοχο (δύνανται να συνδεθεί και σε άλλα κομβικά σημεία τα οποία βρίσκονται εκτός της Νησίδας του)

5.Θα υλοποιήσει ως υπηρεσία, 9 ανεξάρτητα ιδεατά κλειστά δίκτυα δεδομένων (VPNs) που αντιστοιχούν στη Νησίδα 1, όπως αυτά περιγράφονται στην παράγραφο 6 του Παραρτήματος 1, συν όποια άλλα VPNs είναι απαραίτητα για τη λειτουργία των υπηρεσιών.

6.Θα προσφέρει υπηρεσίες τηλεφωνίας/τηλεομοιοτυπίας στη Νησίδα 1.

7.Θα προσφέρει υπηρεσίες διασύνδεσης της Νησίδας 1 στο Διαδίκτυο.

8.Θα δώσει τη δυνατότητα για πρόσβαση των χρηστών στις υπηρεσίες του Έργου μέσω απομακρυσμένης πρόσβασης για την εφαρμογή τηλεργασίας

9.Θα παρέχει τη δυνατότητα (απο)σύνδεσης καθώς και συγχώνευσης Φορέων, καθώς οι ανάγκες της Ελληνικής Δημόσιας Διοίκησης θα μεταβάλλονται, σύμφωνα με την παράγραφο 13 του παραρτήματος 1.

10.Θα λειτουργεί υπηρεσία υποστήριξης χρηστών 1ου επιπέδου προς τους χρήστες-Υπευθύνους Φορέων της Νησίδας 1, σύμφωνα με την παράγραφο 14 του παραρτήματος 1.

11.θα στελεχώσει, θα λειτουργήσει και θα παρέχει στην Εταιρία, ως υπηρεσία το Κέντρο Διαχείρισης της Νησίδας 1, σύμφωνα με την παράγραφο 15 του Παραρτήματος 1. Θα εγκαταστήσει, θα θέσει σε λειτουργία ως υπηρεσία στην Εταιρία, τους απαραίτητους εξυπηρετητές ("servers") και ό,τι άλλο υλικό και λογισμικό απαιτείται, για την κεντρική υποστήριξη, λειτουργία και διαχείριση όλων των τηλεματικών υπηρεσιών που περιγράφονται στη Διακήρυξη, καθώς και για τη λειτουργία του Κέντρου Διαχείρισης της Νησίδας 1.

12.Θα λειτουργεί υπηρεσία απόδοσης και παρακολούθησης της Συμφωνίας

Παρεχόμενης Υπηρεσίας (SLA) στη Νησίδα 1, σύμφωνα με το άρθρο 7 της παρούσας.

13.Θα υποστηρίξει την πλήρη λειτουργία του δικτύου και των υπηρεσιών της Νησίδας 1 για χρονικό διάστημα 28 μηνών».

Ειδικότερα δε στο Παράρτημα 1 (Αναλυτική περιγραφή του αντικειμένου του έργου) αναφορικά με τις υπηρεσίες πρόσβασης περιλαμβάνονται τα κάτωθι:

«Στο πλαίσιο του έργου ο Ανάδοχος, θα διαθέσει, θα διαχειριστεί, θα συντηρήσει και θα υποστηρίξει κατά τη διάρκεια του έργου, ως υπηρεσία, δίκτυο πρόσβασης (Το Δίκτυο Πρόσβασης περιλαμβάνει τα τηλεπικοινωνιακά κυκλώματα που διασυνδέουν το κτίριο κάθε Φορέα με τον τοπικό κόμβο PoP του Δικτύου Διανομής), το οποίο περιλαμβάνει την παροχή και λειτουργία των απαραίτητων τηλεπικοινωνιακών κυκλωμάτων αλλά και τη λειτουργία και συντήρηση του υφιστάμενου εξοπλισμού πρόσβασης (όπως αυτός περιγράφεται ανά φορέα στο Παράρτημα C.6 της Διακήρυξης του Έργου), προκειμένου οι Φορείς του Έργου να συνδέονται σε κόμβο του δικτύου διανομής της Νησίδας. Η υπηρεσία αφορά όλους τους φορείς που αναφέρονται στο Παράρτημα 6 της παρούσας και σύμφωνα με την οριζόμενη κατηγοριοποίηση. Υπογραμμίζεται ότι ο εξοπλισμός πρόσβασης της υπηρεσίας, είναι ο εξοπλισμός που περιήλθε στην κυριότητα του Ελληνικού Δημοσίου στο πλαίσιο των έργων (ή των επεκτάσεών τους) «Εθνικό Δίκτυο Δημόσιας Διοίκησης ΣΥΖΕΥΞΙΣ» και «Mini ΣΥΖΕΥΞΙΣ - Τηλεπικοινωνιακές Υπηρεσίες Νησίδας 1» κατά την περίοδο 2006-2009.

Σχετικά με τις αναβαθμίσεις της υπηρεσίας πρόσβασης, ο Ανάδοχος οφείλει στα πλαίσια της παρούσας: να αναλάβει το κόστος των εργασιών που συνεπάγεται η αναβάθμιση της ταχύτητας πρόσβασης των Φορέων, σύμφωνα με όσα αναφέρονται στην προκήρυξη του Έργου και στην προσφορά του Αναδόχου, να συνεχίσει να καλύπτει το κόστος όλων των αναβαθμίσεων που έχουν ήδη υλοποιηθεί στα πλαίσια του Έργου ΣΥΖΕΥΞΙΣ, έως και την ημερομηνία υπογραφής της σχετικής σύμβασης, να αναλάβει το κόστος των εργασιών ειδικής αναβάθμισης του Φορέα «Γενική Γραμματεία Πληροφοριακών Συστημάτων», λόγω αναγκών που προκύπτουν από τη λειτουργία κρίσιμων εφαρμογών για τη Δημόσια Διοίκηση. Ο Ανάδοχος οφείλει να αναλάβει το κόστος αναβάθμισης των κυκλωμάτων πρόσβασης της ΓΠΣ στο 1 Gbps καθώς και την προμήθεια ενός ζεύγους ισχυρών δρομολογητών για να υποστηριχτεί η αναβάθμιση τεχνικά. Τέλος, οφείλει να δημιουργήσει όλα τα VLAN που θα ζητηθούν από τη ΓΠΣ, για την βέλτιστη χρήση των κυκλωμάτων πρόσβασης.

Το μηνιαίο κόστος της υπηρεσίας πρόσβασης των Φορέων που θα προκύψει από όλες τις παραπάνω αναβαθμίσεις συμπεριλαμβάνεται στον προϋπολογισμό του Έργου»

Στο σημείο αυτό παρατίθεται ο κάτωθι όρος ο οποίος είχε συμπεριληφθεί στο άρθρο 13 του Παραρτήματος Α της υπ' αριθμ. 1136/30.05.2014 σύμβασης: «Ο Ανάδοχος υποχρεούται κατόπιν σχετικής υπόδειξης της Αναθέτουσας Αρχής, και σύμφωνα με την προσφορά του, να προβαίνει σε όλες τις ενέργειες που απαιτούνται ώστε να καλυφθούν τυχόν μεταβολές και τροποποιήσεις που προκύπτουν από επικαιροποιήσεις αναγκών υφιστάμενων κτηρίων καθώς και διασυνδέσεις νέων κτηρίων των φορέων του παραρτήματος 6 της παρούσας.»

Οι περιγραφόμενες στην εν θέματι σύμβαση υπηρεσίες θα διατίθεντο σε όλους του Φορείς του συνημμένου στη σύμβαση Παραρτήματος 6, μεταξύ των οποίων και Φορείς της νυν αιτούσας Περιφέρειας.

Η διάρκεια της σύμβασης ορίσθηκε σε 28 μήνες, ήτοι η εν θέματι σύμβαση έχει λήξει από την 01.10.2016. Με βάση τα διαλαμβανόμενα στο υπ' αριθμ. 5741/02.11.2018 έγγραφο της Περιφέρειας Αττικής, έως σήμερα οι συμβάσεις αυτές δεν έχουν ανανεωθεί ή παραταθεί με συνέπεια έως και σήμερα οι υπηρεσίες να παρέχονται χωρίς υπογεγραμμένη σύμβαση.

4. Η αναγνώριση των απαιτήσεων των παρόχων έναντι των παρεχόμενων ηλεκτρονικών υπηρεσιών και πληροφορικής που εμπίπτουν στο έργο ΣΥΖΕΥΞΙΣ Ι καθώς και η καταβολή του σχετικού ανταλλάγματος πραγματοποιείται σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 36 του ν. 4531/2018 (ΦΕΚ 62/Α/05.04.2018) ως κάτωθι:

«1. Το ελληνικό δημόσιο αναγνωρίζει τις δαπάνες για τις υπηρεσίες ηλεκτρονικών επικοινωνιών και πληροφορικής στο πλαίσιο του έργου «ΣΥΖΕΥΞΙΣ Ι», οι οποίες παρασχέθηκαν μετά τη λήξη των από 30.5.2014 συμβάσεων που καταρτίστηκαν μεταξύ των παρόχων και του ελληνικού δημοσίου, ήτοι από την 1η Οκτωβρίου 2016, έως τη δημοσίευση του παρόντος υπό τις ακόλουθες προϋποθέσεις:

α) Η «Κοινωνία της Πληροφορίας Α.Ε.» πιστοποιεί την παροχή στους οικείους φορείς των υπηρεσιών ηλεκτρονικών επικοινωνιών και πληροφορικής κατά το ανωτέρω χρονικό διάστημα, σύμφωνα με τους όρους των από 30.5.2014 συμβάσεων.

β) Το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους αναγνωρίζει τις απαιτήσεις των παρόχων των υπηρεσιών σύμφωνα με τη διαδικασία που προβλέπεται στα άρθρα 2, 6 και 7 του ν. 3086/2002 (Α' 324). Στο πλαίσιο της συμβιβαστικής επίλυσης των εκάστοτε αιτουμένων απαιτήσεων, το Δημόσιο με τα οικεία πρακτικά συμβιβασμού προβαίνει σε εκπτώσεις ποσοστού τουλάχιστον είκοσι τοις εκατό (20%) επί της αρχικής οικονομικής προσφοράς των αναδόχων των από 30.5.2014 συμβάσεων, που υπολογίζονται σύμφωνα με τις αιτιολογημένες προτάσεις της Διεύθυνσης Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης του Υπουργείου Διοικητικής Ανασυγκρότησης και της «Κοινωνίας της Πληροφορίας Α.Ε.».

γ) Κατά την εξόφληση των ποσών που αναφέρονται στα εγκεκριμένα πρακτικά του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, που εκδίδονται κατόπιν σχετικών αιτήσεών τους, οι πάροχοι αποδέχονται με σχετική έγγραφη δήλωσή τους ανεπιφύλακτα τα πρακτικά αυτά, παραιτούνται από οποιαδήποτε άλλη αξίωση, ανεξαρτήτως νομικής βάσης, προερχόμενη από την ως άνω αιτία, καθώς και από τυχόν σχετική εκκρεμή δικαστική διαδικασία.

2. Το ελληνικό δημόσιο αναγνωρίζει τις δαπάνες για τις υπηρεσίες ηλεκτρονικών επικοινωνιών και πληροφορικής στο πλαίσιο του έργου «ΣΥΖΕΥΞΙΣ Ι», οι οποίες παρέχονται σύμφωνα με τους όρους των από 30.5.2014 συμβάσεων από τη δημοσίευση του παρόντος και για περίοδο έως δύο (2) ετών υπό τις εξής προϋποθέσεις:

α) Η «Κοινωνία της Πληροφορίας Α.Ε.» πιστοποιεί την παροχή στους οικείους φορείς των υπηρεσιών ηλεκτρονικών επικοινωνιών και πληροφορικής κατά το ανωτέρω χρονικό διάστημα, σύμφωνα με τους όρους των από 30.5.2014 συμβάσεων.

β) Ο ανάδοχος αποδέχεται τις από 30.5.2014 συμβάσεις για τις νησίδες 1,2,4,5,6 και δικτύου κορμού με έκπτωση ποσοστού τουλάχιστον δεκαπέντε τοις εκατό (15%) επί της αρχικής οικονομικής προσφοράς, που υπολογίζεται σύμφωνα με τις αιτιολογημένες προτάσεις της Διεύθυνσης Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης του Υπουργείου Διοικητικής Ανασυγκρότησης και της «Κοινωνίας της Πληροφορίας Α.Ε.», καθώς και περαιτέρω έκπτωση ποσοστού 5% επί της αρχικής οικονομικής προσφοράς, εφόσον παρέλθει χρόνος μικρότερος ή ίσος των έξι (6) μηνών έως την ημερομηνία εξόφλησης της αναλογούσας πληρωμής, σύμφωνα με το άρθρο 8 των οικείων συμβάσεων.

γ) Ο ανάδοχος αποδέχεται την από 30.5.2014 σύμβαση για τη νησίδα 3 με έκπτωση ποσοστού τουλάχιστον 20% επί της αρχικής οικονομικής προσφοράς, που υπολογίζεται σύμφωνα με τις αιτιολογημένες προτάσεις της Διεύθυνσης Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης του Υπουργείου Διοικητικής Ανασυγκρότησης και της «Κοινωνίας της Πληροφορίας Α.Ε.».

δ) Η αναγνώριση των απαιτήσεων των παρόχων για το ως άνω διάστημα πραγματοποιείται με τη διαδικασία των περιπτώσεων β' και γ' της παραγράφου 1.

ε) Σε περίπτωση που εντός της ανωτέρω περιόδου, ήτοι δύο (2) ετών από τη δημοσίευση του παρόντος, επιτευχθεί βάση νέας σύμβασης μεταξύ του Ελληνικού Δημοσίου και των αναδόχων πλήρης μετάπτωση και παροχή αντίστοιχων, με τις ανωτέρω, υπηρεσιών που εμπíπτουν στο έργο «ΣΥΖΕΥΞΙΣ ΙΙ», τότε η εφαρμογή των προβλέψεων της παρούσας παραγράφου παύει.»

5. Εν προκειμένω, με βάση τα αναφερόμενα στο υπ' αριθμ. 5741/02.11.2018 συμπληρωματικώς υποβληθέν έγγραφό της, η αιτούσα Περιφέρεια παραθέτει τα κάτωθι αναφορικά με την αναλυτική περιγραφή του αντικείμενου της υπό ανάθεση σύμβασης: «Το τεχνικό αντικείμενο της Σύμβασης είναι η αναβάθμιση των παρεχόμενων ταχυτήτων πρόσβασης στο διαδίκτυο και η συνακόλουθη αναβάθμιση των παρεχόμενων τηλεπικοινωνιακών υπηρεσιών ή και υποδομών για την επίτευξη των πρώτων σύμφωνα με τις απαιτήσεις που καθορίζονται στον Πίνακα (2) που ακολουθεί.

Στον εν θέματι πίνακα τα κτίρια (εφεξής αποκαλούμενα ως φορείς) Περιφέρειας Αττικής που χρήζουν αναβάθμισης των παρεχόμενων σε αυτά τηλεπικοινωνιακών υπηρεσιών, χαρακτηρίζονται με βάση το μέγεθος τους, σύμφωνα με τα κριτήρια της Διακήρυξης του έργου «ΣΥΖΕΥΞΙΣ II – Τηλεπικοινωνιακές υπηρεσίες Νησίδων 1-8», όπως αυτά διαμορφώθηκαν από την ΚτΠ ΑΕ, ως τότε αρμόδιας Αναθέτουσας Αρχής. Περαιτέρω στον εν θέματι πίνακα τεχνικών προδιαγραφών αποτυπώνονται οι υφιστάμενες, σήμερα, ταχύτητες πρόσβασης στο διαδίκτυο και προσδιορίζονται οι ζητούμενες ταχύτητες μετά την υλοποίηση της ζητούμενης αναβάθμισης».

6. Επιπροσθέτως, με βάση τα διαλαμβανόμενα της αιτούσας στο υπ' αριθμ. 154743/03.08.2018 έγγραφό της «από το σύνολο των τριάντα πέντε (35) κτιρίων που θα διαθέτει η Περιφέρεια μετά την προγραμματισμένη μετακόμιση των υπηρεσιών των Περιφερειακών Ενοτήτων Πειραιά και Νήσων σε νέο κτίριο, προκύπτει η επιτακτική ανάγκη άμεσης αναβάθμισης των τηλεπικοινωνιακών υπηρεσιών σε είκοσι τέσσερα (24) εξ' αυτών, όπως περιγράφεται στο συνοδευτικό αρχείο «excel» του υπ' αριθμ. 141546 αιτήματος της (Διεύθυνσης ΤΠΕ) προς την Υπηρεσία μας.

Συγκεκριμένα η ανάγκη άμεσης αναβάθμισης των παρεχόμενων τηλεπικοινωνιακών υπηρεσιών απαντά σε δεκαέξι (16) μικρούς, έξι (6) μεσαίους και δύο (2) μεγάλους φορείς της Περιφέρειας Αττικής, με την κατηγοριοποίηση του μεγέθους των φορέων να προκύπτει από τα κριτήρια της Διακήρυξης του έργου «ΣΥΖΕΥΞΙΣ II – Τηλεπικοινωνιακές υπηρεσίες Νησίδων 1-8», όπως αυτά διαμορφώθηκαν από την ΚτΠ ΑΕ, ως αρμόδιου Αναθέτουσας Αρχής.»

Επί των ανωτέρω αναφερομένων η αιτούσα συμπληρωματικά διευκρινίζει τα κάτωθι: «Μετά από τη διεξαγωγή σχετικής έρευνας από την Διεύθυνση Τεχνολογιών κι Επικοινωνιών της Περιφέρειας Αττικής στα υφιστάμενα κτίρια του Φορέα και τις τηλεπικοινωνιακές τους υποδομές διαπιστώθηκε η ανάγκη άμεσης αναβάθμισης των τηλεπικοινωνιακών υπηρεσιών σε είκοσι τέσσερα εκ των συνολικά τριάντα πέντε χρησιμοποιούμενων κτιρίων.

Οι λόγοι για τις σχετικές αναβαθμίσεις είναι:

Α) Η Περιφέρεια Αττικής είναι η μεγαλύτερη περιφέρεια της χώρας και καλύπτει με τις υπηρεσίες της πληθυσμό κατοίκων

Β) η ύπαρξη περί των 1000 κενών οργανικών θέσεων επιβαρύνει το φόρτο εργασίας των στελεχών και των περίπου 2000 υπαλλήλων της, με την κατάσταση να επιδεινώνεται από τις καθυστερήσεις που προκαλούν οι ξεπερασμένες τηλεπικοινωνιακές υποδομές.

Γ) η Περιφέρεια Αττικής προσφέρει περισσότερες από 700 διακριτές υπηρεσίες προς τους πολίτες και τις επιχειρήσεις της Αττικής.

Δ) μεγάλο μέρος αυτών πλέον, σε εφαρμογή του επιχειρησιακού σχεδίου της Περιφέρειας και του Επιχειρησιακού Σχεδίου Ψηφιακής Πολιτικής που έχει καταρτίσει το Υπουργείο Ψηφιακής Πολιτικής προσφέρονται υποχρεωτικά ψηφιακά, αυξάνοντας κατακόρυφα τις απαιτήσεις και τις ανάγκες άμεσης πρόσβασης των στελεχών της περιφέρειας στο VPN της Περιφέρειας Αττικής που παρέχει το ΣΥΖΕΥΞΙΣ 1 και των πολιτών στις υποδομές της Περιφέρειας μέσω ΣΥΖΕΥΞΙΣ.

Ε) σύμφωνα και με τα αναφερόμενα υπό την αριθμ. 6320/03-07-2018 απάντηση της Διεύθυνσης Υποστήριξης Υποδομών της ΚτΠ ΑΕ προς τη Διεύθυνση ΤΠΕ της Περιφέρειας Αττικής, δεν υπάρχει περαιτέρω δυνατότητα αναβάθμισης των τηλεπικοινωνιακών υπηρεσιών που λαμβάνει η Περιφέρεια Αττικής μέσω του ΣΥΖΕΥΞΙΣ Ι

Στ) οι ταχύτητες πρόσβασης στο διαδίκτυο για τα είκοσι τέσσερα (μετά τη συνένωση τύπου Α' που αφορά την Π.Ε. Πειραιά) αυτά κτίρια, παραμένουν πολύ χαμηλότερες από τις πραγματικές -και ήδη αποτυπωμένες στο διαγωνισμό του 2012 για το έργο «ΣΥΖΕΥΞΙΣ II» ανάγκες, δεδομένου ότι είτε σε αυτά δεν έχει λάβει χώρα οποιαδήποτε αναβάθμιση είτε (σε δώδεκα) έγινε οριακή ενίσχυση τους.»

7. Αναφορικά με την αιτιολόγηση του προϋπολογισμού της υπό ανάθεση σύμβασης η αιτούσα Περιφέρεια παραθέτει τα κάτωθι: «σύμφωνα με την ανωτέρω υπό το «Α» κατηγοριοποίηση των Φορέων της Περιφέρειας Αττικής που έχουν άμεση ανάγκη αναβάθμιση των Τηλεπικοινωνιακών Υπηρεσιών που απολαμβάνουν, ο προτεινόμενος προϋπολογισμός από τη Διεύθυνση ΤΠΕ ανέρχεται στο ποσό των 34.000 ευρώ (πλέον ΦΠΑ) ανά μήνα με μέγιστη προτεινόμενη διάρκεια τους 36 μήνες και μέριμνα ώστε στην επικείμενη σύμβαση με την ανάδοχο εταιρεία να συμπεριληφθεί ρήτρα διακο-

πής (αδαπάνως) του τιμήματος που αφορά οποιοδήποτε φορέα εντάσσεται στο νέο δίκτυο του Δημοσίου «ΣΥΖΕΥΞΙΣ II».

Για τον καθορισμό τόσο της μέγιστης διάρκειας όσο και του προϋπολογισμού του έργου χρησιμοποιήθηκαν οι αντίστοιχες παράμετροι που έθεσε στο πλαίσιο της προκήρυξης του «ΣΥΖΕΥΞΙΣ II» η ΚτΠ ΑΕ, όπως αυτοί συμπυκνώνονται στον Πίνακα C.4.1. της σχετικής Διακήρυξης με θέμα «ΣΥΖΕΥΞΙΣ II – Τηλεπικοινωνιακές υπηρεσίες Νησίδων 1-8», που αφορά τους Φορείς της Νησίδας 1 στην οποία και υπάγεται η Περιφέρεια Αττικής.

Με βάση τον ανωτέρω αναφερόμενο πίνακα το άθροισμα των προϋπολογισμών για υπηρεσίες πρόσβασης στο διαδίκτυο και υπηρεσίες τηλεφωνίας δύναται να ανέλθει σε:

-Είκοσι πέντε χιλιάδες τριακόσια σαράντα επτά ευρώ και εξήντα λεπτά (25.347,60 ευρώ) πλέον ΦΠΑ ανά μικρό φορέα για περίοδο τριάντα έξι (36) μηνών ήτοι σε επτακόσια τέσσερα ευρώ και δέκα λεπτά (704,10) πλέον ΦΠΑ ανά μήνα

-Εκατόν έντεκα χιλιάδες διακόσια σαράντα (111.240 ευρώ) πλέον ΦΠΑ ανά μεσαίο φορέα για περίοδο τριάντα έξι (36) μηνών ήτοι σε τρεις χιλιάδες ενενήντα (3090) ευρώ πλέον ΦΠΑ ανά μήνα

-Τριακόσιες τριάντα οκτώ χιλιάδες τετρακόσια (338.400) ευρώ πλέον ΦΠΑ ανά μεγάλο φορέα για περίοδο τριάντα έξι (36) μηνών ήτοι σε εννέα χιλιάδες τετρακόσια (9.400) ευρώ πλέον ΦΠΑ ανά μήνα.

Πολλαπλασιάζοντας τις ανωτέρω τιμές μονάδας με τους εισηγούμενους προς αναβάθμιση φορείς της Περιφέρειας Αττικής, ήτοι:

-δεκαέξι (16) μικρούς φορείς επί επτακόσια τέσσερα ευρώ και δέκα λεπτά ανά μήνα, σύνολο έντεκα χιλιάδες διακόσια εξήντα πέντε ευρώ και εξήντα λεπτά (11.265,60 ευρώ) πλέον ΦΠΑ ανά μήνα

-έξι (6) μεσαίους φορείς επί τρεις χιλιάδες ενενήντα (3090) ευρώ πλέον ΦΠΑ ανά μήνα, σύνολο δεκαοκτώ χιλιάδες πεντακόσια (18.540) ευρώ πλέον ΦΠΑ ανά μήνα

-και δύο (2) μεγάλους φορείς επί εννέα χιλιάδες τετρακόσια (9.400) ευρώ πλέον ΦΠΑ ανά μήνα, στο σύνολο δεκαοκτώ χιλιάδες οκτακόσια (18.800) ευρώ πλέον ΦΠΑ ανά μήνα

και προσθέτοντας τα παραπάνω γινόμενα ο προϋπολογισμός του έργου με βάση αναφοράς το τεύχος δημοπράτησης της ΚτΠ ΑΕ δύναται να ανέρθει σε σαράντα οκτώ χιλιάδες εξακόσια πέντε ευρώ και εξήντα λεπτά 48.605,60 ευρώ) πλέον ΦΠΑ ανά μήνα.

Κατόπιν των ανωτέρω κρίνουμε πως ο προτεινόμενος προϋπολογισμός των τριάντα τεσσάρων χιλιάδων (34.000) ευρώ πλέον ΦΠΑ ανά μήνα από τη Διεύθυνση ΤΠΕ σε συνδυασμό με την συμπερίληψη ρήτρας διακοπής του τιμήματος που αφορά οποιοδήποτε φορέα εντάσσεται στο νέο δίκτυο του Δημοσίου «ΣΥΖΕΥΞΙΣ II» διασφαλίζουν τόσο την οικονομικότητα όσο και την αναλογικότητα της προτεινόμενης δράσης και διασφαλίζει πλήρως τα συμφέροντα της Περιφέρειας Αττικής και του Ελληνικού Δημοσίου».

**8.** Σε ό,τι αφορά την αναγκαιότητα και σκοπιμότητα των αιτούμενων υπηρεσιών αναβάθμισης σημειώνεται από την αναθέτουσα «πως η διαδικασία δημοπράτησης του έργου «Σύζευξις II» ξεκίνησε το 2014, με τους καθ' ύλην αρμόδιους φορείς να αναγνωρίζουν, ήδη από τότε, την ανεπάρκεια των μέχρι σήμερα υφιστάμενων υπηρεσιών να ικανοποιήσουν τις σύγχρονες ανάγκες των Υπηρεσιών του Ελληνικού Δημοσίου.

Δεδομένου ότι τέσσερα χρόνια μετά την εκκίνηση της διαδικασίας προκήρυξης του, το «ΣΥΖΕΥΞΙΣ II» βρίσκεται εντελώς εκτός του αρχικά υπολογιζόμενου χρονοδιαγράμματος υλοποίησης του ενώ επανειλημμένα έχουν διαψευστεί και οι διαδοχικές επανεκτιμήσεις αυτού του χρονοδιαγράμματος (σύμφωνα δε με τις πιο πρόσφατες εξ' αυτών δεν αναμένεται το έργο να έχει τεθεί σε πλήρη παραγωγική λειτουργία νωρίτερα από τα τέλη του 2019) είναι αναγκαίο να προχωρήσουμε στην ικανοποίηση του αιτήματος που υπέβαλε η Διεύθυνση ΤΠΕ της Περιφέρειας Αττικής.»

Με βάση δε τους ισχυρισμούς της αιτούσας «η συμβασιοποίηση του ΣΥΖΕΥΞΙΣ II παραμένει σε εκκρεμότητα». Συγκεκριμένα επ' αυτού αναφέρει τα εξής: «μολονότι ο διαγωνισμός για το ΣΥΖΕΥΞΙΣ II προκηρύχθηκε το 2012, μέχρι και σήμερα παραμένει ανυπόγραφη η συμφωνία — πλαίσιο ενώ μόλις πρόσφατα ολοκληρώθηκε η διαδικασία διασφάλισης της χρηματοδότησης του έργου. Συμυπολογί-

ζοντας τη μακρά διάρκεια από την προκήρυξη του έργου μέχρι το σημείο που βρισκόμαστε σήμερα και λαμβάνοντας υπόψη πως:

A) οι όποιες προβλέψεις έχουν γίνει κατά το παρελθόν αναφορικά με τα χρονοδιαγράμματα εξέλιξης του έργου έχουν διαψευστεί παταγωδώς επί τω χείρω,

B) μετά την υπογραφή της συμφωνίας πλαίσιο μεταξύ ΚΥΠ Α.Ε. και Αναδόχων ακολουθούν τα κάτωθι στάδια:

- Διενέργεια των διαγωνισμών για μέρη του έργου ΣΥΖΕΥΞΙΣ II μεταξύ των Αναδόχων που δικαιούνται να συμμετάσχουν λόγω της συμμετοχής τους στη συμφωνία πλαίσιο.
- Αξιολόγηση των διαγωνισμών που θα οδηγήσει σε κατακυρώσεις εκτελεστικών συμβάσεων (με βάση τη συμφωνία πλαίσιο που αναμένεται να υπογραφεί στα τέλη του 2018)
- Κατακύρωση σε Αναδόχους των επιμέρους έργων,
- Υπογραφή επιμέρους εκτελεστικών συμβάσεων, με όσους Αναδόχους αναδείξει η διαγωνιστική διαδικασία
- Αποτύπωση της υφιστάμενης κατάστασης και επικαιροποίηση των σχετικών μελετών για κάθε εκτελεστική σύμβαση,
- Έναρξη υλοποίησης εκάστου υποέργου εκάστης εκτελεστικής σύμβαση
- Έναρξη παροχής υπηρεσιών σταδιακά προς όποια από τα κτήρια της Περιφέρειας Αττικής έχουν ενταχθεί στην πρώτη φάση των διαγωνισμών και ανάλογα με το επιμέρους χρονοδιάγραμμα κάθε εκτελεστικής σύμβασης που θα έχει υπογραφεί,

Είναι σαφές πως οι φορείς που συμμετέχουν και οφείλουν να συμμετέχουν στο Δίκτυο του Δημόσιου Τομέα «ΣΥΖΕΥΞΙΣ» δεν θα είναι σε θέση να καλύψουν τις διαρκώς διογκούμενες ανάγκες τους σε τηλεπικοινωνιακές υπηρεσίες και δη αυτές που αφορούν στις ταχύτητες πρόσβασης στο διαδίκτυο για σημαντικό επιπρόσθετο χρονικό διάστημα μέσω του προκηρυχθέντος έργου και της επικείμενης πλαισιακής συμφωνίας.»

Συναφώς σημειώνεται ότι από το υπ' αριθμ. 6320/03.07.2018 έγγραφο της Διεύθυνσης Υποστήριξης Υποδομών της Κοινωνίας της Πληροφορίας προκύπτει ότι «σύμφωνα με τις υπογεγραμμένες συμβάσεις του «Σύζευξις I» (ως ίσχυαν έως 30/09/2016) μεταξύ της ΚτΠ ΑΕ και των αναδόχων ΟΤΕ ΑΕ και FORTHNET ΑΕ, έχουν ολοκληρωθεί οι συμβατικές υποχρεώσεις των αναδόχων αναφορικά με τις χωρίς κόστος αναβαθμίσεις φορέων. Πέραν αυτών σε πολλά κτίρια της περιφέρειας Αττικής έχουν υλοποιηθεί επιπλέον αναβαθμίσεις, από διαθέσιμα κυκλώματα φορέων που καταργήθηκαν[...]. Αυτή τη στιγμή δεν μπορούν να υλοποιηθούν περαιτέρω αναβαθμίσεις καθότι δεν υπάρχουν διαθέσιμα κυκλώματα. Αναβάθμιση σε όλες τις γραμμές και τον εξοπλισμό των φορέων θα πραγματοποιηθεί μέσω της υλοποίησης του έργου Σύζευξις II, η συμβασιοποίηση του οποίου αναμένεται ως τα τέλη του 2018». Επιπλέον σε τηλεφωνική επικοινωνία με την ΚτΠ ΑΕ, κατά την 21.11.2018, ετέθη σε γνώση της Αρχής ότι η συμφωνία πλαίσιο για την ανάθεση του έργου επίκειται να συναφθεί περί τις αρχές του έτους 2019, η δε εκτελεστική σύμβαση που θα αφορά την Νησίδα 1 περί τα μέσα του 2019 ώστε να ξεκινήσει άμεσα η υλοποίηση του.

**9.** Στην προκειμένη περίπτωση η αιτούσα Περιφέρεια αναφορικά με τα ως άνω αναφερόμενα έγγραφα της ως θεμέλιο της απευθείας ανάθεσης της εν θέματι σύμβασης στην εταιρεία "ΟΤΕ ΑΕ" επικαλείται «τις διατάξεις του άρθρου 32, παρ.2. β) γγ) του Ν. 4412/2016, δεδομένου ότι η αναβάθμιση ταχύτητας πρόσβασης στο διαδίκτυο των κτιρίων της Περιφέρειας Αττικής μπορεί να παρασχεθεί μόνο από την ΟΤΕ ΑΕ λόγω τεχνικής αποκλειστικότητας». Αναφορικά με την «τεχνική αποκλειστικότητα» του παρόχου η Περιφέρεια επικαλείται τα ακόλουθα:

«Η τεχνική αποκλειστικότητα οφείλεται στο γεγονός ότι το δίκτυο ΣΥΖΕΥΞΙΣ είναι ένα κλειστό VPN της Δημόσιας Διοίκησης που έχει αναπτυχθεί με τις πλέον αυστηρές τεχνικές προδιαγραφές ασφαλείας και πρόσβασης που έχει θέσει από το σχεδιασμό του το κράτος. Πρόκειται για δομές δικτύων που ανήκουν στον τηλεπικοινωνιακό πάροχο, σχεδιάζονται τεχνικά και λειτουργικά σύμφωνα με προδιαγραφές του ΣΥΖΕΥΞΙΣ, παρέχονται – μισθώνονται σε κτήρια και φορείς που στεγάζονται δημόσιες υπηρεσίες και προσφέρονται ως συνολική υπηρεσία, έναντι μηνιαίου τιμήματος.



Έχει αναπτυχθεί με τη τεχνολογία WAN (Wide Area Network) και πιο αναλυτικά ως VPN – MPLS (Virtual Private Network – MuljProtocol Label Switching), με γραμμές (χαλκού και οπτικών ινών) που διασυνδέουν κάθε κτήριο της Περιφέρειας με το δίκτυο Κορμού (BackBone) του δικτύου ΣΥΖΕΥΞΙΣ, μέσω του οποίου διασυνδέονται όλα τα κτήρια του Δημοσίου τομέα μεταξύ τους, επιτυγχάνοντας μεταξύ άλλων την ατελή τηλεφωνική επικοινωνία για την on net τηλεφωνία.

Η Περιφέρεια Αττικής ανήκει στη Νησίδα 1 στην οποία αποκλειστικός πάροχος του έργου είναι για το ΣΥΖΕΥΞΙΣ ο ΟΤΕ. Ο ΟΤΕ, ως Ανάδοχος του δικτύου ΣΥΖΕΥΞΙΣ, έχει ο ίδιος παράσχει τα τηλεπικοινωνιακά κυκλώματα (layer2), δηλαδή το δίκτυο του (χαλκός και οπτικές ίνες) αλλά και τον τερματικό εξοπλισμό επί του οποίου προσφέρονται οι υπηρεσίες VPN (layer 3) προς το ΣΥΖΕΥΞΙΣ και συνακόλουθα προς την Περιφέρεια Αττικής μέσω ΣΥΖΕΥΞΙΣ.

Δεδομένου ότι το αντικείμενο της εν θέματι σύμβασης αφορά σε αναβάθμιση της ταχύτητας των υφιστάμενων αυτών συνδέσεων, δηλαδή την αύξηση της ταχύτητας πάνω στο ίδιο καλώδιο που σήμερα διασυνδέει λογικά κάθε κτήριο της Περιφέρειας Αττικής με το δίκτυο κορμού του ΣΥΖΕΥΞΙΣ, τόσο λόγω της νομικής δέσμευσης του ΟΤΕ προς το δίκτυο ΣΥΖΕΥΞΙΣ, αλλά κυρίως λόγω της αρχιτεκτονικής ανάπτυξης (MPLS VPN σε διασύνδεση με δίκτυο Backbone της δημόσιας διοίκησης) καμία άλλη τηλεπικοινωνιακή εταιρεία δεν δύναται να συνδέσει τα κτήρια της Περιφέρειας με το δίκτυο Back Bone του ΣΥΖΕΥΞΙΣ.

Αξίζει να αναφερθεί προς επίρρωση των παραπάνω πως ο αποκλειστικός αυτός περιορισμός είναι τόσο αδύνατον να αρθεί που και ο ίδιος ο ΟΤΕ δεν θα μπορούσε να προσφέρει υπηρεσίες επαύξησης κυκλωμάτων ΣΥΖΕΥΞΙΣ σε καμία άλλη νησίδα εκτός από τις νησίδες στις οποίες παρέχει υπηρεσία με δικά του καλώδια και δικό του τερματικό εξοπλισμό για τη δημιουργία των διακριτών VPNs.

Σε κάθε περίπτωση ακόμα και αν θέλαμε να υποκατασταθεί η μία άκρη της καλωδιακής σύνδεσης εκάστου κτηρίου μας από άλλο πάροχο, είναι τεχνικά αδύνατον να πραγματοποιηθεί τερματισμός στο back bone ΣΥΖΕΥΞΙΣ από τρίτο πάροχο. Οποιαδήποτε σχετική προσπάθεια εκτός από τεχνικά ανέφικτη θα μετέτρεπε την Περιφέρεια από δίκτυο ΣΥΖΕΥΞΙΣ σε δίκτυο VPN ιδιωτικού πλέον παρόχου και θα της αφαιρούσε κάθε πλεονέκτημα που προσφέρει η διαλειτουργικότητα (interoperability) εντός του δικτύου ΣΥΖΕΥΞΙΣ τόσο για υπηρεσίες δεδομένων, όσο και για υπηρεσίες φωνής με ατέλεια.

Συνεπώς η μόνη τεχνικά λύση που συνάμα εξασφαλίζει και τα οικονομικά συμφέροντα της Περιφέρειας και του Ελληνικού δημοσίου είναι η παραμονή στο δίκτυο ΣΥΖΕΥΞΙΣ με αύξηση των υφιστάμενων υπηρεσιών στο όριο κάλυψης των ελάχιστων αναγκών της Περιφέρειας, από τον μόνο τεχνικά δυνάμενο, να παράσχει την υπηρεσία αυτή, δηλαδή τον ανάδοχο της Νησίδας 1 του έργου ΣΥΖΕΥΞΙΣ, τον ΟΤΕ Α.Ε.»

**10.** Κατόπιν των ανωτέρω, η Περιφέρεια Αττικής, υποβάλλοντας σχέδιο με το υπ' αριθμ. πρωτ. 154743/03.08.2018 (αριθμ. πρωτ. εισερχομένου Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 4159/06.08.2018) έγγραφο αίτημά της, στο οποίο αποτυπώθηκε το υπό εξέταση αίτημά της, όπως αυτό συμπληρώθηκε με το υπ' αριθμ. πρωτ. 204809/01.11.2018 (α-ρ.πρωτ. εισερχ. 5741/02.11.2018), στο οποίο παραθέτει όλα τα επιχειρήματα που αναπτύσσονται ανωτέρω στο Κεφάλαιο Ι της παρούσας, ζητά τη σύμφωνη γνώμη της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την ανάθεση σύμβασης για “την αναβάθμιση ταχύτητας πρόσβασης στο Διαδίκτυο των κτιρίων της Περιφέρειας Αττικής,” με την εταιρεία ΟΤΕ ΑΕ, συνολικού προϋπολογισμού 1.224.000,00 ευρώ πλέον ΦΠΑ, ήτοι 34.000€ πλέον ΦΠΑ ανά μήνα, για περίοδο 36 μηνών, με ρήτρα διακοπής της υπό ανάθεση σύμβασης σε περίπτωση ενεργοποίησης των Συμβάσεων του ΣΥΖΕΥΞΙΣ II εντός της εν λόγω προθεσμίας.

## **II. ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ**

**11.** Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 21 παρ. 2 περ. α' και β' του ν. 4441/2016, «οι αποφάσεις των αναθετουσών αρχών που αφορούν την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με την περίπτωση β' της παρ. 2 του άρθρου 26 και τα άρθρα 32 και 269 του Ν. 4412/2016, εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους,

στο πεδίο εφαρμογής των Οδηγιών 2014/24/ΕΚ και 2014/25/ΕΚ, οι οποίες ενσωματώθηκαν στην ελληνική έννομη τάξη με το ν. 4412/2016. Κατά την άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας, η Αρχή λαμβάνει υπόψη της τις γενικές αρχές του ενωσιακού και εθνικού δικαίου. Η εν λόγω αρμοδιότητα ασκείται μέσα σε προθεσμία είκοσι (20) εργασίμων ημερών από την περιέλευση του σχεδίου απόφασης στην Αρχή, συνοδευόμενου από όλα τα στοιχεία στα οποία θεμελιώνεται, κατά περίπτωση, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, με μέριμνα της αναθέτουσας αρχής.»

**12.** Σύμφωνα με το άρθρο 2 «Ορισμοί» του ν. 4412/2016, το οποίο, όσον αφορά στην Οδηγία 2014/25/ΕΕ, ενσωμάτωσε το άρθρο 2 αυτής:

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

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

«Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα: [...]

β) 144.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. Αν οι δημόσιες συμβάσεις προμηθειών ανατίθενται από τις αναθέτουσες αρχές που δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, το εν λόγω κατώτατο όριο ισχύει μόνο για τις συμβάσεις που αφορούν τα οριζόμενα στο Παράρτημα ΙΙΙ του Προσαρτήματος Α' προϊόντα,

γ) 221.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. Το κατώτατο όριο αυτό εφαρμόζεται επίσης στις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αυτές αφορούν προϊόντα που δεν εμπίπτουν στο Παράρτημα ΙΙΙ του Προσαρτήματος Α', [...],

Τα κατώτατα όρια που καθορίζονται στις ως άνω περιπτώσεις α', β' και γ' ισχύουν, εφόσον δεν έχουν αναθεωρηθεί, σύμφωνα με το άρθρο 6 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ.»

**14.** Το Άρθρο 6 «Μέθοδοι υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης» (άρθρο 5 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) ν. 4412/2016 ορίζει ότι " 1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαίρεσης ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης. [...]"

**15.** Στη διάταξη του στο άρθρο 3, παρ. 2, περ. β' υποπ. ββ) και γγ) του ν. 4412/2016 (Α' 147), η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπεται:

«1. Στις ειδικές περιπτώσεις και περιστάσεις που προβλέπονται στις παραγράφους 2 έως 6, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αναθέτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση.

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

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

[...]ββ) απουσία ανταγωνισμού για τεχνικούς λόγους,

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

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

**16.** Επιπλέον, σύμφωνα με την αιτιολογική σκέψη 50 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, "λόγω των επιζήμιων επιπτώσεων στον ανταγωνισμό, οι διαδικασίες με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση

γνωστοποίηση προκήρυξης σύμβασης θα πρέπει να χρησιμοποιούνται μόνο σε άκρως εξαιρετικές περιπτώσεις. Η εξαίρεση αυτή θα πρέπει να περιορίζεται σε περιπτώσεις που είτε η δημοσίευση είναι αδύνατη, για λόγους κατεπείγουσας ανάγκης οφειλομένης σε γεγονότα τα οποία η αναθέτουσα αρχή δεν θα μπορούσε να προβλέψει και για τα οποία δεν ευθύνεται, είτε είναι σαφές 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. Χαρακτηριστικό παράδειγμα είναι τα έργα τέχνης, όπου η ταυτότητα του καλλιτέχνη συνδέεται άρρηκτα με τον μοναδικό χαρακτήρα και την αξία του έργου τέχνης. Η αποκλειστικότητα μπορεί να οφείλεται και σε άλλους λόγους, όμως μόνο καταστάσεις αντικειμενικής αποκλειστικότητας μπορούν να δικαιολογήσουν τη χρήση της διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση, εφόσον η κατάσταση της αποκλειστικότητας δεν δημιουργήθηκε από την ίδια την αναθέτουσα αρχή με στόχο τη μελλοντική διαδικασία προμήθειας. Οι αναθέτουσες αρχές που επικαλούνται αυτή την εξαίρεση θα πρέπει να αιτιολογούν γιατί δεν υπάρχουν εύλογες εναλλακτικές ή υποκατάστατα, όπως η χρήση εναλλακτικών διαύλων διανομής ακόμα και εκτός του κράτους μέλους της αναθέτουσας αρχής ή να εξετάζουν παρεμφερή από άποψη λειτουργίας έργα, αγαθά και υπηρεσίες. Στις περιπτώσεις που η κατάσταση της αποκλειστικότητας οφείλεται σε τεχνικούς λόγους, αυτοί θα πρέπει να προσδιορίζονται με ακρίβεια και να αιτιολογούνται κατά περίπτωση. Θα μπορούσαν να περιλαμβάνουν, επί παραδείγματι, την τεχνική αδυναμία άλλων οικονομικών φορέων να επιτύχουν τις απαιτούμενες επιδόσεις ή την αναγκαιότητα χρήσης ειδικής τεχνογνωσίας, εργαλείων ή μέσων που μόνον ένας φορέας διαθέτει. Οι τεχνικοί λόγοι μπορεί να προέρχονται επίσης από ειδικές απαιτήσεις διαλειτουργικότητας που πρέπει να πληρούνται για να εξασφαλιστεί η λειτουργία των έργων, των αγαθών ή των υπηρεσιών. [...]”.

**17.** Στο άρθρο 132 ν. 4412/2016 (Α' 147), η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 72 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπεται:

Άρθρο 132 Τροποποίηση συμβάσεων κατά τη διάρκειά τους (άρθρο 72 Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)

1. Οι συμβάσεις και οι συμφωνίες-πλαίσιο μπορούν να τροποποιούνται χωρίς νέα διαδικασία σύναψης σύμβασης σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες περιπτώσεις:

α) όταν οι τροποποιήσεις, ανεξαρτήτως της χρηματικής αξίας τους, προβλέπονται σε σαφείς, ακριβείς και ρητές ρήτρες αναθεώρησης στα αρχικά έγγραφα της σύμβασης στις οποίες μπορεί να περιλαμβάνονται και ρήτρες αναθεώρησης τιμών ή προαιρέσεις. Οι ρήτρες αυτές αναφέρουν το αντικείμενο και τη φύση των ενδεχόμενων τροποποιήσεων ή προαιρέσεων, καθώς και τους όρους υπό τους οποίους μπορούν να ενεργοποιηθούν. Δεν προβλέπουν τροποποιήσεις ή προαιρέσεις που ενδέχεται να μεταβάλουν τη συνολική φύση της σύμβασης ή της συμφωνίας-πλαίσιο·

β) για τα συμπληρωματικά έργα, υπηρεσίες ή αγαθά από τον αρχικό ανάδοχο, τα οποία κατέστησαν αναγκαία και δεν περιλαμβάνονταν στην αρχική σύμβαση, εφόσον η αλλαγή αναδόχου:

αα) δεν μπορεί να γίνει για οικονομικούς ή τεχνικούς λόγους, π.χ. απαιτήσεις εναλλαξιμότητας ή διαλειτουργικότητας με τον υφιστάμενο εξοπλισμό, υπηρεσίες ή εγκαταστάσεις που παρασχέθηκαν με τη διαδικασία σύναψης της αρχικής σύμβασης, και

ββ) θα συνεπαγόταν σημαντικά προβλήματα ή ουσιαστική επικάλυψη δαπανών για την αναθέτουσα αρχή.

Ωστόσο, οποιαδήποτε αύξηση της τιμής δεν υπερβαίνει το πενήντα τοις εκατό (50%) της αξίας της αρχικής σύμβασης. Σε περίπτωση διαδοχικών τροποποιήσεων, η σωρευτική αξία των τροποποιήσεων αυτών δεν μπορεί να υπερβαίνει το το πενήντα τοις εκατό (50%) της αξίας της αρχικής σύμβασης ή της συμφωνίας-πλαίσιο.

Οι επακόλουθες τροποποιήσεις δεν πρέπει να αποσκοπούν στην αποφυγή εφαρμογής του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221).

γ) όταν πληρούνται σωρευτικά οι ακόλουθες προϋποθέσεις:

αα) η ανάγκη τροποποίησης προέκυψε λόγω περιστάσεων που δεν ήταν δυνατόν να προβλεφθούν

από μια επιμελή αναθέτουσα αρχή,  
ββ) η τροποποίηση δεν μεταβάλλει τη συνολική φύση της σύμβασης,  
γγ) οποιαδήποτε αύξηση της τιμής δεν υπερβαίνει το 50% της αξίας της αρχικής σύμβασης ή της συμφωνίας-πλαίσιο.

Οι επακόλουθες τροποποιήσεις δεν πρέπει να αποσκοπούν στην αποφυγή εφαρμογής του παρόντος Βιβλίου,

δ) όταν ένας νέος ανάδοχος υποκαθιστά εκείνον στον οποίο ανατέθηκε αρχικά η σύμβαση από την αναθέτουσα αρχή, συνεπεία:

αα) ρητής ρήτηρας αναθεώρησης ή προαίρεσης, σύμφωνης με την περίπτωση α΄,

ββ) ολικής ή μερικής διαδοχής του αρχικού αναδόχου, λόγω εταιρικής αναδιάρθρωσης, περιλαμβανομένων της εξαγοράς, της απορρόφησης, της συγχώνευσης ή καταστάσεων αφερεγγυότητας ιδίως στο πλαίσιο προπρωχευτικών ή πτωχευτικών διαδικασιών, από άλλον οικονομικό φορέα, ο οποίος πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής που καθορίστηκαν αρχικά, υπό τον όρο ότι η διαδοχή δεν συνεπάγεται άλλες ουσιώδεις τροποποιήσεις της σύμβασης και δεν γίνεται με σκοπό την αποφυγή της εφαρμογής του παρόντος Βιβλίου ή

γγ) περίπτωσης που η αναθέτουσα αρχή αναλαμβάνει τις υποχρεώσεις του κύριου αναδόχου έναντι των υπεργολάβων του και εφόσον η δυνατότητα αυτή προβλέπεται στις κείμενες διατάξεις, σύμφωνα με το άρθρο 131,

ε) όταν οι τροποποιήσεις, ανεξαρτήτως της αξίας τους, δεν είναι ουσιώδεις κατά την έννοια της παρ. 4.

Οι αναθέτουσες αρχές που τροποποιούν μία σύμβαση στις περιπτώσεις των περιπτώσεων β΄ και γ΄ δημοσιεύουν σχετική γνωστοποίηση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ένωσης. Η γνωστοποίηση αυτή περιέχει τις πληροφορίες που προβλέπονται στο Μέρος Ζ΄ του Παραρτήματος V του Προσαρτήματος Α΄ και δημοσιεύεται, σύμφωνα με το άρθρο 65.

2. Χωρίς να απαιτείται επαλήθευση αν τηρούνται οι προϋποθέσεις των περιπτώσεων α΄ έως δ΄ της παρ. 4, οι συμβάσεις μπορεί να τροποποιούνται χωρίς νέα διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης, σύμφωνα με το παρόν Βιβλίο, εφόσον η αξία της τροποποίησης είναι κατώτερη και των δύο ακόλουθων τιμών:

α) των κατώτατων ορίων του άρθρου 5, και

β) του δέκα τοις εκατό (10%) της αξίας της αρχικής σύμβασης για τις συμβάσεις υπηρεσιών και προμηθειών και του 15% της αξίας της αρχικής σύμβασης για τις συμβάσεις έργων.

Η τροποποίηση δεν μπορεί να μεταβάλλει τη συνολική φύση της σύμβασης ή της συμφωνίας-πλαίσιο. Σε περίπτωση διαδοχικών τροποποιήσεων, η αξία τους υπολογίζεται βάσει της καθαρής σωρευτικής αξίας των διαδοχικών τροποποιήσεων.

3. Για τον υπολογισμό της τιμής που προβλέπεται στην παρ. 2 και στις περιπτώσεις β΄ και γ΄ της παρ. 1, όταν η σύμβαση περιλαμβάνει ρήτρα τιμαριθμικής αναπροσαρμογής, η αναπροσαρμοσμένη τιμή είναι η τιμή αναφοράς.

4. Η τροποποίηση σύμβασης ή συμφωνίας-πλαίσιο κατά τη διάρκειά της θεωρείται ουσιώδης κατά την έννοια της περίπτωσης ε΄ της παρ. 1, εφόσον καθιστά τη σύμβαση ή τη συμφωνία-πλαίσιο ουσιωδώς διαφορετική, ως προς τον χαρακτήρα, από την αρχικώς συναφθείσα. Σε κάθε περίπτωση, με την επιφύλαξη των παραγράφων 1 και 2, μία τροποποίηση θεωρείται ουσιώδης όταν πληροί μία ή περισσότερες από τις ακόλουθες προϋποθέσεις:

α) η τροποποίηση εισάγει όρους οι οποίοι, εάν είχαν αποτελέσει μέρος της αρχικής διαδικασίας σύναψης σύμβασης, θα είχαν επιτρέψει τη συμμετοχή διαφορετικών υποψηφίων από αυτούς που επιλέχθηκαν αρχικώς ή στην αποδοχή άλλης προσφοράς από εκείνη που επελέγη αρχικώς ή θα προσέλκυαν και άλλους συμμετέχοντες στη διαδικασία σύναψης σύμβασης,

β) η τροποποίηση αλλάζει την οικονομική ισορροπία της σύμβασης ή της συμφωνίας-πλαίσιο υπέρ του αναδόχου, κατά τρόπο που δεν προβλεπόταν στην αρχική σύμβαση ή συμφωνία-πλαίσιο,

γ) η τροποποίηση επεκτείνει σημαντικά το αντικείμενο της σύμβασης ή της συμφωνίας-πλαίσιο,

δ) όταν νέος ανάδοχος υποκαθιστά εκείνον στον οποίο είχε ανατεθεί αρχικώς η σύμβαση σε περιπτώσεις διαφορετικές από τις προβλεπόμενες στην περίπτωση δ΄ της παραγράφου 1.

5. Απαιτείται νέα διαδικασία σύναψης σύμβασης, σύμφωνα με το παρόν Βιβλίο, για τροποποιήσεις των διατάξεων μίας δημόσιας σύμβασης ή μίας συμφωνίας-πλαίσιο κατά τη διάρκειά τους, που είναι διαφορετικές από τις προβλεπόμενες στις παραγράφους 1 και 2.

18. Στο άρθρο 36 του ν. 4531/2018 ( ΦΕΚ Α'62/5.4.2018) «I) Κύρωση της Σύμβασης του Συμβουλίου της Ευρώπης για την Πρόληψη και την Καταπολέμηση της Βίας κατά των γυναικών και της Ενδοοικογενειακής Βίας και προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας, II) Ενσωμάτωση της 2005/214/ΔΕΥ απόφασης-πλαίσιο, όπως τροποποιήθηκε με την απόφαση-πλαίσιο 2009/299/ΔΕΥ, σχετικά με την εφαρμογή της αρχής της αμοιβαίας αναγνώρισης επί χρηματικών ποινών και III) Άλλες διατάξεις αρμοδιότητας Υπουργείου Δικαιοσύνης, Διαφάνειας και Ανθρωπίνων Δικαιωμάτων και λοιπές διατάξεις» προβλέπονται τα εξής:

#### Άρθρο 36

1. Το ελληνικό δημόσιο αναγνωρίζει τις δαπάνες για τις υπηρεσίες ηλεκτρονικών επικοινωνιών και πληροφορικής στο πλαίσιο του έργου «ΣΥΖΕΥΞΙΣ I», οι οποίες παρασχέθηκαν μετά τη λήξη των από 30.5.2014 συμβάσεων που καταρτίστηκαν μεταξύ των παρόχων και του ελληνικού δημοσίου, ήτοι από την 1η Οκτωβρίου 2016, έως τη δημοσίευση του παρόντος υπό τις ακόλουθες προϋποθέσεις:

α) Η «Κοινωνία της Πληροφορίας Α.Ε.» πιστοποιεί την παροχή στους οικείους φορείς των υπηρεσιών ηλεκτρονικών επικοινωνιών και πληροφορικής κατά το ανωτέρω χρονικό διάστημα, σύμφωνα με τους όρους των από 30.5.2014 συμβάσεων.

β) Το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους αναγνωρίζει τις απαιτήσεις των παρόχων των υπηρεσιών σύμφωνα με τη διαδικασία που προβλέπεται στα άρθρα 2, 6 και 7 του ν. 3086/2002 (Α' 324). Στο πλαίσιο της συμβιβαστικής επίλυσης των εκάστοτε αιτουμένων απαιτήσεων, το Δημόσιο με τα οικεία πρακτικά συμβιβασμού προβαίνει σε εκπτώσεις ποσοστού τουλάχιστον είκοσι τοις εκατό (20%) επί της αρχικής οικονομικής προσφοράς των αναδόχων των από 30.5.2014 συμβάσεων, που υπολογίζονται σύμφωνα με τις αιτιολογημένες προτάσεις της Διεύθυνσης Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης του Υπουργείου Διοικητικής Ανασυγκρότησης και της «Κοινωνίας της Πληροφορίας Α.Ε.».

γ) Κατά την εξόφληση των ποσών που αναφέρονται στα εγκεκριμένα πρακτικά του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, που εκδίδονται κατόπιν σχετικών αιτήσεών τους, οι πάροχοι αποδέχονται με σχετική έγγραφη δήλωσή τους ανεπιφύλακτα τα πρακτικά αυτά, παραιτούνται από οποιαδήποτε άλλη αξίωση, ανεξαρτήτως νομικής βάσης, προερχόμενη από την ως άνω αιτία, καθώς και από τυχόν σχετική εκκρεμή δικαστική διαδικασία.

2. Το ελληνικό δημόσιο αναγνωρίζει τις δαπάνες για τις υπηρεσίες ηλεκτρονικών επικοινωνιών και πληροφορικής στο πλαίσιο του έργου «ΣΥΖΕΥΞΙΣ I», οι οποίες παρέχονται σύμφωνα με τους όρους των από 30.5.2014 συμβάσεων από τη δημοσίευση του παρόντος και για περίοδο έως δύο (2) ετών υπό τις εξής προϋποθέσεις:

α) Η «Κοινωνία της Πληροφορίας Α.Ε.» πιστοποιεί την παροχή στους οικείους φορείς των υπηρεσιών ηλεκτρονικών επικοινωνιών και πληροφορικής κατά το ανωτέρω χρονικό διάστημα, σύμφωνα με τους όρους των από 30.5.2014 συμβάσεων.

β) Ο ανάδοχος αποδέχεται τις από 30.5.2014 συμβάσεις για τις νησίδες 1,2,4,5,6 και δικτύου κορμού με έκπτωση ποσοστού τουλάχιστον δεκαπέντε τοις εκατό (15%) επί της αρχικής οικονομικής προσφοράς, που υπολογίζεται σύμφωνα με τις αιτιολογημένες προτάσεις της Διεύθυνσης Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης του Υπουργείου Διοικητικής Ανασυγκρότησης και της «Κοινωνίας της Πληροφορίας Α.Ε.», καθώς και περαιτέρω έκπτωση ποσοστού 5% επί της αρχικής οικονομικής προσφοράς, εφόσον παρέλθει χρόνος μικρότερος ή ίσος των έξι (6) μηνών έως την ημερομηνία εξόφλησης της αναλογούσας πληρωμής, σύμφωνα με το άρθρο 8 των οικείων συμβάσεων.

γ) Ο ανάδοχος αποδέχεται την από 30.5.2014 σύμβαση για τη νησίδα 3 με έκπτωση ποσοστού τουλάχιστον 20% επί της αρχικής οικονομικής προσφοράς, που υπολογίζεται σύμφωνα με τις αιτιολογημένες προτάσεις της Διεύθυνσης Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης του Υπουργείου Διοικητικής Ανασυγκρότησης και της «Κοινωνίας της Πληροφορίας Α.Ε.».

δ) Η αναγνώριση των απαιτήσεων των παρόχων για το ως άνω διάστημα πραγματοποιείται με τη διαδικασία των περιπτώσεων β' και γ' της παραγράφου 1.

ε) Σε περίπτωση που εντός της ανωτέρω περιόδου, ήτοι δύο (2) ετών από τη δημοσίευση του παρόντος, επιτευχθεί βάσει νέας σύμβασης μεταξύ του Ελληνικού Δημοσίου και των αναδόχων πλήρης μετάπτωση και παροχή αντίστοιχων, με τις ανωτέρω, υπηρεσιών που εμπίπτουν στο έργο «ΣΥΖΕΥΞΙΣ II», τότε η εφαρμογή των προβλέψεων της παρούσας παραγράφου παύει.»

**19.** Στο άρθρο 39 του ν. 3979/11 (ΦΕΚ 138 Α/16-6-2011) «Για την ηλεκτρονική διακυβέρνηση και λοιπές διατάξεις» προβλέπονται τα εξής:

Άρθρο 39 - Δίκτυο Δημόσιου Τομέα

1. Δημιουργείται ενιαίο σύστημα παροχής υπηρεσιών ηλεκτρονικών επικοινωνιών και προμήθειας των αναγκαίων γι' αυτές πληροφοριακών συστημάτων με τον τίτλο «Δίκτυο Δημόσιου Τομέα» και με σκοπό τη συγκέντρωση της ζήτησης υπηρεσιών ηλεκτρονικών επικοινωνιών και την κάλυψη του συνόλου των αναγκών και αιτημάτων για την παροχή και προμήθεια των σχετικών υπηρεσιών και συστημάτων των φορέων της Γενικής Κυβέρνησης. Το «Δίκτυο Δημόσιου Τομέα» λειτουργεί υπό την εποπτεία του Υπουργείου Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης, το οποίο συγκεντρώνει τα αιτήματα των φορέων της Γενικής Κυβέρνησης, αξιολογεί τις σχετικές ανάγκες, προβαίνει σε ορθολογική κατανομή τους και διενεργεί τους σχετικούς διαγωνισμούς και αναθέσεις σύμφωνα με την ευρωπαϊκή και εθνική νομοθεσία για τις δημόσιες συμβάσεις.

Με κοινή απόφαση του Υπουργού Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης και του Υπουργού Οικονομικών καθορίζονται τα ανώτατα επιτρεπτά όρια για το τηλεπικοινωνιακό κόστος των υπαγόμενων στο Δίκτυο Δημόσιου Τομέα Φορέων.

2. Με την ένταξη των φορέων της Γενικής Κυβέρνησης στο Δίκτυο Δημόσιου Τομέα εκδίδεται από τον Υπουργό Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης διαπιστωτική πράξη και διακόπτεται κάθε άλλη σύμβαση παροχής υπηρεσιών ηλεκτρονικών επικοινωνιών που είχαν συνάψει οι ανωτέρω φορείς με παρόχους υπηρεσιών ηλεκτρονικών επικοινωνιών, τηρουμένων των όρων λήξης και καταγγελίας της σύμβασης που περιέχονται στις οικείες συμβάσεις

3. Με την έναρξη λειτουργίας του Δικτύου Δημόσιου Τομέα εντάσσονται αυτόματα σε αυτό οι φορείς που εξυπηρετούνται από το Δίκτυο ΣΥΖΕΥΞΙΣ. Σε διάστημα τριών (3) μηνών από τη λειτουργία του εντάσσονται και οι λοιποί φορείς, όπως ορίζεται στην παράγραφο 5.

4. Φορείς της Γενικής Κυβέρνησης που λόγω της ειδικής φύσης ή αποστολής τους λαμβάνουν υπηρεσίες ειδικής φύσης για λόγους απορρήτου (εθνική άμυνα, εθνική ασφάλεια, διεθνείς σχέσεις της χώρας) εξαιρούνται από την εφαρμογή του παρόντος. Ο καθορισμός των φορέων αυτών γίνεται με κοινή απόφαση του Υπουργού Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης και του κατά περίπτωση αρμόδιου Υπουργού που εκδίδεται εντός δύο (2) μηνών από την έκδοση της ανωτέρω διαπιστωτικής πράξης.

5. Με απόφαση του Υπουργού Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης ρυθμίζονται τα θέματα που αφορούν τον τρόπο λειτουργίας του Δικτύου, τις διαδικασίες και το χρόνο έναρξης λειτουργίας του Δικτύου και ένταξης των φορέων της Γενικής Κυβέρνησης στο Δίκτυο του Δημόσιου Τομέα και κάθε άλλο σχετικό θέμα.»

**20.** Στην ΥΑ 10/2012/2280/12 (ΦΕΚ Β' 69/2012) «Ρύθμιση Θεμάτων Λειτουργίας Δικτύου Δημόσιου Τομέα και ένταξης Φορέων» προβλέπονται μεταξύ άλλων τα κάτωθι:

[...] 3. Διαχείριση του ΔΔΤ:

a. Το ΔΔΤ υπάγεται στην Υπηρεσία Ανάπτυξης Πληροφορικής του Υπουργείου Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης, η οποία ασκεί και την εποπτεία λειτουργίας του,

b. Η επιχειρησιακή διαχείριση του ΔΔΤ ανατίθεται στην «Κοινωνία της Πληροφορίας ΑΕ» με τους ειδικότερους όρους οι οποίοι συνομολογούνται σε προγραμματική συμφωνία, η οποία συνάπτεται

μεταξύ του ΥΔΜΗΔ και αυτής και η οποία περιλαμβάνει τα έργα, της υποστήριξης του Υπουργείου σε όλες τις φάσεις ανάπτυξης του ΔΔΤ για την συγκέντρωση των αιτημάτων των φορέων της Γενικής Κυβέρνησης, της αξιολόγησης των σχετικών αναγκών, της ορθολογικής κατανομής τους, της διενέργειας των σχετικών διαγωνισμών και τις αναθέσεις σύμφωνα με την ευρωπαϊκή και εθνική νομοθεσία για τις δημόσιες συμβάσεις.»

### III. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

**21.** Το υπό εξέταση αίτημα της Περιφέρειας Αττικής για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών με την έννοια της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 9 του ν. 4412/2016, που ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 9 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προκύπτει ότι αφορά τη διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών, προϋπολογισθείσας αξίας 1.224.000,00€ πλέον ΦΠΑ και διάρκειας 36 μηνών από την υπογραφή της, η οποία υπερβαίνει τα κατώτατα όρια του άρθρου 5 του ν. 4412/2016. Με τα δεδομένα αυτά εν πρώτοις εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, η οποία ενσωματώθηκε στην ελληνική έννομη τάξη με το ν. 4412/2016, όπως απαιτεί το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ, υποπεριπτ. δδ' του ν. 4013/2011, προκειμένου να συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής, με βάση τα προβλεπόμενα στην ανωτέρω διάταξη όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης.

Λαμβανομένων υπόψη των αναλυτικά αναφερομένων στα σημεία 4 και 2 του Κεφαλαίου Ι της παρούσης αφενός αναφορικά με τη διάταξη της παρ. 2 του ν. 4531/2018 και αφετέρου με την αρμοδιότητα που έχει ανατεθεί στην Κοινωνία της Πληροφορίας Α.Ε. για τη διαχείριση και υποστήριξη του όλου δικτύου ΣΥΖΕΥΞΙΣ, η οποία λειτουργεί εν προκειμένω ως αναθέτουσα αρχή, τίθενται ζητήματα σχετικά με τη νομιμοποίηση υποβολής του συγκεκριμένου αιτήματος (ποιος δηλαδή φέρει την ιδιότητα της αναθέτουσας αρχής) καθώς και σχετικά με την αρμοδιότητα της Αρχής περί παροχής σύμφωνης γνώμης σε διαδικασίες ανάθεσης με διαπραγμάτευση, δυνάμει της διαδικασίας του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει.

**22.** Ειδικότερα, όπως αναλυτικά παρατίθενται στο Κεφάλαιο Ι, σημείο 4 της παρούσης, με την διάταξη της παρ. 2 του ν. 4531/2018 αναγνωρίζεται από το ελληνικό δημόσιο η παροχή των τηλεπικοινωνιακών υπηρεσιών που εμπίπτουν στο έργο ΣΥΖΕΥΞΙΣ και παρέχονται σύμφωνα με τους όρους των από 30.05.2014 συμβάσεων -μεταξύ των οποίων και η σύμβαση 1136 μεταξύ της ΚτΠ ΑΕ και ΟΤΕ ΑΕ- από τη δημοσίευση του ως άνω νόμου (ήτοι 05.04.2018) και για περίοδο δύο ετών, και αντιστοίχως αναγνωρίζονται οι απαιτήσεις του παρόχου έναντι των παρασχεθεισών υπηρεσιών.

Με βάση την ανωτέρω νομοθετική ρύθμιση δύναται να εξαχθεί ερμηνευτικά το συμπέρασμα ότι πρόκειται για εκ του νόμου παράταση της υπ' αριθμ. 1136/30.05.2014 σύμβασης, με διάρκεια παράτασης 2 έτη από την 05.04.2018. Συνεπώς, οι αιτούμενες υπηρεσίες αναβάθμισης της ταχύτητας πρόσβασης στο διαδίκτυο για λογαριασμό ενός από τους Φορείς του Παραρτήματος 6 (εν προκειμένω της Περιφέρειας Αττικής) στους οποίους, δυνάμει της σύμβασης που ανέθεσε η ΚτΠ στην ΟΤΕ ΑΕ παρέχεται το σύνολο των περιγραφόμενων στη σύμβαση υπηρεσιών, θα μπορούσε να θεωρηθεί ότι αφορούν σε τροποποίηση όρου σύμβασης κατά τη διάρκεια εκτέλεσής της κατ' αναλογία των οριζόμενων στο άρθρο 132 του ν. 4412/2016 το οποίο αποτελεί ενσωμάτωση του άρθρου 72 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Σημειώνεται ότι το εν λόγω άρθρο της οδηγίας στο οποίο περιγράφονται οι περιπτώσεις επιτρεπτών τροποποιήσεων, στις οποίες η αναθέτουσα αρχή δεν απαιτείται να ακολουθήσει διαδικασία σύναψης νέας σύμβασης, αποτυπώνει την σχετική νομολογία του ΔΕΕ για την τροποποίηση της σύμβασης κατά τη διάρκειά της (πρβλ. απόφαση της 19ης Ιουνίου 2008, pressetext Nachrichtenagentur, C-454/06, EU:C:2008:351ΔΕΚ C454/06 και απόφαση της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, C-496/99 P, EU:C:2004:236).

Επίσης επισημαίνεται ότι το υπό εξέταση αίτημα, θα μπορούσε να υποστηριχθεί ότι αφορά σε ενεργοποίηση όρου του άρθρου 13 του Παραρτήματος 1 της αρχικής σύμβασης σύμφωνα με τον οποίο: «ο Ανάδοχος υποχρεούται κατόπιν σχετικής υπόδειξης της Αναθέτουσας Αρχής, και σύμφωνα με την προσφορά του, να προβαίνει σε όλες τις ενέργειες που απαιτούνται ώστε να

καλυφθούν τυχόν μεταβολές και τροποποιήσεις που προκύπτουν από επικαιροποιήσεις αναγκών υφιστάμενων κτηρίων καθώς και διασυνδέσεις νέων κτηρίων των φορέων του παραρτήματος 6 της παρούσας.»

Με βάση τα ανωτέρω αναφερόμενα σε συνδυασμό με το ισχύον νομοθετικό καθεστώς που αφορά στη γνωμοδοτική αρμοδιότητα της Αρχής για την προσφυγή των αναθετουσών αρχών/αναθετότων φορέων στη διαδικασία διαπραγμάτευσης [πρβλ. τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως αντικαταστάθηκαν με αυτές του άρθρου 21 παρ. 2 του ν.4441/2016, σε συνδυασμό και με τις διατάξεις των άρθρων 61, 290 και 376 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016] προκύπτει ότι από 06.12.2016 και εντεύθεν η Αρχή είναι αρμόδια στις περιπτώσεις προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 26 παρ. 2 περ. β, 32 και 269 του ν. 4412/2016, για την ανάθεση συμβάσεων η εκτιμώμενη αξία των οποίων, εκτός ΦΠΑ, είναι ίση ή ανώτερη των ορίων των άρθρων 5 και 235 του ως άνω νόμου.

Επομένως δεν έχει προβλεφθεί νομοθετικά ρητή διάταξη που να απονέμει στην Αρχή την αρμοδιότητα παροχής σύμφωνης γνώμης επί αιτημάτων τροποποίησης όρου σύμβασης κατά τη διάρκειά της.

**23.** Επιπροσθέτως με βάση το ισχύον νομοθετικό και κανονιστικό πλαίσιο, όπως αναλυτικά παρατίθεται στο σημείο 2 της παρούσας, το δίκτυο “ΣΥΖΕΥΞΙΣ” ανήκει στο Δίκτυο Δημοσίου Τομέα και η διαχείριση του όλου δικτύου έχει ανατεθεί στην ΚτΠ Α.Ε., η οποία λειτουργεί εν προκειμένω ως αναθέτουσα αρχή. Επομένως, διαφαίνεται ότι η αναθέτουσα αρχή η οποία και ανέθεσε την εν θέματι 1136/30.05.2014 σύμβαση, στην οποία περιλαμβάνονται φορείς της νυν αιτούσας Περιφέρειας Αττικής, νομιμοποιείται για την τροποποίηση όρου της εν λόγω σύμβασης. Στο σημείο αυτό επισημαίνεται ότι δεν τεκμηριώθηκε από την Περιφέρεια Αττικής η νομιμοποίησή της τελευταίας να υποβάλει το εν θέματι αίτημα αντί της εταιρείας Κοινωνία της Πληροφορίας Α.Ε., η οποία και διαχειρίζεται συνολικά το «ΣΥΖΕΥΞΙΣ», αν και ζητήθηκε με το υπ’ αριθμ. 4159/23.08.2018 έγγραφο παροχής διευκρινήσεων και συμπλήρωσης φακέλου της Αρχής.

**24.** Εκ των ανωτέρω συνάγεται ότι, δεδομένου πως το υπό εξέταση αίτημα για την αναβάθμιση της ταχύτητας πρόσβασης στο διαδίκτυο φορέων της Περιφέρειας Αττικής αφορά σε τροποποίηση υφιστάμενης σύμβασης κατά τη διάρκεια εκτέλεσής της, η οποία έχει ως αντικείμενο την παροχή τηλεπικοινωνιακών υπηρεσιών στο πλαίσιο του δικτύου «ΣΥΖΕΥΞΙΣ Ι», η Αρχή παραμένει αναρμόδια για την εξέταση του εν θέματι αιτήματος, ανεξαρτήτως της νομιμότητας του ως άνω όρου, η οποία δεν κρίνεται εν προκειμένω.

#### **IV. Συμπέρασμα**

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος, **η Αρχή ομόφωνα αποφασίζει ότι δεν συντρέχει αρμοδιότητά της, για παροχή σύμφωνης γνώμης, κατ’ άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ’, υποπερ. δδ’ του ν. 4013/2011 και απέχει από την περαιτέρω κατ’ ουσίαν έρευνα συνδρομής των προϋποθέσεων του άρθρου 32, παρ. 2 περίπτ. (β) υποπερίπτ. (ββ) [απουσία ανταγωνισμού για τεχνικούς λόγους] και (γγ) [προστασία αποκλειστικών δικαιωμάτων, συμπεριλαμβανομένων των δικαιωμάτων δια-νοητικής ιδιοκτησίας].**

**Αθήνα, 29 Νοεμβρίου 2018**

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Ο Πρόεδρος**

**Γεώργιος Καταπόδης**



