



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ76/2019

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 24^η Ιουλίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαεννέα (2019), ημέρα Τετάρτη και ώρα 9:30 π.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κομνά Τράκα, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** (εφεξής και Αρχή) 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. Προεδρεύων:** Αδάμ Καραγλάνης, Αντιπρόεδρος
- 2. Μέλη:** Δημήτριος Σταθακόπουλος
Ερωφίλη Χριστοβασίλη
Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης
Μαρία Στυλιανίδη
Δημήτριος Λουρίκας

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

Έκθεση Εισήγησης: Α.Π. 3956/23.07.2019

Εισηγήτριες: Παναγιώτα Αλεξίου, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ, Κωνσταντία Πατελοδήμου, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΣΗ.ΣΥ., Επιστήμων Πληροφορικής

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστησαν: η κ. Αλεξίου μέσω τηλεδιάσκεψης, η κ. Πατελοδήμου και η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης κ. Θεοδωροπούλου οι οποίες αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

Αίτημα: Το με Α.Π. 16140/Φ386/13.05.2019 έγγραφο της Εθνικής Επιτροπής Τηλεπικοινωνιών και Ταχυδρομείων (ΕΕΤΤ, Α.Π. εισ. ΕΑΑΔΗΣΥ 2624/14.05.2019), όπως τροποποιήθηκε και συμπληρώθηκε δια του με Α.Π. 23552/16.07.2019 εγγράφου (Α.Π. εισ. ΕΑΑΔΗΣΥ 3859/17.07.2019), μετά των συνημμένων στα εν λόγω φακέλων.

1. ΘΕΜΑ: Με το με Α.Π. 16140/Φ386/13.05.2019 έγγραφό της (Α.Π. εισ. ΕΑΑΔΗΣΥ 2624/14.05.2019), μετά του συνημμένου σε αυτό φακέλου, η Εθνική Επιτροπή Τηλεπικοινωνιών και Ταχυδρομείων (στο εξής ΕΕΤΤ) υπέβαλε στην Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων (στο εξής ΕΑΑΔΗΣΥ) αίτημα προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, κατ' άρθρο 32 παρ. 4 περιπτ. β', προκειμένου να προβεί σε σύναψη σύμβασης με την εταιρεία VECTOR TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε., με αντικείμενο την «Αναβάθμιση του συστήματος μέτρησης της ΕΕΤΤ για μετρήσεις Δεικτών Ποιότητας κινητών υπηρεσιών και ανάλυση των δεδομένων των μετρήσεων». Εν συνεχεία και σε απάντηση του με Α.Π. 2624/07.06.2019 αιτήματος παροχής συμπληρωματικών στοιχείων της ΕΑΑΔΗΣΥ, υπεβλήθη το με Α.Π. 23552/16.07.2019 έγγραφο της ΕΕΤΤ (Α.Π. εισ. ΕΑΑΔΗΣΥ 3859/17.07.2019), μετά του συνημμένου σε αυτό φακέλου, δια του οποίου τροποποιήθηκε η με Α.Π. 892/32/22.04.2019 απόφαση και παρασχέθηκαν περαιτέρω στοιχεία τεκμηρίωσης του αρχικώς υποβληθέντος αιτήματος.

.....

I. ΙΣΤΟΡΙΚΟ – ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ

2. Από τη μελέτη των στοιχείων και εγγράφων του φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα:

2.1 «Η ΕΕΤΤ στο πλαίσιο προγράμματος ΕΣΠΑ έχει προμηθευτεί σύστημα μέτρησης (υλικό και λογισμικό) για τη διενέργεια και την ανάλυση μετρήσεων Δεικτών Ποιότητας κινητών επικοινωνιών. Ειδικότερα, το Έργο «Σύστημα Μέτρησης και Παρουσίασης Δεικτών Ποιότητας Δικτύων Ηλεκτρονικών Επικοινωνιών» εντάχθηκε με την απόφαση 152.923/ΨΣ3399-Α2/28-11-2012 του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Επενδύσεων (ΕΣΠΑ) με κωδικό ΟΠΣ 380220 στο Επιχειρησιακό Πρόγραμμα «Ψηφιακή Σύγκλιση» και εγκρίθηκε με την Απόφαση CCI 2007 GR 16 1 PO 002/26-10-2007 της Ευρωπαϊκής Επιτροπής. Το Έργο συγχρηματοδοτήθηκε από το Ευρωπαϊκό Ταμείο Περιφερειακής Ανάπτυξης (κοινοτική συνδρομή) και Εθνικούς Πόρους (ΕΕΤΤ). Ο Προϋπολογισμός του Έργου, χωρίς το δικαίωμα προαίρεσης, ανήρχετο στο ποσό των εννιακοσίων δέκα χιλιάδων Ευρώ (910.000,00€) (προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ : 739.837,40€ , ΦΠΑ (23 %): 170.162,60€).

Ακολούθως, με την Απόφαση της ΕΕΤΤ ΑΠ.: 729/035/31-07-2014 (ανωτέρω θ) κατακυρώθηκε στην ένωση εταιρειών "VECTOR TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε. – ΑΡΤΕΜΙΣ Α.Ε." ο διεθνής Ανοικτός Διαγωνισμός της ΕΕΤΤ για το Έργο: «Σύστημα Μέτρησης και Παρουσίασης Δεικτών Ποιότητας Δικτύων Ηλεκτρονικών Επικοινωνιών», έναντι συνολικού ποσού εξακοσίων εβδομήντα πέντε χιλιάδων (675.000) ευρώ, καθώς και τα δικαιώματα προαίρεσης, των οποίων δύναται να κάνει χρήση η ΕΕΤΤ, εφόσον το επιθυμεί, σε Υπηρεσίες Συντήρησης του Συστήματος μετά την περίοδο Εγγύησης Καλής Λειτουργίας, Υπηρεσίες Υποστήριξης Παραγωγικής Λειτουργίας και την προμήθεια συμπληρωματικού εξοπλισμού (σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παράγραφο «B1.2 Προϋπολογισμός Έργου» της Διακήρυξης του διαγωνισμού), που ανέρχονταν στο ποσό των τριακοσίων χιλιάδων Ευρώ (300.000,00 €), πλέον ΦΠΑ 23%. Το εν λόγω έργο συγχρηματοδοτήθηκε από το Επιχειρησιακό Πρόγραμμα «Ψηφιακή Σύγκλιση» του ΕΣΠΑ, από το Ευρωπαϊκό Ταμείο Περιφερειακής Ανάπτυξης και την ΕΕΤΤ (εξαιρουμένων των δικαιωμάτων προαίρεσης).

Σε εκτέλεση της ανωτέρω απόφασης υπεγράφη η υπ' αρ. Σ43/2014 Σύμβαση της ΕΕΤΤ με την Ανάδοχο, ένωση εταιρειών "VECTOR TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε. – ΑΡΤΕΜΙΣ Α.Ε." (ανωτέρω ι). Η υλοποίηση του συστήματος μέτρησης και παρουσίασης των δεικτών ποιότητας των δικτύων ηλεκτρονικών επικοινωνιών, περιλάμβανε την ανάπτυξη και θέση σε λειτουργία τριών δομικών υποσυστημάτων :

- Υποσύστημα 1: Μετρητική διάταξη μέτρησης δεικτών ποιότητας εν κινήσει
- Υποσύστημα 2: Δίκτυο μέτρησης των ευρυζωνικών δεικτών ποιότητας σε σταθερά σημεία
- Υποσύστημα 3: Πληροφοριακό σύστημα παρουσίασης αποτελεσμάτων ΔΠ.

Σύμφωνα με την (ανωτέρω η) οικονομική προσφορά του Αναδόχου και το αντικείμενο του Έργου, η Σύμβαση Σ43/2014 της ΕΕΤΤ αποτελεί μικτή σύμβαση προμήθειας συστήματος μέτρησης (υλικού και λογισμικού μετρητικού εξοπλισμού) και δευτερευόντως παροχής υπηρεσιών, δεδομένου ότι αφορούσε:

(α) Την προμήθεια εξοπλισμού συστήματος μέτρησης συνολικής αξίας 339.300,00€ (χωρίς ΦΠΑ)

(β) Την προμήθεια λογισμικού (του ανωτέρω εξοπλισμού) συνολικής αξίας 105.700,00€ (χωρίς ΦΠΑ)

(γ) Την παροχή υπηρεσιών δημιουργίας κατάλληλου πληροφοριακού συστήματος καταγραφής και παρουσίασης των αποτελεσμάτων των μετρήσεων Δεικτών ποιότητας, συνολικής αξίας 230.000,00€ (χωρίς ΦΠΑ).

2. Ακολούθως, με την απόφαση ΑΠ ΕΕΤΤ 739/015/06-11-2014 (ανωτέρω ια) τροποποιήθηκε η ανωτέρω απόφαση κατακύρωσης και εξειδικεύτηκαν τα δικαιώματα προαίρεσης της ΕΕΤΤ, ως εξής (άρθρο 2 της απόφασης):

«(η ΕΕΤΤ) 2. Κατακυρώνει τα δικαιώματα προαίρεσης, των οποίων δύναται να κάνει χρήση η ΕΕΤΤ, εφόσον το επιθυμεί (σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παράγραφο «B1.2 Προϋπολογισμός Έργου» της Διακήρυξης του διαγωνισμού), μέχρι του συνολικού ποσού των τριακοσίων χιλιάδων Ευρώ (300.000,00€), πλέον ΦΠΑ 23%. Η χρήση των δικαιωμάτων προαίρεσης θα γίνει από την ΕΕΤΤ ως εξής:

i) Μέχρι του ποσού των εκατόν τριάντα τριών χιλιάδων πεντακοσίων Ευρώ (133.500,00€), πλέον ΦΠΑ 23%, σε Υπηρεσίες Συντήρησης του Συστήματος μετά την περίοδο Εγγύησης Καλής Λειτουργίας

ii) Μέχρι του ποσού των ενενήντα χιλιάδων τετρακοσίων εξήντα οκτώ Ευρώ (90.468,00€), πλέον ΦΠΑ 23%, σε Υπηρεσίες Υποστήριξης Παραγωγικής Λειτουργίας

iii) Μέχρι του ποσού των τριακοσίων χιλιάδων Ευρώ (300.000,00€), πλέον ΦΠΑ 23%, σε πιθανή προμήθεια συμπληρωματικού εξοπλισμού.

Σε κάθε περίπτωση το άθροισμα των ανωτέρω υπό (i), (ii) και (iii) χρησιμοποιούμενων από την ΕΕΤΤ δικαιωμάτων προαίρεσης δεν μπορεί να υπερβαίνει το συνολικό ποσό των τριακοσίων χιλιάδων Ευρώ (300.000,00€), πλέον ΦΠΑ 23%.»

3. Το ανωτέρω έργο ολοκληρώθηκε εμπρόθεσμα και η ΕΕΤΤ παρέλαβε το σύνολο της προμήθειας και των εργασιών του Αναδόχου και των Παραδοτέων της Σύμβασης Σ43/2014, σύμφωνα με την βεβαίωση οριστικής παραλαβής και καλής εκτέλεσης της Ο.Π.Π.Ε του έργου (ανωτέρω ιδ).

4. Με την ΑΠ ΕΕΤΤ 744/3/08-01-2015 (ανωτέρω ιβ) αποφασίστηκε η «Άσκηση του δικαιώματος προαίρεσης της ΕΕΤΤ αναφορικά με το έργο «Σύστημα Μέτρησης και Παρουσίασης Δεικτών Ποιότητας Δικτύων Ηλεκτρονικών Επικοινωνιών» και η προμήθεια από τον Ανάδοχο της ΕΕΤΤ "VECTOR TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε. – ΑΡΤΕΜΙΣ Α.Ε." συμπληρωματικού εξοπλισμού, για τη διενέργεια μετρήσεων τεχνολογίας Carrier Aggregation, έναντι συνολικού ποσού ενενήντα εννέα χιλιάδων ευρώ (99.000,00€). Σε συνέχεια της εν λόγω απόφασης υπεγράφη η από 26-01-2015 Σύμβαση (αρ. Σ 43/14 Α) για την προμήθεια συμπληρωματικού εξοπλισμού.

5. Με την ΑΠ ΕΕΤΤ 802/2/9-3-2017 (ανωτέρω ιγ) αποφασίστηκε η «Άσκηση του δικαιώματος προαίρεσης της ΕΕΤΤ αναφορικά με το έργο «Σύστημα Μέτρησης και Παρουσίασης Δεικτών Ποιότητας Δικτύων Ηλεκτρονικών Επικοινωνιών» για την προμήθεια υλικού (2 ηλεκτρονικούς υπολογιστές) και λογισμικού (άδεια Nemo Analyze) και υπηρεσιών υποστήριξης και παραγωγικής λειτουργίας του Συστήματος έναντι συνολικού ποσού των 32.298,11€, πλέον ΦΠΑ 24%. Πιο συγκεκριμένα η ανωτέρω Απόφαση αφορούσε την:

α) προμήθεια Υλικού (2 Η/Υ) και λογισμικού (άδεια Nemo Analyze) συνολικού ποσού των 20.750,00€, πλέον ΦΠΑ 24% και

β) και την παροχή υπηρεσιών υποστήριξης και παραγωγικής λειτουργίας του Συστήματος, μέχρι του ανώτατου ποσού 11.548,11€, πλέον ΦΠΑ 24%.

Σε συνέχεια της εν λόγω απόφασης υπεγράφησαν με την εταιρεία "VECTOR TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε." για την μεν προμήθεια υλικού και λογισμικού η υπ' αρ. Σύμβαση 20/2017 ενώ για τις υπηρεσίες υποστήριξης και παραγωγικής λειτουργίας του Συστήματος η υπ' αρ. Σύμβαση Σ31/2017 παροχής υπηρεσιών, σύμφωνα με την οποία αξιοποιήθηκε και εκταμιεύθηκε τελικά το ποσό των 1.058,36€, πλέον ΦΠΑ 24% κι όχι αυτό των 11.548,11€, πλέον ΦΠΑ 24%, όπως είχε προγραμματισθεί. Σύμφωνα με την τελευταία Σύμβαση η ΕΕΤΤ διατηρούσε το δικαίωμα να χρησιμοποιήσει υπό μορφή ανθρωποωρών μόνο όσες έκρινε ότι ήταν απαραίτητο και γι' αυτό το λόγο εκταμιεύτηκε μικρότερο ποσό από το αναγραφόμενο στη Σύμβαση.

6. Σύμφωνα με τα ανωτέρω, προκύπτει ότι σε συνέχεια κατακύρωσης του ανοικτού διαγωνισμού για το έργο «Σύστημα Μέτρησης και Παρουσίασης Δεικτών Ποιότητας Δικτύων Ηλεκτρονικών Επικοινωνιών» και δυνάμει της ως άνω (υπό 1) Σύμβασης και των (υπό 4, 5) Συμβάσεων που συνήφθησαν δυνάμει των δικαιωμάτων προαίρεσης, η ΕΕΤΤ έχει προμηθευτεί σύστημα μέτρησης (υλικό και λογισμικό) συνολικής αξίας πεντακοσίων εξήντα τεσσάρων χιλιάδων επτακοσίων πενήντα ευρώ (564.750,00€) (χωρίς ΦΠΑ), ενώ η αξία των υπηρεσιών υλοποίησης του πληροφοριακού συστήματος παρουσίασης αποτελεσμάτων ανήλθε στο ποσό των 230.000,00€ (χωρίς ΦΠΑ).

Το σύστημα μέτρησης (υλικό και λογισμικό) που έχει προμηθευτεί η ΕΕΤΤ είναι ειδικότερα το ακόλουθο:

α) Ειδικά τροποποιημένο όχημα εφοδιασμένο με το μετρητικό σύστημα Nemo Invox II, με 3 συσκευές κινητών τηλεφώνων για υπηρεσίες φωνής (χωρίς τεχνολογία VoLTE), 6 συσκευές κινητών τηλεφώνων για υπηρεσίες δεδομένων (με τεχνολογία μέχρι 2CA) και 3 σαρωτές.

β) Ειδικό σακίδιο πλάτης που περιλαμβάνει 6 συσκευές κινητών τηλεφώνων για υπηρεσίες δεδομένων (με τεχνολογία μέχρι 2CA).

γ) 20 συστήματα (Nemo Autonomus) που τοποθετούνται σε σταθερά σημεία. Κάθε ένα σύστημα αποτελείται από 3 συσκευές κινητών τηλεφώνων για υπηρεσίες δεδομένων (με τεχνολογία μέχρι 2CA). Το σύνολο των σημείων διαχειρίζεται απομακρυσμένα πλήρως από την εφαρμογή Nemo Commander.

δ) Δύο άδειες για το λογισμικό επεξεργασίας (Nemo Analyze) με το οποίο πραγματοποιείται η επεξεργασία των αποτελεσμάτων μετρήσεων για υπηρεσίες φωνής (χωρίς τεχνολογία VoLTE), για υπηρεσίες δεδομένων (με τεχνολογία μέχρι 2CA) και ραδιοκάλυψης.

ε) Διακομιστής φωνής (audio server) σταθερών γραμμών τηλεφώνου που έχει τη δυνατότητα πραγματοποίησης 4 κλήσεων ταυτόχρονα

στ) Διακομιστής κινητών τηλεφώνων (mobile server) που έχει τη δυνατότητα πραγματοποίησης 3 κλήσεων ταυτόχρονα από κινητό τηλέφωνο.

Επισημαίνεται ότι σε ό,τι αφορά στα κινητά τηλέφωνα, αυτά περιλαμβάνουν εξειδικευμένο λογισμικό τόσο για την πραγματοποίηση μετρήσεων όσο και για τη διασύνδεσή τους με τον υπόλοιπο εξοπλισμό.

Η αναλυτική περιγραφή του ανωτέρω συστήματος μέτρησης (υλικό και λογισμικό) περιλαμβάνεται στην οικονομική προσφορά του Αναδόχου (ανωτέρω θ) {...}.

2.2 Ως προς την τεκμηρίωση της ανάγκης παροχής των αιτούμενων υπηρεσιών, αναφέρονται τα ακόλουθα επί της με Α.Π. 892/32/22.04.2019 απόφασης της ΕΕΤΤ :

«7. Η ΕΕΤΤ πραγματοποίησε δύο μετρητικές εκστρατείες Δεικτών Ποιότητας κινητών επικοινωνιών το 2016 και το 2017. Επισημαίνεται ότι κατά τις διαβουλεύσεις με τους παρόχους, πριν την έναρξη της μετρητικής εκστρατείας του 2017, ζητήθηκε από έναν εξ' αυτών, να πραγματοποιηθούν μετρήσεις Δεικτών Ποιότητας δεδομένων με εξοπλισμό που να υποστηρίζει και την τεχνολογία 3CA, δεδομένου ότι η εν λόγω τεχνολογία υποστηριζόταν ήδη από το δίκτυό του και προκειμένου οι μετρήσεις της ΕΕΤΤ να αναδείξουν τις πιο σύγχρονες διαθέσιμες από τους παρόχους τεχνολογίες. Σήμερα υπάρχουν δίκτυα κινητών επικοινωνιών στην Ελλάδα που υποστηρίζουν τεχνολογίες όχι μόνο 3CA, αλλά και 4CA αυξάνοντας κατά πολύ τη μέγιστη προσφερόμενη ταχύτητα μεταφοράς δεδομένων. Επιπρόσθετα, οι πάροχοι διαθέτουν και νέες τεχνολογίες στην υπηρεσία φωνής (π.χ. VoLTE) παρέχοντας, εκτός των άλλων, καλύτερη ποιότητα φωνής και μικρότερους χρόνους αποκατάστασης κλήσης.

8. Βάσει των ανωτέρω, για να διεξαχθεί με ίδια μέσα μία νεότερη μετρητική εκστρατεία Δεικτών Ποιότητας κινητών επικοινωνιών, η οποία θα προσφέρει στο ευρύ κοινό αποτελέσματα μετρήσεων για τις πιο σύγχρονες διαθέσιμες από τους παρόχους τεχνολογίες, κρίνεται απαραίτητο να αναβαθμιστεί άμεσα το υπάρχον σύστημα μέτρησης της ΕΕΤΤ, με την προμήθεια κατάλληλου συμπληρωματικού εξοπλισμού και λογισμικού, συμβατού με τον εξοπλισμό που προμηθεύτηκε η ΕΕΤΤ στο πλαίσιο του προαναφερθέντος έργου ΕΣΠΑ «Σύστημα Μέτρησης και Παρουσίασης Δεικτών Ποιότητας Δικτύων Ηλεκτρονικών Επικοινωνιών».

Ειδικότερα η ΕΕΤΤ απαιτείται να προμηθευτεί τον εξής συμπληρωματικό εξοπλισμό και λογισμικό για την αναβάθμιση του συστήματος μέτρησης που διαθέτει (υλικό μετρητικού συστήματος, λογισμικό μετρητικού συστήματος και λογισμικό επεξεργασίας μετρήσεων):

α) Αναβάθμιση στο λογισμικό του μετρητικού συστήματος του οχήματος Nemo Invex II, καθώς και αγορά τριών (3) συσκευών κινητών τηλεφώνων για υπηρεσίες φωνής (με τεχνολογία VoLTE) και τριών (3) συσκευών κινητών τηλεφώνων για υπηρεσίες δεδομένων (με τεχνολογία μέχρι 4CA). Επισημαίνεται ότι οι συσκευές κινητών για υπηρεσίες δεδομένων θα υποστηρίζουν και μετρήσεις ποιότητας εικόνας.

β) Αναβάθμιση του λογισμικού του ειδικού σακιδίου πλάτης που θα έχει τη δυνατότητα να ενσωματώνει τμήμα του συνολικού εξοπλισμού του αυτοκινήτου.

γ) Τέσσερα (4) συστήματα (Nemo Autonomous) που θα αποτελούνται από τρεις (3) συσκευές κινητών τηλεφώνων για υπηρεσίες δεδομένων (με τεχνολογία μέχρι 4CA) και αναβάθμιση του λογισμικού δεκαπέντε (15) συστημάτων (Nemo Autonomous) που ήδη έχει η ΕΕΤΤ και αποτελούνται από τρεις (3) συσκευές κινητών τηλεφώνων για υπηρεσίες δεδομένων (με τεχνολογία μέχρι 2CA).

δ) Αναβάθμιση της μίας άδειας για το λογισμικό επεξεργασίας μετρήσεων (Nemo Analyze) με την οποία θα πραγματοποιείται η επεξεργασία των αποτελεσμάτων μετρήσεων για υπηρεσίες φωνής (με τεχνολογία VoLTE), για υπηρεσίες δεδομένων (με τεχνολογία μέχρι 4CA) και ραδιοκάλυψης.

ε) Αναβάθμιση λογισμικού του διακομιστή φωνής (audio server) σταθερών γραμμών τηλεφώνου ώστε να μπορεί να εξυπηρετεί δύο (2) επιπλέον γραμμές.

Επισημαίνεται ότι σε ό,τι αφορά στα κινητά τηλέφωνα, αυτά περιλαμβάνουν εξειδικευμένο λογισμικό τόσο για την πραγματοποίηση μετρήσεων όσο και για τη διασύνδεσή τους με τον υπόλοιπο εξοπλισμό.

Κατά συνέπεια, η επικαλούμενη ανάγκη της ΕΕΤΤ, λόγω της οποίας προτίθεται να προσφύγει στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προκήρυξη διαγωνισμού, άπτεται της αναβάθμισης του υφιστάμενου συστήματος μέτρησης και ειδικότερα του υλικού μετρητικού συστήματος, λογισμικού μετρητικού συστήματος και του λογισμικού επεξεργασίας μετρήσεων, προκειμένου να καταστεί δυνατή η διεξαγωγή νέας μετρητικής εκστρατείας Δεικτών Ποιότητας κινητών επικοινωνιών.

2.3 Προς τον σκοπό τεκμηρίωσης της ρητώς επικαλούμενης νομικής βάσης του άρθρου 32 παρ. 4 περιπτ. β' ν. 4412/2016, στο κείμενο της με Α.Π. 892/32/22.04.2019 απόφασης της ΕΕΤΤ αναφέρονται τα ακόλουθα:

«9. Η ανωτέρω αναβάθμιση υλικού και λογισμικού δεν μπορεί να πραγματοποιηθεί με προϊόντα άλλου κατασκευαστή πλην της εταιρείας “Keysight Technologies”, δεδομένου ότι μόνο τα συγκεκριμένα είναι συμβατά με το υπάρχον σύστημα μέτρησης της ΕΕΤΤ (ανωτέρω ιζ). Περαιτέρω, ο μοναδικός εξουσιοδοτημένος αντιπρόσωπος για την πώληση των συγκεκριμένων προϊόντων της “Keysight Technologies” στην ελληνική αγορά είναι η εταιρεία “VECTOR TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε.” (ανωτέρω ιστ), που ως μέλος της ένωσης εταιρειών “VECTOR TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε. – ΑΡΤΕΜΙΣ Α.Ε.” προμήθευσε το υφιστάμενο σύστημα μέτρησης στην ΕΕΤΤ (υλικό μετρητικού συστήματος, λογισμικό μετρητικού συστήματος και λογισμικό επεξεργασίας μετρήσεων), στο πλαίσιο του αντίστοιχου Έργου ΕΣΠΑ. Η έτερη εταιρεία της Ένωσης εταιρειών «ΑΡΤΕΜΙΣ ΑΕ» παρείχε στην ΕΕΤΤ υπηρεσίες ανάπτυξης πληροφοριακού συστήματος παρουσίασης αποτελεσμάτων Δεικτών Ποιότητας.

10. Η αρμόδια υπηρεσία της ΕΕΤΤ προέβη ήδη σε συνεννοήσεις/ανταλλαγή αλληλογραφίας με την εταιρεία “VECTOR TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε.” προκειμένου να εντοπιστούν και ν' αποτυπωθούν οι ελάχιστες αναβαθμίσεις του υφιστάμενου συστήματος μέτρησης (υλικό και λογισμικό) που είναι απαραίτητες ώστε να είναι σε θέση να διεξάγει με ιδία μέσα μία νεότερη μετρητική εκστρατεία Δεικτών Ποιότητας κινητών επικοινωνιών,

11. Η εταιρεία “VECTOR TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε.”, μετά την ολοκλήρωση της επικοινωνίας με την ΕΕΤΤ, υπέβαλε την υπ' αρ. 11866/01-04-2019 οικονομική προσφορά (ανωτέρω ιε), στην οποία αποτυπώνεται πλήρως ο εξοπλισμός και το λογισμικό που απαιτείται κατ' ελάχιστο να προμηθευτεί η ΕΕΤΤ καθώς και το κόστος της εν λόγω προμήθειας, η οποία ανέρχεται στο ποσό των 178.830,70€ πλέον ΦΠΑ 24%. Η εν λόγω

οικονομική προσφορά περιλαμβάνει έκπτωση επί των αρχικών τιμών της κατασκευάστριας εταιρείας. {...}» και

«13. Εν προκειμένω, συντρέχουν οι προαναφερόμενες προϋποθέσεις προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση κατ' εφαρμογή της περ. β της παρ. 4 του άρθρου 32 Ν. 4412/2016 δεδομένου ότι πρόκειται για την σύναψη σύμβασης:

για την προμήθεια συμπληρωματικών αγαθών (εξοπλισμού και λογισμικού) με σκοπό την επέκταση ή αναβάθμιση των τεχνικών χαρακτηριστικών και δυνατοτήτων του αρχικώς προμηθευθέντος εξοπλισμού,

(2) με ανάθεση στον αρχικό Ανάδοχο προμηθευτή της ΕΕΤΤ, με τον οποίο η ΕΕΤΤ θα διαπραγματευτεί,

(3) η αλλαγή προμηθευτή θα υποχρέωνε την ΕΕΤΤ να προμηθευτεί υλικό με διαφορετικά τεχνικά χαρακτηριστικά, που θα προκαλούσαν ασυμβατότητα ή δυσανάλογες τεχνικές δυσχέρειες στη χρήση του αρχικού εξοπλισμού, τον οποίο προμηθεύτηκε έναντι συνολικού ποσού (675.000) ευρώ. Η προμήθεια του συμπληρωματικού εξοπλισμού δεν υπόκειται σε ανταγωνισμό στην αγορά, με την έννοια ότι είναι εκ των προτέρων γνωστό στην ΕΕΤΤ ότι η προκύψασα ανάγκη για αναβάθμιση του εξοπλισμού που διαθέτει η ΕΕΤΤ για τη διενέργεια μετρήσεων Δεικτών Ποιότητας δεν είναι δυνατό να υποκατασταθεί με άλλον εξοπλισμό που διατίθεται στην αγορά, λόγω των τεχνικών χαρακτηριστικών του, δηλαδή δεν διατίθενται στην αγορά υλικά ομοειδή και ανταγωνιστικά εν σχέσει με τα συμπληρωματικά υλικά (Γνωμ. ΝΣΚ 372/1996, Αποφ. ΕΑΑΔΗΣΥ 269/2013, 173/2015, 183/2015).

(4) Η διάρκεια της Σύμβασης που θα ανατεθεί θα είναι μικρότερη της τριετίας (Σχετ. Γνωμοδότηση Ν.Σ.Κ. 413/2007).

Περαιτέρω στο αντικείμενο της σύμβασης που προτίθεται να αναθέσει η ΕΕΤΤ περιλαμβάνονται και υπηρεσίες συντήρησης/τεχνικής υποστήριξης ενός (1) έτους, προϋπολογιζόμενης αξίας 36.385,70€, οι οποίες αναφέρονται ειδικότερα στα εξής:

(1) Επιδιόρθωση πιθανών βλαβών στο υλικό του εξοπλισμού

(2) Παροχή οποιασδήποτε διορθωτικής αναβάθμισης λογισμικού που θα διατεθεί από την κατασκευάστρια εταιρεία εντός του συγκεκριμένου έτους.»

2.4 Εν συνεχεία απεστάλη στην ΕΕΤΤ το με Α.Π. 2624/07.06.2019 έγγραφο της ΕΑΑΔΗΣΥ, σύμφωνα με το οποίο ζητήθηκαν συμπληρωματικά στοιχεία, προς τον σκοπό περαιτέρω τεκμηρίωσης του αιτήματος, ανά επικαλούμενη νομική βάση. Επισημαίνεται ότι, μεταξύ άλλων, ζητήθηκε να «*παρασχεθεί τεκμηρίωση σχετικά με τον οικονομικό φορέα (VECTOR TECHNOLOGIES) στον οποίο προτίθεσθε να αναθέσετε την εν θέματι σύμβαση, δεδομένου ότι το νομικό πρόσωπο εμφανίζεται να είναι διάφορο του αρχικού αναδόχου, ήτοι την ένωση εταιριών VECTOR TECHNOLOGIES – ARTEMIS A.E.*».

2.5 Σε απάντηση του ως άνω εγγράφου της ΕΑΑΔΗΣΥ, υπεβλήθη το με Α.Π. 23552/Φ386/16.07.2019 έγγραφο της ΕΕΤΤ, μετά του συνημμένου σε αυτό φακέλου, δια του οποίου παρασχέθηκαν στοιχεία και πληροφορίες, προς τεκμηρίωση των νομικών βάσεων των επικαλουμένων διατάξεων του άρθρου 32 ν. 4412/2016. Τα εν λόγω στοιχεία και πληροφορίες παρατίθενται αυτούσια στα οικεία σημεία της νομικής εκτίμησης της παρούσας. Επισημαίνεται ότι σε συνέχεια του ως άνω Α.Π. 2624/07.06.2019 εγγράφου της ΕΑΑΔΗΣΥ υπεβλήθη νέα απόφαση της ΕΕΤΤ (Α.Π. 901/21/08.07.2019), δια της οποίας τροποποιήθηκε το αρχικώς υποβληθέν αίτημα, ως προς τον οικονομικό φορέα με τον οποίο προτίθεται να διαπραγματευτεί η ΕΕΤΤ, ήτοι την ένωση εταιριών VECTOR TECHNOLOGIES – ARTEMIS A.E., ανάδοχο της αρχικής σύμβασης «*Αναβάθμιση του συστήματος μέτρησης της ΕΕΤΤ για μετρήσεις Δεικτών Ποιότητας κινητών υπηρεσιών και ανάλυση των δεδομένων των μετρήσεων*».

II. ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

3. 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) εργάσιμων 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.

4. Το Άρθρο 5 ν. 4412/2016 «Κατώτατα όρια» (άρθρο 4 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και Κανονισμός (ΕΕ) 2015/2170) ορίζει ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, τα ακόλουθα:

« {...} β) 135.000 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 {...}».

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».

Σύμφωνα με τον Κανονισμό 2365/2017, τα κατώτατα όρια για την ανάθεση συμβάσεων προμηθειών και υπηρεσιών ανέρχονται κατά τον παρόντα χρόνο στο ποσό των ευρώ 144.000 ευρώ.

5. Το Άρθρο 6 ν. 4412/2016 «Μέθοδοι υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης» (άρθρο 5 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) 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 {...} 2. Όταν αναθέτουσα αρχή αποτελείται από χωριστές επιχειρησιακές μονάδες λαμβάνεται υπόψη η συνολική εκτιμώμενη αξία για όλες τις χωριστές επιχειρησιακές μονάδες. Κατά παρέκκλιση του πρώτου εδαφίου, όταν μία χωριστή επιχειρησιακή μονάδα είναι ανεξαρτήτως υπεύθυνη για τις διαδικασίες σύναψης των συμβάσεων της ίδιας ή ορισμένων κατηγοριών αυτών, η αξία των συμβάσεων μπορεί να υπολογίζεται στο επίπεδο της συγκεκριμένης μονάδας. {...} 3. Η επιλογή της χρησιμοποιούμενης μεθόδου για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης δεν γίνεται με σκοπό την αποφυγή της εφαρμογής οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου. Η σύμβαση δεν κατατέμενεται κατά τρόπο ώστε να αποφεύγεται η εφαρμογή οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. 4. Η εκτιμώμενη αξία ισχύει τη στιγμή της αποστολής της προκήρυξης διαγωνισμού {...} 11. Όταν πρόκειται για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών ή υπηρεσιών οι οποίες έχουν περιοδικό χαρακτήρα ή οι οποίες προβλέπεται να ανανεωθούν μέσα σε συγκεκριμένο χρονικό διάστημα, λαμβάνεται ως βάση για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης:

α) είτε η συνολική πραγματική αξία των διαδοχικών συμβάσεων του ίδιου τύπου οι οποίες συνήφθησαν κατά το προηγούμενο δωδεκάμηνο ή οικονομικό έτος, αναπροσαρμοσμένη, ει δυνατόν, προκειμένου να ληφθούν υπόψη ενδεχόμενες μεταβολές ως προς τις ποσότητες ή την αξία τους κατά τους δώδεκα μήνες που έπονται της αρχικής σύμβασης·

β) είτε η εκτιμώμενη συνολική αξία των διαδοχικών συμβάσεων που συνήφθησαν κατά το δωδεκάμηνο που έπεται της πρώτης παράδοσης ή κατά τη διάρκεια του οικονομικού έτους, εφόσον αυτό υπερβαίνει τους δώδεκα μήνες {...}».

6. Το Άρθρο 26 ν. 4412/2016 «Επιλογή των διαδικασιών» (άρθρο 26 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) ορίζει ότι «6. Στις ειδικές περιπτώσεις και περιστάσεις που αναφέρονται ρητά στο άρθρο 32, οι αναθέτουσες αρχές μπορεί να προσφεύγουν σε διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση ή διαγωνισμό».

7. Σύμφωνα με το άρθρο 32 «Προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση» (άρθρο 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ): «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.

4. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών: {...}

β) για συμπληρωματικές παραδόσεις που πραγματοποιούνται από τον αρχικό προμηθευτή και προορίζονται είτε για τη μερική αντικατάσταση αγαθών ή εγκαταστάσεων είτε για επέκταση υφιστάμενων αγαθών ή εγκαταστάσεων, εφόσον η αλλαγή προμηθευτή θα υποχρέωνε την αναθέτουσα αρχή να αποκτήσει με διαφορετικά τεχνικά χαρακτηριστικά τα οποία θα προκαλούσαν ασυμβατότητα ή δυσανάλογες τεχνικές δυσχέρειες στη χρήση και τη συντήρηση η διάρκεια αυτών των συμβάσεων, καθώς και των επαναλαμβανόμενων συμβάσεων, δεν υπερβαίνει κατά κανόνα τα τρία έτη {...}.

8. Το άρθρο 61 του ν. 4412/2016 ορίζει: «1. Για συμβάσεις άνω των ορίων, ως χρόνος έναρξης της ανοικτής διαδικασίας, της κλειστής διαδικασίας, της ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, του ανταγωνιστικού διαλόγου και της σύμπραξης καινοτομίας, νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης σύμβασης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ένωσης ή της προκαταρκτικής προκήρυξης, όταν η τελευταία χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 26. 2. Ως χρόνος έναρξης της διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, νοείται η ημερομηνία αποστολής προς τους οικονομικούς φορείς της πρώτης πρόσκλησης συμμετοχής σε διαπραγμάτευση. Η πρόσκληση του προηγούμενου εδαφίου δεν απαιτείται να αναρτηθεί στο ΚΗΜΔΗΣ. 3. Ως χρόνος έναρξης ενός διαγωνισμού μελετών, νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης διαγωνισμού μελετών στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης. 4. Για συμβάσεις κάτω των ορίων αντί των παραγράφων 1 έως 3, εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 120».

9. Το Άρθρο 23 Ονοματολογίες (άρθρο 23 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) ορίζει ότι «οποιοσδήποτε αναφορές σε ονοματολογίες στο πλαίσιο διαδικασιών σύναψης δημόσιων συμβάσεων γίνονται με τη χρήση του «Κοινού λεξιλογίου για τις δημόσιες συμβάσεις (CPV)», όπως εγκρίθηκε με τον Κανονισμό (ΕΚ) αριθμ. 2195/2002 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 5ης Νοεμβρίου 2002, για το κοινό λεξιλόγιο για τις δημόσιες συμβάσεις (L 340)».

10. Το άρθρο 376 ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Οι διατάξεις του παρόντος νόμου εφαρμόζονται σε όλες τις δημόσιες συμβάσεις, καθώς και σε όλους τους διαγωνισμούς μελετών που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου Ι (άρθρα 3 έως 221), {...} και η έναρξη της διαδικασίας σύναψης των οποίων, σύμφωνα με τα άρθρα 61, 120, 290 και 330 αντίστοιχα, λαμβάνει χώρα μετά την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου {...}».

11. Το άρθρο 379 ν. 4412/2016, ως ισχύει, ορίζει ότι: «1. Η ισχύς των διατάξεων του παρόντος αρχίζει από τη δημοσίευση του παρόντος στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του {...}».

12. Σύμφωνα με το Παράρτημα Ι του Προσαρτήματος Α ν. 4412/2016, στις Κεντρικές Κυβερνητικές Αρχές περιλαμβάνονται οι «{...} 47. Ανεξάρτητες Διοικητικές Αρχές».

III. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

13. Όπως προκύπτει από τα διαλαμβανόμενα στον φάκελο του αιτήματος, ως τροποποιήθηκε και συμπληρώθηκε, η ΕΕΤΤ επικαλείται ρητώς ως νομική βάση του αιτήματος, το άρθρο 32 παρ. 4 περίπτωση β' ν. 4412/2016, προκειμένου να συνάψει προσφύγει στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, με την ένωση εταιριών "VECTOR TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε. – ARTEMIS Α.Ε.", με αντικείμενο την «Αναβάθμιση του συστήματος μέτρησης της ΕΕΤΤ για μετρήσεις Δεικτών Ποιότητας κινητών υπηρεσιών και ανάλυση των δεδομένων των μετρήσεων».

14. Σύμφωνα με τα υποβληθέντα στοιχεία του φακέλου του υπό εξέταση αιτήματος διαπραγμάτευσης, προκύπτουν τα εξής:

Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης που προτίθεται να αναθέσει η ΕΕΤΤ, μέσω διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση διαγωνισμού ανέρχεται στο ποσό των 178.830,70 ευρώ

Επισημαίνεται ότι το ως άνω ποσό ερείδεται επί της οικονομικής προσφοράς που υπέβαλε, τόσο αρχικώς η εταιρία VECTOR TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε., όσο και εν συνεχεία η ένωση εταιριών "VECTOR TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε. – ΑΡΤΕΜΙΣ Α.Ε.", η οποία αποτελεί και τον ανάδοχο της αρχικής σύμβασης (βλ. ανωτέρω σημεία 7 και 8 της παρούσας σχετικά με την τροποποίηση του αιτήματος).

Περαιτέρω, όπως προκύπτει από το ανωτέρω περιγραφόμενο αντικείμενο του αιτήματος, καθώς και από την εκτιμώμενη αξία των επιμέρους στοιχείων του εν λόγω αντικειμένου, η προς ανάθεση σύμβαση αποτελεί μεικτή σύμβαση προμήθειας και υπηρεσίας, με τον χαρακτήρα της σύμβασης προμήθειας να είναι ο προεξέχων, τόσο λόγω της φύσης του προς ανάθεση αντικειμένου, καθώς οι υπηρεσίες τεχνικής υποστήριξης διαφαίνεται ότι έχουν παρεπόμενο χαρακτήρα σε σχέση με το κύριο αντικείμενο της σύμβασης που αφορά στην προμήθεια εξοπλισμού προς αναβάθμιση λογισμικού, αλλά και της αξίας του προς προμήθεια αντικειμένου της σύμβασης. Ειδικότερα, η εκτιμώμενη αξία της προς ανάθεση προμήθειας ανέρχεται στο ποσό των ευρώ 142.445,00, ενώ η αξία των προς ανάθεση υπηρεσιών στο ποσό των ευρώ 36.385,70. Σύμφωνα με το άρθρο 4 παρ. 2 ν. 4412/2016, στην περίπτωση μεικτών συμβάσεων που αποτελούνται εν μέρει από υπηρεσίες και εν μέρει από προμήθειες, το κύριο αντικείμενο καθορίζεται, σύμφωνα με το ποια από τις εκτιμώμενες αξίες των αντίστοιχων υπηρεσιών ή προμηθειών είναι η υψηλότερη. Κατά συνέπεια η προς ανάθεση σύμβαση αποτελεί σύμβαση προμήθειας.

Περαιτέρω, η συνολική εκτιμώμενη αξίας της προς ανάθεση σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των ευρώ 178.830,70 συνεπώς κείται άνω του κατωτάτου ορίου των 144.000 ευρώ που προβλέπεται κατ' άρθρο 5 περιπτ. β' ν. 4412/2016, για τις συμβάσεις προμηθειών που συνάπτονται από τις Κεντρικές Κυβερνητικές Αρχές (Παράρτημα Ι Προσαρτήματος Α) και ως εκ τούτου συντρέχει αρμοδιότητα της ΕΑΑΔΗΣΥ για έκδοση σύμφωνης γνώμης.

15. Σε ό,τι αφορά στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προκήρυξη διαγωνισμού, σημειώνονται τα ακόλουθα:

Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 26 και 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, περιπτώσεις, όπως ενσωματώθηκαν με τα άρθρα 26 και 32 του ν. 4412/2016. Περαιτέρω επισημαίνεται ότι οι εν λόγω διατάξεις, στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από την βασική ρύθμιση, ήτοι από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αρχής της διαφάνειας, του ελεύθερου ανταγωνισμού, της αποφυγής των διακρίσεων και της ίσης μεταχείρισης στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η οδηγία 2014/24/ΕΕ να μην απωλέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές τους δεν επιτρέπεται να προβλέπουν περιπτώσεις προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση που δεν προβλέπονται από την εν λόγω οδηγία ή να συνοδεύουν τις ρητώς προβλεπόμενες από την οδηγία αυτή περιπτώσεις με νέους όρους που έχουν ως αποτέλεσμα να καθιστούν ευκολότερη την προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18ης Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

16. Α. Ειδικότερα, αναφορικά με το αίτημα προσφυγής σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση διαγωνισμού κατ' άρθρο 32 παρ. 4 περιπτ. β' ν. 4412/2016 (συμπληρωματικές παραδόσεις), διάταξη η οποία αποτελεί τη ρητώς επικαλούμενη νομική βάση του αιτήματος, επισημαίνεται ότι η εφαρμογή της εν λόγω διάταξης προϋποθέτει τη σωρευτική συνδρομή των ακόλουθων προϋποθέσεων:

α) να πρόκειται αποκλειστικά για σύμβαση συμπληρωματικών προμηθειών, οι οποίες προορίζονται για την μερική ανανέωση ή την επέκταση υφιστάμενων προμηθειών ή εγκαταστάσεων,

β) η αναθέτουσα αρχή προτίθεται να αναθέσει συμπληρωματικό αντικείμενο με επιπλέον αμοιβή μόνο στον αρχικό ανάδοχο με τον οποίο θα διαπραγματευτεί,

γ) η αλλαγή προμηθευτή θα υποχρέωνε την αναθέτουσα αρχή να προμηθευτεί υλικό με διαφορετικά τεχνικά χαρακτηριστικά, τα οποία είναι ασυμβίβαστα ή προκαλούν δυσανάλογες τεχνικές δυσχέρειες ως προς τη χρήση και συντήρηση και

δ) η διάρκεια των συμβάσεων και των επαναλαμβανόμενων συμβάσεων δεν υπερβαίνει κατά κανόνα τα τρία έτη.

17. Σε ό,τι αφορά στην τεκμηρίωση της συνδρομής των ως άνω προϋποθέσεων, πλέον των όσων επικαλείται σχετικώς η ΕΕΤΤ στο αρχικώς υποβληθέν αίτημά της (σημείο 5 της παρούσας), περαιτέρω τεκμηρίωση των προϋποθέσεων εφαρμογής της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 4 περιπτ. β' ν. 4412/2016 περιλαμβάνεται και στα στοιχεία του φακέλου τα οποία υπεβλήθησαν στην ΕΑΑΔΗΣΥ κατόπιν αιτήματος παροχής συμπληρωματικών στοιχείων. Ειδικότερα:

(α) ως προς την πλήρωση της πρώτης προϋπόθεσης:

Αναφορικά με την πλήρωση της πρώτης προϋπόθεσης, σύμφωνα με την οποία οι συμπληρωματικές παραδόσεις πρέπει να προορίζονται για τη μερική ανανέωση ή την επέκταση υφιστάμενων προμηθειών ή εγκαταστάσεων, στο έγγραφο παροχής συμπληρωματικών στοιχείων η ΕΕΤΤ αναφέρει τα εξής:

«1. {...} Το Έργο «Σύστημα Μέτρησης και Παρουσίασης Δεικτών Ποιότητας Δικτύων Ηλεκτρονικών Επικοινωνιών», μέσω του οποίου η ΕΕΤΤ προμηθεύτηκε στο πλαίσιο προγράμματος ΕΣΠΑ σύστημα μέτρησης (υλικό και λογισμικό) για τη διενέργεια και την ανάλυση μετρήσεων δεικτών ποιότητας κινητών επικοινωνιών περιλάμβανε την ανάπτυξη και θέση σε λειτουργία τριών δομικών υποσυστημάτων:

- Υποσύστημα 1: Μετρητική διάταξη μέτρησης δεικτών ποιότητας εν κινήσει
- Υποσύστημα 2: Δίκτυο μέτρησης των ευρυζωνικών δεικτών ποιότητας σε σταθερά σημεία
- Υποσύστημα 3: Πληροφοριακό σύστημα παρουσίασης αποτελεσμάτων ΔΠ.

Για την εκτέλεση του ανωτέρω έργου υπεγράφη η Σύμβαση Σ43/2014 της ΕΕΤΤ με την ένωση εταιρειών “VECTOR TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε. – ARTEMIS Α.Ε.” που αποτελεί μικτή σύμβαση προμήθειας συστήματος μέτρησης (υλικού και λογισμικού μετρητικού εξοπλισμού) και δευτερευόντως παροχής υπηρεσιών, δεδομένου ότι αφορούσε:

- Την προμήθεια εξοπλισμού συστήματος μέτρησης συνολικής αξίας 339.300,00€ (χωρίς ΦΠΑ)
- Την προμήθεια λογισμικού (του ανωτέρω εξοπλισμού) συνολικής αξίας 105.700,00€ (χωρίς ΦΠΑ)
- Την παροχή υπηρεσιών δημιουργίας κατάλληλου πληροφοριακού συστήματος καταγραφής και παρουσίασης των αποτελεσμάτων των μετρήσεων δεικτών ποιότητας, συνολικής αξίας 230.000,00€ (χωρίς ΦΠΑ)

Από την ένωση εταιρειών “VECTOR TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε. – ARTEMIS Α.Ε.”, η εταιρεία “VECTOR TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε” προμήθευσε εξ’ ολοκλήρου τα υποσυστήματα 1 και 2 (εξοπλισμός συστήματος μέτρησης, λογισμικό για το συγκεκριμένο εξοπλισμό και λογισμικό ανάλυσης μετρήσεων) και η εταιρεία “ARTEMIS Α.Ε.” προμήθευσε εξ’ ολοκλήρου το υποσύστημα 3 υλοποιώντας το πληροφοριακό σύστημα καταγραφής και παρουσίασης των αποτελεσμάτων των μετρήσεων δεικτών ποιότητας.

Κατόπιν λήψεως του (α) ανωτέρω σχετικού σας εγγράφου, η ΕΕΤΤ απευθύνθηκε στην ένωση εταιρειών “VECTOR TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε.– ARTEMIS Α.Ε.”, Ανάδοχο του αρχικού έργου «Σύστημα Μέτρησης και Παρουσίασης Δεικτών Ποιότητας Δικτύων Ηλεκτρονικών Επικοινωνιών». Η ένωση εταιρειών “VECTOR TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε. – ARTEMIS Α.Ε.” υπέβαλε στην ΕΕΤΤ τη συνημμένη στην παρούσα υπ’ αρ. πρ. 22069/03-07-2019 προσφορά για την προμήθεια του συμπληρωματικού εξοπλισμού και λογισμικού που απαιτείται για την αναβάθμιση του συστήματος μέτρησης που διαθέτει η ΕΕΤΤ.

Η εν λόγω προσφορά της ένωσης εταιρειών “VECTOR TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε.– ARTEMIS Α.Ε.” ανέρχεται στο ποσό των 178.830,70€ πλέον ΦΠΑ 24%, ήτοι παραμένει στο ύψος της υπ’ αρ. πρ. 11866/01-04-2019 οικονομικής προσφοράς της “VECTOR TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε.” και ισχύει για ένα μήνα. Περαιτέρω και δεδομένου ότι η αναβάθμιση του συστήματος μέτρησης που διαθέτει η ΕΕΤΤ για μετρήσεις δεικτών ποιότητας κινητών υπηρεσιών αφορά αποκλειστικά στα υποσυστήματα 1 και 2, τόσο η παράδοση όσο και

η τιμολόγηση του μετρητικού εξοπλισμού και λογισμικού, σύμφωνα με την προαναφερθείσα προσφορά, θα πραγματοποιηθεί από την εταιρεία "VECTOR TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε".

Βάσει των ανωτέρω, με τη συνημμένη στην παρούσα υπ' αρ. 901/21/08-07-2019 Απόφαση της ΕΕΤΤ τροποποιήθηκε η Απόφαση ΑΠ ΕΕΤΤ 892/32/22-04-2019, ώστε το αίτημα της ΕΕΤΤ προς την ΕΑΑΔΗΣΥ, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, για την παροχή σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή της ΕΕΤΤ στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, σύμφωνα με το άρθρο 32 παρ. 4 περίπτωση β' Ν. 4412/2016, ή επικουρικός σύμφωνα με την παρ. 2 περ. ββ' του ίδιου άρθρου, να αφορά στη σύναψη σύμβασης με τον οικονομικό φορέα, ένωση εταιρειών "VECTOR TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε. - ARTEMIS Α.Ε."»

Σχετική τεκμηρίωση περιλαμβάνεται και στο Υπηρεσιακό Σημείωμα (Α.Π. 476/15.07.2019 Υπηρεσιακό Σημείωμα της Διεύθυνσης Φάσματος) της ΕΕΤΤ, στο οποίο παρατίθενται τα ακόλουθα:

«Για την αναβάθμιση του συστήματος μέτρησης (υλικό και λογισμικό) για τη διενέργεια και την ανάλυση μετρήσεων δεικτών ποιότητας κινητών επικοινωνιών η προμήθεια που προτίθεται να κάνει η ΕΕΤΤ αφορά κατά κύριο λόγο σε αντικατάσταση πολύ μικρού αριθμού στοιχείων του υφιστάμενου συστήματος και κυρίως σε αναβάθμιση του λογισμικού που ενσωματώνεται στην πλειοψηφία των στοιχείων του εξοπλισμού ώστε να λειτουργήσουν και να επικοινωνήσουν μεταξύ τους. Πιο συγκεκριμένα η αναβάθμιση αφορά προμήθεια:

(α) Ειδικά τροποποιημένων κινητών τηλεφώνων με ενσωματωμένο εξειδικευμένο λογισμικό, αφενός για την πραγματοποίηση των μετρήσεων και αφετέρου για τη διασύνδεσή τους με τον υπόλοιπο εξοπλισμό.

(β) Αναβαθμίσεων του λογισμικού των μετρητικών διατάξεων (οχήματος, σακιδίου πλάτης, αυτόνομων μονάδων (Nemo Autonomus), διακομιστή φωνής) και του λογισμικού επεξεργασίας των δεδομένων μετρήσεων.

Όλες οι απαιτούμενες αναβαθμίσεις λογισμικού είναι στην πραγματικότητα προσθήκες/τροποποιήσεις στο υφιστάμενο λογισμικό που εμπεριέχεται στο μετρητικό εξοπλισμό που διαθέτει ήδη η ΕΕΤΤ και στο λογισμικό που χρησιμοποιείται για την επεξεργασία των δεδομένων μετρήσεων, με στόχο τη δυνατότητα διενέργειας μετρήσεων στις πιο σύγχρονες διαθέσιμες από τους παρόχους τεχνολογίες και επεξεργασίας των δεδομένων αυτών. Οι ανωτέρω αναβαθμίσεις του λογισμικού θα πρέπει όχι μόνο να είναι αναπόσπαστο κομμάτι του ήδη υπάρχοντος λογισμικού, αλλά και να οδηγούν και συνεργάζονται σε πλήρη συμβατότητα με το μετρητικό εξοπλισμό που διαθέτει η ΕΕΤΤ.

Επομένως:

(α) Δε ζητείται η προμήθεια οποιουδήποτε καινούριου λογισμικού, αλλά η αναβάθμιση των λογισμικών που ήδη κατέχει η ΕΕΤΤ. {...}»

Συνεπώς, κατόπιν των ως άνω αναφερθέντων, προκύπτει ότι το αντικείμενο της σύμβασης που προτίθεται να αναθέσει η ΕΕΤΤ προορίζεται για την αναβάθμιση υφιστάμενου λογισμικού που εμπεριέχεται στο μετρητικό εξοπλισμό που διαθέτει ήδη η ΕΕΤΤ, καθώς και στο λογισμικό που χρησιμοποιείται για την επεξεργασία των δεδομένων μετρήσεων, ήτοι αφορά σε προμήθεια των νεότερων αναβαθμισμένων εκδόσεων του υπάρχοντος εγκατεστημένου λογισμικού.

Οι αναβαθμίσεις που προσφέρονται αποτελούν έτοιμα προϊόντα λογισμικού της κατασκευάστριας εταιρείας Keysight Technologies και δεν πρόκειται για ειδικές παραμετροποιήσεις που ζητήθηκαν αποκλειστικά για την ΕΕΤΤ. Πρόκειται κατά συνέπεια για παραδόσεις συμπληρωματικής φύσης, οι οποίες προορίζονται για την μερική ανανέωση ή την επέκταση της υφιστάμενης εγκατάστασης, προϊόντων παρόμοιων με αυτά που περιλαμβάνονταν στην τεχνική (σελ. 71-72) και οικονομική προσφορά (πίνακας 4.2 - έτοιμο λογισμικό) του αναδόχου της αρχικής προμήθειας, σύμφωνα με τις απαιτήσεις της πρώτης προϋπόθεσης.

Επιπλέον, οι συσκευές κινητών τηλεφώνων που περιλαμβάνονται στην υπό ανάθεση προμήθεια αποτελούν συμπληρωματικές παραδόσεις παρόμοιες με αυτές που περιλαμβάνονταν στην τεχνική (σελ. 73-79) και οικονομική (πίνακας 4.1 – εξοπλισμός) προσφορά του αναδόχου της αρχικής σύμβασης, σύμφωνα με τις απαιτήσεις της πρώτης προϋπόθεσης.

Τέλος, οι υπηρεσίες συντήρησης του εξοπλισμού και του λογισμικού που περιλαμβάνονται στην υπό ανάθεση προμήθεια αποτελούν συμπληρωματικές παραδόσεις παρόμοιες με αυτές που περιλαμβάνονταν στην τεχνική (σελ. 258-262) και οικονομική (πίνακας 4.8 – συγκεντρωτικός πίνακας οικονομικής προσφοράς συντήρησης) προσφορά του αναδόχου της αρχικής σύμβασης, σύμφωνα με τις απαιτήσεις της πρώτης προϋπόθεσης.

(β) ως προς την πλήρωση της δεύτερης προϋπόθεσης:

Δια του προαναφερθέντος με Α.Π. 2624/07.06.2019 εγγράφου της ΕΑΑΔΗΣΥ, ζητήθηκε, μεταξύ άλλων, η παροχή συμπληρωματικών στοιχείων τεκμηρίωσης, σχετικά με την πλήρωση της εξεταζομένης προϋπόθεσης και ειδικότερα ζητήθηκαν στοιχεία τεκμηρίωσης σχετικά με το ότι ο οικονομικός φορέας, με τον οποίο προτίθεται να διαπραγματευτεί η ΕΕΤΤ, αποτελεί τον ανάδοχο της αρχικής σύμβασης.

Σε απάντηση του ως άνω εγγράφου της ΕΑΑΔΗΣΥ, αναφέρονται τα ακόλουθα σχετικά με την ανάθεση των συμπληρωματικών παραδόσεων στον ανάδοχο της αρχικής σύμβασης, στο με Α.Π. 23552/Φ386/16.07.2019 έγγραφο της ΕΕΤΤ :

«Η εταιρεία «Anite» που αποτελεί την κατασκευάστρια εταιρεία του εξοπλισμού (Συστήματος μέτρησης δεικτών ποιότητας) που έχει προμηθευτεί η ΕΕΤΤ συγχωνεύθηκε δια της πλήρους εξαγοράς της από την εταιρεία “Keysight Technologies”.

Ειδικότερα, στις 13-08-2015 ολοκληρώθηκε η εξαγορά της εταιρείας “Anite” από την εταιρεία “Keysight Technologies”. Κατόπιν αυτού, η προμήθεια, συντήρηση και αναβάθμιση όλων των προϊόντων που εμπορευόταν μέχρι τότε η “Anite”, συμπεριλαμβανομένου και του εξοπλισμού που έχει προμηθευτεί και προτίθεται να αναβαθμίσει η ΕΕΤΤ, πραγματοποιείται πλέον από την “Keysight” (συνημμένα στην παρούσα υπ’ αρ. πρ. ΕΕΤΤ 19521/10-06-2019 έγγραφα).

Περαιτέρω, με το υπ’ αρ. πρ. ΕΕΤΤ 13157/11-04-2019 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου της εταιρείας “VECTOR TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε.” (σχετικό 11 του τεκμηριωτικού υλικού που σας κατατέθηκε μέσω cd με το (β) σχετικό) υποβλήθηκε στην Υπηρεσία μας δήλωση της κατασκευάστριας εταιρείας “Keysight Technologies”, σύμφωνα με την οποία η εταιρεία “VECTOR TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε.” είναι ο μοναδικός εξουσιοδοτημένος αντιπρόσωπος της “Keysight Technologies” για την πώληση των συγκεκριμένων προϊόντων στην ελληνική αγορά.{...}»

Σημειώνεται ότι υπεβλήθη σχετικώς έγγραφο της εταιρίας “Keysight Technologies” (Α.Π. 19521/10.06.2019), από το οποίο προκύπτει τόσο η ολοκλήρωση της εξαγοράς της της εταιρίας “Anite”, όσο και το γεγονός ότι από την 1^η Φεβρουαρίου 2017, όλα τα προϊόντα της τελευταίας προμηθεύει η “Keysight Technologies”.

Περαιτέρω, στο προαναφερθέν, από 15.07.2019 Υπηρεσιακό Σημείωμα, παρατίθενται τα ακόλουθα:

« {...} Ο μοναδικός προμηθευτής των μεμονωμένων συμπληρωματικών στοιχείων της απαραίτητης αναβάθμισης του εξοπλισμού που διαθέτει ήδη η ΕΕΤΤ είναι η κατασκευάστρια εταιρεία αυτού, δηλαδή η “Keysight Technologies”. Η εν λόγω προμήθεια θα πραγματοποιηθεί μέσω της ένωσης εταιρειών “VECTOR TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε. – ARTEMIS Α.Ε.”, Ανάδοχο του αρχικού έργου «Σύστημα Μέτρησης και Παρουσίασης Δεικτών Ποιότητας Δικτύων Ηλεκτρονικών Επικοινωνιών».

Υπογραμμίζεται ότι, κατόπιν της τροποποίησης του αιτήματος της ΕΕΤΤ σε συνέχεια του εγγράφου παροχής συμπληρωματικών στοιχείων της ΕΑΑΔΗΣΥ, δια του οποίου, επιπλέον, ζητήθηκε διευκρίνιση επί της ισχύος της προσφοράς που θα αποτελέσει τη βάση της διαπραγμάτευσης στην οποία προτίθεται να προσφύγει η ΕΕΤΤ, υπεβλήθη εκ νέου προσφορά της ως άνω ένωσης εταιριών την 03.07.2019, της οποίας η ισχύς έχει διάρκεια ένα μήνα.

Ειδικότερα, στο με Α.Π. 23552/Φ386/16.07.2019 έγγραφο της ΕΕΤΤ αναφέρονται σχετικώς τα ακόλουθα:

«Κατόπιν λήψεως του (α) ανωτέρω σχετικού σας εγγράφου, η ΕΕΤΤ απευθύνθηκε στην ένωση εταιρειών “VECTOR TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε.– ARTEMIS Α.Ε.”, Ανάδοχο του αρχικού έργου «Σύστημα Μέτρησης και Παρουσίασης Δεικτών Ποιότητας Δικτύων Ηλεκτρονικών Επικοινωνιών». Η ένωση εταιρειών “VECTOR TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε. – ARTEMIS Α.Ε.” υπέβαλε στην ΕΕΤΤ τη συνημμένη στην παρούσα υπ’ αρ. πρ.

22069/03-07-2019 προσφορά για την προμήθεια του συμπληρωματικού εξοπλισμού και λογισμικού που απαιτείται για την αναβάθμιση του συστήματος μέτρησης που διαθέτει η ΕΕΤΤ.

Η εν λόγω προσφορά της ένωσης εταιρειών "VECTOR TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε.– ARTEMIS Α.Ε." ανέρχεται στο ποσό των 178.830,70€ πλέον ΦΠΑ 24%, ήτοι παραμένει στο ύψος της υπ' αρ. πρ. 11866/01-04-2019 οικονομικής προσφοράς της "VECTOR TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε." και ισχύει για ένα μήνα. Περαιτέρω και δεδομένου ότι η αναβάθμιση του συστήματος μέτρησης που διαθέτει η ΕΕΤΤ για μετρήσεις δεικτών ποιότητας κινητών υπηρεσιών αφορά αποκλειστικά στα υποσυστήματα 1 και 2, τόσο η παράδοση όσο και η τιμολόγηση του μετρητικού εξοπλισμού και λογισμικού, σύμφωνα με την προαναφερθείσα προσφορά, θα πραγματοποιηθεί από την εταιρεία "VECTOR TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε"..

Βάσει των ανωτέρω, με τη συνημμένη στην παρούσα υπ' αρ. 901/21/08-07-2019 Απόφαση της ΕΕΤΤ τροποποιήθηκε η Απόφαση ΑΠ ΕΕΤΤ 892/32/22-04-2019, ώστε το αίτημα της ΕΕΤΤ προς την ΕΑΑΔΗΣΥ, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, για την παροχή σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή της ΕΕΤΤ στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, σύμφωνα με το άρθρο 32 παρ. 4 περίπτωση β' Ν. 4412/2016, ή επικουρικώς σύμφωνα με την παρ. 2 περ. ββ' του ίδιου άρθρου, να αφορά στη σύναψη σύμβασης με τον οικονομικό φορέα, ένωση εταιρειών "VECTOR TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε. - ARTEMIS Α.Ε."

Σύμφωνα με το αίτημα της ΕΕΤΤ, όπως αυτό τροποποιήθηκε και αποσαφηνίστηκε ώστε να κάνει αναφορά σε προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προκήρυξη διαγωνισμού, για συμπληρωματικές παραδόσεις, με τον αρχικό ανάδοχο της σύμβασης, ένωση εταιριών "VECTOR TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε. – ARTEMIS Α.Ε.", ανάδοχο του αρχικού έργου «Σύστημα Μέτρησης και Παρουσίασης Δεικτών Ποιότητας Δικτύων Ηλεκτρονικών Επικοινωνιών», διαφαίνεται ότι πληρούται η δεύτερη προϋπόθεση της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 4 περιπτ. β' ν. 4412/2016, περί διαπραγμάτευσης της αναθέτουσας αρχής με τον αρχικό προμηθευτή της σύμβασης.

(γ) Ως προς την πλήρωση της τρίτης προϋπόθεσης, επισημαίνονται τα ακόλουθα:

Δια του προαναφερθέντος με Α.Π. 2624/07.06.2019 εγγράφου της ΕΑΑΔΗΣΥ, ζητήθηκε, μεταξύ άλλων, η παροχή συμπληρωματικών στοιχείων τεκμηρίωσης, σχετικά με την πλήρωση της εξεταζόμενης προϋπόθεσης και ειδικότερα η υποβολή ειδικής τεκμηρίωσης, με στάθμιση οικονομοτεχνικών παραμέτρων, εκ των οποίων να προκύπτουν οι λόγοι που καθιστούν αδύνατη την προσφυγή σε υποκατάστατη λύση, παράθεση των ενεργειών που προηγήθηκαν για την εξεύρεση τέτοιας λύσης, ενώ, ειδικώς για την πλήρωση της εν προκειμένω εξεταζόμενης προϋπόθεσης, ζητήθηκε η ανάλυση των παραμέτρων να καταδεικνύει τους λόγους για τους οποίους τυχόν προμήθεια υλικών με διάφορα τεχνικά χαρακτηριστικά θα ήταν ασυμβίβαστη ή θα προκαλούσε δυσανάλογα τεχνικά δυσχέρειες, ως προς τη χρήση και τη συντήρηση του υφιστάμενου εξοπλισμού.

Στο με από 15.07.2019 Υπηρεσιακό Σημείωμα, το οποίο υπεβλήθη σε απάντηση αιτήματος παροχής συμπληρωματικών στοιχείων της ΕΑΑΔΗΣΥ αναφέρονται τα ακόλουθα, σχετικά με την τεκμηρίωση της εν λόγω προϋπόθεσης:

«{...} Η αναβάθμιση έγκειται κατά κύριο λόγο στην ενσωμάτωση νέων δυνατοτήτων και λειτουργιών, εργασίες που δεν μπορεί να προσφέρει κανένας πλην του κατασκευαστή των αρχικά αποκτηθέντων λογισμικών,

(γ) Το αναβαθμισμένο λογισμικό που θα ενσωματωθεί στο μετρητικό εξοπλισμό που διαθέτει η ΕΕΤΤ δεν μπορεί να είναι κανενός άλλου κατασκευαστή πλην του κατασκευαστή του εξοπλισμού, δεδομένου ότι υπάρχει η σχέση hardware – firmware που σημαίνει ότι απαιτείται η απόλυτη διαλειτουργικότητα εξοπλισμού – λογισμικού που για να επιτευχθεί πρέπει ο κατασκευαστής του εξοπλισμού να έχει δώσει ειδικές πληροφορίες σε κάποιον άλλον κατασκευαστή, γεγονός που στην περίπτωση τέτοιου είδους εξοπλισμού δεν ισχύει σε καμιά περίπτωση

(δ) Το αναβαθμισμένο λογισμικό επεξεργασίας των δεδομένων μετρήσεων πρέπει να συνεχίσει να συνεργάζεται απρόσκοπτα με τον εξοπλισμό μετρήσεων και το είδος των αρχείων που ο τελευταίος παράγει, γεγονός που δεν μπορεί να συμβεί με λογισμικό κάποιου άλλου κατασκευαστή, αφού η μορφή

των αρχείων αυτών δεν ορίζεται με κάποιο πρωτόκολλο και ο κάθε κατασκευαστής χρησιμοποιεί δική του μορφή την οποία και δεν κοινοποιεί.

Επιπρόσθετα, τα κινητά τηλέφωνα που απαιτούνται κατά την αναβάθμιση του εξοπλισμού περιλαμβάνουν ειδικά τροποποιημένο λογισμικό που τους δίνει τη δυνατότητα όχι μόνο να πραγματοποιούν τις μετρήσεις σύμφωνα με τις υποδείξεις του υπόλοιπου εξοπλισμού, αλλά και να επικοινωνούν με αυτόν, ανταλλάσσοντας δεδομένα και εντολές. Επισημαίνεται ότι δεν υπάρχει κάποιο συγκεκριμένο και αποδεκτό από όλους τους κατασκευαστές αντίστοιχο εξοπλισμού πρωτόκολλο για την εν λόγω διασύνδεση. Επιπλέον, για την εγκατάσταση τέτοιου είδους λογισμικού στα κινητά απαιτείται η άδεια και η συνεργασία του κατασκευαστή των κινητών, αφού δεν πρόκειται για απλή εφαρμογή που μπορεί ο καθένας να εγκαταστήσει, αλλά για κώδικα που επηρεάζει τη λειτουργία του κινητού στον πυρήνα του. Είναι δεδομένο ότι οι κατασκευαστές των κινητών δίνουν την άδεια και τις απαιτούμενες πληροφορίες για την ανωτέρω διαδικασία στον κάθε κατασκευαστή εξοπλισμού για τη διασύνδεση των τηλεφώνων με τον δικής του κατασκευής εξοπλισμό κι όχι για τον αντίστοιχο εξοπλισμό έτερου κατασκευαστή. Επομένως, κινητά με ενσωματωμένο λογισμικό κάποιου κατασκευαστή μπορούν να επικοινωνήσουν μόνο με τον εξοπλισμό του συγκεκριμένου κατασκευαστή και όχι κάποιου άλλου.

Κατά συνέπεια, η επιλογή κάποιου άλλου κατασκευαστή αντίστοιχου συστήματος μέτρησης, το οποίο να ικανοποιεί τις απαιτήσεις των σύγχρονων δικτύων κινητών επικοινωνιών βάσει των διαθέσιμων τεχνολογιών, θα οδηγούσε στην προμήθεια υλικού με διαφορετικά τεχνικά χαρακτηριστικά, τα οποία είναι ασυμβίβαστα και σίγουρα θα προκαλούν δυσανάλογες τεχνικές δυσχέρειες, με τελικό αποτέλεσμα την μη ορθή λειτουργία του εξοπλισμού κι επομένως την αδυναμία χρήσης του για την πραγματοποίηση μετρήσεων.

Η μοναδική ασφαλής τεχνικά λύση στην περίπτωση επιλογής άλλου κατασκευαστή, ισοδυναμεί με την αγορά ενός εξ' ολοκλήρου νέου μετρητικού συστήματος, το οποίο αφενός είναι πολύ πιο κοστοβόρο και αφετέρου καθιστά σε αχρηστία το υπάρχον σύστημα μέτρησης που διαθέτει η ΕΕΤΤ. Ενδεικτικά αναφέρεται ότι το κόστος του συνόλου του εξοπλισμού που προτίθεται να αναβαθμίσει η ΕΕΤΤ έχει ανέλθει στο ποσό των 564.750,00€ (χωρίς ΦΠΑ). Αναλυτικότερα, 339.300,00€ κατά την αρχική προμήθεια του εξοπλισμού, 105.700,00€ κατά την αρχική προμήθεια των λογισμικών του εξοπλισμού και της επεξεργασίας δεδομένων μετρήσεων, 99.000,00€ κατά την προμήθεια εξοπλισμού στο πλαίσιο της 1ης χρήσης δικαιωμάτων προαίρεσης και 20.750,00€ κατά την προμήθεια εξοπλισμού και λογισμικού επεξεργασίας δεδομένων στο πλαίσιο της 2ης χρήσης δικαιωμάτων προαίρεσης. Το μεγαλύτερο μέρος του συγκεκριμένου ποσού είναι για προμήθεια που προέκυψε από διαγωνιστική διαδικασία κι επομένως είναι δεδομένο ότι τη συγκεκριμένη στιγμή ήταν το χαμηλότερο αντίτιμο από τις προσφορές των οικονομικών φορέων που συμμετείχαν στη διαγωνιστική διαδικασία.

Ο μετρητικός εξοπλισμός που επιθυμεί να αναβαθμίσει η ΕΕΤΤ χρησιμοποιείται για τη διεξαγωγή μετρήσεων δεικτών ποιότητας κινητών υπηρεσιών. Η τεχνολογία που χρησιμοποιείται για τις εν λόγω υπηρεσίες κι επομένως και τα δίκτυα που τις υποστηρίζουν, εξελίσσονται ταχύτατα, με αποτέλεσμα κάθε δύο με τρία χρόνια να είναι σχεδόν βέβαιο ότι χρειάζεται αναβάθμιση του εξοπλισμού μετρήσεων εάν κάποιος θέλει να είναι σίγουρος ότι πραγματοποιεί μετρήσεις με τρόπο που να διασφαλίζει ότι μπορεί να μετρά τις μέγιστες δυνατότητες και τις βέλτιστες υπηρεσίες που τα εν λόγω δίκτυα παρέχουν. Το γεγονός αυτό είχε ληφθεί υπόψη από την ΕΕΤΤ όταν προκηρύχθηκε ο αρχικός διαγωνισμός για την προμήθεια του εξοπλισμού και γι' αυτό είχαν προβλεφθεί δικαιώματα προαίρεσης που ανέρχονταν στο ποσό των 300.000,00€ (χωρίς ΦΠΑ). Επισημαίνεται ότι από το συγκεκριμένο ποσό χρησιμοποιήθηκαν για προμήθεια εξοπλισμού και λογισμικού 119.750,00€ ενώ για την παροχή υπηρεσιών υποστήριξης και παραγωγικής λειτουργίας του συστήματος 1.058,36€.

Περαιτέρω, σημειώνεται ότι οι κατασκευάστριες εταιρείες που δραστηριοποιούνται παγκοσμίως στην κατασκευή αντίστοιχου μετρητικού εξοπλισμού είναι ελάχιστες. Ενδεικτικά αναφέρεται ότι στον αρχικό ανοικτό διεθνή διαγωνισμό για την επιλογή Αναδόχου για το έργο «Σύστημα Μέτρησης και Παρουσίασης Δεικτών Ποιότητας Δικτύων Ηλεκτρονικών Επικοινωνιών» συμμετείχαν μόνο δύο κατασκευάστριες εταιρείες, η πρώην "Anite" νυν "Keysight Technologies" μέσω της ένωσης εταιρειών "VECTOR

TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε.– ARTEMIS Α.Ε.” και η εταιρεία “SwissQual AG” (που πλέον έχει αγορασθεί από την εταιρεία “Rohde & Schwarz”) μέσω της εταιρείας “ALTEC INTEGRATION”.

Βάσει των ανωτέρω, προκύπτει ότι:

(α) Η επιλογή της αναβάθμισης του υπάρχοντος συστήματος μέτρησης δεικτών ποιότητας κινητών επικοινωνιών είναι οικονομικά πιο συμφέρουσα για την ΕΕΤΤ σε σχέση με μία λύση προμήθειας εξ’ ολοκλήρου νέου μετρητικού συστήματος.

(β) Ο μοναδικός προμηθευτής των μεμονωμένων συμπληρωματικών στοιχείων της απαραίτητης αναβάθμισης του εξοπλισμού που διαθέτει ήδη η ΕΕΤΤ είναι η κατασκευάστρια εταιρεία αυτού, δηλαδή η “Keysight Technologies”. Η εν λόγω προμήθεια θα πραγματοποιηθεί μέσω της ένωσης εταιρειών “VECTOR TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε. – ARTEMIS Α.Ε.”, Ανάδοχο του αρχικού έργου «Σύστημα Μέτρησης και Παρουσίασης Δεικτών Ποιότητας Δικτύων Ηλεκτρονικών Επικοινωνιών».

Όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, ως συμπληρώθηκε, οι ισχυρισμοί της ΕΕΤΤ αναφορικά με την πλήρωση της τρίτης προϋπόθεσης, ερείδονται επί του ότι ο αρχικός ανάδοχος, ένωση εταιριών “VECTOR TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε. – ARTEMIS Α.Ε.”, για τους ως άνω παρατεθέντες λόγους, αποτελεί τον μοναδικό οικονομικό φορέα ο οποίος δύναται να προμηθεύσει το προς ανάθεση αντικείμενο, καθώς κάθε άλλη λύση θα συνεπαγόταν τέτοιας φύσης τεχνικές δυσχέρειες, ώστε να οδηγήσει σε προμήθεια υλικού με διαφορετικά χαρακτηριστικά. Εκ του λόγου αυτού διαφαίνεται ότι δεν έλαβε χώρα έρευνα προς εξεύρεση υποκατάστατων λύσεων ή/και σχετική διαβούλευση με ενδιαφερόμενους τρίτους φορείς προς τον σκοπό εξεύρεσης έτερης λύσης.

Ως προς την αναβάθμιση λογισμικού και την προπαρατεθείσα τεκμηρίωση σχετικά με τις τεχνικές δυσχέρειες εξεύρεσης έτερης λύσης, επισημαίνονται τα ακόλουθα:

Στις περιπτώσεις συμβάσεων που αφορούν σε αναβάθμιση λογισμικού, η εν λόγω αναβάθμιση πραγματοποιείται αποκλειστικά μέσω νεότερης έκδοσης του ίδιου λογισμικού, άλλως, απαιτείται αντικατάστασή του και προμήθεια νέου από διαφορετικό κατασκευαστή. Επιπλέον, καθώς, σύμφωνα με το υπηρεσιακό σημείωμα, το αναβαθμισμένο λογισμικό της εταιρείας Keysight Technologies δύναται να εγκατασταθεί αποκλειστικά σε εξοπλισμό του ιδίου κατασκευαστή ώστε να επιτευχθεί η διαλειτουργικότητα εξοπλισμού - λογισμικού, λόγω ειδικών πρωτοκόλλων επικοινωνίας και μορφής αρχείων δεδομένων, συνάγεται ότι η προμήθεια νέου λογισμικού δεν θα ήταν εφικτή παρά μόνο με παράλληλη αγορά νέου εξοπλισμού στον οποίο θα μπορούσε να εγκατασταθεί.

Σχετικά με τις συσκευές κινητών τηλεφώνων που περιλαμβάνονται στη ζητούμενη προμήθεια σημειώνονται τα ακόλουθα:

Οι συσκευές αυτές είναι ειδικά διαμορφωμένα κινητά τηλέφωνα στα οποία η εταιρεία Keysight Technologies επεμβαίνει στο επίπεδο του πυρήνα τους, με συνέπεια να διαλειτουργούν μόνο με τον δικής της κατασκευής λοιπό εξοπλισμό. Σημειώνεται επίσης, ότι οι συσκευές αυτές διατίθενται στην αγορά ως ολοκληρωμένα προϊόντα, και όχι ως μέρη που δύναται να συναρμολογηθούν από οποιονδήποτε τρίτο. Επιπλέον, σύμφωνα με το υπηρεσιακό σημείωμα της ΕΕΤΤ «*κινητά με ενσωματωμένο λογισμικό κάποιου κατασκευαστή μπορούν να επικοινωνήσουν μόνο με τον εξοπλισμό του συγκεκριμένου κατασκευαστή και όχι κάποιου άλλου*». Με βάση τα ανωτέρω συνάγεται ότι η προμήθεια ειδικά διαμορφωμένων συσκευών κινητών τηλεφώνων νέου κατασκευαστή δεν θα ήταν εφικτή παρά μόνο με παράλληλη αγορά νέου εξοπλισμού και λογισμικού με τα οποία θα μπορούσαν να επικοινωνήσουν.

Τέλος, οι υπηρεσίες συντήρησης του εξοπλισμού και του λογισμικού που περιλαμβάνονται στην υπό ανάθεση προμήθεια αποτελούν συμπληρωματικές παραδόσεις παρόμοιες με αυτές που περιλαμβάνονταν στην τεχνική (σελ. 258-262) και οικονομική (πίνακας 4.8 – συγκεντρωτικός πίνακας οικονομικής προσφοράς συντήρησης) προσφορά του αναδόχου της αρχικής σύμβασης.

Εκ των ανωτέρω συνάγεται ότι, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στον φάκελο της υπόθεσης, προμήθεια υλικού/ εξοπλισμού από οικονομικό φορέα πλην του αρχικού αναδόχου, θα συνεπαγόταν, λόγω της αδυναμίας χρήσης του για την πραγματοποίηση μετρήσεων με το υφιστάμενο σύστημα, ανάγκη

προμήθειας του συνόλου του υφιστάμενου εξοπλισμού εκ νέου, γεγονός το οποίο θα προκαλούσε συνακόλουθα ιδιαίτερα μεγάλη οικονομική και λειτουργική επιβάρυνση στην ΕΕΤΤ.

Κατόπιν των προαναφερθέντων, διαφαίνεται ότι πληρούνται οι απαιτήσεις της τρίτης προϋπόθεσης της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 4 περιπτ. β' ν. 4412/2016.

(δ) ως προς την τέταρτη προϋπόθεση:

Σε ό,τι αφορά στην πλήρωση της τέταρτης προϋπόθεσης, σύμφωνα με την οποία η διάρκεια αυτών των συμβάσεων, καθώς και των επαναλαμβανόμενων συμβάσεων, δεν πρέπει κατά κανόνα να υπερβαίνει τα τρία έτη, επισημαίνεται ότι η σχετική διάταξη θέτει ρητά την απαίτηση για κατά κανόνα τριετή διάρκεια των εν λόγω συμβάσεων καθώς και των ανανεώσιμων συμβάσεων, εκτός εάν ιδιαίτερος λόγος επιβάλλει την απόκλιση από τον κανόνα αυτό. Η τριετία αυτή αναφέρεται στη διάρκεια της σύμβασης και όχι στην εφαρμογή της διαδικασίας (Γνωμοδότηση Ν.Σ.Κ. 413/2007).

Κατά συνέπεια, δεδομένης της φύσης της σύμβασης, η οποία συνίσταται σε άπαξ προμήθεια υλικού, καθώς και της προβλεπόμενης, κατά τα προπαρατεθέντα, ετήσιας διάρκειας των υπηρεσιών τεχνικής υποστήριξης, διαφαίνεται ότι πληρούται η τέταρτη προϋπόθεση της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 4 περιπτ. β' ν. 4412/2016.

IV. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος, η Αρχή **ομόφωνα αποφασίζει**

Την παροχή σύμφωνης γνώμης, επί του αιτήματος της Εθνικής Επιτροπής Τηλεπικοινωνιών και Ταχυδρομείων (ΕΕΤΤ), σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση, για την ανάθεση σύμβασης με την εταιρεία VECTOR TECHNOLOGIES Ε.Π.Ε., με αντικείμενο την «Αναβάθμιση του συστήματος μέτρησης της ΕΕΤΤ για μετρήσεις Δεικτών Ποιότητας κινητών υπηρεσιών και ανάλυση των δεδομένων των μετρήσεων», προϋπολογισμού 178.830,70€ πλέον Φ.Π.Α, κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 4 περ. β', λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 24 Ιουλίου 2019

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Αντιπρόεδρος

Αδάμ Καραγλάνης