



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Γ Ν Ω Μ Η

Δ 17 /2021

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 26^η Φεβρουαρίου του έτους δύο χιλιάδες είκοσι ένα (2021), ημέρα Παρασκευή και ώρα 10.00 π.μ. στα επί της οδού Κεφαλληνίας 45 γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** (εφεξής και Αρχή) μετά από σχετική πρόσκληση του Προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως και εμπροθέσμως 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 (μέσω τηλεδιάσκεψης)
Ερωφίλη Χριστοβασίλη
Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης (μέσω τηλεδιάσκεψης)
Βασιλική Σκαρτσούνη (μέσω τηλεδιάσκεψης)

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

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

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστησαν, μέσω τηλεδιάσκεψης, οι εισηγήτριες Παναγιώτα Αλεξίου και Κωνσταντία Πατελοδήμου, η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Μαρία Παναγοηλιοπούλου, καθώς και η Προϊσταμένη Διεύθυνσης Ελέγχου, Μαριλένα Σιδέρη, οι οποίες αποδεσμεύτηκαν και αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

Έκθεση Εισήγησης: Α.Π. 1167/23.02.2021

Αίτημα: Το με Α.Π. ΚΠ573/2021-12.01.2021 (Α.Π. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 261/12.01.2021) έγγραφο του Εθνικού Οργανισμού Δημόσιας Υγείας (εφεξής και ΕΟΔΥ), μετά του συνημμένου σε αυτό φακέλου, όπως συμπληρώθηκε δια του με Α.Π. ΚΠ 3341/2021/10.02.2021 (Α.Π. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 947/11.02.2021)

εγγράφου καθώς και του από 24.02.2021 ηλεκτρονικού μηνύματος (Α.Π. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1192/24.02.2021) μετά των συνημμένων στοιχείων και πληροφοριών, ζητείται η παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, περί προσφυγής σε διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2 περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, ως ισχύει, για λόγους που άπτονται τόσο του ότι η σκοπούμενη ανάθεση αφορά σε συμπληρωματικές παραδόσεις που πρόκειται να πραγματοποιηθούν από τον αρχικό προμηθευτή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 32 παρ. 4 περ. β' ν. 4412/2016, όσο και για λόγους που άπτονται της τεχνικής μοναδικότητας καθώς και αποκλειστικών δικαιωμάτων που κατέχει ο προτεινόμενος ανάδοχος, σύμφωνα με το άρθρο 32 παρ. 2 περιπτ. β, υποπερ. ββ' και γγ' του ν. 4412/2016, προς τον σκοπό σύναψης δημόσιας σύμβασης για την κάλυψη των αναγκών του ΕΟΔΥ ως προς την «Προμήθεια ηλεκτρονικού συστήματος διαχείρισης των συμβάντων των κινητών συνεργείων-Φάση II», της Πράξης «Δημιουργία δικτύου νοσηλευτών για τη λήψη δειγμάτων βιολογικού υλικού και νοσηλευτική βοήθεια στα ύποπτα κρούσματα Κορωνοϊού κατ' οίκον».

Συναφώς υπεβλήθη ακριβές απόσπασμα της υπ' αριθμ. 1 /08.01.2021 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του ΕΟΔΥ περί προσφυγής στην υπό εξέταση διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού.

ΘΕΜΑ: Αίτημα του Εθνικού Οργανισμού Δημόσιας Υγείας περί παροχής σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας ηλεκτρονικού συστήματος διαχείρισης των συμβάντων των κινητών συνεργείων-Φάση II», της Πράξης «Δημιουργία δικτύου νοσηλευτών για τη λήψη δειγμάτων βιολογικού υλικού και νοσηλευτική βοήθεια στα ύποπτα κρούσματα κορωνοϊού κατ' οίκον, εκτιμώμενης αξίας 322.400 ευρώ πλέον ΦΠΑ.

.....

I. ΙΣΤΟΡΙΚΟ – ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ

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

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

2.2. Σύμφωνα με το αρχικώς υποβληθέν αίτημα : «Α. Ο ΕΘΝΙΚΟΣ ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΔΗΜΟΣΙΑΣ ΥΓΕΙΑΣ (Ε.Ο.Δ.Υ.), Νομικό Πρόσωπο Ιδιωτικού Δικαίου, το οποίο έχει συσταθεί δυνάμει του Ν. 4633/2019 (ΦΕΚ Α'/161/16.10.2019) και εποπτεύεται από τον Υπουργό Υγείας, στο πλαίσιο των αρμοδιοτήτων του και για την καταπολέμηση της πανδημίας του κορωνοϊού SARS-CoV-2, δημιούργησε κινητές ομάδες υγείας ειδικού σκοπού (ΚΟΜΥ) με αντικείμενο τη λήψη δειγμάτων βιολογικού υλικού και νοσηλευτική βοήθεια στα ύποπτα κρούσματα κορωνοϊού. Η δράση χρηματοδοτείται από την Πράξη «Δημιουργία δικτύου νοσηλευτών για τη λήψη δειγμάτων βιολογικού υλικού και νοσηλευτική βοήθεια στα ύποπτα κρούσματα Κορωνοϊού κατ'οίκον», με κωδικό ΟΠΣ 5061257, του Επιχειρησιακού Προγράμματος «Μεταρρύθμιση Δημοσίου Τομέα 20142020».

Η αποδοτική υλοποίηση της πράξης απαιτεί την καταγραφή και διαχείριση των συμβάντων που καλείται να εξυπηρετεί ο ΕΟΔΥ μέσω της χρήσης ειδικής Φορητής συσκευής με αισθητήρα θερμομέτρησης ιατρικού τύπου για τη λήψη σύντομου ιατρικού ιστορικού των ύποπτων ή πιθανών κρουσμάτων Κορωνοϊού και ειδικού λογισμικού. Για τον λόγο αυτό, κατόπιν διενέργειας διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση βάσει της παρ. 2 περ. γ' του άρθρου 32 του ν. 4412/2016 (υπ. αριθμ. 9567/7.05.2020, ΑΔΑ: Ψ64Τ46ΜΗΨ5-ΝΤ9 πρόσκληση σε διαπραγμάτευση), ο ΕΟΔΥ, την 1.6.2020, προχώρησε στη σύναψη

σύμβασης με τον οικονομικό φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» (υπ. αριθμ. 11343/01.06.2020, ΑΔΑΜ: 20SYMV006802839 2020-06-2020 σύμβαση τρίμηνης διάρκειας) για την κατεπείγουσα προμήθεια ηλεκτρονικού συστήματος διαχείρισης των συμβάντων των 500 Κινητών Ομάδων Υγείας (ΚΟΜΥ) Ειδικού Σκοπού με αντικείμενο τη λήψη δειγμάτων βιολογικού υλικού και νοσηλευτική βοήθεια στα ύποπτα κρούσματα κορωνοϊού COVID-19 κατ'οίκον, στο πλαίσιο του Υποέργου 5 «Προμήθεια ηλεκτρονικού συστήματος διαχείρισης των συμβάντων των κινητών συνεργείων» της ανωτέρω πράξης, συνολικής δαπάνης ύψους 644.806,45 € άνευ ΦΠΑ (ήτοι 799.560,00 € συμπ. ΦΠΑ). Η προμήθεια αυτή περιελάμβανε τα κάτωθι:

- Κεντρικό Λογισμικό καταγραφής και διαχείρισης των συμβάντων που καλείται να εξυπηρετήσει ο ΕΟΔΥ. Πρόκειται για έτοιμο λογισμικό κεντρικού πληροφοριακού συστήματος που χειρίζονται τα στελέχη του ΕΟΔΥ και μέσω του οποίου στέλνονται τα αιτήματα προς εξυπηρέτηση στις κινητές ομάδες ειδικού σκοπού, οι οποίες διαθέτουν από μια ασύρματη ειδική φορητή συσκευή με αισθητήρα θερμομέτρησης ιατρικού τύπου και ενσωματωμένο λογισμικό.
- Κινητή εφαρμογή για τις ειδικές φορητές συσκευές με αισθητήρα θερμομέτρησης ιατρικού τύπου (500 άδειες χρήσης). Το συγκεκριμένο έτοιμο λογισμικό είναι εγκατεστημένο στη φορητή συσκευή των ΚΟΜΥ ειδικού σκοπού και διασυνδέεται με το Κεντρικό Λογισμικό μέσω δικτύου κινητής τηλεφωνίας.
- 500 ασύρματες ειδικές φορητές συσκευές με αισθητήρα θερμομέτρησης ιατρικού τύπου, τις οποίες έχουν μαζί τους οι ΚΟΜΥ ειδικού σκοπού για τη διαχείριση των συμβάντων που τις αφορούν και για τη λήψη σύντομου ιατρικού ιστορικού των ύποπτων ή πιθανών κρουσμάτων Κορωνοϊού.

Β. Μετά τη λήξη της ανωτέρω συναφθείσας σύμβασης και ενόψει της εξέλιξης της πανδημίας, ο ΕΟΔΥ, για να ανταπεξέλθει στις νέες απαιτήσεις και την αύξηση των πιθανών, ύποπτων και επιβεβαιωμένων κρουσμάτων κορωνοϊού, οφείλει να ενισχύσει τη δυναμικότητα και τις δραστηριότητες των ΚΟΜΥ. Ειδικότερα:

Β.1. Με την υπ' αριθ. Δ1α/Γ.Π.οικ.58069 ΚΥΑ (ΦΕΚ Β' 4072/22.9.2020) αυξήθηκε κατά διακόσιους (200) ο αριθμός των προσληπτέων στις ΚΟΜΥ επαγγελματιών υγείας, καθόσον προβλέφθηκε ότι προσλαμβάνονται, με απόλυτη σειρά χρονικής προτεραιότητας αίτησης, επτακόσιες (700) [από τις αρχικώς προβλεφθείσες πεντακόσιες (500)] θέσεις ΠΕ/ΤΕ νοσηλευτών για τη στελέχωση των ΚΟΜΥ Ειδικού Σκοπού και εν ελλείψει αυτών, ΤΕ Ιατρικών Εργαστηρίων/Τεχνολόγων Ιατρικών Εργαστηρίων ή ΤΕ Επισκεπτριών/των Υγείας ή ΔΕ Βοηθών Νοσηλευτών ή ΔΕ Παρασκευαστών Χημικού/ Βοηθών Ιατρικών και Βιολογικών Εργαστηρίων. Επίσης, επίκειται άμεσα η σύσταση επιπλέον πενήντα (50) ΚΟΜΥ Ειδικού Σκοπού άμεσης εκτέλεσης δοκιμασιών ταχέων μοριακών ελέγχων (rapid test) για τον εντοπισμό κρουσμάτων κορωνοϊού COVID-19 που θα στελεχώνονται από εκατό (100) βιοπαθολόγους ή άλλους επαγγελματίες υγείας. Συνεπεία τούτου, παρίσταται αναγκαία η επέκταση της ως άνω προμήθειας με επιπλέον ειδικές φορητές συσκευές με αισθητήρα θερμομέτρησης ιατρικού τύπου, επιπλέον άδειες χρήσης του κεντρικού λογισμικού καταγραφής και διαχείρισης των συμβάντων για την υποστήριξη των πρόσθετων ειδικών φορητών συσκευών καθώς και επιπλέον άδειες χρήσης της κινητής εφαρμογής για τις πρόσθετες ειδικές φορητές συσκευές.

Β.2. Ταυτόχρονα, σύμφωνα με την ΚΥΑ Αριθμ. Δ1α/Γ.Π.οικ.58069 (ΦΕΚ 4072/Β/22-092020), αποφασίστηκε η ενίσχυση 200 (από τις 500) κινητών ομάδων ειδικού σκοπού με 1 επιπλέον επαγγελματία υγείας. Συνεπώς, θα πρέπει να επεκταθεί η λειτουργικότητα του κεντρικού λογισμικού καταγραφής και διαχείρισης των συμβάντων έτσι ώστε αυτό να επιτρέπει τη συγκρότηση ΚΟΜΥ με έως 1 οδηγό και από 1 έως 2 επαγγελματία/ίες υγείας. Επιπλέον, απαιτείται λειτουργικότητα για δημιουργία παρουσιολογίου στελεχών ΚΟΜΥ (καταγραφή της ώρας πρώτης σύνδεσης καταγραφή της ώρας κλεισίματος βάρδιας) και

για τους διοικητικούς υπαλλήλους του οργανισμού με χρήση του κεντρικού συστήματος διαχείρισης, δεδομένου ότι άλλαξε ο σχεδιασμός και οι υπάλληλοι αυτοί είναι εγκατεστημένοι σε ολόκληρη την επικράτεια και δεν βρίσκονται στην έδρα του ΕΟΔΥ. Ακόμα, λόγω του ότι αποφασίστηκε από τους αρμόδιους, οι ΚΟΜΥ να διεξάγουν ελέγχους στις πύλες εισόδου της Χώρας, το κεντρικό λογισμικό καταγραφής και διαχείρισης των συμβάντων πρέπει να επεκταθεί ώστε να επιτρέπει την καταγραφή νέων συμβάντων με κοινά στοιχεία διεύθυνσης (π.χ. αεροδρόμιο) και με αναγνώριση QR code από έντυπο PLF όσων μπαίνουν στη χώρα. Επιπλέον, για την υποστήριξη της παραπάνω λειτουργικότητας, θα πρέπει να πραγματοποιηθεί η διασύνδεση του κεντρικού λογισμικού με το σύστημα PLF και το Εθνικό Μητρώο Πασχόντων COVID-19. Συνεπεία τούτου, παρίσταται αναγκαία η επέκταση της ως άνω προμήθειας με επιπλέον νέες λειτουργικότητες στο κεντρικό λογισμικό καταγραφής και διαχείρισης των συμβάντων για την υποστήριξη του συνόλου των ειδικών φορητών συσκευών των ΚΟΜΥ καθώς και στην κινητή εφαρμογή του συνόλου των ειδικών φορητών συσκευών των ΚΟΜΥ.

B.3. Το φυσικό αντικείμενο των προπεριγραφεισών αναγκάων επεκτάσεων αφορά στην προμήθεια:

- 200 ασύρματων ειδικών φορητών συσκευών με αισθητήρα θερμομέτρησης ιατρικού τύπου με ενσωματωμένη εφαρμογή για την υφιστάμενη λειτουργικότητα του ΕΟΔΥ.
- Άδειες χρήσης του Κεντρικού Λογισμικού καταγραφής και διαχείρισης των συμβάντων για την υποστήριξη 200 επιπλέον ειδικών φορητών συσκευών με αισθητήρα θερμομέτρησης ιατρικού τύπου (1 άδεια χρήσης για υποστήριξη 200 επιπλέον φορητών συσκευών με την υφιστάμενη λειτουργικότητα).
- Νέας λειτουργικότητας του Κεντρικού Λογισμικού καταγραφής και διαχείρισης των συμβάντων (μια άδεια χρήσης για τη νέα λειτουργικότητα που θα υποστηρίζει το σύνολο των 700 φορητών συσκευών. Σημείωση: 500 φορητές συσκευές διαθέτει ήδη ο ΕΟΔΥ από προηγούμενη προμήθεια), ως εξής:
 1. Διαχείριση ΚΟΜΥ ειδικού σκοπού
 - Δημιουργία ΚΟΜΥ που να απαρτίζεται από έως 1 οδηγό και από 1 έως 2 επαγγελματία/ίες υγείας
 - Σύνθεση ΚΟΜΥ (χρήστες που την απαρτίζουν, αυτοκίνητο, εξοπλισμός) που να απαρτίζεται από έως 1 οδηγό και έως 2 επαγγελματίες υγείας
 - Διόρθωση-Τροποποίηση στοιχείων ΚΟΜΥ που να απαρτίζεται από έως 1 οδηγό και έως 2 επαγγελματίες υγείας
 - Παρουσιολόγιο στελεχών ΚΟΜΥ: προσθήκη λειτουργικότητας για δημιουργία παρουσιολογίου (καταγραφή της ώρας πρώτης σύνδεσης καταγραφή της ώρας κλεισίματος βάρδιας) και για τους διοικητικούς υπαλλήλους του οργανισμού με χρήση του κεντρικού συστήματος διαχείρισης, δεδομένου ότι άλλαξε ο σχεδιασμός και οι υπάλληλοι αυτοί είναι εγκατεστημένοι σε ολόκληρη την επικράτεια και δεν βρίσκονται στην έδρα του ΕΟΔΥ.
 2. Διαχείριση συμβάντων
 - Μαζική καταγραφή νέων συμβάντων με κοινά στοιχεία διεύθυνσης (π.χ. αεροδρόμιο)
 - Αναγνώριση QR code από έντυπο PLF όσων μπαίνουν στη χώρα
 - Δημιουργία νέου συμβάντος από PLF
 3. Διασύνδεση με σύστημα PLF
 4. Διασύνδεση με σύστημα Μητρώου Πασχόντων COVID-19
 - Νέας λειτουργικότητας της Κινητής εφαρμογής για τις ειδικές φορητές συσκευές με αισθητήρα θερμομέτρησης ιατρικού τύπου (700 άδειες χρήσης για τη νέα λειτουργικότητα. Σημείωση: 500 φορητές

συσκευές διαθέτει ήδη ο ΕΟΔΥ από προηγούμενη προμήθεια), ως εξής:

1. Διαχείριση ΚΟΜΥ ειδικού σκοπού

- Παρουσιολόγιο στελεχών ΚΟΜΥ: προσθήκη λειτουργικότητας για διαχείριση αδειών με έγκριση. Αίτηση για άδεια και εμφάνιση έγκρισης.

2. Διαχείριση συμβάντων

- Μαζική καταγραφή νέων συμβάντων με κοινά στοιχεία διεύθυνσης (π.χ. αεροδρόμιο)
- Αναγνώριση QR code από έντυπο PLF όσων μπαίνουν στη χώρα
- Δημιουργία νέου συμβάντος από PLF

3. Αναζήτηση/προβολή συμβάντων για τα νέου τύπου συμβάντα μαζικής καταγραφής (διόρθωση/συμπλήρωση μόνο των συμβάντων που έχουν δημιουργηθεί από το συγκεκριμένο χρήστη μέσα στην τρέχουσα ημέρα)

4. Διασύνδεση με σύστημα PLF

Εν ολίγοις, ο οικονομικός φορέας στον οποίο θα ανατεθεί η ανωτέρω πρόσθετη προμήθεια θα πρέπει, πέραν της προμήθειας των επιπλέον 200 ειδικών φορητών συσκευών, να επεκτείνει το υπάρχον Κεντρικό Λογισμικό καταγραφής και διαχείρισης συμβάντων έτσι ώστε αυτό να υποστηρίζει τις παραπάνω λειτουργίες καθώς και την υπάρχουσα Κινητή εφαρμογή για τις ειδικές φορητές συσκευές με αισθητήρα θερμομέτρησης ιατρικού τύπου έτσι ώστε αυτή να υποστηρίζει τις παραπάνω λειτουργίες.

B.4. Το δε οικονομικό αντικείμενο των ανωτέρω αναγκαίων επεκτάσεων αναλύεται ως κάτωθι:

ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΟ ΕΙΔΟΣ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ	ΚΟΣΤΟΣ/ ΜΟΝΑΔΑ ΑΝΕΥ ΦΠΑ	ΚΟΣΤΟΣ/ ΜΟΝΑΔΑ ΜΕ ΦΠΑ	ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ ΣΥΜΠ. ΦΠΑ
Φορητή συσκευή με αισθητήρα θερμομέτρησης ιατρικού τύπου με κινητή εφαρμογή που θα επιτρέπει τη λειτουργικότητα που ήδη διαθέτει ο ΕΟΔΥ	200	Υλικό: 890,61 Λογισμικό: 100,00	Υλικό: 1.104,36 Λογισμικό: 124,00	Υλικό: 220.872,00 Λογισμικό: 24.800,00
Κεντρικό λογισμικό καταγραφής και διαχείρισης συμβάντων (1 άδεια χρήσης για την υποστήριξη 200 επιπλέον φορητών συσκευών με την υφιστάμενη λειτουργικότητα)	1	59.800,00	74.152,00	74.152,00
Νέα λειτουργικότητα Κεντρικού λογισμικού καταγραφής και διαχείρισης συμβάντων (για το σύνολο των 700 συσκευών)	1	39.977,42	49.572,00	49.572,00

Νέα λειτουργικότητα Κινητής εφαρμογής για τις ειδικές φορητές συσκευές με αισθητήρα θερμομέτρησης ιατρικού τύπου (για το σύνολο των 700 συσκευών)	700	35,00	43,40	30.380,00
ΣΥΝΟΛΟ:				€ 399.776,00

Γ. Το άρθρο 32 («Προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση» βλ. άρθρο 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) παρ. 2 περ. β' του ν. 4412/2016, ορίζει ότι «Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις: α) [...], β) εάν τα έργα, τα αγαθά ή οι υπηρεσίες μπορούν να παρασχεθούν μόνον από έναν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα για οποιονδήποτε από τους κατωτέρω λόγους: αα) στόχος της σύμβασης είναι η δημιουργία ή απόκτηση μοναδικού έργου τέχνης ή καλλιτεχνικής εκδήλωσης, ββ) απουσία ανταγωνισμού για τεχνικούς λόγους, γγ) προστασία αποκλειστικών δικαιωμάτων, συμπεριλαμβανομένων των δικαιωμάτων διανοητικής ιδιοκτησίας. Οι εξαιρέσεις που ορίζονται στις υποπεριπτώσεις ββ' και γγ' εφαρμόζονται μόνο εάν δεν υπάρχει εύλογη εναλλακτική λύση ή υποκατάστατο και η απουσία ανταγωνισμού δεν είναι αποτέλεσμα τεχνητού περιορισμού των παραμέτρων της σύμβασης[...]».

Στο πλαίσιο εφαρμογής της ως άνω διάταξης, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, όταν για λόγους τεχνικούς (όπως είναι η κατοχή αποκλειστικών τεχνικών μέσων, γνώσεων ή μεθόδων) ή σχετικούς με την προστασία αποκλειστικών δικαιωμάτων καθίσταται απολύτως αναγκαίο να ανατεθεί η εκτέλεση της σύμβασης σε συγκεκριμένο οικονομικό φορέα. Επισημαίνεται ότι η τεχνική μοναδικότητα του παρέχοντος υπηρεσίες ή προμηθευτή, που δικαιολογεί την προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης, συντρέχει όταν η υφιστάμενη δημόσια ανάγκη θεραπεύεται αποκλειστικά από συγκεκριμένες υπηρεσίες ή είδη, τα οποία δεν προσφέρονται από άλλα φυσικά ή νομικά πρόσωπα που δραστηριοποιούνται στον συγκεκριμένο τομέα, ήτοι υπό συνθήκες ανταγωνισμού, εντός συγκεκριμένης εδαφικής περιφέρειας, λόγω αποκλειστικών τεχνικών μέσων, γνώσεων ή μεθόδων (ΕλΣυν Τμήμα VI Πράξεις 14/2003 και 125/2000). Αντίστοιχα, σε ότι αφορά στην επίκληση της ύπαρξης αποκλειστικών δικαιωμάτων, αυτή αφορά στις περιπτώσεις εκείνες που για λόγους νομικούς μπορεί να ανατεθεί η σύμβαση σε έναν και μόνο οικονομικό φορέα. Συγκεκριμένα, η εν λόγω προϋπόθεση ικανοποιείται όταν το αντικείμενο της προς ανάθεση σύμβασης προστατεύεται από δικαιώματα πνευματικής ή βιομηχανικής ιδιοκτησίας, όπως σήματα και δικαιώματα ευρεσιτεχνίας, ακόμα και εάν αυτά δεν είναι κατοχυρωμένα (ΔΕΕ C-199/85, σκέψη 14, C-57/94 σκέψη 23, ΕΣ Τμ. VI 2055/2010). Σημειώνεται, δε, ότι δεν αρκεί τα είδη ή υπηρεσίες να είναι προστατευμένα από αποκλειστικά δικαιώματα, αλλά απαιτείται μόνο ένας οικονομικός φορέας να τα παρασκευάζει/παρέχει, χωρίς να υπάρχουν ανταγωνιστικοί οικονομικοί φορείς που παρέχουν ισοδύναμα ή παρόμοια προϊόντα ή υπηρεσίες (ΔΕΕ C-328/92, σκέψη 17, ΕΣ Τμ. VI 86, 176, 177/2009, 50, 205/2010, 47/2008, 26/2002).

Συνεπώς, εφόσον συντρέχουν εναλλακτικά οι ανωτέρω προϋποθέσεις, η αναθέτουσα αρχή δύναται νομίμως να προβεί, κατόπιν διαπραγματεύσεων, σε απευθείας ανάθεση δημόσιων συμβάσεων προμηθειών ή υπηρεσιών για λόγους τεχνικούς ή προστασίας δικαιωμάτων αποκλειστικότητας, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης, έχοντας, όμως, προηγουμένως σταθμίσει όλες τις οικονομοτεχνικές παραμέτρους, που καθιστούν αναγκαία την προσφυγή σε αυτήν την όλως εξαιρετική διαδικασία, με πλήρη

και ειδική αιτιολογία που πρέπει να προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, για τους λόγους που επέβαλαν την απόφαση της αυτή (βλ. Πράξεις 3334/2009, 77, 156/2008, 263/2007, 186, 187, 188, 189, 190, 191/2006, 61/2004 VI Τμ Ε.Σ).

Δ. Στην προκειμένη περίπτωση, πληρούνται οι ανωτέρω προϋποθέσεις για την κατ' άρθρο 32 παρ. 2.β περ. ββ' και γγ' Ν. 4412/2016 ανάθεση της προπεριγραφείας αναγκαίας επέκτασης στον ανάδοχο της αρχικής σύμβασης, ήτοι στον οικονομικό φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας». Συγκεκριμένα:

Δ.1. Όσον αφορά τις αναγκαίες επεκτάσεις λογισμικού: Η υλοποίηση των αναγκαίων επεκτάσεων στο υφιστάμενο κεντρικό πληροφοριακό σύστημα και την υφιστάμενη κινητή εφαρμογή (τα οποία έχει προμηθευτεί ο ΕΟΔΥ από τον οικονομικό φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» στο πλαίσιο της αρχικώς συναφθείσας σύμβασης), ήτοι, αφενός, η προμήθεια επιπλέον αδειών χρήσης τόσο του υφιστάμενου κεντρικού πληροφοριακού συστήματος όσο και της υφιστάμενης κινητής εφαρμογής για την υποστήριξη των πρόσθετων ειδικών φορητών συσκευών καθώς και η προσθήκη των απαιτούμενων πρόσθετων λειτουργικότητων τόσο στο υφιστάμενο κεντρικό πληροφοριακό σύστημα όσο και στην υφιστάμενη κινητή εφαρμογή για την υποστήριξη του συνόλου των ειδικών φορητών συσκευών των ΚΟΜΥ (υφιστάμενων και πρόσθετων), απαιτούν άνευ ετέρου την παρέμβαση στον πηγαίο κώδικά των ως άνω έτοιμων λογισμικών και την συμπλήρωση/τροποποίησή του.

Όπως προκύπτει από τα έγγραφα της αρχικής σύμβασης αλλά και από βεβαίωση της κατασκευάστριας εταιρείας, οι υφιστάμενες εφαρμογές (κεντρικό λογισμικό και κινητή εφαρμογή) είναι έτοιμα λογισμικά, κατασκευασμένα από τον οικονομικό φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» και ο πηγαίος κώδικάς τους αποτελεί πνευματική ιδιοκτησία του εν λόγω οικονομικού φορέα που, συνεπώς, δεν είναι δυνατόν να ζητηθεί ή/και να παραχωρηθεί στον ΕΟΔΥ ή σε τρίτο ανάδοχο για να τον τροποποιήσει και να υλοποιήσει την απαιτούμενη πρόσθετη λειτουργικότητα.

Για τους λόγους αυτούς, συντρέχουν τεχνικοί λόγοι (άρθρο 32 παρ. 2.β περ. ββ Ν. 4412/2016) καθώς και λόγοι προστασίας αποκλειστικών δικαιωμάτων (άρθρο 32 παρ. 2.β εδ. γγ Ν. 4412/2016), βάσει των οποίων το αντικείμενο της προκειμένης σύμβασης που αφορά στην επέκταση ήδη εγκατεστημένου λογισμικού, μπορεί να παρασχεθεί αποκλειστικώς και μόνον από τον οικονομικό φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας». Και τούτο διότι, ο φορέας αυτός, αφενός, θα προμηθεύσει πρόσθετες άδειες χρήσης του λογισμικού για την κάλυψη των αναγκών των ΚΟΜΥ και, αφετέρου, θα προσθέσει αναγκαίες λειτουργικότητες στο εν λόγω λογισμικό, πράγμα που απαιτεί πρόσβαση στον πηγαίο κώδικα του λογισμικού, που δεν διαθέτει ο ΕΟΔΥ και το οποίο είναι τεχνικά δυνατό μόνο από την κατασκευάστρια εταιρεία που έχει τα αποκλειστικά δικαιώματα επί του προγράμματος αυτού και, συνεπώς, είναι τεχνικά ικανή να υλοποιήσει τη σύμβαση με τον πλέον αποτελεσματικό τρόπο αλλά και μοναδική έναντι οιοδήποτε άλλου οικονομικού φορέα (ad hoc ΕλΣυν Τμήμα VI απόφαση 476/2019, ΕΑΑΔΗΣΥ 88/2019 κ.ά.). Ταυτόχρονα, όπως ήδη εξετέθη, είναι απαραίτητη για τον ΕΟΔΥ η τεχνική υποστήριξη της λειτουργίας του συστήματος σε 24ωρη βάση, η οποία μπορεί να παρασχεθεί αποκλειστικώς και μόνον από τον οικονομικό φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας», ο οποίος είναι, κατά τα ανωτέρω, ο μόνος που έχει πρόσβαση στον πηγαίο κώδικα του λογισμικού και μπορεί να το υποστηρίξει (ad hoc ΕλΣυν Τμήμα VI απόφαση 476/2019).

Δ.2. Όσον αφορά την αναγκαία προμήθεια επιπλέον ειδικών φορητών συσκευών: Όπως αναλύεται κατωτέρω το ήδη υφιστάμενο κεντρικό λογισμικό καταγραφής συμβάντων όσο και η ήδη υφιστάμενη

κινητή εφαρμογή που έχει ήδη προμηθευτεί ο ΕΟΔΥ στο πλαίσιο της αρχικώς συναφθείσας σύμβασης μπορούν να λειτουργήσουν μόνο με τις ειδικές φορητές συσκευές που προμηθεύθηκε ο ΕΟΔΥ στο πλαίσιο της ανωτέρω σύμβασης. Ειδικότερα, οι ειδικές φορητές συσκευές με αισθητήρα θερμομέτρησης ιατρικού τύπου είναι εξειδικευμένες για τις λειτουργίες που απαιτεί ο ΕΟΔΥ, το λογισμικό έχει φτιαχτεί αποκλειστικά και μόνο για αυτές τις συσκευές και τις ενσωματωμένες εφαρμογές τους και η οποιαδήποτε προσθήκη ή αναβάθμιση τόσο στο λογισμικό όσο και στο υλικό μπορεί να πραγματοποιηθεί μόνο από τον ίδιο κατασκευαστή.

Ειδικότερα, οι ειδικές φορητές συσκευές που προμηθεύτηκε ο ΕΟΔΥ από τον οικονομικό φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» έχουν κατασκευαστεί από την εταιρεία CILICO microelectronics co ltd και διαθέτουν ειδικό υλικό (ενσωματωμένα περιφερειακά), όπως θερμόμετρο ιατρικού τύπου, QR code scanner κ.λπ., που είναι απαραίτητα για τη λειτουργία των ΚΟΜΥ. Η κατασκευάστρια εταιρεία των φορητών συσκευών, ήτοι η εταιρεία CILICO microelectronics co ltd, έχει υλοποιήσει ειδικό ενδιάμεσο λογισμικό (επισυνάπτεται τεχνικό φυλλάδιο) το οποίο υλοποιεί διεπαφή εφαρμογών (Application Programming Interface), προκειμένου το υλικό των φορητών συσκευών να αξιοποιείται από τρίτα λογισμικά προγράμματα. Αυτό το ενδιάμεσο λογισμικό εγκαθίσταται στις φορητές συσκευές από την ίδια την κατασκευάστριά τους κατά την κατασκευή τους.

Περαιτέρω, η υφιστάμενη κινητή εφαρμογή, η οποία είναι εγκατεστημένη στις ειδικές φορητές συσκευές που έχει προμηθευτεί ο ΕΟΔΥ από τον οικονομικό φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» στο πλαίσιο της προμηθευθείσας σύμβασης, προκειμένου να επικοινωνεί με το υλικό των φορητών συσκευών (θερμόμετρο ιατρικού τύπου, QR code scanner κ.λπ.) έχει ολοκληρωθεί με το ειδικό ενδιάμεσο λογισμικό (μέσω του API που αυτό παρέχει) της κατασκευάστριας εταιρείας της φορητής συσκευής. Αποτέλεσμα αυτού είναι η κινητή εφαρμογή να μπορεί να λειτουργεί μόνο με την συγκεκριμένη ειδική φορητή συσκευή.

Σε περίπτωση που απαιτηθεί να λειτουργήσει η ανωτέρω κινητή εφαρμογή με διαφορετική φορητή συσκευή, τότε α) ο κατασκευαστής της φορητής συσκευής θα πρέπει να παράσχει το κατάλληλο ενδιάμεσο λογισμικό με κατάλληλο API, β) η κατασκευάστρια εταιρεία της κινητής εφαρμογής θα πρέπει να υλοποιήσει εξ αρχής την ολοκλήρωση της κινητής εφαρμογής με το νέο API της νέας φορητής συσκευής και γ) οι αισθητήρες της νέας φορητής συσκευής (πχ θερμόμετρο ιατρικού τύπου) θα πρέπει να έχουν την ίδια ευαισθησία, ακρίβεια και τυπική απόκλιση στις μετρήσεις τους, διαφορετικά δεν θα είναι δυνατή η διεξαγωγή επιστημονικών και ιατρικών συμπερασμάτων, από μετρήσεις που θα έχουν πραγματοποιηθεί με διαφορετικού κατασκευαστή αισθητήρες, για τον ελεγχόμενο πληθυσμό (κρούσματα κορωνοϊού). Συνεπώς, ακόμα και να υλοποιηθεί εξ αρχής η κινητή εφαρμογή για νέα φορητή συσκευή, θα οδηγήσει σε αβεβαιότητα όσο αφορά στις μετρήσεις που λαμβάνονται από τις φορητές συσκευές και μη ασφαλή εξαγωγή συμπερασμάτων. Επίσης, το υφιστάμενο κεντρικό πληροφοριακό σύστημα, το οποίο έχει ήδη προμηθευτεί ο ΕΟΔΥ από τον οικονομικό φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» στο πλαίσιο υλοποίησης της προμηθευθείσας σύμβασης, παρέχει λειτουργικότητες απομακρυσμένης διαχείρισης των ειδικών φορητών συσκευών. Και αυτή η λειτουργικότητα είναι κατασκευασμένη να είναι συμβατή μόνο με τις συγκεκριμένες φορητές συσκευές. Επομένως, οι επιπλέον ειδικές φορητές συσκευές που οφείλει να προμηθευτεί ο ΕΟΔΥ θα πρέπει να είναι της ίδιας μάρκας και του ίδιου μοντέλου με αυτές που έχει ήδη προμηθευτεί ο φορέας, προκειμένου να μπορεί να λειτουργεί το υφιστάμενο λογισμικό (κεντρικό λογισμικό και κινητή εφαρμογή).

Ταυτόχρονα, ο οικονομικός φορέας «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» έχει συνάψει το από 1η Ιουλίου 2020 Μνημόνιο Συνεργασίας με τον μοναδικό εξουσιοδοτημένο αντιπρόσωπο προμήθειας και υποστήριξης αυτών των

φορητών συσκευών από την κατασκευάστρια εταιρεία για Ελλάδα και Κύπρο, ήτοι την εταιρεία «Τεχνική υποστήριξη και επεξεργασία Ηλεκτρονικών Υπολογιστών ΣΤ. Κολοκυθιάς και ΣΙΑ» με τον διακριτικό τίτλο «ECS», και έχει αποκτήσει τα αποκλειστικά δικαιώματα πώλησης των εν λόγω συσκευών στον ΕΟΔΥ. Με δεδομένο, λοιπόν, ότι, όπως ήδη αναφέρθηκε, οι επιπλέον ειδικές φορητές συσκευές που οφείλει να προμηθευτεί ο ΕΟΔΥ θα πρέπει να είναι της ίδιας μάρκας και του ίδιου μοντέλου με αυτές που έχει ήδη προμηθευτεί ο φορέας, προκειμένου να μπορεί να λειτουργεί το υφιστάμενο λογισμικό (κεντρικό λογισμικό και κινητή εφαρμογή), αφετέρου δε, ότι η προμήθεια των συσκευών αυτών στον ΕΟΔΥ μπορεί να πραγματοποιηθεί, για λόγους προστασίας αποκλειστικών δικαιωμάτων, μόνο από τον οικονομικό φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας», προκύπτει σαφώς ότι ο τελευταίος αυτός οικονομικός φορέας είναι τεχνικά ικανός να υλοποιήσει τη σύμβαση με τον πλέον αποτελεσματικό τρόπο αλλά και μοναδικός έναντι οιαδήποτε άλλου οικονομικού φορέα που μπορεί να προμηθεύσει στον ΕΟΔΥ τις επίμαχες πρόσθετες συσκευές (ad hoc ΕλΣυν Τμήμα VI απόφαση 476/2019, ΕΑΑΔΗΣΥ 88/2019 κ.ά.).

Δ.3. Ανυπαρξία εύλογης εναλλακτικής λύσης ή/και υποκατάστατου: Τέλος, επισημαίνεται ότι, εν προκειμένω, δεν υφίσταται ισοδύναμη εναλλακτική λύση κι ότι, αν τυχόν μπορούσε να βρεθεί υποκατάστατη λύση, αυτή θα ήταν, από τεχνικοοικονομικής άποψης, παντελώς απρόσφορη. Ειδικότερα, στην υπό κρίση περίπτωση, η αξία της αρχικής σύμβασης, στο πλαίσιο της οποίας ο ΕΟΔΥ προμηθεύτηκε το υφιστάμενο λογισμικό (κεντρικό λογισμικό και κινητή εφαρμογή) και τις υφιστάμενες ειδικές φορητές συσκευές ανήλθε σε 799.560,00 ευρώ (συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ), ο δε χρόνος απόσβεσης σε τέτοια συστήματα και εξοπλισμό ορίζεται σε τριάντα έξι (36) μήνες, με αποτέλεσμα, μέχρι σήμερα, να έχει αποσβεσθεί μόλις το 1/6 της αρχικής αξίας του συστήματος και των συσκευών. Επίσης, όπως ήδη αναφέρθηκε, η αρχικώς συναφθείσα σύμβαση έχει χρηματοδοτηθεί από το ΕΣΠΑ και συγκεκριμένα, από το Ε.Π. «Μεταρρύθμιση Δημοσίου Τομέα», βάσει των κανόνων επιλεξιμότητας του οποίου (βλ. υπ' αριθ. 137675/ΕΥΘΥ1016 ΥΑ' ΦΕΚ Β' 5968/31.12.2018) οι χρηματοδοτηθείσες επενδύσεις, όπως η προκείμενη, πρέπει να εξακολουθούν να βρίσκονται σε λειτουργία και να χρησιμοποιούνται τουλάχιστον για διάστημα πέντε (5) ετών από την τελική πληρωμή στον δικαιούχο, ειδάλλως επιβάλλεται δημοσιονομική διόρθωση και επιστρέφεται η χρηματοδότηση. Για τους λόγους αυτούς, αναδεικνύεται ως οικονομικά συμφέρουσα και μοναδική αποδεκτή λύση αυτή της επέκτασης του ήδη υφιστάμενου λογισμικού και των ήδη υφιστάμενων συσκευών, έναντι ενδεχόμενης εξ ολοκλήρου αντικατάστασής τους από είδη διαφορετικών κατασκευαστών με προσφυγή σε ανοιχτή διαδικασία προμήθειας. Επιπροσθέτως, υφίστανται, εν προκειμένω, τεχνικές και επιχειρησιακές δυσχέρειες που καθιστούν τεχνικοοικονομικά απρόσφορη κάθε άλλη εναλλακτική λύση καθώς και κάθε πιθανή υποκατάστατη λύση περί προμήθειας άλλου τύπου λογισμικού (κεντρικού λογισμικού και κινητής εφαρμογής) και ειδικών φορητών συσκευών από αυτά που έχει ήδη προμηθευτεί ο ΕΟΔΥ. Συγκεκριμένα, εάν ο ΕΟΔΥ διέθετε δύο διαφορετικά μεταξύ τους λογισμικά συστήματα και δύο διαφορετικού τύπου συσκευές, θα είχε αυξημένο κόστος διαχείρισης για τα δύο αυτά συστήματα και τους δύο τύπους συσκευών, καθόσον θα έπρεπε να συντηρούνται δύο παρόμοια συστήματα και δεν θα υπήρχαν ενοποιημένα αρχεία και στατιστικά στοιχεία.

Σε κάθε δε περίπτωση, ενδεχόμενη προμήθεια νέου τύπου λογισμικού και συσκευών θα απαιτούσε, αφενός, πρόσθετη εκπαίδευση στις νέου τύπου συσκευές και λογισμικό όλου του προσωπικού των ΚΟΜΥ ειδικού σκοπού, ενέργεια που θα απαιτούσε σημαντικές καθυστερήσεις στην επιχειρησιακή λειτουργία και το έργο των ΚΟΜΥ που αυτή τη στιγμή δεν μπορεί να διακοπεί για κανέναν λόγο, αφετέρου δε, διακοπή της λειτουργίας του πληροφοριακού συστήματος που υποστηρίζει τις ΚΟΜΥ ειδικού σκοπού, πράγμα που θα οδηγούσε και στη διακοπή του έργου των ΚΟΜΥ για το ίδιο χρονικό διάστημα, πράγμα που, όπως ήδη αναφέρθηκε, δεν μπορεί να επιτραπεί για κανέναν λόγο. Τυγχάνει, συνεπώς, σαφές ότι η μοναδική πρόσφορη και πρακτικώς υλοποιήσιμη λύση είναι αυτή της επέκτασης του ήδη υφιστάμενου

λογισμικού και αυτής της προμήθειας συσκευών ίδιου ακριβώς τύπου με αυτές που έχει ήδη προμηθευτεί ο ΕΟΔΥ. Όπως, όμως, ήδη αναφέρθηκε ανωτέρω, η επέκταση του λογισμικού από τρίτο οικονομικό φορέα είναι παντελώς αδύνατη, αφού οιαδήποτε επέκταση του λογισμικού μπορεί να πραγματοποιηθεί αποκλειστικά και μόνο από την κατασκευάστρια εταιρεία «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας», η οποία διατηρεί τον πηγαίο κώδικα καθώς και τα σχετικά πνευματικά δικαιώματα.

Ομοίως, η προμήθεια επιπλέον συσκευών ακριβώς ίδιου τύπου με αυτές που έχει ήδη προμηθευτεί ο ΕΟΔΥ μπορεί να πραγματοποιηθεί μόνο από τον οικονομικό φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» για λόγους τεχνικούς αλλά και για λόγους προστασίας αποκλειστικών δικαιωμάτων, σύμφωνα με όσα αναπτύχθηκαν λεπτομερώς ανωτέρω. Παρίσταται, επομένως, σαφές ότι ενδεχόμενη υποκατάστατη λύση ανάθεσης της εν θέματι προμήθειας σε οιονδήποτε άλλο οικονομικό φορέα πλην της «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» είναι μη υλοποιήσιμη και μη αποδεκτή.

Συμπερασματικά, για όλους τους παραπάνω λόγους, ο ΕΟΔΥ αιτείται, δια του παρόντος, την κατ' άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ' υποπερ. δδ' ν. 4013/2011 παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., για την προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, κατ' άρθρο 32 παρ. 2 περ. β' υποπερ. ββ' (απουσία ανταγωνισμού για τεχνικούς λόγους) και γγ' (προστασία αποκλειστικών δικαιωμάτων) του ν. 4412/2016, με σκοπό τη σύναψη σύμβασης για το παραπάνω αντικείμενο με τον οικονομικό φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας», συνολικού προϋπολογισμού 399.776,00€(συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ), στο πλαίσιο του Υποέργου 24 της Πράξης «Δημιουργία δικτύου νοσηλευτών για τη λήψη δειγμάτων βιολογικού υλικού και νοσηλευτική βοήθεια στα ύποπτα κρούσματα Κορονοϊού κατ'οίκον» με κωδικό ΟΠΣ5061257.»

2.3. Εν συνεχεία, δια του με Α.Π. 261/21.01.2021 εγγράφου, η Αρχή αιτήθηκε την παροχή επιπλέον στοιχείων και πληροφοριών, αναφορικά με την τεκμηρίωση του υπό εξέταση αιτήματος. Ειδικότερα, ως προς την τεκμηρίωση των λόγων που άπτονται των αποκλειστικών δικαιωμάτων του προτεινόμενου αναδόχου, ζητήθηκαν στοιχεία τεκμηρίωσης σχετικά με το γεγονός ότι οι υφιστάμενες εφαρμογές «είναι έτοιμα λογισμικά, κατασκευασμένα από τον οικονομικό φορέα [...] και ο πηγαίος κώδικάς τους αποτελεί πνευματική ιδιοκτησία του εν λόγω οικονομικού φορέα [...], δεδομένου ότι η βεβαίωση την οποία επικαλείσθε συναφώς δεν έχει προσκομισθεί, ενώ τα σχετικώς ως άνω διαλαμβανόμενα δεν προκύπτουν από το κείμενο της από 01.06.2020 αρχικής σύμβασης, το οποίο είναι αναρτημένο στο ΚΗΜΔΗΣ». Επιπλέον, ζητήθηκαν διευκρινίσεις ως προς την ταυτότητα του κατασκευαστή του λογισμικού «Κεντρικό λογισμικό καταγραφής και διαχείρισης συμβάντων» που προμηθεύτηκε ο ΕΟΔΥ με την αρχική σύμβαση, καθώς και το κατά πόσον έχει συναφθεί ειδική συμφωνία μεταξύ της κατασκευάστριας εταιρείας των φορητών συσκευών με την κατασκευάστρια εταιρεία του λογισμικού που τα διαχειρίζεται και «επικοινωνεί» μαζί τους, καθώς και τεκμηρίωση σχετικά με το κατά πόσον το λογισμικό προστατεύεται από δικαιώματα πνευματικής ή βιομηχανικής ιδιοκτησίας, όπως σήματα και δικαιώματα ευρεσιτεχνίας.

Επιπλέον, ως προς τους τεχνικούς λόγους για τους οποίους ο προτεινόμενος ανάδοχος κρίθηκε ως ο μοναδικός, έναντι οποιουδήποτε άλλου που δύναται να παράσχει το αντικείμενο της σκοπούμενης σύμβασης, ζητήθηκαν στοιχεία σχετικά με το κατά πόσον οποιαδήποτε εταιρεία ανάπτυξης λογισμικού θα μπορούσε να αξιοποιήσει το παρεχόμενο από την κατασκευάστρια εταιρεία API και να αναπτύξει «κινητή εφαρμογή» συγκεκριμένης λειτουργικότητας για την φορητή συσκευή, καθώς και να την εγκαταστήσει σε αυτή, χωρίς να απαιτείται να έχει συναφθεί κάποια ειδική συνεργασία μεταξύ της κατασκευάστριας εταιρείας των φορητών συσκευών με την κατασκευάστρια εταιρεία της κινητής εφαρμογής. Περαιτέρω, ζητήθηκαν διευκρινίσεις σχετικά με την πλήρωση των προϋποθέσεων της νομικής βάσης του άρθρου 32

παρ. 2 περ. β υποπερ. ββ' ν. 4412/2016, ως προς το ότι ο προτεινόμενος ανάδοχος είναι ο μοναδικός τεχνικά ικανός να συνάψει τη σύμβαση, σε επίπεδο Ευρωπαϊκής Ένωσης, καθώς και ως προς το εάν η προς ανάθεση προμήθεια αφορά σε έτοιμα προϊόντα ή πρόκειται για υπηρεσίες ανάπτυξης λογισμικού που προορίζονται για αποκλειστική χρήση από τον ΕΟΔΥ, μετά τεκμηρίωσης, με συγκριτικά στοιχεία, από την οποία να προκύπτει απουσία εύλογης εναλλακτικής λύσης ή υποκατάστατων λύσεων.

Τέλος, ζητήθηκαν διευκρινίσεις από τον ΕΟΔΥ ως προς τους λόγους για τους οποίους προκρίθηκαν ως νομική βάση προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, μόνο οι διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β υποπερ. ββ' και γγ' ν. 4412/2016 και ειδικότερα ο λόγος που δεν προκρίθηκε, ως νομική βάση, η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 4 περίπτωση β' του ιδίου νόμου, η οποία αφορά ακριβώς σε περιπτώσεις συμπληρωματικών παραδόσεων 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 αποκτά αγαθά με διαφορετικά τεχνικά χαρακτηριστικά τα οποία θα προκαλούσαν ασυμβατότητα ή δυσανάλογες τεχνικές δυσχέρειες στη χρήση και τη συντήρηση.

2.4. Σε απάντηση του ως άνω, από 21.01.2021 εγγράφου της Αρχής, ο ΕΟΔΥ υπέβαλε το με Α.Π. ΚΠ 3341/2021/10.02.2021 έγγραφο παροχής συμπληρωματικών στοιχείων και πληροφοριών.

Σύμφωνα με το ως άνω έγγραφο: «Σε συνέχεια των ζητούμενων από μέρος σας απαιτούμενων διευκρινίσεων και στοιχείων τεκμηρίωσης θα θέλαμε να καταθέσουμε υπόψη σας τα ακόλουθα και ειδικότερα:

(α) όσον αφορά το ερώτημά σας για το γεγονός ότι οι υφιστάμενες εφαρμογές «είναι έτοιμα λογισμικά, κατασκευασμένα από τον οικονομικό φορέα [...] και ο πηγαίος κώδικας τους αποτελεί πνευματική ιδιοκτησία του εν λόγω οικονομικού φορέα [...]» σας επισυνάπτουμε:

1. Τη με αριθ. ΕΞΕ-ΚΠ-9567/2020 πρόσκληση προμήθειας αρχικής σύμβασης (αφορούσε προμήθεια έτοιμων λογισμικών) και ειδικά το «ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι - Περιγραφή Έργου» αυτής, στην οποία γίνεται ρητή μνεία ότι η προμήθεια συστήματος διαχείρισης του Οργανισμού, τόσο του κεντρικού λογισμικού καταγραφής και διαχείρισης όσο και της κινητής εφαρμογής αφορά τις 500 ΚΟΜΥ ειδικού σκοπού αφορούν έτοιμα λογισμικά. Σε συμμόρφωση αυτής της συγκεκριμένης απαίτησης της πρόσκλησης για τις 500 ΚΟΜΥ προσέφερε ο ανάδοχος

MainSys Management Information Systems την άδεια χρήσης του κεντρικού λογισμικού με αριθ. 6715-88307262-7350 και τις οικείες άδειες κινητής εφαρμογής.

2. Την υπάριθμ ΚΠ 11343/2020 αρχική σύμβαση προμήθειας της εταιρείας MainSys Management Information Systems με τον ΕΟΔΥ.

(β) όσον αφορά την τεκμηρίωση του κατασκευαστή των υφιστάμενων εφαρμογών (κεντρικού λογισμικού και κινητής εφαρμογής) σας επισυνάπτουμε τεκμηρίωση κατοχής από τον Ανάδοχο του συνόλου της πνευματικής ιδιοκτησίας του ως κατασκευαστή των υφιστάμενων εφαρμογών (κεντρικού λογισμικού και κινητής εφαρμογής MEDISYS EPIDEMIC SURVEILLANCE) που έχει προμηθευτεί ο Οργανισμός και ειδικότερα:

1. Αίτηση κατοχύρωσης εμπορικού σήματος της εταιρείας MainSys Management Information Systems με αριθ. Πρωτ. Ν260788/10-05-2020 για το εμπορικό σήμα MEDISYS EPIDEMIC SURVEILLANCE μετά της σχετικής απεικόνισης, που αφορά την εμπορική ονομασία του κεντρικού λογισμικού (ΟΠΣ) και της κινητής εφαρμογής που έχει προμηθευτεί ο Οργανισμός.

2. Τη σχετική εκτύπωση από τη βάση δεδομένων εμπορικών σημάτων του Ευρωπαϊκού Γραφείου Σημάτων, που επιβεβαιώνει την ως άνω αίτηση κατοχύρωσης με αριθ. Ν260788/10-05-2020 για το εμπορικό σήμα MEDISYS EPIDEMIC SURVEILLANCE της ως άνω εταιρείας.

3. Την Υ/Δ του νομίμου εκπροσώπου της εταιρείας MainSys Management Information Systems, στην οποία βεβαιώνεται υπεύθυνα: (ι) η κατοχή του συνόλου των δικαιωμάτων σε άυλα αγαθά / πνευματικής ιδιοκτησίας του πηγαίου κώδικα του ΟΠΣ κεντρικού λογισμικού και της κινητής εφαρμογής, (ιι) η αδειοδότηση αμοιτέρων αυτών για έως 500 φορητές συσκευές/κινητές εφαρμογές και (ιιι) η πρόσβαση της κινητής εφαρμογής στο firmware της ειδικής φορητής συσκευής CILICO C6T ιατρικού τύπου με ενσωματωμένο αισθητήρα θερμομέτρησης και καρτανανγνώστη (bar/QR code), πρόσβαση η οποία προστατεύεται έναντι κάθε τρίτου πλην της εταιρείας MainSys Management Information Systems και της αποκλειστικού συνεργάτη της εταιρείας με την επωνυμία «ΤΕΧΝΙΚΗ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗ ΚΑΙ ΕΠΕΞΕΡΓΑΣΙΑ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΩΝ ΥΠΟΛΟΓΙΣΤΩΝ ΣΤ. ΚΟΛΟΚΥΘΑΣ ΚΑΙ ΣΙΑ Ο.Ε.» και διακριτικό τίτλο «ECS».

(γ) όσον αφορά το ερωτημά σας «κατά πόσον οποιαδήποτε εταιρεία ανάπτυξης λογισμικού θα μπορούσε να αξιοποιήσει το παρεχόμενο από την κατασκευάστρια εταιρεία API και να αναπτύξει κινητή εφαρμογή συγκεκριμένης λειτουργικότητας για την φορητή συσκευή, καθώς και να την εγκαταστήσει σε αυτή, χωρίς να απαιτείται να έχει συναφθεί κάποια ειδική συνεργασία μεταξύ της κατασκευάστριας εταιρείας των φορητών συσκευών με την κατασκευάστρια εταιρεία της κινητής εφαρμογής» θα θέλαμε να επισημάνουμε ότι:

Η αιτούμενη αναβάθμιση/επέκταση του λογισμικού (κεντρικού λογισμικού και κινητής εφαρμογής) συνίσταται, κατά κύριο λόγο, στην ενσωμάτωση νέων δυνατοτήτων και λειτουργιών, τις οποίες δεν μπορεί να προσφέρει οιοσδήποτε άλλος οικονομικός φορέας πλην της εταιρείας Mainsys που έχει κατασκευάσει το λογισμικό και, συνεπώς, είναι η μόνη που διαθέτει τον απαιτούμενο για τις εν θέματι επεκτάσεις πηγαίο κώδικα. Επιπλέον, κατά τα αναλυτικώς διαλαμβανόμενα στο ήδη υποβληθέν αίτημά μας, το κεντρικό λογισμικό καταγραφής συμβάντων όσο και η κινητή εφαρμογή που έχει ήδη προμηθευτεί ο ΕΟΔΥ στο πλαίσιο της αρχικώς συναφθείσας σύμβασης μπορούν να λειτουργήσουν μόνο με της συγκεκριμένης μάρκας και μοντέλου ειδικές φορητές συσκευές που προμηθεύτηκε ο ΕΟΔΥ στο πλαίσιο της ανωτέρω σύμβασης.

Ειδικότερα, οι ειδικές φορητές συσκευές με αισθητήρα θερμομέτρησης ιατρικού τύπου είναι εξειδικευμένες για τις λειτουργίες που απαιτεί ο ΕΟΔΥ, το λογισμικό έχει φτιαχτεί αποκλειστικά και μόνο για αυτές τις συσκευές και τις ενσωματωμένες εφαρμογές τους και η οποιαδήποτε προσθήκη ή αναβάθμιση τόσο στο λογισμικό όσο και στο υλικό μπορεί να πραγματοποιηθεί μόνο από τον ίδιο κατασκευαστή. Ειδικότερα, οι ειδικές φορητές συσκευές που προμηθεύτηκε ο ΕΟΔΥ από τον οικονομικό φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» έχουν κατασκευαστεί από την εταιρεία CILICO Microelectronics Limited και διαθέτουν ειδικό υλικό (ενσωματωμένα περιφερειακά), όπως θερμόμετρο ιατρικού τύπου, QR code scanner κ.λπ., που είναι απαραίτητα για τη λειτουργία των ΚΟΜΥ.

Η κατασκευάστρια εταιρεία των φορητών συσκευών, ήτοι η εταιρεία CILICO Microelectronics Limited, έχει υλοποιήσει ειδικό ενδιάμεσο λογισμικό, το οποίο υλοποιεί διεπαφή εφαρμογών (application Programming Interface), προκειμένου το υλικό των φορητών συσκευών να αξιοποιείται από τρίτα λογισμικά προγράμματα. Αυτό το ενδιάμεσο λογισμικό εγκαθίσταται στις φορητές συσκευές από την ίδια την κατασκευάστριά τους κατά την κατασκευή τους. Περαιτέρω, η υφιστάμενη κινητή εφαρμογή, η οποία είναι εγκατεστημένη στις ειδικές φορητές συσκευές που έχει προμηθευτεί ο ΕΟΔΥ από τον οικονομικό φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» στο πλαίσιο της προμηθευθείσας σύμβασης, προκειμένου να επικοινωνεί με το υλικό των

φορητών συσκευών (θερμόμετρο ιατρικού τύπου, QR code scanner κ.λπ.) έχει ολοκληρωθεί με το ειδικό ενδιάμεσο λογισμικό (μέσω του API που αυτό παρέχει) της κατασκευάστριας εταιρείας της φορητής συσκευής. Αποτέλεσμα αυτού είναι η κινητή εφαρμογή να μπορεί να λειτουργεί μόνο με την συγκεκριμένη ειδική φορητή συσκευή.

Σε περίπτωση που απαιτηθεί να λειτουργήσει η ανωτέρω κινητή εφαρμογή με διαφορετική φορητή συσκευή, τότε α) ο κατασκευαστής της φορητής συσκευής θα πρέπει να παράσχει το κατάλληλο ενδιάμεσο λογισμικό με κατάλληλο API, β) η κατασκευάστρια εταιρεία της κινητής εφαρμογής θα πρέπει να υλοποιήσει εξαρχής την ολοκλήρωση της κινητής εφαρμογής με το νέο API της νέας φορητής συσκευής και γ) οι αισθητήρες της νέας φορητής συσκευής (π.χ. θερμόμετρο ιατρικού τύπου) θα πρέπει να έχουν την ίδια ευαισθησία, ακρίβεια και τυπική απόκλιση στις μετρήσεις τους, διαφορετικά δεν θα είναι δυνατή η διεξαγωγή επιστημονικών και ιατρικών συμπερασμάτων, από μετρήσεις που θα έχουν πραγματοποιηθεί με διαφορετικού κατασκευαστή αισθητήρες, για τον ελεγχόμενο πληθυσμό (κρούσματα κορωνοϊού).

Συνεπώς, ακόμα και να υλοποιηθεί εξαρχής η κινητή εφαρμογή για νέα φορητή συσκευή, θα οδηγήσει σε αβεβαιότητα όσο αφορά στις μετρήσεις που λαμβάνονται από τις φορητές συσκευές και μη ασφαλή εξαγωγή συμπερασμάτων. Επίσης, το υφιστάμενο κεντρικό πληροφοριακό σύστημα, το οποίο έχει ήδη προμηθευτεί ο ΕΟΔΥ από τον οικονομικό φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» στο πλαίσιο υλοποίησης της προμηθευθείσας σύμβασης, παρέχει λειτουργικότητες απομακρυσμένης διαχείρισης των ειδικών φορητών συσκευών και αυτή η λειτουργικότητα είναι κατασκευασμένη να είναι συμβατή μόνο με τις συγκεκριμένες φορητές συσκευές. Επομένως, οι επιπλέον ειδικές φορητές συσκευές που οφείλει να προμηθευτεί ο ΕΟΔΥ θα πρέπει να είναι της ίδιας μάρκας και του ίδιου μοντέλου με αυτές που έχει ήδη προμηθευτεί ο φορέας, προκειμένου να μπορεί να λειτουργεί το υφιστάμενο λογισμικό (κεντρικό λογισμικό και κινητή εφαρμογή). Ταυτόχρονα, ο οικονομικός φορέας «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» έχει αποκτήσει τα αποκλειστικά δικαιώματα πώλησης -σημείο (δ.2) του εγγράφου - των εν λόγω συσκευών στον ΕΟΔΥ, σύμφωνα με όσα έχουν εκτεθεί στο υποβηθέν αίτημά μας.

(δ) σχετικά με την ζητούμενη παραχώρηση διευκρινήσεων σχετικά με την αποκλειστικότητα διάθεσης των προϊόντων της εταιρείας CILICO Microelectronics Limited μέσω της εταιρείας ECS σας διαβιβάζουμε:

1. Exclusive Cooperation Statement μεταξύ της εταιρείας CILICO Microelectronics Limited και της εταιρείας Τεχνική Υποστήριξη και Επεξεργασία Ηλεκτρονικών Υπολογιστών Στ.Κολοκυθάς & ΣΙΑ Ο.Ε και διακριτικό τίτλο «ECS» στο οποίο αναφέρεται ρητώς ότι η διανομή των προϊόντων στην Ελλάδα θα γίνεται αποκλειστικά μέσω της ECS, καθώς και ότι κανείς άλλος συνεργάτης ή διανομέας της CILICO από οποιαδήποτε άλλη περιοχή δεν επιτρέπεται να προμηθεύει/διανέμει ή με οποιονδήποτε άλλο τρόπο διοχετεύει, υποστηρίζει κ.λπ. τα συγκεκριμένα προϊόντα του οίκου CILICO στην Ελλάδα χωρίς τη μεσολάβηση της ECS και τυχόν τρίτων, που έλκουν δικαιώματα αποκλειστικά από την τελευταία, όπως ο Ανάδοχος της αρχικής σύμβασης.

2. «Μνημονιο Αποκλειστικής Συνεργασίας για Προμήθεια Ειδών σε Δημόσιους και Ιδιωτικούς Φορείς» μεταξύ της εταιρείας Mainsys Τεχνολογική Πληροφορική Ομόρρυθμη Εταιρεία Ιδιωτική Επιχείρηση παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας και διακριτικό τίτλο «Mainsys Management Information Systems» και της εταιρείας Τεχνική Υποστήριξη και Επεξεργασία Ηλεκτρονικών Υπολογιστών Στ.Κολοκυθάς & ΣΙΑ Ο.Ε και διακριτικό τίτλο «ECS» στο οποίο αναφέρεται ρητώς η συνεργασία και διάθεση των επιμέλων προϊόντων μεταξύ των.

(ε) σχετικά με την ζητούμενη παραχώρηση τεχνικοοικονομικής τεκμηρίωσης με συγκριτικά στοιχεία θα θέλαμε να σας γνωστοποιήσουμε ότι:

Σε συνέχεια των όσων έχουν εκτεθεί στα σημεία (γ) και (δ) του παρόντος εγγράφου και δεδομένης της σχέσης hardware – firmware που σημαίνει ότι απαιτείται η απόλυτη διαλειτουργικότητα εξοπλισμού – λογισμικού, η επιλογή άλλου λογισμικού ή/και άλλων φορητών συσκευών, θα οδηγούσε στην προμήθεια ειδών με διαφορετικά τεχνικά χαρακτηριστικά, τα οποία θα είναι ασυμβίβαστα και σίγουρα θα προκαλέσουν δυσανάλογες τεχνικές δυσχέρειες, με τελικό αποτέλεσμα την μη ορθή λειτουργία του συστήματος καταγραφής συμβάντων και, επομένως, την αδυναμία χρήσης τους. Η μοναδική, λοιπόν, ασφαλής, από τεχνικής άποψης, λύση στην περίπτωση επιλογής άλλου λογισμικού ή/και άλλων φορητών συσκευών, ισοδυναμεί με την αγορά ενός εξ' ολοκλήρου νέου συστήματος καταγραφής συμβάντων, ήτοι την αγορά εξ' ολοκλήρου νέου κεντρικού λογισμικού και την αντικατάσταση όλων των φορητών συσκευών από νέες με ενσωματωμένη νέα κινητή εφαρμογή. Ωστόσο, μία τέτοια επιλογή θα ήταν, αφενός, πολύ πιο κοστοβόρα (θα υπερέβαινε το ποσό του 1.000.000 ευρώ, αφ' ης στιγμής, θα περιελάμβανε τόσο το κόστος τόσο της αρχικής προμήθειας όσο και των, εν προκειμένω, αιτούμενων επεκτάσεων) και, αφετέρου, θα καθιστούσε σε αχρηστία το υπάρχον σύστημα καταγραφής συμβάντων που διαθέτει ο ΕΟΔΥ.

Στο σημείο αυτό, οφείλουμε να επαναλάβουμε ότι η αξία της αρχικής σύμβασης, στο πλαίσιο της οποίας ο ΕΟΔΥ προμηθεύτηκε το υφιστάμενο λογισμικό (κεντρικό λογισμικό και κινητή εφαρμογή) και τις υφιστάμενες ειδικές φορητές συσκευές ανήλθε σε 799.560,00 ευρώ (συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ), ο δε χρόνος απόσβεσης σε τέτοια συστήματα και εξοπλισμό ορίζεται σε τριάντα έξι (36) μήνες, με αποτέλεσμα, μέχρι σήμερα, να έχει αποσβεσθεί μόλις το 1/6 της αρχικής αξίας του συστήματος και των συσκευών. Επίσης, όπως ήδη αναφέρθηκε, η αρχικώς συναφθείσα σύμβαση έχει χρηματοδοτηθεί από το ΕΣΠΑ και συγκεκριμένα, από το Ε.Π. «Μεταρρύθμιση Δημοσίου Τομέα», βάσει των κανόνων επιλεξιμότητας του οποίου (βλ. υπ' αριθ. 137675/ΕΥΘΥ1016 ΥΑ ΦΕΚ Β' 5968/31.12.2018) οι χρηματοδοτηθείσες επενδύσεις, όπως η προκειμένη, πρέπει να εξακολουθούν να βρίσκονται σε λειτουργία και να χρησιμοποιούνται τουλάχιστον για διάστημα πέντε (5) ετών από την τελική πληρωμή στον δικαιούχο, ειδάλλως επιβάλλεται δημοσιονομική διόρθωση και επιστρέφεται η χρηματοδότηση. Επιπροσθέτως, υφίστανται, εν προκειμένω, τεχνικές και επιχειρησιακές δυσχέρειες που καθιστούν τεchnοοικονομικά απρόσφορη κάθε άλλη εναλλακτική λύση καθώς και κάθε πιθανή υποκατάστατη λύση περί προμήθειας άλλου τύπου λογισμικού (κεντρικού λογισμικού και κινητής εφαρμογής) και ειδικών φορητών συσκευών από αυτά που έχει ήδη προμηθευτεί ο ΕΟΔΥ. Συγκεκριμένα, εάν ο ΕΟΔΥ διέθετε δύο διαφορετικά μεταξύ τους λογισμικά συστήματα και δύο διαφορετικού τύπου συσκευές, θα είχε αυξημένο κόστος διαχείρισης για τα δύο αυτά συστήματα και τους δύο τύπους συσκευών, καθόσον θα έπρεπε να συντηρούνται δύο παρόμοια συστήματα και δεν θα υπήρχαν ενοποιημένα αρχεία και στατιστικά στοιχεία. Σε κάθε δε περίπτωση, ενδεχόμενη προμήθεια νέου τύπου λογισμικού και συσκευών θα απαιτούσε, αφενός, πρόσθετη εκπαίδευση στις νέου τύπου συσκευές και λογισμικό όλου του προσωπικού των ΚΟΜΥ ειδικού σκοπού, ενέργεια που θα απαιτούσε σημαντικές καθυστερήσεις στην επιχειρησιακή λειτουργία και το έργο των ΚΟΜΥ που αυτή τη στιγμή δεν μπορεί να διακοπεί για κανέναν λόγο, αφετέρου δε, διακοπή της λειτουργίας του πληροφοριακού συστήματος που υποστηρίζει τις ΚΟΜΥ ειδικού σκοπού, πράγμα που θα οδηγούσε και στη διακοπή του έργου των ΚΟΜΥ για το ίδιο χρονικό διάστημα, πράγμα που, όπως ήδη αναφέρθηκε, δεν μπορεί επιτραπεί για κανέναν λόγο. Εκ των ανωτέρω εκτεθέντων προκύπτει σαφώς ότι η επιλογή της επέκτασης του υφιστάμενου συστήματος καταγραφής συμβάντων (λογισμικού και φορητών συσκευών) είναι οικονομικά και τεχνικά ασύγκριτα πιο συμφέρουσα για τον ΕΟΔΥ σε σχέση με ενδεχόμενη προμήθεια εξ' ολοκλήρου νέου συστήματος. Τυγχάνει, συνεπώς, σαφές ότι η μοναδική πρόσφορη και πρακτικώς υλοποιήσιμη λύση είναι αυτή της επέκτασης του ήδη υφιστάμενου συστήματος, ήτοι της επέκτασης του υφιστάμενου λογισμικού και της προμήθειας συσκευών ίδιου ακριβώς τύπου με αυτές που έχει ήδη προμηθευτεί ο ΕΟΔΥ. Όπως, όμως, ήδη αναφέρθηκε ανωτέρω, η επέκταση του λογισμικού από τρίτο οικονομικό φορέα είναι παντελώς αδύνατη, αφού οιαδήποτε επέκταση του λογισμικού μπορεί να πραγματοποιηθεί αποκλειστικά και μόνο από την κατασκευάστρια εταιρεία

«MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας», η οποία διατηρεί τον πηγαίο κώδικα καθώς και τα σχετικά πνευματικά δικαιώματα. Ομοίως, η προμήθεια επιπλέον συσκευών ακριβώς ίδιου τύπου με αυτές που έχει ήδη προμηθευτεί ο ΕΟΔΥ μπορεί να πραγματοποιηθεί μόνο από τον οικονομικό φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» για λόγους τεχνικούς αλλά και για λόγους προστασίας αποκλειστικών δικαιωμάτων, σύμφωνα με όσα αναπτύχθηκαν λεπτομερώς ανωτέρω. Επομένως, ενδεχόμενη αλλαγή προμηθευτή θα είχε ως αυτόθροη συνέπεια, λόγω της αδυναμίας χρήσης του υφιστάμενου λογισμικού και των υφιστάμενων συσκευών, την ανάγκη προμήθειας του συνόλου του υφιστάμενου συστήματος καταγραφής συμβάντων (λογισμικού και συσκευών) εκ νέου, γεγονός το οποίο θα προκαλούσε, αναντίρρητα, ιδιαίτερως μεγάλη και αδικαιολόγητη, κατά τα ανωτέρω, οικονομική και λειτουργική επιβάρυνση στον ΕΟΔΥ.

(στ) αναφορικά με την παράθεση τεχνικής φύσεως στοιχείων που να αποδεικνύουν ότι η υφιστάμενη άδεια υποστηρίζει μόνο 500 συσκευές θέτουμε υπόψη σας:

1. Εγγραφα των παραδοτέων αναδόχου της επίμαχης σύμβασης βάσει των οποίων συντάχθηκαν τα σχετικά πρακτικά παραλαβής της Επιτροπής Παραλαβής του Οργανισμού, (φάση Α1 έως το πέρας των παραδοτέων αυτών), στα οποία αποτυπώνονται οι έγχαρτες άδειες χρήσης MEDISYS EPIDEMIC SURVEILLANCE, τόσο του κεντρικού λογισμικού για έως 500 συσκευές των KOMY, όσο και των κινητών εφαρμογών στις 500 συσκευές ιατρικού τύπου με ενσωματωμένο αισθητήρα θερμομέτρησης και καρταναγνώστη CILICO C6T.

2. Αρχική οθόνη του έτοιμου κεντρικού λογισμικού MEDISYS EPIDEMIC SURVEILLANCE, στην οποία γίνεται μνεία ότι η συγκεκριμένη άδεια χρήσης με αριθ. 6715-8830-7262-7350 αφορά έως 500 συσκευές ιατρικού τύπου με ενσωματωμένο αισθητήρα θερμομέτρησης και καρταναγνώστη CILICO C6T.

3. Τη με αριθ. ΕΞΕ-ΚΠ-9567/2020 Πρόσκληση προμήθειας αρχικής σύμβασης (αφορούσε προμήθεια έτοιμων λογισμικών) και ειδικά το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι - Περιγραφή Έργου αυτής, στην οποία γίνεται ρητή μνεία ότι η προμήθεια συστήματος διαχείρισης του Οργανισμού, τόσο του κεντρικού λογισμικού καταγραφής και διαχείρισης όσο και της κινητής εφαρμογής αφορά τις 500 KOMY ειδικού σκοπού. Σε συμμόρφωση αυτής της συγκεκριμένης απαίτησης της πρόσκλησης για τις 500 KOMY προσέφερε ο ανάδοχος MainSys Management Information Systems την άδεια χρήσης του κεντρικού λογισμικού με αριθ. 6715-8830-7262-7350 και τις οικείες άδειες κινητής εφαρμογής.

4. Την υπ' αριθμ ΚΠ 11343/2020 αρχική σύμβαση προμήθειας της εταιρείας MainSys Management Information Systems με τον ΕΟΔΥ.

(ζ) τέλος, συμπληρωματικώς προς όσα έχουν ήδη εκτεθεί στο από 12-1-2021/ΚΠ573 αίτημά μας και σε συνέχεια του από 21-1-2021/261 εγγράφου Σας, διευκρινίζουμε πως, στην υπό κρίση περίπτωση, συντρέχουν και οι προβλεπόμενες στην περ. β' της παρ. 4 του άρθρου 32 ν. 4412/2016 προϋποθέσεις για την ανάθεση της αναλυτικώς περιγραφόμενης στο ήδη υποβληθέν αίτημά μας αναγκαίας επέκτασης του υφιστάμενου λογισμικού και εξοπλισμού στον ανάδοχο της αρχικής σύμβασης, ήτοι στον οικονομικό φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας».

Ειδικότερα, η προμηθευθείσα παρ. 4 του άρθρου 32 ν. 4412/2016 ορίζει ότι «η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών:

α) [...], 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 αποκτά

αγαθά 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, γ) [...]».

Η εφαρμογή της ανωτέρω διάταξης προϋποθέτει τη σωρευτική συνδρομή των ακόλουθων τεσσάρων (4) 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.

Στην προκειμένη περίπτωση, από τα στοιχεία που έχουν ήδη υποβληθεί ενώπιόν Σας προκύπτουν τα εξής:

(i) ως προς την πλήρωση της πρώτης προϋπόθεσης:

Η επίμαχη προμήθεια για την επαύξηση της τρέχουσας δυναμικότητας του εν λειτουργία πληροφοριακού συστήματος των ΚΟΜΥ κατά 200 νέες κινητές ομάδες αφορά την προμήθεια, αφενός, επιπλέον διακοσίων (200) ειδικών φορητών συσκευών CILICO C6T με αισθητήρα θερμομέτρησης ιατρικού τύπου που θα διασφαλίσει την επέκταση της λειτουργικότητας απρόσκοπτα (βλ.ΙΙΙ) (αφού πρόκειται για το ίδιο ακριβώς είδος που είχε αρχικά προμηθευτεί ο ανάδοχος στην ποσότητα των 500 συσκευών και χρησιμοποιείται την τρέχουσα χρονική στιγμή), αφετέρου:

α) της προμήθειας των απαραίτητων επιπλέον αδειών χρήσης για τις ζητούμενες 200 νέες συσκευές και την ενσωμάτωσή τους στο κεντρικό πληροφοριακό σύστημα καταγραφής και διαχείρισης συμβάντων των ΚΟΜΥ καθώς και της εγκατάστασης της κινητής εφαρμογής καταγραφής και διαχείρισης συμβάντων σε αυτές, ήτοι αναλυτικότερα:

- προμήθεια 1 άδειας χρήσης για τις 200 νέες συσκευές που απαιτείται για την προσθήκη τους στο κεντρικό λογισμικό καταγραφής και διαχείρισης συμβάντων των ΚΟΜΥ,

- προμήθεια 200 αδειών χρήσης για χρήση της κινητής εφαρμογής καταγραφής και διαχείρισης συμβάντων ΚΟΜΥ για τις νέες συσκευές (1 άδεια χρήσης/συσκευή),

β) της προμήθειας των απαραίτητων αδειών χρήσης (σχήμα αδειοδότησης για 700 κιν. συσκευές/εφαρμογές) για την προσθήκη νέων λειτουργιών στο κεντρικό πληροφοριακό σύστημα καταγραφής και διαχείρισης συμβάντων των ΚΟΜΥ καθώς και στην κινητή εφαρμογή καταγραφής και διαχείρισης συμβάντων των φορητών συσκευών ήτοι αναλυτικότερα:

- προμήθεια 1 άδειας χρήσης (σχήμα αδειοδότησης για 700 κιν. συσκευές/εφαρμογές) για την νέα ζητούμενη λειτουργικότητα του κεντρικού λογισμικού καταγραφής και διαχείρισης συμβάντων (σελ.3 ΚΠ573/121-2021 αιτήματός μας [1.Διαχείριση ΚΟΜΥ Ειδικού Σκοπού, 2.Διαχείριση Συμβάντων, 3.Διασύνδεση με σύστημα PLF, 4.Διασύνδεση με σύστημα μητρώου πασχόντων covid-19]) για το σύνολο των 700 συσκευών: 500 υπάρχουσες που έχει ήδη προμηθευτεί ο ΕΟΔΥ από την ίδια εταιρεία στο πλαίσιο της αρχικής σύμβασης + 200 νέες.

- προμήθεια 1 άδειας χρήσης (σχήμα αδειοδότησης για 700 κιν. συσκευές/εφαρμογές) για την νέα ζητούμενη λειτουργικότητα καταγραφής και διαχείρισης συμβάντων της κινητής εφαρμογής για τις ειδικές φορητές συσκευές (σελ. 4 του ΚΠ573/12-1-2021 αιτηματός μας [1.Διαχείριση ΚΟΜΥ Ειδικού Σκοπού,

2. Διαχείριση Συμβάντων, 3. Αναζήτηση/προβολή συμβάντων, 4. Διασύνδεση με σύστημα PLF]) για το σύνολο των 700 συσκευών: 500 υπάρχουσες που έχει ήδη προμηθευτεί ο ΕΟΔΥ από την ίδια εταιρεία στο πλαίσιο της αρχικής σύμβασης + 200 νέες.

Όλες οι απαιτούμενες επεκτάσεις του πλήθους των αδειών χρήσης λογισμικού είναι προσθήκες/τροποποιήσεις στο υφιστάμενο λογισμικό. Οι ανωτέρω επεκτάσεις αδειών χρήσης του λογισμικού θα πρέπει, όχι μόνο να είναι αναπόσπαστο κομμάτι του ήδη υπάρχοντος λογισμικού, αλλά και να συνεργάζονται σε πλήρη συμβατότητα με τις φορητές συσκευές που διαθέτει ο Οργανισμός. Συνεπώς, εν προκειμένω, δεν ζητείται η προμήθεια οποιουδήποτε νέου λογισμικού, αλλά:

α) η επαύξηση κατά 200 συσκευές της δυναμικότητας του ήδη υφιστάμενου πληροφοριακού συστήματος των ΚΟΜΥ καθώς και η προμήθεια των αντίστοιχων σε πλήθος απαιτούμενων αδειών χρήσης:

1. κεντρικού λογισμικού καταγραφής και διαχείρισης συμβάντων ΚΟΜΥ,
2. κινητής εφαρμογής για την καταγραφή και διαχείριση συμβάντων ΚΟΜΥ για τις ειδικές φορητές συσκευές,

β) η προσθήκη νέας λειτουργικότητας επί του κεντρικού λογισμικού καταγραφής και διαχείρισης συμβάντων των ΚΟΜΥ μέσω της απαραίτητης άδειας χρήσης για το σύνολο των 700 φορητών συσκευών/κιν. εφαρμογών.

γ) η προσθήκη νέας λειτουργικότητας επί της κινητής εφαρμογής για τις ειδικές φορητές συσκευές για την καταγραφή και διαχείριση συμβάντων των ΚΟΜΥ μέσω της απαραίτητης άδειας χρήσης για το σύνολο των 700 φορητών συσκευών.

Επιπλέον, οι ειδικές φορητές συσκευές ιατρικού τύπου που περιλαμβάνονται στην υπό ανάθεση προμήθεια αποτελούν συμπληρωματικές παραδόσεις παρόμοιες με αυτές που περιλαμβάνονταν στην αρχική σύμβαση του Οργανισμού με την εταιρεία MainSys.

Εκ των ανωτέρω εκτεθέντων, συνάγεται σαφώς πως η αιτούμενη προμήθεια αφορά αποκλειστικά και μόνο παραδόσεις συμπληρωματικής φύσης, κατά την έννοια του άρθρου 32 παρ. 4 περ. β' ν. 4412/2016, οι οποίες προορίζονται για την μερική ανανέωση και την επέκταση λειτουργικότητας του υφιστάμενου εξοπλισμού ως και του υφιστάμενου λογισμικού που αποτέλεσαν αντικείμενο της αρχικής σύμβασης,

(ii) ως προς την πλήρωση της δεύτερης προϋπόθεσης: Ο οικονομικός φορέας με τον οποίο πρόκειται να διαπραγματευθεί ο ΕΟΔΥ για την ανάθεση των εν θέματι συμπληρωματικών παραδόσεων, ήτοι η εταιρεία «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας», είναι ο ανάδοχος της αρχικής σύμβασης, γεγονός που αποδεικνύει ότι πληρούται, εν προκειμένω, και η δεύτερη προϋπόθεση της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 4 περ. β' ν. 4412/2016, περί διαπραγμάτευσης της αναθέτουσας αρχής με τον αρχικό προμηθευτή της σύμβασης,

(iii) ως προς την πλήρωση της τρίτης προϋπόθεσης: Η αιτούμενη αναβάθμιση/επέκταση του λογισμικού (κεντρικού λογισμικού και κινητής εφαρμογής) συνίσταται, κατά κύριο λόγο, στην ενσωμάτωση νέων δυνατοτήτων και λειτουργιών, τις οποίες δεν μπορεί να προσφέρει οιοσδήποτε άλλος οικονομικός φορέας πλην της εταιρείας MainSys που έχει κατασκευάσει το λογισμικό και, συνεπώς, είναι η μόνη που διαθέτει τον απαιτούμενο για τις εν θέματι επεκτάσεις πηγαίο κώδικα. Επιπλέον, κατά τα αναλυτικώς διαλαμβανόμενα στο ήδη υποβληθέν αίτημά μας, το κεντρικό λογισμικό καταγραφής συμβάντων όσο και η κινητή εφαρμογή που έχει ήδη προμηθευτεί ο ΕΟΔΥ στο πλαίσιο της αρχικής συναφθείσας σύμβασης μπορούν να λειτουργήσουν μόνο με της συγκεκριμένης μάρκας και μοντέλου ειδικές φορητές συσκευές που προμηθεύτηκε ο ΕΟΔΥ στο πλαίσιο της ανωτέρω σύμβασης.

Ειδικότερα, οι ειδικές φορητές συσκευές με αισθητήρα θερμομέτρησης ιατρικού τύπου είναι

εξειδικευμένες για τις λειτουργίες που απαιτεί ο ΕΟΔΥ, το λογισμικό έχει φτιαχτεί αποκλειστικά και μόνο για αυτές τις συσκευές και τις ενσωματωμένες εφαρμογές τους και η οποιαδήποτε προσθήκη ή αναβάθμιση τόσο στο λογισμικό όσο και στο υλικό μπορεί να πραγματοποιηθεί μόνο από τον ίδιο κατασκευαστή. Ειδικότερα, οι ειδικές φορητές συσκευές που προμηθεύτηκε ο ΕΟΔΥ από τον οικονομικό φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» έχουν κατασκευαστεί από την εταιρεία CILICO microelectronics co ltd και διαθέτουν ειδικό υλικό (ενσωματωμένα περιφερειακά), όπως θερμόμετρο ιατρικού τύπου, QR code scanner κ.λπ., που είναι απαραίτητα για τη λειτουργία των ΚΟΜΥ. Η κατασκευάστρια εταιρεία των φορητών συσκευών, ήτοι η εταιρεία CILICO microelectronics co ltd, έχει υλοποιήσει ειδικό ενδιάμεσο λογισμικό, το οποίο υλοποιεί διεπαφή εφαρμογών (application Programming Interface), προκειμένου το υλικό των φορητών συσκευών να αξιοποιείται από τρίτα λογισμικά προγράμματα. Αυτό το ενδιάμεσο λογισμικό εγκαθίσταται στις φορητές συσκευές από την ίδια την κατασκευάστριά τους κατά την κατασκευή τους. Περαιτέρω, η υφιστάμενη κινητή εφαρμογή, η οποία είναι εγκατεστημένη στις ειδικές φορητές συσκευές που έχει προμηθευτεί ο ΕΟΔΥ από τον οικονομικό φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» στο πλαίσιο της προμηθευθείσας σύμβασης, προκειμένου να επικοινωνεί με το υλικό των φορητών συσκευών (θερμόμετρο ιατρικού τύπου, QR code scanner κ.λπ.) έχει ολοκληρωθεί με το ειδικό ενδιάμεσο λογισμικό (μέσω του API που αυτό παρέχει) της κατασκευάστριας εταιρείας της φορητής συσκευής. Αποτέλεσμα αυτού είναι η κινητή εφαρμογή να μπορεί να λειτουργεί μόνο με την συγκεκριμένη ειδική φορητή συσκευή.

Σε περίπτωση που απαιτηθεί να λειτουργήσει η ανωτέρω κινητή εφαρμογή με διαφορετική φορητή συσκευή, τότε α) ο κατασκευαστής της φορητής συσκευής θα πρέπει να παράσχει το κατάλληλο ενδιάμεσο λογισμικό με κατάλληλο API, β) η κατασκευάστρια εταιρεία της κινητής εφαρμογής θα πρέπει να υλοποιήσει εξαρχής την ολοκλήρωση της κινητής εφαρμογής με το νέο API της νέας φορητής συσκευής και γ) οι αισθητήρες της νέας φορητής συσκευής (π.χ. θερμόμετρο ιατρικού τύπου) θα πρέπει να έχουν την ίδια ευαισθησία, ακρίβεια και τυπική απόκλιση στις μετρήσεις τους, διαφορετικά δεν θα είναι δυνατή η διεξαγωγή επιστημονικών και ιατρικών συμπερασμάτων, από μετρήσεις που θα έχουν πραγματοποιηθεί με διαφορετικού κατασκευαστή αισθητήρες, για τον ελεγχόμενο πληθυσμό (κρούσματα κορωνοϊού). Συνεπώς, ακόμα και να υλοποιηθεί εξαρχής η κινητή εφαρμογή για νέα φορητή συσκευή, θα οδηγήσει σε αβεβαιότητα όσο αφορά στις μετρήσεις που λαμβάνονται από τις φορητές συσκευές και μη ασφαλή εξαγωγή συμπερασμάτων.

Επίσης, το υφιστάμενο κεντρικό πληροφοριακό σύστημα, το οποίο έχει ήδη προμηθευτεί ο ΕΟΔΥ από τον οικονομικό φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» στο πλαίσιο υλοποίησης της προμηθευθείσας σύμβασης, παρέχει λειτουργικότητες απομακρυσμένης διαχείρισης των ειδικών φορητών συσκευών και αυτή η λειτουργικότητα είναι κατασκευασμένη να είναι συμβατή μόνο με τις συγκεκριμένες φορητές συσκευές. Επομένως, οι επιπλέον ειδικές φορητές συσκευές που οφείλει να προμηθευτεί ο ΕΟΔΥ θα πρέπει να είναι της ίδιας μάρκας και του ίδιου μοντέλου με αυτές που έχει ήδη προμηθευτεί ο φορέας, προκειμένου να μπορεί να λειτουργεί το υφιστάμενο λογισμικό (κεντρικό λογισμικό και κινητή εφαρμογή).

Ταυτόχρονα, ο οικονομικός φορέας «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» έχει αποκτήσει τα αποκλειστικά δικαιώματα πώλησης των εν λόγω συσκευών στον ΕΟΔΥ, σύμφωνα με όσα έχουν εκτεθεί στο υποβληθέν αίτημά μας. Συνεπεία των ανωτέρω και δεδομένης της σχέσης hardware – firmware που σημαίνει ότι απαιτείται η απόλυτη διαλειτουργικότητα εξοπλισμού – λογισμικού, η επιλογή άλλου λογισμικού ή/και άλλων φορητών συσκευών, θα οδηγούσε στην προμήθεια ειδών με διαφορετικά τεχνικά χαρακτηριστικά, τα οποία θα είναι ασυμβίβαστα και σίγουρα θα προκαλέσουν δυσανάλογες τεχνικές δυσχέρειες, με τελικό αποτέλεσμα την

μη ορθή λειτουργία του συστήματος καταγραφής συμβάντων και, επομένως, την αδυναμία χρήσης τους.

Η μοναδική, λοιπόν, ασφαλής, από τεχνικής άποψης, λύση στην περίπτωση επιλογής άλλου λογισμικού ή/και άλλων φορητών συσκευών, ισοδυναμεί με την αγορά ενός εξ' ολοκλήρου νέου συστήματος καταγραφής συμβάντων, ήτοι την αγορά εξ' ολοκλήρου νέου κεντρικού λογισμικού και την αντικατάσταση όλων των φορητών συσκευών από νέες με ενσωματωμένη νέα κινητή εφαρμογή. Ωστόσο, μία τέτοια επιλογή θα ήταν, αφενός, πολύ πιο κοστοβόρα (θα υπερέβαινε το ποσό του 1.000.000 ευρώ, αφ' ης στιγμής, θα περιελάμβανε τόσο το κόστος τόσο της αρχικής προμήθειας όσο και των, εν προκειμένω, αιτούμενων επεκτάσεων) και, αφετέρου, θα καθιστούσε σε αχρηστία το υπάρχον σύστημα καταγραφής συμβάντων που διαθέτει ο ΕΟΔΥ.

Στο σημείο αυτό, οφείλουμε να επαναλάβουμε ότι η αξία της αρχικής σύμβασης, στο πλαίσιο της οποίας ο ΕΟΔΥ προμηθεύτηκε το υφιστάμενο λογισμικό (κεντρικό λογισμικό και κινητή εφαρμογή) και τις υφιστάμενες ειδικές φορητές συσκευές ανήλθε σε 799.560,00 ευρώ (συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ), ο δε χρόνος απόσβεσης σε τέτοια συστήματα και εξοπλισμό ορίζεται σε τριάντα έξι (36) μήνες, με αποτέλεσμα, μέχρι σήμερα, να έχει αποσβεσθεί μόλις το 1/6 της αρχικής αξίας του συστήματος και των συσκευών. Επίσης, όπως ήδη αναφέρθηκε, η αρχικώς συναφθείσα σύμβαση έχει χρηματοδοτηθεί από το ΕΣΠΑ και συγκεκριμένα, από το Ε.Π. «Μεταρρύθμιση Δημοσίου Τομέα», βάσει των κανόνων επιλεξιμότητας του οποίου (βλ. υπ' αριθ. 137675/ΕΥΘΥ1016 ΥΑ' ΦΕΚ Β' 5968/31.12.2018) οι χρηματοδοτηθείσες επενδύσεις, όπως η προκείμενη, πρέπει να εξακολουθούν να βρίσκονται σε λειτουργία και να χρησιμοποιούνται τουλάχιστον για διάστημα πέντε (5) ετών από την τελική πληρωμή στον δικαιούχο, ειδάλλως επιβάλλεται δημοσιονομική διόρθωση και επιστρέφεται η χρηματοδότηση.

Επιπροσθέτως, υφίστανται, εν προκειμένω, τεχνικές και επιχειρησιακές δυσχέρειες που καθιστούν τεχνικοοικονομικά απρόσφορη κάθε άλλη εναλλακτική λύση καθώς και κάθε πιθανή υποκατάστατη λύση περί προμήθειας άλλου τύπου λογισμικού (κεντρικού λογισμικού και κινητής εφαρμογής) και ειδικών φορητών συσκευών από αυτά που έχει ήδη προμηθευτεί ο ΕΟΔΥ. Συγκεκριμένα, εάν ο ΕΟΔΥ διέθετε δύο διαφορετικά μεταξύ τους λογισμικά συστήματα και δύο διαφορετικού τύπου συσκευές, θα είχε αυξημένο κόστος διαχείρισης για τα δύο αυτά συστήματα και τους δύο τύπους συσκευών, καθόσον θα έπρεπε να συντηρούνται δύο παρόμοια συστήματα και δεν θα υπήρχαν ενοποιημένα αρχεία και στατιστικά στοιχεία. Σε κάθε δε περίπτωση, ενδεχόμενη προμήθεια νέου τύπου λογισμικού και συσκευών θα απαιτούσε, αφενός, πρόσθετη εκπαίδευση στις νέου τύπου συσκευές και λογισμικό όλου του προσωπικού των ΚΟΜΥ ειδικού σκοπού, ενέργεια που θα απαιτούσε σημαντικές καθυστερήσεις στην επιχειρησιακή λειτουργία και το έργο των ΚΟΜΥ που αυτή τη στιγμή δεν μπορεί να διακοπεί για κανέναν λόγο, αφετέρου δε, διακοπή της λειτουργίας του πληροφοριακού συστήματος που υποστηρίζει τις ΚΟΜΥ ειδικού σκοπού, πράγμα που θα οδηγούσε και στη διακοπή του έργου των ΚΟΜΥ για το ίδιο χρονικό διάστημα, πράγμα που, όπως ήδη αναφέρθηκε, δεν μπορεί επιτραπεί για κανέναν λόγο. Εκ των ανωτέρω εκτεθέντων προκύπτει σαφώς ότι η επιλογή της επέκτασης του υφιστάμενου συστήματος καταγραφής συμβάντων (λογισμικού και φορητών συσκευών) είναι οικονομικά και τεχνικά ασύγκριτα πιο συμφέρουσα για τον ΕΟΔΥ σε σχέση με ενδεχόμενη προμήθεια εξ' ολοκλήρου νέου συστήματος.

Τυχάνει, συνεπώς, σαφές ότι η μοναδική πρόσφορη και πρακτικώς υλοποιήσιμη λύση είναι αυτή της επέκτασης του ήδη υφιστάμενου συστήματος, ήτοι της επέκτασης του υφιστάμενου λογισμικού και της προμήθειας συσκευών ίδιου ακριβώς τύπου με αυτές που έχει ήδη προμηθευτεί ο ΕΟΔΥ. Όπως, όμως, ήδη αναφέρθηκε ανωτέρω, η επέκταση του λογισμικού από τρίτο οικονομικό φορέα είναι παντελώς αδύνατη, αφού οιαδήποτε επέκταση του λογισμικού μπορεί να πραγματοποιηθεί αποκλειστικά και μόνο από την κατασκευάστρια εταιρεία «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας», η οποία διατηρεί τον πηγαίο κώδικα καθώς και τα σχετικά πνευματικά δικαιώματα. Ομοίως, η προμήθεια επιπλέον συσκευών ακριβώς ίδιου τύπου με αυτές που

έχει ήδη προμηθευτεί ο ΕΟΔΥ μπορεί να πραγματοποιηθεί μόνο από τον οικονομικό φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» για λόγους τεχνικούς αλλά και για λόγους προστασίας αποκλειστικών δικαιωμάτων, σύμφωνα με όσα αναπτύχθηκαν λεπτομερώς ανωτέρω. Επομένως, ενδεχόμενη αλλαγή προμηθευτή θα είχε ως αυτόθροη συνέπεια, λόγω της αδυναμίας χρήσης του υφιστάμενου λογισμικού και των υφιστάμενων συσκευών, την ανάγκη προμήθειας του συνόλου του υφιστάμενου συστήματος καταγραφής συμβάντων (λογισμικού και συσκευών) εκ νέου, γεγονός το οποίο θα προκαλούσε, αναντίρρητα, ιδιαίτερως μεγάλη και αδικαιολόγητη, κατά τα ανωτέρω, οικονομική και λειτουργική επιβάρυνση στον ΕΟΔΥ. Ως εκ τούτου, πληρούται, εν προκειμένω, και η τρίτη προϋπόθεση της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 4 περ. β' ν. 4412/2016, και

(iv) ως προς την πλήρωση της τέταρτης προϋπόθεσης: Δεδομένης της φύσης της εν θέματι σύμβασης, η οποία συνίσταται σε άπαξ προμήθεια ειδών (λογισμικού και συσκευών), προκύπτει σαφώς πως πληρούται, εν προκειμένω, και η τέταρτη προϋπόθεση της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 4 περ. β' ν. 4412/2016.

Για όλους τους παραπάνω λόγους, η εν προκειμένω αιτούμενη κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' ν. 4013/2011 σύμφωνη γνώμη της Αρχής Σας για την προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, με σκοπό τη σύναψη σύμβασης για το παραπάνω αντικείμενο με τον οικονομικό φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας», συνολικού προϋπολογισμού 399.776,00€(συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ), στο πλαίσιο του Υποέργου 24 της Πράξης «Δημιουργία δικτύου νοσηλευτών για τη λήψη δειγμάτων βιολογικού υλικού και νοσηλευτική βοήθεια στα ύποπτα κρούσματα Κορονοϊού κατ'οίκον» με κωδικό ΟΠΣ5061257, δύναται να χορηγηθεί, όχι μόνο κατ' εφαρμογή των διατάξεων της παρ. 2 περ. β' υποπερ. ββ' (απουσία ανταγωνισμού για τεχνικούς λόγους) και γγ' (προστασία αποκλειστικών δικαιωμάτων) του άρθρου 32 του ν. 4412/2016, αλλά και επί τη βάση των διατάξεων της παρ. 4 περ. β' του ίδιου ως άνω άρθρου, αφού συντρέχουν και οι διαλαμβανόμενες στις εν λόγω διατάξεις προϋποθέσεις, σύμφωνα με όσα εξετέθησαν αναλυτικώς ανωτέρω.

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 εμπíπτουν, 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.

4. Σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 «Ορισμοί» ν. 4412/2016 :

«1. Για τους σκοπούς του παρόντος εφαρμόζονται οι ακόλουθοι ορισμοί:

1) α) ως «αναθέτουσες αρχές» νοούνται το κράτος, οι αρχές τοπικής αυτοδιοίκησης, οι οργανισμοί δημοσίου δικαίου ή οι ενώσεις μιας ή περισσότερων από αυτές τις αρχές ή ενός ή περισσότερων από

αυτούς τους οργανισμούς δημοσίου δικαίου και οι αναθέτουσες αρχές κατά την έννοια του άρθρου 223 [...]

3) ως «μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές» νοούνται όλες οι αναθέτουσες αρχές που δεν είναι κεντρικές κυβερνητικές αρχές [...]

5) ως «δημόσιες συμβάσεις» και ως «συμβάσεις έργων, υπηρεσιών και προμηθειών» νοούνται οι συμβάσεις εξ επαχθούς αιτίας οι οποίες συνάπτονται γραπτώς μεταξύ ενός ή περισσότερων οικονομικών φορέων και μιας ή ενός ή περισσότερων αναθετουσών αρχών/ αναθετόντων φορέων, αντίστοιχα, και έχουν ως αντικείμενο την εκτέλεση έργων, την προμήθεια αγαθών ή την παροχή υπηρεσιών [...]

28) ως «δημόσιες συμβάσεις άνω των ορίων» και ως «συμβάσεις άνω των ορίων» νοούνται οι δημόσιες συμβάσεις και οι συμβάσεις κατά την έννοια της διάταξης της περίπτωσης 5 της παρούσας παραγράφου που δεν εξαιρούνται, δυνάμει των εξαιρέσεων που προβλέπονται στα άρθρα 7 έως 17 και 237 έως 252, και των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός φόρου προστιθέμενης αξίας (ΦΠΑ) είναι ίση προς ή ανώτερη από τα όρια της διάταξης των άρθρων 5 και 235, αντίστοιχα, όπως ισχύουν κάθε φορά [...]

5. Το Άρθρο 5 ν. 4412/2016 «Κατώτατα όρια» (άρθρο 4 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), ως εφαρμόζεται κατόπιν έκδοσης του Κανονισμού (ΕΕ) 2019/1828 της Επιτροπής της 30ης Οκτωβρίου 2019 (Επίσημη Εφημερίδα της ΕΕ L279/25 της 31.10.2019) για τις διαδικασίες σύναψης σύμβασης κατά το χρονικό διάστημα από 01.01.2020 έως 31.12.2021, ορίζει ως κατώτατα όρια για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, το ποσό των ευρώ 214.000,00.

6. 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 κατατέμενται 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 {...}».

7. 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».

8. Σύμφωνα με το άρθρο 32 ν. 4412/2016 «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. 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:

αα) στόχος της σύμβασης είναι η δημιουργία ή απόκτηση μοναδικού έργου τέχνης ή καλλιτεχνικής εκδήλωσης,

ββ) απουσία ανταγωνισμού για τεχνικούς λόγους,

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

Οι εξαιρέσεις που ορίζονται στις υποπεριπτώσεις ββ' και γγ' εφαρμόζονται μόνο εάν δεν υπάρχει εύλογη εναλλακτική λύση ή υποκατάστατο και η απουσία ανταγωνισμού δεν είναι αποτέλεσμα τεχνητού περιορισμού των παραμέτρων της σύμβασης' [...]

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 αγαθά 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 [...]

9. Τα προβλεπόμενα στο άρθρο 32^Α ν. 4412/2016:

«Εξαιρούνται της υποχρεωτικής εφαρμογής των άρθρων 22 παράγραφοι 1, 36, 72 παράγραφος 1 περίπτωση α', 79 παράγραφοι 1 έως 4, και 221 παράγραφοι 8 και 9, οι ακόλουθες περιπτώσεις του άρθρου 32:

α) όπου η δυνατότητα ανάθεσης περιορίζεται σε έναν προκαθορισμένο συμμετέχοντα, σύμφωνα με την περίπτωση β' της παραγράφου 2, με την παράγραφο 3, με την περίπτωση β' της παραγράφου 4 και την παράγραφο 6,

β) λόγω του επείγοντος χαρακτήρα της ανάθεσης σύμφωνα με την περίπτωση γ' της παραγράφου 2 [...]

Στις περιπτώσεις α' και β' η διαδικασία διεξάγεται σύμφωνα με τα οριζόμενα στους όρους της πρόσκλησης, όπου υπάρχει, και η αξιολόγηση των προσφορών μπορεί να γίνεται σε ενιαίο στάδιο με την ανάθεση της σύμβασης. [...] Η διαδικασία της διαπραγμάτευσης γίνεται από τριμελές όργανο, το οποίο συγκροτείται από την Αναθέτουσα Αρχή και εισηγείται προς το αποφαινόμενο όργανο για κάθε θέμα που ανακύπτει κατά την ανάθεση της σύμβασης.»

10. Το άρθρο 61 του ν. 4412/2016 ορίζει: «1. Για συμβάσεις άνω των ορίων, ως χρόνος έναρξης της ανοικτής διαδικασίας, της κλειστής διαδικασίας, της ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, του ανταγωνιστικού διαλόγου και της σύμπραξης καινοτομίας, νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης σύμβασης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ένωσης ή της προκαταρκτικής προκήρυξης, όταν η τελευταία χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 26. 2.

Ως χρόνος έναρξης της διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, νοείται η ημερομηνία αποστολής προς τους οικονομικούς φορείς της πρώτης πρόσκλησης συμμετοχής σε διαπραγμάτευση. 3. Ως χρόνος έναρξης ενός διαγωνισμού μελετών, νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης διαγωνισμού μελετών στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης. 4. Για συμβάσεις κάτω των ορίων αντί των παραγράφων 1 έως 3, εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 120».

11. Το Άρθρο 23 Ονοματολογίες ν. 4412/2016 (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)».

12. 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 {...}».

13. 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 {...}».

III. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

14. Το υπό εξέταση αίτημα του Εθνικού Οργανισμού Δημόσιας Υγείας, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας ηλεκτρονικού συστήματος διαχείρισης των συμβάντων των κινητών συνεργείων-Φάση II», της Πράξης «Δημιουργία δικτύου νοσηλευτών για τη λήψη δειγμάτων βιολογικού υλικού και νοσηλευτική βοήθεια στα ύποπτα κρούσματα Κορωνοϊού κατ' οίκον.

15. Ειδικότερα, το υπό εξέταση αίτημα αφορά σε προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, προς τον σκοπό επέκτασης της αρχικής σύμβασης τρίμηνης διάρκειας (ΑΔΑΜ: 20SYMV006802839 2020-06-2020), δια της οποίας ο ΕΟΔΥ προμηθεύθηκε «ηλεκτρονικό σύστημα διαχείρισης των συμβάντων των 500 Κινητών Ομάδων Υγείας (ΚΟΜΥ) Ειδικού Σκοπού με αντικείμενο τη λήψη δειγμάτων βιολογικού υλικού και νοσηλευτική βοήθεια στα ύποπτα κρούσματα κορωνοϊού COVID-19 κατ' οίκον». Δια του υπό εξέταση αιτήματος ο ΕΟΔΥ προτίθεται να προμηθευθεί επιπλέον ειδικές φορητές συσκευές με αισθητήρα θερμομέτρησης ιατρικού τύπου, επιπλέον άδειες χρήσης του κεντρικού λογισμικού καταγραφής και διαχείρισης των συμβάντων για την υποστήριξη των πρόσθετων ειδικών φορητών συσκευών, καθώς και επιπλέον άδειες χρήσης της κινητής εφαρμογής για τις πρόσθετες ειδικές φορητές συσκευές, όπως αναλυτικότερα αποτυπώνονται στο ιστορικό της παρούσας.

Σημειώνεται ότι, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, η αρχική προμήθεια συνήφθη μέσω προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, δυνάμει του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ ν. 4412/2016, ήτοι για λόγους κατεπείγουσας ανάγκης οφειλόμενης σε απρόβλεπτη κατάσταση, συμβατικής αξίας 644.806,45 ευρώ πλέον του ΦΠΑ, ήτοι άνω των ορίων του άρθρου 5 ν. 4412/2016, για την οποία δεν ζητήθηκε η σύμφωνη γνώμη της Αρχής. Εν προκειμένω, σημειώνεται ότι, σύμφωνα με τα συμπληρωματικά στοιχεία που παρασχέθηκαν την 24.02.2021, «η υπ' αριθ. πρωτ. ΚΠ11343/2020 - 1/6/2020 αρχική σύμβασή μας με τον οικονομικό φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» ανατέθηκε κατόπιν διενέργειας διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση βάσει της παρ. 2 περ. γ' του άρθρου 32 του ν. 4412/2016. Ειδικότερα, όπως εκτίθεται αναλυτικώς και στη σχετική

εισήγηση (επισυνάπτεται), στη συγκεκριμένη περίπτωση πληρούνταν σωρευτικά όλες οι προβλεπόμενες στο άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016 προϋποθέσεις προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, για την τάχιση ανάθεση της επίμαχης σύμβασης και τη συνακόλουθη άμεση κάλυψη των σχετικών αναγκών που σχετίζονταν καταφανώς με την πανδημία του ιού COVID-19.

Ενόψει, λοιπόν, του κατεπείγοντος χαρακτήρα της αρχικής σύμβασης, το αντικείμενο της οποίας συνδεόταν άρρηκτα με τα μέτρα αποφυγής της διάδοσης του COVID-19, και δεδομένου ότι η ανάγκη αποτροπής της εξάπλωσης του COVID-19 και οι ειδικές ανάγκες που έχουν προκύψει σε συνέχεια εμφάνισης κρουσμάτων του εν λόγω ιού στην Ελλάδα, συνιστούν γεγονότα εντασσόμενα στην έννοια της ανωτέρας βίας κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, ο Οργανισμός μας προχώρησε στη σύναψη της προαναφερθείσας αρχικής σύμβασης χωρίς την προηγούμενη σύμφωνη γνώμη της ΕΑΑΔΗΣΥ, σύμφωνα με όσα αναφέρονταν στο υπ' αριθ. πρωτ. 29/12.3.2020 έγγραφό σας (βλ. και την υπ' αριθ. Δ15/2020 απόφαση ΕΑΑΔΗΣΥ).». Συναφώς προσκομίστηκε έγγραφο του ΕΟΔΥ με ημερομηνία 06.05.2021, σχετικά με την «αιτιολόγηση προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης», σε συνέχεια της οποίας συνήφθη η αρχική σύμβαση.

16. Ο ΕΟΔΥ αποτελεί νομικό πρόσωπο ιδιωτικού δικαίου, συσταθέν δια του ν. 4633/2019 (ΦΕΚ Α'/161/16.10.2019), εποπτευόμενο από τον Υπουργό Υγείας. Η εκτιμώμενη αξία της προς ανάθεση σύμβασης προμήθειας ανέρχεται έως του ποσού των 322.400 ευρώ πλέον ΦΠΑ, συνεπώς βαίνει πλέον του ορίου των 214.000 ευρώ, το οποίο έχει τεθεί κατά την τρέχουσα χρονική περίοδο ως το όριο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών, από μη Κεντρικές Κυβερνητικές Αρχές (Κ.Α.Α.).

Σημειώνεται ότι, παρότι η προσθήκη νέας λειτουργικότητας α) στο Κεντρικό Λογισμικό καταγραφής και διαχείρισης συμβάντων και β) στην Κινητή εφαρμογή για τις ειδικές φορητές συσκευές, θα υλοποιηθεί από τον οικονομικό φορέα με σκοπό την υποστήριξη των νέων λειτουργικών απαιτήσεων του ΕΟΔΥ, ο οικονομικός φορέας ενσωματώνει την λειτουργικότητα αυτή στο λογισμικό του, παρέχοντάς την ως έτοιμο λογισμικό (με άδεια χρήσης) και όχι ως υπηρεσίες ανάπτυξης λογισμικού που προορίζονται για αποκλειστική χρήση από τον ΕΟΔΥ. Κατόπιν τούτου, θεωρείται ότι η σύμβαση, όσον αφορά το λογισμικό, αφορά αποκλειστικά προμήθεια αδειών χρήσης και δεν περιλαμβάνει παροχή υπηρεσιών.

Ως εκ τούτου, συντρέχει περίπτωση αρμοδιότητας της Αρχής προς έκδοση σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011.

17. Ως προς τη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, επισημαίνεται ότι η εν λόγω διαδικασία 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. Ι-1949, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, Ι-13947, σκέψη 48).

18. Σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στον φάκελο του αιτήματος, ως συμπληρώθηκε, ο ΕΟΔΥ θεμελιώνει τη δυνατότητά του να προσφύγει στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, στις νομικές βάσεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β υποπερ. ββ' και γγ' ν. 4412/2016 καθώς και στην παρ. 4 περ. β' του ιδίου άρθρου. Ως εκ τούτου, επικαλείται λόγους τεχνικής μοναδικότητας και αποκλειστικών δικαιωμάτων του προτεινόμενου αναδόχου, καθώς και δικαίωμα προσφυγής στην υπό εξέταση διαδικασία λόγω του ότι το προς ανάθεση αντικείμενο αποτελεί συμπληρωματική παράδοση σε σχέση με το αντικείμενο της αρχικής σύμβασης προμήθειας.

Στο πλαίσιο αυτό, εξεταστέα, κατά πρώτον, είναι η νομική βάση του άρθρου 32 παρ. 4 περ. β' ν. 4412/2016 και τούτο διότι το αντικείμενο της σκοπούμενης σύμβασης, υποβάλλεται ως επέκταση του αρχικώς προμηθευθέντος αντικειμένου. Δέον, επομένως, όπως διερευνηθεί εάν πληρούνται οι προϋποθέσεις εφαρμογής της επικαλούμενης στο αίτημα νομικής βάσης.

Εισαγωγικώς σημειώνεται ότι, όπως έχει γίνει δεκτό από το Ελεγκτικό Συνέδριο, οι αναθέτουσες αρχές δύνανται να προσφεύγουν στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού μεταξύ άλλων, προκειμένου για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών, για λόγους που αφορούν στη συμβατότητα με προηγουμένως ανατεθείσα προμήθεια και προς αποφυγή δυσανάλογων τεχνικών δυσχερειών ή οικονομικών επιβαρύνσεων. Η προϋπόθεση αυτή συντρέχει για προμήθειες, οι οποίες δεν υπόκεινται σε ανταγωνισμό στην αγορά, με την έννοια ότι είναι εκ των προτέρων γνωστό στην αναθέτουσα αρχή ότι η προκύψασα ανάγκη θεραπεύεται αποκλειστικά δια της προσφυγής σε προμήθειες, οι οποίες, λόγω των τεχνικών χαρακτηριστικών που εμφανίζουν, δεν δύνανται να υποκατασταθούν με άλλες που προσφέρονται στην αγορά. Αντίθετα, η ως άνω διάταξη δεν εφαρμόζεται στην περίπτωση κατά την οποία διατίθενται στην αγορά περισσότερα υλικά ομοειδή και ανταγωνιστικά μεταξύ τους (βλ. πράξεις ΙV Τμ. 104 , 51/2000, 186/2003). Συνεπώς, εφόσον συντρέχουν οι ανωτέρω προϋποθέσεις, η αναθέτουσα αρχή δύναται να προβεί, ύστερα από διαπραγματεύσεις, σε απευθείας ανάθεση προμήθειας -εφόσον η αλλαγή προμηθευτή θα δημιουργούσε δυσανάλογες τεχνικές δυσχέρειες- χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης, έχοντας όμως προηγουμένως σταθμίσει όλες τις οικονομοτεχνικές παραμέτρους, που καθιστούν συμφερότερη την προσφυγή σε αυτήν την εξαιρετική διαδικασία, με πλήρη και ειδική αιτιολογία για τους λόγους που επέβαλαν την απόφασή της αυτή, η οποία πρέπει να προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, διαφορετικά η διαδικασία της απευθείας ανάθεσης δεν είναι νόμιμη. (πρβλ. Πράξεις 77/2008, 263/2007, 191/2006, Απόφαση 3334/2009 VI Τμ Ε.Σ.).

19. (α) Ειδικότερα, ως προς την εφαρμογή του άρθρου 32 παρ. 4 περ. β' ν. 4412/2016, πρέπει να συντρέχουν σωρευτικά οι κάτωθι προϋποθέσεις :

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.

20. Ως προς την εξέταση των επιμέρους ανωτέρω προϋποθέσεων προσφυγής στη διαδικασία

διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, δυνάμει του άρθρου 32 παρ. 4 περιπτ. β' ν. 4412/2016, από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της υπό κρίση υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

(i) **Ως προς την πλήρωση της πρώτης προϋπόθεσης: σύμβαση συμπληρωματικών προμηθειών, οι οποίες προορίζονται για την μερική ανανέωση ή την επέκταση υφιστάμενων προμηθειών ή εγκαταστάσεων :**

Κατά πρώτον, σημειώνεται ότι η (τρίμηνη) χρονική διάρκεια της από 01.06.2020 αρχικής σύμβασης προμήθειας έχει λήξει. Στο πλαίσιο αυτό, γίνεται δεκτό ότι από τη διατύπωση της διάταξης («*συμπληρωματικές παραδόσεις από τον αρχικό προμηθευτή*») συνάγεται σαφώς ότι η αρχική σύμβαση που είχε ανατεθεί στον προμηθευτή, στον οποίο ανατίθενται συμπληρωματικές παραδόσεις, δυνάμει της διάταξης της παρ. 4 περ. β' του άρθρου 32, μπορεί είτε να είναι ενεργή είτε να έχει ήδη λήξει.¹

Σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο υπό εξέταση αίτημα, ο ΕΟΔΥ επικαλείται συναφώς ότι : *«[η] επίμαχη προμήθεια για την επαύξηση της τρέχουσας δυναμικότητας του εν λειτουργία πληροφοριακού συστήματος των ΚΟΜΥ κατά 200 νέες κινητές ομάδες αφορά την προμήθεια, αφενός, επιπλέον διακοσίων (200) ειδικών φορητών συσκευών CILICO C6T με αισθητήρα θερμομέτρησης ιατρικού τύπου που θα διασφαλίσει την επέκταση της λειτουργικότητας απρόσκοπτα(βλ.ΙΙΙ) (αφού πρόκειται για το ίδιο ακριβώς είδος που είχε αρχικά προμηθευτεί ο ανάδοχος στην ποσότητα των 500 συσκευών και χρησιμοποιείται την τρέχουσα χρονική στιγμή), αφετέρου:*

α) της προμήθειας των απαραίτητων επιπλέον αδειών χρήσης για τις ζητούμενες 200 νέες συσκευές και την ενσωμάτωσή τους στο κεντρικό πληροφοριακό σύστημα καταγραφής και διαχείρισης συμβάντων των ΚΟΜΥ καθώς και της εγκατάστασης της κινητής εφαρμογής καταγραφής και διαχείρισης συμβάντων σε αυτές, ήτοι αναλυτικότερα:

▪ προμήθεια 1 άδειας χρήσης για τις 200 νέες συσκευές που απαιτείται για την προσθήκη τους στο κεντρικό λογισμικό καταγραφής και διαχείρισης συμβάντων των ΚΟΜΥ,

▪ προμήθεια 200 αδειών χρήσης για χρήση της κινητής εφαρμογής καταγραφής και διαχείρισης συμβάντων ΚΟΜΥ για τις νέες συσκευές (1 άδεια χρήσης/συσκευή),

β) της προμήθειας των απαραίτητων αδειών χρήσης (σχήμα αδειοδότησης για 700 κιν.συσκευές/εφαρμογές) για την προσθήκη νέων λειτουργιών στο κεντρικό πληροφοριακό σύστημα καταγραφής και διαχείρισης συμβάντων των ΚΟΜΥ καθώς και στην κινητή εφαρμογή καταγραφής και διαχείρισης συμβάντων των φορητών συσκευών ήτοι αναλυτικότερα:

▪ προμήθεια 1 άδειας χρήσης (σχήμα αδειοδότησης για 700 κιν. συσκευές/εφαρμογές) για την νέα ζητούμενη λειτουργικότητα του κεντρικού λογισμικού καταγραφής και διαχείρισης συμβάντων (σελ.3 ΚΠ573/121-2021 αιτήματός μας [1.Διαχείριση ΚΟΜΥ Ειδικού Σκοπού, 2.Διαχείριση Συμβάντων, 3.Διασύνδεση με σύστημα PLF, 4.Διασύνδεση με σύστημα μητρώου πασχόντων covid-19]) για το σύνολο των 700 συσκευών: 500 υπάρχουσες που έχει ήδη προμηθευτεί ο ΕΟΔΥ από την ίδια εταιρεία στο πλαίσιο της αρχικής σύμβασης + 200 νέες.

▪ προμήθεια 1 άδειας χρήσης (σχήμα αδειοδότησης για 700 κιν. συσκευές/εφαρμογές) για την νέα ζητούμενη λειτουργικότητα καταγραφής και διαχείρισης συμβάντων της κινητής εφαρμογής για τις ειδικές φορητές συσκευές (σελ. 4 του ΚΠ573/12-1-2021 αιτήματός μας [1.Διαχείριση ΚΟΜΥ Ειδικού Σκοπού,

¹ Δ. Ράικος – Ε. Βλάχου – Ε. Σαββίδη : «Δημόσιες Συμβάσεις ν. 4412/2016 – Ερμηνεία κατ' άρθρο - Σχετικές διατάξεις – Νομολογία», , Τόμος Ι, Εκδ. Σάκκουλα Αθήνα – Θεσ/νίκη, 2018, 345.

2. Διαχείριση Συμβάντων, 3. Αναζήτηση/προβολή συμβάντων, 4. Διασύνδεση με σύστημα PLF]) για το σύνολο των 700 συσκευών: 500 υπάρχουσες που έχει ήδη προμηθευτεί ο ΕΟΔΥ από την ίδια εταιρεία στο πλαίσιο της αρχικής σύμβασης + 200 νέες.

Όλες οι απαιτούμενες επεκτάσεις του πλήθους των αδειών χρήσης λογισμικού είναι προσθήκες/τροποποιήσεις στο υφιστάμενο λογισμικό. Οι ανωτέρω επεκτάσεις αδειών χρήσης του λογισμικού θα πρέπει, όχι μόνο να είναι αναπόσπαστο κομμάτι του ήδη υπάρχοντος λογισμικού, αλλά και να συνεργάζονται σε πλήρη συμβατότητα με τις φορητές συσκευές που διαθέτει ο Οργανισμός. Συνεπώς, εν προκειμένω, δεν ζητείται η προμήθεια οποιουδήποτε νέου λογισμικού, αλλά:

α) η επαύξηση κατά 200 συσκευές της δυναμικότητας του ήδη υφιστάμενου πληροφοριακού συστήματος των ΚΟΜΥ καθώς και η προμήθεια των αντίστοιχων σε πλήθος απαιτούμενων αδειών χρήσης:

1. κεντρικού λογισμικού καταγραφής και διαχείρισης συμβάντων ΚΟΜΥ,
2. κινητής εφαρμογής για την καταγραφή και διαχείριση συμβάντων ΚΟΜΥ για τις ειδικές φορητές συσκευές,

β) η προσθήκη νέας λειτουργικότητας επί του κεντρικού λογισμικού καταγραφής και διαχείρισης συμβάντων των ΚΟΜΥ μέσω της απαραίτητης άδειας χρήσης για το σύνολο των 700 φορητών συσκευών/κιν. εφαρμογών.

γ) η προσθήκη νέας λειτουργικότητας επί της κινητής εφαρμογής για τις ειδικές φορητές συσκευές για την καταγραφή και διαχείριση συμβάντων των ΚΟΜΥ μέσω της απαραίτητης άδειας χρήσης για το σύνολο των 700 φορητών συσκευών.

Επιπλέον, οι ειδικές φορητές συσκευές ιατρικού τύπου που περιλαμβάνονται στην υπό ανάθεση προμήθεια αποτελούν συμπληρωματικές παραδόσεις παρόμοιες με αυτές που περιλαμβάνονταν στην αρχική σύμβαση του Οργανισμού με την εταιρεία MainSys.»

Όπως προκύπτει από τα ανωτέρω αναφερόμενα, καθώς και το σύνολο των διαλαμβανόμενων στον φάκελο του αιτήματος, διαφαίνεται ότι η σκοπούμενη σύμβαση αφορά στην επέκταση του αντικειμένου της αρχικής προμήθειας, δια α) της αύξησης του αριθμού των συσκευών (κατά 200) και της προμήθειας των αντίστοιχων σε πλήθος απαιτούμενων αδειών χρήσης, β) της αναβάθμισης της άδειας χρήσης του κεντρικού λογισμικού καταγραφής και διαχείρισης συμβάντων και γ) της αναβάθμισης των αδειών χρήσης των υπαρχουσών (500) φορητών συσκευών, ήτοι αφορά σε συμπληρωματικές παραδόσεις - επέκταση του αντικειμένου της αρχικής προμήθειας.

Ως εκ τούτου, διαφαίνεται ότι πληρούται η πρώτη προϋπόθεση της νομικής βάσης του άρθρου 32 παρ. 4 περ. β' ν. 4412/2016.

ii) Ως προς την πλήρωση της δεύτερης προϋπόθεσης: η αναθέτουσα αρχή προτίθεται να αναθέσει συμπληρωματικό αντικείμενο με επιπλέον αμοιβή μόνο στον αρχικό ανάδοχο με τον οποίο θα διαπραγματευτεί

Αναφορικά με την τεκμηρίωση της δεύτερης προϋπόθεσης, στο έγγραφο παροχής συμπληρωματικών στοιχείων αναφέρεται ότι : «Ο οικονομικός φορέας με τον οποίο πρόκειται να διαπραγματευθεί ο ΕΟΔΥ για την ανάθεση των εν θέματι συμπληρωματικών παραδόσεων, ήτοι η εταιρεία «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας», είναι ο ανάδοχος της αρχικής σύμβασης [...]».

Σύμφωνα με το σύνολο των στοιχείων του φακέλου, προκύπτει ότι η σύμβαση προμήθειας θέματος πρόκειται να συναφθεί με την εταιρεία MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία –

Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας, ανάδοχο της αρχικής σύμβασης, πληρούται συνεπώς η δεύτερη προϋπόθεση του άρθρου 32 παρ. 4 περ. β' ν. 4412/2016.

iii) ως προς την πλήρωση της τρίτης προϋπόθεσης: 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

Σημειώνεται κατά πρώτον ότι προκειμένου να πληρούται η παρούσα προϋπόθεση, καίτοι δεν απαιτείται ο αρχικός προμηθευτής να είναι ο μοναδικός, θα πρέπει ωστόσο να προκύπτει ότι ενδεχόμενη αλλαγή προμηθευτή θα υποχρεώσει την αναθέτουσα αρχή σε απόκτηση αγαθών με διαφορετικά τεχνικά χαρακτηριστικά, τα οποία θα προκαλέσουν ασυμβατότητα ή δυσανάλογες τεχνικές δυσχέρειες στη χρήση και τη συντήρηση.² Επιπλέον, όπως αναφέρεται και ανωτέρω στην παρούσα, προκειμένου να πληρούται η νομική βάση του άρθρου 32 παρ. 4 περ. β ν. 4412/2016, η αναθέτουσα αρχή που την επικαλείται οφείλει να γνωρίζει εκ των προτέρων ότι η προκύψασα ανάγκη θεραπεύεται αποκλειστικά δια της προσφυγής σε προμήθειες, οι οποίες, λόγω των τεχνικών χαρακτηριστικών που εμφανίζουν, δεν δύνανται να υποκατασταθούν με άλλες που προσφέρονται στην αγορά. Στο πλαίσιο αυτό, πρέπει να σταθμίζεται, με τα μέσα και εργαλεία που διαθέτει η αναθέτουσα αρχή, το κόστος για την απαιτούμενη προσαρμογή των προϊόντων του νέου προμηθευτή και να επιτρέπεται η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης με τον αρχικό προμηθευτή όταν αυτό είναι δυσανάλογο.³

Σύμφωνα με τη θεωρία, η *ratio* της εν λόγω εξαίρεσης έγκειται στη διαπίστωση ότι υπό ειδικές και συγκεκριμένες συνθήκες αντικειμενικά είναι πολύ περισσότερο πιθανό ο προηγούμενος προμηθευτής να προσφέρει προϊόν με την καλύτερη σχέση ποιότητας – τιμής.⁴

Σε συνέχεια των ανωτέρω επισημάνσεων, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στον φάκελο του αιτήματος, όπως αναλυτικά αποτυπώνονται στο ιστορικό της παρούσας καθώς και το έγγραφο παροχής συμπληρωματικών στοιχείων, ο ΕΟΔΥ επικαλείται εν προκειμένω ότι : «[η] αιτούμενη αναβάθμιση/επέκταση του λογισμικού (κεντρικού λογισμικού και κινητής εφαρμογής) συνίσταται, κατά κύριο λόγο, στην ενσωμάτωση νέων δυνατοτήτων και λειτουργιών, τις οποίες δεν μπορεί να προσφέρει οιοσδήποτε άλλος οικονομικός φορέας πλην της εταιρείας *MainSYS* που έχει κατασκευάσει το λογισμικό και, συνεπώς, είναι η μόνη που διαθέτει τον απαιτούμενο για τις εν θέματι επεκτάσεις πηγαίο κώδικα.»

Περαιτέρω, ο ΕΟΔΥ αναφέρει ότι το κεντρικό λογισμικό καταγραφής συμβάντων και η κινητή εφαρμογή που έχει προμηθευτεί στο πλαίσιο της αρχικής σύμβασης, λειτουργούν μόνο με τις συγκεκριμένες (μάρκας και μοντέλου) φορητές συσκευές . Συγκεκριμένα αναφέρει ότι : «[ε]ιδικότερα, οι ειδικές φορητές συσκευές με αισθητήρα θερμομέτρησης ιατρικού τύπου είναι εξειδικευμένες για τις λειτουργίες που απαιτεί ο ΕΟΔΥ, το λογισμικό έχει φτιαχτεί αποκλειστικά και μόνο για αυτές τις συσκευές και τις ενσωματωμένες εφαρμογές τους και η οποιαδήποτε προσθήκη ή αναβάθμιση τόσο στο λογισμικό όσο και στο υλικό μπορεί να πραγματοποιηθεί μόνο από τον ίδιο κατασκευαστή [...] εταιρεία *CILICO microelectronics co ltd* και διαθέτουν ειδικό υλικό (ενσωματωμένα περιφερειακά), όπως θερμόμετρο

² Πρβλ. ΔΕΚ C-337/05, σκ. 58 – 59, όπου αναφέρεται ρητώς ότι: «58. Εξάλλου, πρέπει να υπομνηστεί ότι το βάρος αποδείξεως σχετικά με τη συνδρομή των έκτακτων περιστάσεων που δικαιολογούν την παρέκκλιση από τους εν λόγω κανόνες φέρει ο διάδικος που τις επικαλείται (βλ. απόφαση της 10ης Μαρτίου 1987, 199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλογή 1987, σ. 1039, σκέψη 14.

³ Δ. Ράικος – Ε. Βλάχου – Ε. Σαββίδη: «Δημόσιες Συμβάσεις ν. 4412/2016 – Ερμηνεία κατ' άρθρο - Σχετικές διατάξεις – Νομολογία», 344, ΕλΣυν Τμ. VI 1281/2010.

⁴ . Ράικος – Ε. Βλάχου – Ε. Σαββίδη, ο.π., 343.

ιατρικού τύπου, QR code scanner κ.λπ., που είναι απαραίτητα για τη λειτουργία των ΚΟΜΥ [η οποία εταιρεία] έχει υλοποιήσει ειδικό ενδιάμεσο λογισμικό, το οποίο υλοποιεί διεπαφή εφαρμογών (Application Programming Interface), προκειμένου το υλικό των φορητών συσκευών να αξιοποιείται από τρίτα λογισμικά προγράμματα, [το οποίο] εγκαθίσταται στις φορητές συσκευές από την ίδια την κατασκευάστριά τους κατά την κατασκευή τους.»

Σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο έγγραφο παροχής συμπληρωματικών στοιχείων, η υφιστάμενη (εγκατεστημένη) κινητή εφαρμογή των ειδικών φορητών συσκευών που έχει προμηθευτεί ο ΕΟΔΥ στο πλαίσιο της αρχικής σύμβασης, διαθέτει το ως άνω ενδιάμεσο ειδικό λογισμικό της κατασκευάστριας εταιρείας, προκειμένου να επικοινωνεί με το υλικό των φορητών συσκευών. Ως αποτέλεσμα, « η κινητή εφαρμογή να μπορεί να λειτουργεί μόνο με την συγκεκριμένη ειδική φορητή συσκευή. Σε περίπτωση που απαιτηθεί να λειτουργήσει η ανωτέρω κινητή εφαρμογή με διαφορετική φορητή συσκευή, τότε α) ο κατασκευαστής της φορητής συσκευής θα πρέπει να παράσχει το κατάλληλο ενδιάμεσο λογισμικό με κατάλληλο API, β) η κατασκευάστρια εταιρεία της κινητής εφαρμογής θα πρέπει να υλοποιήσει εξαρχής την ολοκλήρωση της κινητής εφαρμογής με το νέο API της νέας φορητής συσκευής και γ) οι αισθητήρες της νέας φορητής συσκευής (π.χ. θερμόμετρο ιατρικού τύπου) θα πρέπει να έχουν την ίδια ευαισθησία, ακρίβεια και τυπική απόκλιση στις μετρήσεις τους, διαφορετικά δεν θα είναι δυνατή η διεξαγωγή επιστημονικών και ιατρικών συμπερασμάτων, από μετρήσεις που θα έχουν πραγματοποιηθεί με διαφορετικού κατασκευαστή αισθητήρες, για τον ελεγχόμενο πληθυσμό (κρούσματα κορωνοϊού).»

Ως συνέπεια των ανωτέρω, σε περίπτωση κατά την οποία υλοποιηθεί η κινητή εφαρμογή εξαρχής, για νέα φορητή συσκευή, ο ΕΟΔΥ επικαλείται ότι οι μετρήσεις που θα λαμβάνονται από τις φορητές συσκευές, καθώς και τα αποτελέσματα – συμπεράσματα επ' αυτών, θα είναι επισφαλής.

Ο ΕΟΔΥ επικαλείται επίσης τεχνικούς λόγους, αναφορικά με τις λειτουργικότητες απομακρυσμένης διαχείρισης των ειδικών φορητών συσκευών, από το υφιστάμενο κεντρικό πληροφοριακό σύστημα, για τους οποίους η σκοπούμενη σύμβαση είναι δυνατόν να ανατεθεί στον αρχικό προμηθευτή. Ειδικότερα αναφέρει ότι «και αυτή η λειτουργικότητα είναι κατασκευασμένη να είναι συμβατή μόνο με τις συγκεκριμένες φορητές συσκευές. Επομένως, οι επιπλέον ειδικές φορητές συσκευές που οφείλει να προμηθευτεί ο ΕΟΔΥ θα πρέπει να είναι της ίδιας μάρκας και του ίδιου μοντέλου με αυτές που έχει ήδη προμηθευτεί ο φορέας, προκειμένου να μπορεί να λειτουργεί το υφιστάμενο λογισμικό (κεντρικό λογισμικό και κινητή εφαρμογή) [...] Συνεπεία των ανωτέρω και δεδομένης της σχέσης hardware – firmware που σημαίνει ότι απαιτείται η απόλυτη διαλειτουργικότητα εξοπλισμού – λογισμικού, η επιλογή άλλου λογισμικού ή/και άλλων φορητών συσκευών, θα οδηγούσε στην προμήθεια ειδών με διαφορετικά τεχνικά χαρακτηριστικά, τα οποία θα είναι ασυμβίβαστα και σίγουρα θα προκαλέσουν δυσανάλογες τεχνικές δυσχέρειες, με τελικό αποτέλεσμα την μη ορθή λειτουργία του συστήματος καταγραφής συμβάντων και, επομένως, την αδυναμία χρήσης τους.»

Στο πλαίσιο αυτό, ο ΕΟΔΥ αναφέρει ότι η επιλογή άλλου λογισμικού ή/ και άλλων φορητών συσκευών ισοδυναμεί επί της ουσίας με αγορά «ενός εξ' ολοκλήρου νέου συστήματος καταγραφής συμβάντων, ήτοι την αγορά εξ' ολοκλήρου νέου κεντρικού λογισμικού και την αντικατάσταση όλων των φορητών συσκευών από νέες με ενσωματωμένη νέα κινητή εφαρμογή. Ωστόσο, μία τέτοια επιλογή θα ήταν, αφενός, πολύ πιο κοστοβόρα (θα υπερέβαινε το ποσό του 1.000.000 ευρώ, αφ' ης στιγμής, θα περιελάμβανε τόσο το κόστος τόσο της αρχικής προμήθειας όσο και των, εν προκειμένω, αιτούμενων επεκτάσεων) και, αφετέρου, θα καθιστούσε σε αχρηστία το υπάρχον σύστημα καταγραφής συμβάντων που διαθέτει ο ΕΟΔΥ [...] Εάν ο ΕΟΔΥ διέθετε δύο διαφορετικά μεταξύ τους λογισμικά συστήματα και δύο διαφορετικού τύπου συσκευές, θα είχε αυξημένο κόστος διαχείρισης για τα δύο αυτά συστήματα και τους δύο τύπους συσκευών, καθόσον θα έπρεπε να συντηρούνται δύο παρόμοια συστήματα και δεν θα υπήρχαν ενοποιημένα αρχεία και στατιστικά στοιχεία. Σε κάθε δε περίπτωση, ενδεχόμενη προμήθεια νέου τύπου λογισμικού και συσκευών

θα απαιτούσε, αφενός, πρόσθετη εκπαίδευση στις νέου τύπου συσκευές και λογισμικό όλου του προσωπικού των ΚΟΜΥ ειδικού σκοπού, ενέργεια που θα απαιτούσε σημαντικές καθυστερήσεις στην επιχειρησιακή λειτουργία και το έργο των ΚΟΜΥ που αυτή τη στιγμή δεν μπορεί να διακοπεί για κανέναν λόγο, αφετέρου δε, διακοπή της λειτουργίας του πληροφοριακού συστήματος που υποστηρίζει τις ΚΟΜΥ ειδικού σκοπού, πράγμα που θα οδηγούσε και στη διακοπή του έργου των ΚΟΜΥ για το ίδιο χρονικό διάστημα, πράγμα που, όπως ήδη αναφέρθηκε, δεν μπορεί επιτραπεί για κανέναν λόγο.»

Σε συνέχεια των ως άνω αναφερομένων, επισημαίνεται ότι από το αντικείμενο της υπό εξέταση σύμβασης το οποίο αφορά σε προμήθεια ηλεκτρονικού συστήματος διαχείρισης συμβάντων COVID -19, δεν διαφαίνεται ότι πρόκειται για προμήθεια η οποία δεν υπόκειται, αυτή καθαυτή, σε ανταγωνισμό στην αγορά. Παρά ταύτα, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι, δεδομένου ότι ο ΕΟΔΥ έχει ήδη προμηθευθεί αυτό το ηλεκτρονικό σύστημα, η επέκταση του οποίου αποτελεί αντικείμενο του υπό εξέταση αιτήματος, ενδεχόμενη αλλαγή προμηθευτή θα είχε ως συνέπεια την αδυναμία χρήσης του υφιστάμενου λογισμικού και των υφιστάμενων συσκευών, και συνακόλουθα ανάγκη προμήθειας του συνόλου του υφιστάμενου συστήματος καταγραφής συμβάντων (λογισμικού και συσκευών) εκ νέου. Ως εκ τούτου, διαφαίνεται ότι ενδεχόμενη αλλαγή προμηθευτή θα υποχρεώσει τον ΕΟΔΥ να αποκτήσει αγαθά με διαφορετικά τεχνικά χαρακτηριστικά τα οποία θα προκαλούσαν ασυμβατότητα με το υφιστάμενο σύστημα του ΕΟΔΥ, κατά συνέπεια διαφαίνεται ότι πληρούται εν προκειμένω η τρίτη προϋπόθεση της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 4 περ. β' ν. 4412/2016.

iv) ως προς την πλήρωση της τέταρτης προϋπόθεσης: η διάρκεια των συμβάσεων και των επαναλαμβανόμενων συμβάσεων δεν υπερβαίνει κατά κανόνα τα τρία έτη.

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). Δεδομένης της φύσης της εν θέματι σύμβασης, η οποία συνίσταται σε άπαξ προμήθεια ειδών (λογισμικού και συσκευών), προκύπτει ότι πληρούται, εν προκειμένω, η τέταρτη προϋπόθεση.

Σε συνέχεια των ανωτέρω και δεδομένου ότι, ως προκύπτει από την εξέταση της επικαλούμενης νομικής βάσης του άρθρου 32 παρ. 4 περ. β' ν. 4412/2016, πληρούνται εν προκειμένω οι προϋποθέσεις προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού για την ανάθεση της σύμβασης προμήθειας θέματος, παρέλκει η εξέταση των λοιπών δυο επικαλούμενων νομικών βάσεων (άρθρο 32 παρ. 2 περ. β υποπερ. ββ' και γγ' 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 του Εθνικού Οργανισμού Δημόσιας Υγείας για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας ηλεκτρονικού συστήματος διαχείρισης των συμβάντων των κινητών συνεργείων-Φάση II», της Πράξης «Δημιουργία δικτύου νοσηλευτών για τη λήψη δειγμάτων βιολογικού υλικού και

νοσηλευτική βοήθεια στα ύποπτα κρούσματα κορωνοϊού κατ' οίκον, εκτιμώμενης αξίας 322.400 ευρώ πλέον ΦΠΑ, λόγω συνδρομής των υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 26 Φεβρουαρίου 2021

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Αντιπρόεδρος

Αδάμ Καραγλάνης