



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΓΝΩΜΗ

Δ27/2021

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 6^η Μαΐου του έτους δύο χιλιάδες είκοσι ένα (2021) ημέρα Πέμπτη και ώρα 09.30π.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κορνά Τράκα, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** σε συνεδρίαση μετά από σχετική πρόσκληση του Προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα μέλη της Αρχής.

Από τα προσκληθέντα μέλη της Αρχής παρέστησαν κατά την συνεδρίαση τα ακόλουθα:

Προεδρεύων: Μιχαήλ Εκατομμάτης, Αναπληρωτής Πρόεδρος
Μέλη: Δημήτριος Σταθακόπουλος, μέσω τηλεδιάσκεψης
Μαρία Στυλιανίδου, μέσω τηλεδιάσκεψης
Ερωφίλη Χριστοβασίλη, μέσω τηλεδιάσκεψης
Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης, μέσω τηλεδιάσκεψης
Βασιλική Σκαρτσούνη, μέσω τηλεδιάσκεψης

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

Εισηγητής: Ιωάννης Φουντουκίδης, Οικονομολόγος, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστη ο εισηγητής Ιωάννης Φουντουκίδης (μέσω τηλεδιάσκεψης), η προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης Μαρία Παναγοηλιοπούλου (μέσω τηλεδιάσκεψης), καθώς και η προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου Μαριλένα Σιδέρη (μέσω τηλεδιάσκεψης), οι οποίοι αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή του Υπουργείου Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ.

2. εδ. β. περ. ββ' και γγ' του ν. 4412/2016, για τη σύναψη σύμβασης για τη συντήρηση και αναβάθμιση τριών (3) x-ray vans και δύο (2) οχημάτων συν με θερμικές κάμερες, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 1.500.000,00€ συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος Φ.Π.Α.

1. Με το υπ' αριθ. πρωτ. 2832.3/22183/2021/29.03.2021 έγγραφο-αίτημα του 2^{ου} τμήματος υλοποίησης προμηθειών τακτικών διαγωνισμών της διεύθυνσης προμηθειών και εποπτείας αποθηκών της γενικής διεύθυνσης οικονομικών υπηρεσιών του Υπουργείου Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής (εφεξής Υπουργείου) και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα (αριθ. πρωτ. εισερχ. 1915/30.03.2021), ως αυτό συμπληρώθηκε με το με ημερομηνία 07.04.2021 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου (αρ. πρωτ. Αρχής 2113/07.04.2021), το Υπουργείο αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις επικαλούμενες διατάξεις του άρθρου 32, παρ. 2, περ. β' υποπερ. ββ' και υποπερ. γγ' του ν. 4412/2016, για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο τη συντήρηση και αναβάθμιση τριών (3) X-ray vans και δύο (2) οχημάτων SUV με θερμικές κάμερες, εκτιμώμενης αξίας 1.500.000,00€ συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος Φ.Π.Α. (1.209.677,00€ προ Φ.Π.Α.).

I. Ιστορικό - πραγματικά περιστατικά

2. Από το υποβληθέν αίτημα και το σύνολο των προσκομισθέντων στοιχείων του φακέλου, προκύπτουν τα ακόλουθα:

2.1. Με την υπ' αριθμ. 09/2012 διακήρυξη (αρ. φακ. 352.9-09/12, αριθ. σχεδ: 1651/25.10.2012, ΑΔΑ:Β42ΧΟΠ-ΗΤΛ) το Υπουργείο προκήρυξε ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων για την προμήθεια δύο (2) οχημάτων επιτήρησης τύπου S.U.V. εξοπλισμένα με θερμικές κάμερες για τις ανάγκες του Λιμενικού Σώματος – Ελληνικής Ακτοφυλακής. Η συνολική προϋπολογισθείσα δαπάνη ορίσθηκε στο ποσό των 500.000,00€ συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος Φ.Π.Α. Κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης ορίσθηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά. Σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης: “2. Οι πιστώσεις θα βαρύνουν το Πρόγραμμα Δημοσίων Επενδύσεων 2012, ΣΑΕ-150/2. Η δράση εντάσσεται στο Ετήσιο Πρόγραμμα Ταμείου Εξωτερικών Συνόρων και συγχρηματοδοτείται από την Ευρωπαϊκή Ένωση κατά ποσοστό 75% και από Εθνικούς Πόρους κατά 25%”. Ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίσθηκε η 27.12.2012 και ώρα 11:00 π.μ.. Σύμφωνα με τους όρους του Παραρτήματος III: “Για την επιλογή της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς αξιολογούνται μόνο οι προσφορές που έχουν κριθεί τεχνικά αποδεκτές και είναι σύμφωνες με τους λοιπούς όρους της Διακήρυξης. Συμπεριλαμβανομένης της προσφοράς είναι εκείνη που παρουσιάζει τον μικρότερο λόγο (Λ) της Τιμής της προσφοράς (συγκριτικής) προς την βαθμολογία της.
$$\Lambda = \frac{\text{Συγκριτική Τιμή}}{\text{Σταθμισμένη Βαθμολογία}}$$
 Για την διαμόρφωση της συγκριτικής τιμής θα ληφθεί υπόψη η Τιμή προσφοράς, το κόστος εγκατάστασης λειτουργίας και συντήρησης αν και όπως προβλέπεται από την Τεχνική Προδιαγραφή. Η συγκριτική τιμή θα προκύπτει βάσει του τύπου: Συγκριτική Τιμή = T + [K] όπου: T= τιμή προσφοράς με κρατήσεις (χωρίς Φ.Π.Α. και χωρίς το ειδικό τέλος ταξινόμησης), περιλαμβάνει το προσφερόμενο είδος με όλο τον εξοπλισμό του. K= περιλαμβάνει το κόστος εγκατάστασης λειτουργίας και συντήρησης. Κατά τα λοιπά ισχύουν τα αναφερόμενα στο άρθρ. 20 § 2.β του Π.Δ. 118/07”. Ακολούθως στο Παράρτημα VI με τίτλο: “Τεχνικές προδιαγραφές” ορίσθηκε: “ 1. Εισαγωγή Σκοπός του έργου είναι η προμήθεια δύο (02) οχημάτων ειδικά τροποποιημένων ως κινητές μονάδες επιτήρησης με ενσωματωμένα συστήματα, εγκατεστημένα σε συμβατικά οχήματα γενικής χρήσης τύπου SUV χωρίς άλλο εμφανή πρόσθετο εξοπλισμό εκτός οχήματος (π.χ. κλιματισμό, air condition, επιπλέον οροφή). Η ανωτέρω προμήθεια θα συμβάλει στην αντιμετώπιση του οργανωμένου εγκλήματος από το Λιμενικό Σώμα - Ελληνική Ακτοφυλακή, καθώς θα το καταστήσει αποτελεσματικότερο στην αναγνώριση και ανίχνευση υπόπτων πλοίων, οχημάτων και ατόμων που εμπλέκονται στην παράνομη διακίνηση προσώπων ή/και

υλικών (π.χ. παράνομη μετανάστευση, λαθρεμπόριο τσιγάρων, μεταφορές υλικών διττής χρήσης - όπλων μαζικής καταστροφής, εμπόριο ναρκωτικών) και άλλων συναφών αντικειμένων που διακινούνται παράνομα από και προς χώρους αρμοδιότητας του Λιμενικού Σώματος - Ελληνικής Ακτοφυλακής. 2. Τεχνικά Χαρακτηριστικά 2.1 Όχημα 2.1.1 Αριθμός μονάδων: Δύο (02) 2.1.2 Τα οχήματα θα είναι τύπου SUV. Το χρώμα των δύο (02) οχημάτων θα είναι διαφορετικό και θα καθοριστεί κατόπιν συνεννόησης με την επισπεύδουσα Υπηρεσία κατά την υπογραφή της Σύμβασης. 2.1.3 Κυβισμός (cc): Min. 2.100cc. Max. 3700cc [...] 2.2 Εξοπλισμός 2.2.1 Κάμερα καταγραφής ημέρας – νύχτας ι. Αριθμός μονάδων: Οκτώ (08). Σε κάθε ένα από τα δύο οχήματα θα τοποθετηθούν τέσσερις (04) κάμερες καταγραφής, μία σε κάθε πλευρά του οχήματος, ii. Βάρος: < 500 gr [...] 2.2.2 Θερμική Κάμερα ημέρας-νύχτας i. Αριθμός μονάδων: Δύο (02). Σε κάθε ένα από τα δύο οχήματα θα τοποθετηθεί μία (01) θερμική κάμερα. μ. Δυνατότητα συνεχούς καταγραφής λήψεων, σε συνδυασμό με τον λοιπό προσφερόμενο εξοπλισμό αλλά και τη λειτουργικότητα που προδιαγράφεται. iii. Δυνατότητα περιστροφής τουλάχιστον 909 δεξιόστροφα, 909 αριστερόστροφα, 359 προς τα κάτω και 359 προς τα επάνω από ευθεία θέση. iv. Δυνατότητα χειρισμού μέσα από το όχημα μηχανικά. v. Δυνατότητα εντοπισμού στόχου σε απόσταση μεγαλύτερη των εννιά χιλιομέτρων (>9.000 μ.) όταν πρόκειται για οχήματα - σκάφη και μεγαλύτερη των δυόμισι χιλιομέτρων (>2.500 μ.) για άνθρωπο δίνοντας παράλληλα συντεταγμένες και απόσταση. vi. Τεχνολογία: Ψυχόμενη. vii. Βάρος: < 12 Kg [...] 3. Εγγύηση 3.1. Εγγύηση Οχημάτων & Εξοπλισμού i. Ο Ανάδοχος αναλαμβάνει την υποχρέωση διασφάλισης της καλής λειτουργίας του συνόλου του προσφερόμενου εξοπλισμού συμπεριλαμβανομένων των οχημάτων, για χρονική περίοδο που θα αναφέρεται ρητά στην τεχνική προσφορά του. Η περίοδος αυτή δε μπορεί να είναι μικρότερη των δύο (02) συνεχών ετών (24 μηνών) για τον εξοπλισμό του Κεφ. 2.2. Ειδικά για τα οχήματα, ο Ανάδοχος αναλαμβάνει την παροχή υπηρεσιών εγγύησης ως εξής: α) ελάττωμα ή βλάβη για χρονικό διάστημα τουλάχιστον πέντε (05) ετών από την παραλαβή ή για τουλάχιστον 150.000 km (χωρίς περιορισμό χρόνου) ότι επέλθει νωρίτερα β) αντοχή του χρώματος, αντισκωριακή και αντιδιαβρωτική προστασία για χρονικό διάστημα τουλάχιστον πέντε (05) έτη. ii. Κατά την ανωτέρω χρονική περίοδο, η διασφάλιση της καλής λειτουργίας του εξοπλισμού και των οχημάτων θα προσφερθεί χωρίς κανένα κόστος για το Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ. με τη μορφή εγγύησης και δωρεάν συντήρησης - τεχνικής υποστήριξης. Η περίοδος αυτή αρχίζει από την επόμενη της ημερομηνίας οριστικής παραλαβής του εξοπλισμού [...] 4. Εκπαίδευση 4.1 Ο Ανάδοχος θα προβεί σε επί τόπου επίδειξη - ενημέρωση - εκπαίδευση του εξοπλισμού, εντός του Νομού Αττικής, σε τουλάχιστον δεκαέξι (16) στελέχη Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ από την επισπεύδουσα Υπηρεσία του Α.Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ. 4.2 Ο χρόνος διδασκαλίας θα είναι οκτώ (08) ώρες ανά ημέρα. Στο χρόνο αυτό θα πρέπει υποχρεωτικά να διεξαχθεί πρακτική εξάσκηση υπό συνθήκες επιχείρησης (πχ. χρήση ημέρας, χρήση νύχτας). 4.3 Ο ελάχιστος χρόνος εκπαίδευσης είναι πέντε (05) εργάσιμες ημέρες, ήτοι σαράντα (40) ώρες. 4.4 Ο Ανάδοχος θα πρέπει να προβλέψει την ύπαρξη αριθμού εγχειριδίων αντίστοιχου με τον αριθμό των προς εκπαίδευση ατόμων. Τα εν λόγω εγχειρίδια θα παραδοθούν στα στελέχη Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ. κατά την έναρξη της εκπαίδευσης. Ο Ανάδοχος υποχρεούται να καθορίσει αναλυτικά στην τεχνική του προσφορά το πρόγραμμα εκπαίδευσης (θεματικές ενότητες και χρονική διάρκεια). Ειδικότερα, θα πρέπει να περιγράφονται με λεπτομέρεια τα ακόλουθα: i. η διάρθρωση της εκπαίδευσης στη χρήση και στη συνήθη συντήρηση, ii. ο αριθμός των εκπαιδευομένων, iii. αναλυτικό χρονοδιάγραμμα υλοποίησης σε επίπεδο ώρας διδασκαλίας, όπου θα αναλύονται οι θεματικές ενότητες που θα καλυφθούν, iv. το προσωπικό που θα αναλάβει την εκπαίδευση (γνώσεις και εμπειρία των εκπαιδευτών κ.λπ.), v. το εκπαιδευτικό υλικό (εγχειρίδια χρήσης και άλλο τεκμηριωτικό υλικό) και ο εξοπλισμός που θα χρησιμοποιηθεί κατά τη διάρκεια της εκπαίδευσης [...].”

2.2. Με την με αριθμ. φακ.: 352.3-300/13(1007)/28-05-2013 (ΑΔΑ: ΒΕΧ4ΘΠ-Μ8Ψ) Απόφαση του Υπουργού Ναυτιλίας και Αιγαίου, κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του ανωτέρω διαγωνισμού και ανατέθηκε η σχετική προμήθεια στην εταιρεία με την επωνυμία «DAT - CON družba za storitve, proizvodnjo, servis in trgovino

d.o.o.» και με διακριτικό τίτλο «DAT CON d.o.o.» που εδρεύει στην Polzela Σλοβενίας, σύμφωνα με την προσφορά της, αντί του συνολικού ποσού των 491.894,00€ συμπεριλαμβανομένων των νόμιμων κρατήσεων, του Φ.Π.Α. και των τελών ταξινόμησης. Ακολούθως, την 11.07.2013 υπογράφηκε η υπ' αριθμ. Τ12/2013 σχετική σύμβαση (ΑΔΑΜ: 13SYMV001762967 2013-12-05). Σύμφωνα με τους όρους του άρθρου 2 της εν λόγω σύμβασης, το Υπουργείο αναθέτει στην ανάδοχο εταιρεία την προμήθεια δύο (2) οχημάτων επιτήρησης τύπου S.U.V. εξοπλισμένα με θερμικές κάμερες μάρκας NISSAN PATHFINDER 2.5 dci SE κυβισμού 2.488cc. Κάθε όχημα θα φέρει αναλυτικά τον κάτωθι εξοπλισμό: Α) τέσσερις (04) κάμερες καταγραφής ημέρας-νύχτας Police Patrol Camera PPC-600-DNR (με κάμερα-πυρήνα μοντέλου DAZ 530), Β) μία (01) θερμική κάμερα ημέρας- νύχτας FLIR HRC-E και μία (01) οπτική έγχρωμη κάμερα FLIR HRC SR-TV (με GPS και ψηφιακή πυξίδα της COMNAV V2 καθώς και Laser Range finder τύπου LRF5042 της Vectronix), Γ) έναν (01) δέκτη AIS ComNav-Mariner X2 - Class B AIS Transceiver, Δ) δύο (02) φορητούς ηλεκτρονικούς υπολογιστές Dell Alienware M17, Ε) έναν (01) εκτυπωτή Brother HL-4150 CDN Color Laser Printer καθώς και ιστό GEROH μοντέλο KVR3 και λοιπά παρελκόμενα σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές της αριθ. 09/2012 διακήρυξης και την τεχνική και οικονομική προσφορά της εταιρείας. Η αξία της σύμβασης ορίστηκε στο ποσό των 397.800,00€ προ Φ.Π.Α. και τελών ταξινόμησης (ήτοι 491.894,00€ συμπεριλαμβανομένων των νόμιμων κρατήσεων, του Φ.Π.Α. και των τελών ταξινόμησης).

2.3. Με την υπ' αριθμ. 01/2013 διακήρυξη (αρ. φακ. 352.9-01/13, αριθ. σχεδ: 162/28.01.2013, ΑΔΑ:ΒΕΥΦΟΠ-ΩΑΘ) το Υπουργείο προκήρυξε ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων για την προμήθεια τριών (03) κινητών συστημάτων ανίχνευσης (X-Ray Vans) για τις ανάγκες του Αρχηγείου Λιμενικού Σώματος - Ελληνικής Ακτοφυλακής. Η συνολική προϋπολογισθείσα δαπάνη ορίστηκε στο ποσό των 3.200.000,00€ συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος ΦΠΑ. Κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά. Σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης: “[...] 3. Οι παστώσεις θα βαρύνουν το Πρόγραμμα Δημοσίων Επενδύσεων, ΣΑΕ-150/2. Το έργο εντάσσεται στο Πρόγραμμα «Ταμείο Εξωτερικών Συστάσεων 2012» και συγχρηματοδοτείται από την Ευρωπαϊκή Ένωση κατά ποσοστό 75% και από Εθνικούς Πόρους κατά 25%”. Ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 02.04.2013 και ώρα 11:00 π.μ.. Σύμφωνα με τους όρους του Παραρτήματος ΙΙΙ: “ Για την επιλογή της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς αξιολογούνται μόνο οι προσφορές που έχουν κριθεί τεχνικά αποδεκτές και είναι σύμφωνες με τους λοιπούς όρους της Διακήρυξης. Συμπεριλαμβανομένης της προσφοράς είναι εκείνη που παρουσιάζει τον μικρότερο λόγο (Λ) της Τιμής της προσφοράς (συγκριτικής) προς την βαθμολογία της.
$$\Lambda = \frac{\text{Συγκριτική Τιμή}}{\text{Σταθμισμένη Βαθμολογία}}$$
 Για την διαμόρφωση της συγκριτικής τιμής θα ληφθεί υπόψη η Τιμή προσφοράς, το κόστος εγκατάστασης λειτουργίας και συντήρησης και το συμβόλαιο συντήρησης αν και όπως προβλέπεται από την Τεχνική Προδιαγραφή. Η συγκριτική τιμή θα προκύπτει βάσει του τύπου: Συγκριτική Τιμή = T + [K] όπου: T= τιμή προσφοράς με κρατήσεις, χωρίς Φ.Π.Α. και χωρίς το ειδικό τέλος ταξινόμησης, περιλαμβάνει το σύνολο του προσφερομένου εξοπλισμού για το σύνολο των προσφερομένων ειδών. K= περιλαμβάνει: 1) κόστος για τις παρεχόμενες υπηρεσίες κατά το διάστημα της εγγύησης καλής λειτουργίας σύμφωνα με τους όρους των παραγράφων 4.1 έως και 4.5 των τεχνικών προδιαγραφών και 2) κόστος συμβολαίου συντήρησης για τα τρία έτη, μετά τη λήξη της περιόδου εγγύησης σύμφωνα με την παράγραφο 4.6 των τεχνικών προδιαγραφών. Κατά τα λοιπά ισχύουν τα αναφερόμενα στο άρθρ. 20 § 2.β του Π.Δ. 118/07”.

Ακολούθως στο Παράρτημα VI με τίτλο: “Τεχνικές προδιαγραφές” ορίστηκε: “1.1 Γενική περιγραφή - Συστήματα – Εξοπλισμός Σκοπός του έργου είναι η προμήθεια τριών (03) Κινητών Συστημάτων Ανίχνευσης (X-Ray Vans), τα οποία θα έχουν ως αποστολή την κάλυψη αναγκών του Λιμενικού Σώματος - Ελληνικής Ακτοφυλακής για την αντιμετώπιση του οργανωμένου εγκλήματος μέσω της δυνατότητας αναγνώρισης και ανίχνευσης εκρηκτικών μηχανισμών, μεταλλικών αντικειμένων, λαθραίων τσιγάρων, όπλων μαζικής καταστροφής και άλλων συναφών αντικειμένων που μεταφέρονται παράνομα σε κάθε είδους οχήματα

κατά την είσοδο- έξοδο προς και από τις Λιμενικές εγκαταστάσεις της χώρας. Τουλάχιστον ένα εκ των τριών οχημάτων θα έχει τη δυνατότητα αναγνώρισης ραδιολογικών απειλών και ταυτοποίησης ραδιολογικών ισότοπων. Τα ανωτέρω οχήματα πρέπει να έχουν ικανότητα σάρωσης τόσο εν στάσει όσο και εν κινήσει, σε σταθμευμένα και κινούμενα οχήματα. Οφείλουν να έχουν πλήρη απόκρυψη, χωρίς πρόσθετο εξοπλισμό εκτός οχήματος, ενώ ο εξοπλισμός που θα εγκατασταθεί πρέπει να λειτουργεί στο σύνολό του σε χαμηλά επίπεδα θορύβου, ώστε να διασφαλίζεται η χαμηλή παρατηρησιμότητα. Σε κάθε περίπτωση θα τηρείται η τυχόν απαιτούμενη σηματοδότηση κατά τη λειτουργία του οχήματος, σύμφωνα με τους όρους και τους κανόνες που θα ισχύουν με την αδειοδότηση των οχημάτων από την αρμόδια Αρχή [...]

2 Όχημα Η κατασκευή του οχήματος θα είναι τέτοια ώστε να μην προδίδει το σκοπό για τον οποίο προορίζεται ούτε και τον εξοπλισμό που διαθέτει. Ο χώρος πρέπει να είναι επαρκής για την εγκατάσταση των απαιτούμενων συστημάτων [...]

3 Εξοπλισμός - Λειτουργίες Συστήματος Ανίχνευσης X-Ray

3.1 Σύστημα Ανίχνευσης X-Ray

3.1.1 Γενική Περιγραφή Λειτουργιών Το σύστημα ανίχνευσης πρέπει να απαρτίζεται τουλάχιστον από τα κάτωθι βασικά δομικά στοιχεία:

- Σύστημα παραγωγής ακτινών X χαμηλής ισχύος με τη χρήση σύγχρονης τεχνολογίας, με το οποίο οι ακτίνες X θα οδηγούνται στο ακτινοβολούμενο αντικείμενο έτσι ώστε να επιτυγχάνεται η μέγιστη δυνατή συγκέντρωση ενέργειας στην επιθυμητή επιφάνεια.
- Σύστημα επεξεργασίας των δεδομένων που συλλέγονται, με το οποίο επιτυγχάνεται ο διαχωρισμός των ειδών σε οργανικά και μικτά.
- Σύστημα απεικόνισης των ειδών σε οθόνη, μέσω εξειδικευμένου λογισμικού. Μέσα από την παραπάνω διαδικασία, πρέπει να γίνεται η διάκριση απαγορευμένων αντικειμένων, τα οποία αποτελούνται κατά κύριο λόγο από οργανικές και ανόργανες ενώσεις. Θα πρέπει να επιτυγχάνεται πλήρης διαχωρισμός των αντικειμένων που ακτινοσκοπούνται σε οργανικά και μικτά, με αποτέλεσμα να απεικονίζονται ευκρινέστερα τα προς έλεγχο υλικά. Αναφέρουμε κατηγορίες αντικειμένων, τα οποία πρέπει να ανιχνεύονται υποχρεωτικά από το εν λόγω σύστημα:

- Εκρηκτικές ύλες (νιτρογλυκερίνη, TNT, RDX, Η ΜΧ, PETN κτλ. ή μικτή σύνθεση)
- Όπλα (από μέταλλο, πολυεστέρα ή μικτή σύνθεση)
- Β Ναρκωτικά
- Καύσιμες ύλες (πετρέλαιο, βενζίνη, υγραέριο κτλ)
- Μεταλλικά αντικείμενα
- Ραδιοενεργά υλικά (π.χ πλουτώνιο, ουράνιο, κοβάλτιο) τουλάχιστον για ένα εκ των τριών οχημάτων
- Προϊόντα καπνού
- Οιοπνευματώδεις ουσίες [...]

3.1.3 Λογισμικό Συστήματος Ανίχνευσης Θα πρέπει να εγκατασταθεί κατάλληλο λογισμικό-εφαρμογή με γραφικό περιβάλλον, μέσα από το οποίο θα επιτυγχάνονται οι παραπάνω λειτουργικές απαιτήσεις του συστήματος, δίνοντας τη δυνατότητα στο χειριστή να προβάλλει τις εικόνες που παράγονται από τον έλεγχο και να τις επεξεργαστεί. Κατά τη διενέργεια ελέγχων, οι εικόνες που παράγονται θα καταχωρούνται αυτόματα στις αποθηκευτικές μονάδες του συστήματος ενώ θα υπάρχει δυνατότητα εισαγωγής επισημάνσεων και σχολίων από το χειριστή. Η αποθήκευση των δεδομένων μπορεί να γίνεται και χειροκίνητα, εφόσον ο χειριστής επιθυμεί να γίνει αποθήκευση σε διαφορετική τοποθεσία, όπως για παράδειγμα σε εξωτερική μονάδα μνήμης. Οι εικόνες θα πρέπει να αποθηκεύονται μεταξύ άλλων και στη μορφή συμπίεσης jpeg. Οι χειριστές θα έχουν τη δυνατότητα να εξάγουν από το σύστημα πληροφορία σχετικά με την ημερομηνία, το χρόνο, την τοποθεσία και άλλες τυχόν καταχωρηθείσες πληροφορίες που σχετίζονται με τον έλεγχο είτε σε πραγματικό τυχόν καταχωρηθείσες πληροφορίες που σχετίζονται με τον έλεγχο είτε σε πραγματικό χρόνο είτε σε μεταγενέστερο χρόνο. Θα υπάρχει δυνατότητα ενεργοποίησης, κατόπιν επιλογής του χειριστή, κατάλληλων φίλτρων για τη βελτίωση της εικόνας, ρύθμισης της αντίθεσης, αυξομείωσης των επιπέδων του γκρι και εναλλαγής χρωματισμού. Επίσης, η ανάλυση πρέπει να είναι τέτοια που να επιτρέπει μεγέθυνση της εικόνας τουλάχιστον 4x [...]

4 Εγγύηση - Τεχνική Υποστήριξη – Συντήρηση Ο Ανάδοχος υποχρεούται για την παροχή Εγγύησης, Τεχνικής Υποστήριξης, Συντήρησης και Εκπαίδευσης στο σύνολο του εξοπλισμού που θα εγκατασταθεί. Υποχρεούται ακόμη για την υποβολή δήλωσης στην τεχνική του προσφορά, με την οποία θα εγγυάται τη διαθεσιμότητα ανταλλακτικών και την παροχή τεχνικής υποστήριξης του συνόλου του εξοπλισμού για δέκα (10) τουλάχιστον έτη από την ημερομηνία οριστικής

παραλαβής. 4.1 Εγγύηση Καλής Λειτουργίας Ο Ανάδοχος αναλαμβάνει την υποχρέωση διασφάλισης της καλής λειτουργίας του συνόλου των υπό προμήθεια ειδών συμπεριλαμβανομένου του οχήματος, για χρονική περίοδο που θα αναφέρεται ρητά στην τεχνική προσφορά του. Η περίοδος αυτή δε μπορεί να είναι μικρότερη των δύο (02) συνεχών ετών (24 μηνών) [...] 4.4 Προληπτική Συντήρηση Κατά τη διάρκεια της εγγύησης, ο Ανάδοχος πρέπει να καλύπτει το κόστος προληπτικής συντήρησης του συνόλου του εξοπλισμού (σύστημα - λογισμικό - όχημα) προγραμματισμένης ή έκτακτης, κατά τις εργάσιμες μέρες. Το αναγκαίο πρόγραμμα προληπτικής συντήρησης για κάθε κατηγορία εξοπλισμού θα πρέπει να κατατεθεί από τον Ανάδοχο με την τεχνική προσφορά. Η πραγματοποίηση των εργασιών προληπτικής συντήρησης (ημερομηνία & ώρα) θα καθορίζεται σε συνεργασία με την επισπεύδουσα Υπηρεσία. Επίσης, θα παραδοθεί λίστα, στην οποία θα αναγράφεται αναλυτικά το ετήσιο κόστος προληπτικής συντήρησης ανά προσφερόμενο είδος, όπως αυτό θα εμφανίζεται στην επίσημη οικονομική προσφορά του Αναδόχου και θα συμπεριλαμβάνει το κόστος των υλικών και των εργασιών. 4.5 Τεχνική Υποστήριξη Οι υπηρεσίες τεχνικής υποστήριξης του εξοπλισμού παρέχονται από τον Ανάδοχο για χρονικό διάστημα δέκα (10) ετών από την ημερομηνία οριστικής παραλαβής και συνίστανται στην ανταπόκριση του Αναδόχου για τον έλεγχο διαπιστωθείσας βλάβης ή ζημιάς σε οποιοδήποτε από τα υπό προμήθεια είδη. Εφόσον πρόκειται για βλάβη κατά τη διάρκεια της εγγύησης, αυτή αποκαθίσταται με έξοδα του Αναδόχου. Αν η βλάβη ή η ζημιά διαπιστωθεί σε χρόνο εκτός εγγύησης, τότε ο Ανάδοχος οφείλει να καταθέσει στην επισπεύδουσα Υπηρεσία οικονομική προσφορά στην οποία θα αναγράφεται αναλυτικά το κόστος των απαιτούμενων ανταλλακτικών και των εργασιών αποκατάστασης, το οποίο θα βαρύνει το Α.Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ. 4.6 Συμβόλαιο Συντήρησης Ο υποψήφιος Ανάδοχος υποχρεωτικά πρέπει να δεσμευτεί στην τεχνική προσφορά του ότι θα παρέχει συμβόλαιο συντήρησης/τεχνικής υποστήριξης των οχημάτων και του εξοπλισμού τους υποβάλλοντας αναλυτικό σχέδιο, το οποίο θα αφορά την περίοδο μετά τη λήξη της εγγύησης. Το κόστος του συμβολαίου συντήρησης που θα δεσμεύει τον Ανάδοχο για τουλάχιστον τρία (03) χρόνια, πρέπει να αναφέρεται ρητά στην οικονομική προσφορά και θα συνυπολογισθεί κατά τον υπολογισμό της συγκριτικής τιμής. Σημειώνεται ότι οι όροι του συμβολαίου συντήρησης θα είναι τουλάχιστον αυτοί που προδιαγράφονται στις παραγράφους του παρόντος Κεφαλαίου. Το Α.Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ. διατηρεί το δικαίωμα για μονομερή ανανέωση της συμβατικής συντήρησης, πριν τη λήξη της περιόδου εγγύησης καλής λειτουργίας, αποφασιζόμενη κατ' έτος. 5 Εκπαίδευση Ο Ανάδοχος υποχρεούται να εκπαιδεύσει τουλάχιστον δεκαοκτώ (18) στελέχη του Αρχηγείου Λιμενικού Σώματος - Ελληνικής Ακτοφυλακής από την επισπεύδουσα Υπηρεσία του Α.Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ., που θα επιλέγουν ως χειριστές του Συστήματος. Η εκπαίδευση θα λάβει χώρα εντός του Νομού Αττικής, θα αφορά το σύνολο του εξοπλισμού και θα περιλαμβάνει εκμάθηση των τεχνικών χαρακτηριστικών του συστήματος, του τρόπου χειρισμού-λειτουργίας του καθώς και οδηγίες για τη συντήρησή του. Η εκπαίδευση θα πραγματοποιηθεί τόσο σε θεωρητικό όσο και σε πρακτικό επίπεδο με την υλοποίηση πραγματικών παραδειγμάτων-σεναρίων. Ως ελάχιστος χρόνος εκπαίδευσης ορίζεται το διάστημα των πενήντα έξι (56) ωρών. Ο χρόνος διδασκαλίας θα είναι οκτώ (08) ώρες ανά ημέρα. Διευκρινίζεται ότι είναι στην ευχέρεια της επισπεύδουσας Υπηρεσίας, η τροποποίηση του προγράμματος εκπαίδευσης, με πιθανή δημιουργία νέων αντικειμένων ή επανάληψη συγκεκριμένων θεματικών ενότητων με ταυτόχρονη επιμήκυνση του χρόνου εκπαίδευσης το πολύ κατά 10 ώρες. Ο Ανάδοχος θα πρέπει να προβλέψει την ύπαρξη αριθμού εγχειριδίων αντίστοιχου με τον αριθμό των προς εκπαίδευση ατόμων. Τα εν λόγω εγχειρίδια θα παραδοθούν στα στελέχη Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ. κατά την έναρξη της εκπαίδευσης. Ο υποψήφιος Ανάδοχος υποχρεούται να καθορίσει αναλυτικά στην τεχνική του προσφορά το πρόγραμμα εκπαίδευσης (θεματικές ενότητες και χρονική διάρκεια). Ειδικότερα, θα πρέπει να περιγράφονται με λεπτομέρεια τα ακόλουθα: i. η διάρθρωση της εκπαίδευσης στη χρήση και στη συνήθη συντήρηση, ii. ο αριθμός των εκπαιδευομένων, iii. αναλυτικό χρονοδιάγραμμα υλοποίησης σε επίπεδο ώρας διδασκαλίας, όπου θα αναλύονται οι θεματικές ενότητες που θα καλυφθούν, iv. το προσωπικό που θα αναλάβει την

εκπαίδευση (γνώσεις και εμπειρία των εκπαιδευτών κ.λπ.), το εκπαιδευτικό υλικό (εγχειρίδια χρήσης και άλλο τεκμηριωτικό υλικό) και ο εξοπλισμός που θα χρησιμοποιηθεί κατά τη διάρκεια της εκπαίδευσης [...]”.

2.4. Με την με αριθμ. 352.3- 438/13(1603)/22-08-2013 (ΑΔΑ: ΒΛΩΔΟΠ-4Λ7) Απόφαση του Υπουργού Ναυτιλίας και Αιγαίου, κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του ανωτέρω διαγωνισμού και ανατέθηκε η σχετική προμήθεια στην εταιρεία με την επωνυμία «ONEX (ΟΝΕΞ) ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΟΧΗΣ ΚΑΙΝΟΤΟΜΩΝ ΠΡΟΪΟΝΤΩΝ ΚΑΙ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ - ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΚΗΣ - ΑΕΡΟΠΟΡΙΚΩΝ ΕΦΑΡΜΟΓΩΝ - ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ - ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ» και με διακριτικό τίτλο «ONEX S.A.», που εδρεύει στο Χαλάνδρι Αττικής, σύμφωνα με την προσφορά της, αντί του συνολικού ποσού των 3.197,325,00€ συμπεριλαμβανομένων των νόμιμων κρατήσεων, του Φ.Π.Α. και των τελών ταξινόμησης. Ακολούθως, την 27.09.2013 υπογράφηκε η υπ’ αριθμ. Τ16/2013 σχετική σύμβαση (ΑΔΑΜ: 14ΣΥΜΝ001853480 2014-02-05). Σύμφωνα με τους όρους του άρθρου 2 της εν λόγω σύμβασης, το Υπουργείο αναθέτει στην ανάδοχο εταιρεία την προμήθεια τριών (3) κινητών συστημάτων ανίχνευσης (x-ray vans) τεχνολογίας Backscatter x-ray και μάρκας Mercedes Sprinter 516 cdi (κυβισμού 2.143 cc). Κάθε όχημα (τύπου van) θα φέρει αναλυτικά όλο τον εξοπλισμό και τα παρελκόμενα σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές της αριθ. 01/2013 διακήρυξης και την τεχνική και οικονομική προσφορά της αναδόχου εταιρείας. Η αξία της σύμβασης ορίστηκε στο ποσό των 2.597.500,00€ προς Φ.Π.Α. και τελών ταξινόμησης (ήτοι 3.197,325,00€ συμπεριλαμβανομένων των νόμιμων κρατήσεων, του Φ.Π.Α. και των τελών ταξινόμησης).

2.5. Με την υπ’ αριθμ πρωτ. 2279/Φ. 35/10.11.2020 (ΑΔΑ: ΩΤΖΔ46ΜΔΨΟ-33Μ) απόφαση της Γενικής Διεύθυνσης συντονισμού και Διαχείρισης Προγραμμάτων Ταμείου Ασύλου, Μετανάστευσης και Ένταξης και Ταμείου Εσωτερικής Ασφάλειας και άλλων Πόρων, της Γενικής Γραμματείας Μεταναστευτικής Πολιτικής του Υπουργείου Μετανάστευσης και Ασύλου, εγκρίθηκε η: *“[...] χορήγηση επιδότησης της Δράσης «Συντήρηση & Αναβάθμιση τριών (03) X-ray vans και δυο (02) οχημάτων SUV με θερμικές κάμερες» με Κωδικό ΟΠΣ 5044986 από το Εθνικό Πρόγραμμα «Ταμείου Εσωτερικής Ασφάλειας 2014-2020» και δικαιούχο το «Υπουργείο Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής/Αρχηγείο Λιμενικού Σώματος-Ελληνικής Ακτοφυλακής», με επιλέξιμη δημόσια δαπάνη 1.500.000,00 € και συνεισφορά της Ένωσης 1.125.000,00 €, ίση με το 75% της επιλέξιμης δημόσιας δαπάνης [...]”.*

2.6. Με την υπ’ αριθμ πρωτ. 2365/20.11.2020 απόφαση της Γενικής Διεύθυνσης συντονισμού και Διαχείρισης Προγραμμάτων Ταμείου Ασύλου, Μετανάστευσης και Ένταξης και Ταμείου Εσωτερικής Ασφάλειας και άλλων Πόρων, της Γενικής Γραμματείας Μεταναστευτικής Πολιτικής του Υπουργείου Μετανάστευσης και Ασύλου, εγκρίθηκε η: *“[...] ένταξη της Δράσης «Συντήρηση & Αναβάθμιση τριών (03) X-ray vans και δυο (02) οχημάτων SUV με θερμικές κάμερες» με Κωδικό ΟΠΣ 5044986 στον Ειδικό Στόχο 3 – «Λειτουργική Ενίσχυση» και Εθνικό Στόχο 2 - «Λειτουργική Ενίσχυση για τα Σύνορα» του Εθνικού Προγράμματος «Ταμείου Εσωτερικής Ασφάλειας 2014-2020 [...]”.*

2.7. Με το υπ’ αριθμ. πρωτ. 2150/17833/29.12.2020 έγγραφο του Υπουργείου διακινήθηκε ως εσωτερική αλληλογραφία του Υπουργείου έγγραφο που έφερε τον τίτλο: “Αιτιολογική Έκθεση” για την ανάγκη για την προσφυγή στη διαδικασία του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β’ υποπερ. ββ’ και γγ’ του ν.4412/2016 για την αναβάθμιση και συντήρηση τριών (3) x-ray vans. Σύμφωνα με τη συνημμένη στο ανωτέρω έγγραφο αιτιολογική έκθεση: *“[...] διενεργήθηκε την 02/04/2013 δημόσιος, τακτικός, ανοικτός διαγωνισμός, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά, για την προμήθεια (αγορά) «Τριών (03) Κινητών Συστημάτων Ανίχνευσης (X-Ray Vans)».* Αποτέλεσμα του παραπάνω αναφερομένου διαγωνισμού ήταν η κατακύρωση της εν θέματι προμήθειας στην εταιρεία με την επωνυμία

«ONEX (ONEΞ) ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΟΧΗΣ ΚΑΙΝΟΤΟΜΩΝ ΠΡΟΪΟΝΤΩΝ ΚΑΙ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ - ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΚΗΣ - ΑΕΡΟΠΟΡΙΚΩΝ ΕΦΑΡΜΟΓΩΝ -ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ - ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ» και με διακριτικό τίτλο «ONEX S.A.» (νυν ONEX Technology Systems & Business Solutions S.A - "ONEX"), σύμφωνα με την προσφορά της, αντί του συνολικού ποσού των τριών εκατομμυρίων εκατόν ενενήντα επτά χιλιάδων τριακοσίων είκοσι πέντε ευρώ #3.197.325,00€# συμπεριλαμβανομένων των νομίμων κρατήσεων, του Φ.Π.Α. και των τελών ταξινόμησης. Την 27/09/2013 υπογράφηκε η σχετική Σύμβαση T16/2013 με την οποία η ως άνω εταιρεία ανέλαβε, μεταξύ άλλων: 1. Την υποχρέωση διασφάλισης της καλής λειτουργίας του συνόλου των υπό προμήθεια ειδών, συμπεριλαμβανομένου του οχήματος, για χρονική περίοδο δύο (02) συνεχών ετών (24 μηνών) μετά την οριστική παραλαβή των Συστημάτων. Η εγγύηση περιελάμβανε: α. την αποκατάσταση των πιθανών βλαβών (και ως προς τα τυχόν απαιτούμενα ανταλλακτικά και ως προς τις απαιτούμενες εργασίες) β. την παροχή υπηρεσιών προληπτικής συντήρησης του συνόλου του εξοπλισμού (σύστημα - λογισμικό - όχημα)προγραμματισμένης ή έκτακτης κατά τις εργάσιμες ημέρες. γ. την τεχνική υποστήριξη του εξοπλισμού για χρονικό διάστημα δέκα (10) ετών από την ημερομηνία οριστικής παραλαβής, η οποία συνίστατο στην ανταπόκριση της ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ για τον έλεγχο διαπιστωθείσας βλάβης ή ζημιάς σε οπουδήποτε από τα υπό προμήθεια είδη. 2. Την παροχή επιπρόσθετου συμβολαίου συντήρησης/τεχνικής υποστήριξης των οχημάτων και του εξοπλισμού τους για την περίοδο μετά τη λήξη της εγγύησης (το οποίο ενσωματώθηκε στην ως άνω Σύμβαση ως Παράρτημα Α') με δικαίωμα του Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ. για μονομερή ανανέωση της συμβατικής συντήρησης, πριν τη λήξη της περιόδου εγγύησης καλής λειτουργίας, αποφασιζόμενη κατ' έτος, και σύμφωνα με την οικονομική προσφορά της εταιρείας [...] Μετά τη πάροδο της ως άνω περιόδου και δεδομένου ότι το Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ. στερείτο οικονομικών πόρων για την ενεργοποίηση του δικαιώματος μονομερούς ανανέωσης της συμβατικής συντήρησης προ της λήξης αυτής, συνεχίστηκε η τεχνική υποστήριξη των υπόψη Συστημάτων από την «ONEX», ως του μοναδικού φορέα στη χώρα μας που διαθέτει την απαραίτητη τεχνογνωσία και την άδεια του κατασκευαστή να συντηρεί και να επισκευάζει τα υπόψη Συστήματα. Η υποστήριξη αφορούσε την κατά περίπτωση παροχή βασικών εργασιών συντήρησης και την αποκατάσταση των τυχόν βλαβών που παρουσιάζονταν, όποτε υπήρχε δυνατότητα εξασφάλισης μικρών κονδυλίων προς τούτο. Λόγω όμως της δυσχερούς οικονομικής κατάστασης και της έλλειψης πιστώσεων για το σκοπό αυτό, από τη λήξη της 2ετούς περιόδου εγγύησης (έτος 2016) και μέχρι σήμερα δεν έχει πραγματοποιηθεί η προβλεπόμενη συντήρηση των υπόψη Συστημάτων, συμφώνως του εγχειριδίων και των προβλέψεων του κατασκευαστή. Ως αποτέλεσμα της μη συντήρησης/αντικατάστασης και αναβάθμισης (όπου απαιτείται) κρίσιμων στοιχείων του συστήματος X-Ray, τα τρία (03) X-Ray συστήματα παραμένουν εν μέρει λειτουργικά και με πολύ χαμηλή απόδοση σε σχέση με την αρχική τους κατάσταση, γεγονός που έχει ιδιαίτερα αρνητικές συνέπειες στη καθημερινή μάχη που δίνουν τα στελέχη του Λ.Σ.- ΕΛ.ΑΚΤ. ιδίως κατά του οργανωμένου εγκλήματος. Για το λόγο αυτό είναι άμεση και επιτακτική ανάγκη για την επιχειρησιακή λειτουργία του Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ. η, δίχως καμία χρονοτριβή, πραγματοποίηση της προβλεπόμενης από το κατασκευαστή συντήρησης - συμφώνως των ωρών λειτουργίας τους και τους επιχειρησιακού τους περιβάλλοντος - και η αναβάθμιση των Συστημάτων (όπου αυτή παρέχεται από τον κατασκευαστή), προκειμένου να αποκατασταθούν στο μέγιστο βαθμό τα συστήματα και ιδιαίτερα η ικανότητα σάρωσης και εντοπισμού ανθρώπων και υλικών εντός οχημάτων. Προς αποφυγή δε παρομοίων προβλημάτων στο μέλλον (έλλειψη πιστώσεων, πλημμελής συντήρηση) είναι εξίσου αναγκαίο να εξασφαλισθεί η συντήρηση και υποστήριξη των συστημάτων σε βάθος χρόνου, έτσι ώστε να επιχειρούν απρόσκοπτα στο πεδίο και να συνεχίσουν να αποτελούν καταλυτικό παράγοντα στην εξάρθρωση οργανωμένων εγκληματικών ομάδων.

Αιτιολόγηση προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση:

1. Για την επίτευξη του συγκεκριμένου σκοπού, το Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ. κατάφερε να εξασφαλίσει σχετικές πιστώσεις ύψους 1.200.000€ από το Ταμείο Εσωτερικής Ασφάλειας της Ευρωπαϊκής Ένωσης, προκειμένου να πραγματοποιηθεί η σχετική συντήρηση-αναβάθμιση των υπόψη συστημάτων, το συντομότερο δυνατό, και να συνεχίζουν να παρέχονται απρόσκοπτα οι σχετικές υπηρεσίες για τρία (03) συνολικά έτη από την υπογραφή της σχετικής Σύμβασης.

2. Κατόπιν επικοινωνίας με την κατασκευάστρια εταιρεία *Rapiscan Systems/American Science and Engineering, inc.* ("Rapiscan/AS&E") μας γνωστοποιήθηκε μέσω επιστολής (αντίγραφο επισυνάπτεται) ότι τα υπόψη Συστήματα ακτινών X-Ray :

α. Αποτελούν αποκλειστικότητα της εταιρείας και βασίζονται στη τεχνολογία «Οπισθοδρόμησης - Backscatter» την οποία έχουν αναπτύξει, έχουν κατοχυρώσει με δίπλωμα ευρεσιτεχνίας για τη προστασία των πνευματικών τους δικαιωμάτων μαζί με την τεχνολογία μετάδοσης της εικόνας και την έχουν διαθέσει στο εμπόριο για την έρευνα/εντοπισμό μεγάλης ποικιλίας αντικειμένων.

β. Είναι ιδιαίτερα πολύπλοκα ηλεκτρομηχανολογικά συστήματα που μπορούν να συντηρηθούν μόνο από κατάλληλα εκπαιδευμένο και εξουσιοδοτημένο προς τούτο προσωπικό και με τα προβλεπόμενα ανταλλακτικά. Στην αντίθετη περίπτωση, μπορούν να υποστούν βλάβες και να επέλθει τραυματισμός ή/και θάνατος ατόμου που δεν έχει τη κατάλληλη εκπαίδευση.

γ. Ειδικά για τη χώρα μας, από το έτος 2013 έχουν μεταφέρει σχετική τεχνογνωσία και έχουν εκπαιδεύσει προσωπικό για την συντήρηση/υποστήριξη των συστημάτων αποκλειστικά της προμηθεύτριας εταιρείας «ONEX».

δ. Έχουν δώσει αποκλειστικά την άδεια στην ONEX για τη συντήρηση και την εν γένει υποστήριξη των τριών (03) ZBV® Cargo and Vehicle Screening Systems στη χώρα μας.

ε. Είναι πρόθυμοι να παρέχουν την αναγκαία υποστήριξη στο Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ. μέσω της εταιρείας «ONEX» για την συντήρηση και τη πιθανή αναβάθμιση των τριών (03) Συστημάτων [...]

4. Περαιτέρω, στο άρθρο 1 του Ν. 2121/1993 «Πνευματική ιδιοκτησία, συγγενικά δικαιώματα και πολιτιστικά θέματα» (ΦΕΚ Α' 25), τα άρθρα 2 παρ. 3 και 40 έως 45 του οποίου αποτελούν εφαρμογή της οδηγίας 91/250/ΕΟΚ του Συμβουλίου των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων της 14ης Μαΐου 1991 για τη νομική προστασία των προγραμμάτων ηλεκτρονικών υπολογιστών (άρθρο 71), ορίζεται ότι: «Οι πνευματικοί δημιουργοί, με τη δημιουργία του έργου, αποκτούν πάνω σε αυτό πνευματική ιδιοκτησία, που περιλαμβάνει, ως αποκλειστικά και απόλυτα δικαιώματα, το δικαίωμα της εκμετάλλευσης του έργου (περιουσιακό δικαίωμα) και το δικαίωμα προστασίας του προσωπικού τους δεσμού προς αυτό (ηθικό δικαίωμα)». Σύμφωνα δε με τις παραγράφους 1 και 3 του άρθρου 2, νοούνται ως έργα: «1. Ως έργο νοείται κάθε πρωτότυπο πνευματικό δημιούργημα λόγου, ..., 2. ..., 3. ... θεωρούνται ως έργα λόγου προστατευόμενα κατά τις διατάξεις περί πνευματικής ιδιοκτησίας τα προγράμματα ηλεκτρονικών υπολογιστών και το προπαρασκευαστικό υλικό του σχεδιασμού τους. Η προστασία παρέχεται σε κάθε μορφή έκφρασης ενός προγράμματος ηλεκτρονικού υπολογιστή. Οι ιδέες και οι αρχές στις οποίες βασίζεται οποιοδήποτε στοιχείο προγράμματος ηλεκτρονικού υπολογιστή, περιλαμβανομένων και εκείνων στις οποίες βασίζονται τα συστήματα διασύνδεσής του, δεν προστατεύονται κατά τον παρόντα νόμο. Ένα πρόγραμμα ηλεκτρονικού υπολογιστή θεωρείται πρωτότυπο εφόσον είναι προσωπικό πνευματικό δημιούργημα του δημιουργού του». Επιπρόσθετα, στα άρθρα 42 και 43 του ίδιου νόμου εξειδικεύονται οι περιπτώσεις που επιτρέπεται στο νόμιμο χρήστη αντιγράφου προγράμματος, εφόσον δεν υπάρχει αντίθετη συμφωνία, χωρίς την άδεια του δημιουργού και χωρίς πληρωμή αμοιβής, η διενέργεια πράξεων που είναι αναγκαίες για την κατά προορισμό χρησιμοποίηση του προγράμματος, ορίζοντας όμως περαιτέρω ότι δεν επιτρέπεται «οι πληροφορίες που ελήφθησαν α) ... : β) να ανακοινωθούν σε άλλα πρόσωπα ... γ) να χρησιμοποιηθούν για την επεξεργασία, την παραγωγή ή την εμπορία προγράμματος ηλεκτρονικού υπολογιστή, του οποίου η έκφραση είναι κατά βάση όμοια προς το αρχικό πρόγραμμα ή για

οποιαδήποτε άλλη πράξη που προσβάλλει την πνευματική ιδιοκτησία του δημιουργού» και ότι οι διατάξεις αυτές «...δεν μπορούν να ερμηνευθούν έτσι ώστε να επιτρέπεται η εφαρμογή τους κατά τρόπο που θα έβλαπτε την κανονική εκμετάλλευση του προγράμματος του ηλεκτρονικού υπολογιστή ή θα προκαλούσε αδικαιολόγητη βλάβη στα νόμιμα συμφέροντα του δημιουργού του». Την αντίστοιχη προστασία για τα προγράμματα των ηλεκτρονικών υπολογιστών προβλέπει επίσης και το άρθρο 4 της Συνθήκης του Παγκόσμιου Οργανισμού Διανοητικής Ιδιοκτησίας για την πνευματική ιδιοκτησία (World Intellectual Property Organization - WIPO Copyright Treaty, Γενεύη 1996), την οποία η Ελλάδα έχει κυρώσει με το ν. 3184/2003 (ΦΕΚ Α' 228). Από τις προαναφερόμενες διατάξεις σε συνδυασμό ερμηνευόμενες συνάγεται ότι, προκειμένου να συναφθεί δημόσια σύμβαση, η αναθέτουσα αρχή δύναται να προσφύγει στην εξαιρετική διαδικασία του άρθρου 25 παρ. 1 περ. β' του Π.Δ. 60/2007 (ίδια διάταξη με αυτήν του άρθρου 32 παρ. 2 ν. 4412/2016), χωρίς προηγούμενη προκήρυξη διαγωνισμού, όταν, για λόγους που αφορούν την προστασία δικαιωμάτων αποκλειστικότητας, η εκτέλεση της σύμβασης μπορεί να ανατεθεί μόνο σε συγκεκριμένο οικονομικό φορέα. Τέτοια δε δικαιώματα είναι αυτά που αφορούν στην πνευματική δημιουργία έργου λόγου, προστατευόμενου κατά τις διατάξεις περί πνευματικής ιδιοκτησίας, όπως είναι το πρόγραμμα του ηλεκτρονικού υπολογιστή, εφόσον αυτό είναι πρωτότυπο, προσωπικό δηλαδή δημιούργημα του κατασκευαστή του. Η προστασία παρέχεται από τη δημιουργία του έργου, χωρίς να υπόκειται περαιτέρω η κτήση ή η άσκηση του δικαιώματος στην τήρηση διατυπώσεων ή οποιοσδήποτε διοικητικής ενέργειας. Εξάλλου, οι διατάξεις που επιτρέπουν στο νόμιμο χρήστη αντιγράφου προγράμματος ηλεκτρονικού υπολογιστή, υπό την προϋπόθεση ότι δεν υπάρχει αντίθετη συμφωνία, το δικαίωμα διενέργειας πράξεων που είναι αναγκαίες για την κατά προορισμό χρησιμοποίηση του προγράμματος, πρέπει να ερμηνεύονται στενά, χωρίς να επιτρέπεται η εφαρμογή τους κατά τρόπο που θα έβλαπτε την κανονική εκμετάλλευση του προγράμματος του ηλεκτρονικού υπολογιστή ή θα προκαλούσε αδικαιολόγητη βλάβη στα νόμιμα συμφέροντα του δημιουργού. Οι διατάξεις περί προστασίας αποκλειστικών δικαιωμάτων προγραμμάτων ηλεκτρονικού υπολογιστή εφαρμόζονται ιδίως σε περιπτώσεις αναβάθμισης ή επέκτασης ήδη εγκαταστημένου πρωτότυπου προγράμματος λογισμικού, η οποία δύναται να γίνει μόνο από το δημιουργό του ή από τρίτο, εταιρεία ή ιδιώτη, στον οποίο έχει παραχωρηθεί το σχετικό δικαίωμα εκμετάλλευσης αυτού. Συνεπώς, εφόσον συντρέχουν οι παραπάνω προϋποθέσεις, η αναθέτουσα αρχή δύναται να προβεί σε απευθείας ανάθεση προμήθειας (και εγγύησης / συντήρησης) λογισμικού στο δημιουργό του, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης (βλ. Πράξη VI Τμ. Ελ. Συν. 61/2004, 118/2007). 5. Κατόπιν των ανωτέρω και λαμβάνοντας υπόψη ότι:

- « Η συγκεκριμένη τεχνολογία «Backscatter» με το λογισμικό της αποτελούν πατέντα της κατασκευάστριας εταιρείας.
- Το εν λόγω πρόγραμμα ηλεκτρονικού υπολογιστή αποτυπώνεται σε έναν πηγαίο κώδικα, τον οποίο έχει δημιουργήσει η κατασκευάστρια δηλ. η εταιρεία "Rapiscan/AS&E" είναι φορέας κατοχυρωμένου δικαιώματος πνευματικής ιδιοκτησίας καθόσον το εν λόγω λογισμικό παρουσιάζει πρωτοτυπία, καμία δε παρέμβαση δεν είναι κατ' ουσία δυνατή σε αυτό, χωρίς τη δυνατότητα πρόσβασης στον πηγαίο κώδικα.
- Το προς υλοποίηση έργο αποτελεί ουσιαστική αναβάθμιση και συντήρηση των τριών υπάρχοντων συστημάτων και ο εξοπλισμός θα πρέπει να είναι απολύτως συμβατός με το υπάρχον σύστημα X-RAY.
- Μόνο το εκπαιδευμένο προσωπικό της κατασκευάστριας ή/και των εταιρειών στις οποίες έχει μεταφέρει τη τεχνογνωσία και έχει εκπαιδεύσει στελέχη τους δύναται να προβούν σε αναβάθμιση και συντήρηση εν λόγω συστημάτων.
- Όπως προκύπτει από την επιστολή της κατασκευάστριας, η εταιρεία "ONEX" είναι ο αποκλειστικός φορέας στη χώρα μας που διαθέτει την απαραίτητη τεχνογνωσία και την άδεια του κατασκευαστή να συντηρεί και να επισκευάζει τα υπόψη XRAY-VAN και για το λόγο αυτό αναφέρει ρητά ότι θα

χρησιμοποιηθεί από την κατασκευάστρια εταιρεία για τη συντήρηση και για τη πιθανή αναβάθμιση των συγκεκριμένων τριών Συστημάτων.

- Η προτεινόμενη Σύμβαση θα έχει τριετή διάρκεια και θα αποτελεί ουσιαστικά συμπλήρωση της αρχικής Σύμβασης συντήρησης των συστημάτων, καθόσον το Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ. δεν μπόρεσε να ασκήσει το συγκεκριμένο δικαίωμά του στο προβλεπόμενο χρόνο λόγω έλλειψης πιστώσεων.

- Τις γνωμοδοτήσεις:

α. Ελεγκτικού Συνεδρίου υπ' αρ.: 100/2008 Τμήμα VI, 131/2008 Κλιμάκιο VII, 156/2008 Τμήμα VI, 118/2007 Τμήμα VI, 114/2007 Κλιμάκιο VII, 61/2004 Τμήμα VI, 2783/2011 Τμήμα IV.

β. Νομικού Συμβουλίου του Κράτους υπ' αρ.: Γνωμ. ΝΣΚ 223/2008, 265/2015,

διαπιστώνεται ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 32 παρ. 2 περ. 6' υποπερ. 6β' και γγ' του ν. 4412/2016 για την ανάθεση της εν θέματι σύμβασης στην εταιρεία ONEX Technology Systems & BusinessSolutions S.A - "ONEX" κατόπιν διαπραγμάτευσης και χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης, καθώς προκύπτει η συνδρομή των απαιτούμενων λόγων και προϋποθέσεων για την υιοθέτηση της εξαιρετικής αυτής διαδικασίας για λόγους τεχνικούς (κατοχή αποκλειστικών γνώσεων) και προστασίας δικαιωμάτων πνευματικής δημιουργίας και αποκλειστικότητας".

2.8. Με το υπ' αριθμ. πρωτ. 2150.0/10942/11.02.2021 έγγραφο του Υπουργείου διακινήθηκε ως εσωτερική αλληλογραφία του Υπουργείου έγγραφο που έφερε τον τίτλο: "Αιτιολογική Έκθεση" για την ανάγκη για την προσφυγή στη διαδικασία του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β' υποπερ. ββ' και γγ' του ν.4412/2016 για την αναβάθμιση και συντήρηση τριών (3) x-ray vans και δύο (2) οχημάτων SUV με θερμικές κάμερες. Σύμφωνα με τη συνημμένη στο ανωτέρω έγγραφο αιτιολογική έκθεση που αφορούσε τεκμηρίωση για το τμήμα των δύο οχημάτων SUV με θερμικές κάμερες: "[...] διενεργήθηκε την 25/10/2012 δημόσιος, τακτικός, ανοικτός διαγωνισμός, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά, για την προμήθεια (αγορά) «Δύο (02) οχήματα επιτήρησης τύπου SUV εξοπλισμένα με θερμικές κάμερες». Αποτέλεσμα του παραπάνω αναφερομένου διαγωνισμού ήταν η κατακύρωση της εν θέματι προμήθειας στην εταιρεία με την επωνυμία «DAT-CONdruzbazastoritve, proizvodnja, servisintrgovinod.o.o» και με διακριτικό τίτλο «DAT-CON d.o.o», σύμφωνα με την προσφορά της, αντί του συνολικού ποσού των τετρακοσίων ενενήντα ενός χιλιάδων οκτακοσίων ενενήντα τεσσάρων ευρώ (491.894€) συμπεριλαμβανομένων των νομίμων κρατήσεων, του Φ.Π.Α. και των τελών ταξινόμησης. Την 11/07/2013 υπογράφηκε η σχετική Σύμβαση T12/2013 όπως τροποποιήθηκε από την T09/2014 Σύμβαση την 17/04/2014 με την οποία η ως άνω εταιρεία ανέλαβε, μεταξύ άλλων: 1. Την υποχρέωση διασφάλισης της καλής λειτουργίας του συνόλου των υπό προμήθεια ειδών, συμπεριλαμβανομένου του οχήματος, για χρονική περίοδο δύο (02) συνεχών ετών (24 μηνών) μετά την οριστική παραλαβή των Συστημάτων. Η εγγύηση περιελάμβανε: α. την αποκατάσταση των πιθανών βλαβών (και ως προς τα τυχόν απαιτούμενα ανταλλακτικά και ως προς τις απαιτούμενες εργασίες) β. τη παροχή υπηρεσιών προληπτικής συντήρησης του συνόλου του εξοπλισμού (σύστημα - λογισμικό - όχημα)προγραμματισμένης ή έκτακτης κατά τις εργάσιμες ημέρες. γ. τη τεχνική υποστήριξη του εξοπλισμού για χρονικό διάστημα δέκα (10) ετών από την ημερομηνία οριστικής παραλαβής, η οποία συνίστατο στην ανταπόκριση της ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ για τον έλεγχο διαπιστωθείσας βλάβης ή ζημιάς σε οποιοδήποτε από τα υπό προμήθεια είδη 2. Τη παροχή επιπρόσθετου συμβολαίου συντήρησης/τεχνικής υποστήριξης των οχημάτων και του εξοπλισμού τους για την περίοδο μετά τη λήξη της εγγύησης (το οποίο ενσωματώθηκε στην ως άνω Σύμβαση ως Παράρτημα Α') με δικαίωμα του Λ.Σ.- ΕΛ.ΑΚΤ. για μονομερή ανανέωση της συμβατικής συντήρησης, πριν τη λήξη της περιόδου εγγύησης καλής λειτουργίας, αποφασιζόμενη κατ' έτος, και σύμφωνα με την οικονομική προσφορά της εταιρείας. [...] Μετά τη πάροδο της ως άνω περιόδου και δεδομένου ότι το Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ. στερείτο οικονομικών πόρων για την ενεργοποίηση του δικαιώματος μονομερούς ανανέωσης της συμβατικής συντήρησης προ της λήξης αυτής, συνεχίστηκε η τεχνική υποστήριξη όταν υπήρχε δυσλειτουργία των

υπόψη Συστημάτων από την «DAT-CON d.o.o», ως του μοναδικού φορέα που διαθέτει την απαραίτητη τεχνογνωσία να επισκευάζει τα υπόψη Συστήματα. Η υποστήριξη αφορούσε την κατά περίπτωση παροχή βασικών εργασιών συντήρησης και την αποκατάσταση των τυχόν βλαβών που παρουσιάζονταν. Συγκεκριμένα αναφέρεται ότι με την Α 14/2019 Σύμβαση αποκατέστησε βλάβη στο ένα εκ των δύο οχημάτων την 27/06/2019. Λόγω όμως της δυσχερούς οικονομικής κατάστασης και της έλλειψης πιστώσεων για το σκοπό αυτό, από τη λήξη της 2ετούς περιόδου εγγύησης (έτος 2016) και μέχρι σήμερα δεν έχει πραγματοποιηθεί η προβλεπόμενη συντήρηση των υπόψη Συστημάτων, συμφώνως του εγχειριδίων και των προβλέψεων του κατασκευαστή. Ως αποτέλεσμα της μη συντήρησης/αντικατάστασης και αναβάθμισης (όπου απαιτείται) κρίσιμων στοιχείων του ειδικού εξοπλισμού, τα δύο (02) οχήματα SUV παραμένουν εν μέρει λειτουργικά και με πολύ χαμηλή απόδοση σε σχέση με την αρχική τους κατάσταση, γεγονός που έχει ιδιαίτερα αρνητικές συνέπειες στη καθημερινή μάχη που δίνουν τα στελέχη του ΛΣ-ΕΛΑΚΤ ιδίως κατά του οργανωμένου εγκλήματος. Για το λόγο αυτό είναι άμεση και επιτακτική ανάγκη για την επιχειρησιακή λειτουργία του ΛΣ-ΕΛΑΚΤ η, δίχως καμία χρονοτριβή, πραγματοποίηση της προβλεπόμενης από το κατασκευαστή συντήρησης - συμφώνως των ωρών λειτουργίας τους και τους επιχειρησιακού τους περιβάλλοντος - και η αναβάθμιση των Συστημάτων (όπου αυτή παρέχεται από τον κατασκευαστή), προκειμένου να αποκατασταθούν στο μέγιστο βαθμό τα συστήματα και ιδιαίτερα η ικανότητα ανίχνευσης μικρών και μεγάλων σκαφών, σωστικών λέμβων και ανθρώπων στην θάλασσα. Προς αποφυγή δε παρομοίων προβλημάτων στο μέλλον (έλλειψη πιστώσεων, πλημμελής συντήρηση) είναι εξίσου αναγκαίο να εξασφαλισθεί η συντήρηση και υποστήριξη των συστημάτων σε βάθος χρόνου, έτσι ώστε να επιχειρούν απρόσκοπτα στο πεδίο και να συνεχίσουν να αποτελούν καταλυτικό παράγοντα στην εξάρθρωση οργανωμένων εγκληματικών ομάδων.

Αιτιολόγηση προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση

1. Για την επίτευξη του συγκεκριμένου σκοπού, το ΛΣ-ΕΛΑΚΤ κατάφερε να εξασφαλίσει σχετικές πιστώσεις ύψους 300.000 € από το Ταμείο Εσωτερικής Ασφάλειας της Ευρωπαϊκής Ένωσης, προκειμένου να πραγματοποιηθεί η σχετική συντήρηση-αναβάθμιση των υπόψη συστημάτων, το συντομότερο δυνατό, και να συνεχίζουν να παρέχονται απρόσκοπτα οι σχετικές υπηρεσίες για τρία (03) συνολικά έτη από την υπογραφή της σχετικής Σύμβασης.

2. Κατόπιν επικοινωνίας με τη κατασκευάστρια εταιρεία «DAT-CON d.o.o» μας γνωστοποιήθηκε μέσω επιστολής (αντίγραφο επισυνάπτεται) ότι για τα υπόψη Συστήματα SUV με θερμικές κάμερες:

α. Έχουν δημιουργήσει το ειδικό λογισμικό SOVA (software for observation) του οποίου έχουν κατοχυρώσει τα δικαιώματα, μέσω του οποίου παρέχεται στον χρήστη ένα εύχρηστο περιβάλλον για την επιτήρηση μέσω της θερμικής κάμερας και οπτικής κάμερας και την δια συνδεσιμότητα μεταξύ όλων των υποσυστημάτων (οπτική και θερμική κάμερα, gps, AIS, αποτύπωση σημάτων σε χάρτες με γεωδοτική αποτύπωση, μεταφορά δεδομένων προς και από τις κεντρικές υπηρεσίες).

β. Επιπρόσθετα, η χρήση ειδικού υλικού αναπτυσσόμενο από την εταιρία (ιστός ύψωσης, βάση στήριξης και στροφής) για την κίνηση των ηλεκτροοπτικών συστημάτων και για την επικοινωνία τους με το λογισμικό SOVA, κάνει την εγκατάσταση μοναδική ως προς την χρήση της αλλά και τις δυνατότητες της.

β. Όλα τα ανωτέρω συστήματα, υλικά και λογισμικό, είναι ιδιαίτερα πολύπλοκος ηλεκτρομηχανολογικός εξοπλισμός που μπορεί να συντηρηθεί μόνο από κατάλληλα εκπαιδευμένο και εξουσιοδοτημένο προς τούτο προσωπικό και με τα προβλεπόμενα ανταλλακτικά και διαδικασίες. Στην αντίθετη περίπτωση, μπορούν να υποστούν βλάβες που να αχρηστεύσουν την λειτουργία τους και να επέλθει τραυματισμός ή/και θάνατος ατόμου που δεν έχει τη κατάλληλη εκπαίδευση.

γ. Ειδικά για τη χώρα μας, από το έτος 2014 έχουν μεταφέρει σχετική τεχνογνωσία και έχουν εκπαιδεύσει προσωπικό για την συντήρηση/υποστήριξη των συστημάτων.

ε. Είναι πρόθυμοι να παρέχουν την αναγκαία υποστήριξη στο ΛΣ-ΕΛΑΚΤ για την συντήρηση και τη πιθανή αναβάθμιση των δύο (02) Συστημάτων [...]

5. Κατόπιν των ανωτέρω και λαμβάνοντας υπόψη ότι :

- Το λογισμικό αποτελεί πατέντα της κατασκευάστριας εταιρείας.
- Το εν λόγω πρόγραμμα ηλεκτρονικού υπολογιστή αποτυπώνεται σε έναν πηγαίο κώδικα, τον οποίο έχει δημιουργήσει η κατασκευάστρια δηλ. η εταιρεία «DAT-CON d.o.o» είναι φορέας κατοχυρωμένου δικαιώματος πνευματικής ιδιοκτησίας καθόσον το εν λόγω λογισμικό παρουσιάζει πρωτοτυπία, καμία δε παρέμβαση δεν είναι κατ' ουσία δυνατή σε αυτό, χωρίς τη δυνατότητα πρόσβασης στον πηγαίο κώδικα.
- Το προς υλοποίηση έργο αποτελεί ουσιαστική αναβάθμιση και συντήρηση των δύο υπάρχοντων συστημάτων και ο εξοπλισμός θα πρέπει να είναι απολύτως συμβατός με το υπάρχον σύστημα SUV.
- Μόνο το εκπαιδευμένο προσωπικό της κατασκευάστριας ή/και των εταιρειών στις οποίες έχει μεταφέρει τη τεχνογνωσία και έχει εκπαιδεύσει στελέχη τους δύναται να προβούν σε αναβάθμιση και συντήρηση εν λόγω συστημάτων.
- Η προτεινόμενη Σύμβαση θα έχει τριετή διάρκεια και θα αποτελεί ουσιαστικά συμπλήρωση της αρχικής Σύμβασης συντήρησης των συστημάτων, καθόσον το ΛΣ- ΕΛΑΚΤ δεν μπόρεσε να ασκήσει το συγκεκριμένο δικαίωμά του στο προβλεπόμενο χρόνο λόγω έλλειψης πιστώσεων [...]

διαπιστώνεται ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β' υποπερ. ββ' και γγ' του ν. 4412/2016 για την ανάθεση της εν θέματι σύμβασης στην εταιρεία «DAT-CON d.o.o» κατόπιν διαπραγμάτευσης και χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης, καθώς προκύπτει η συνδρομή των απαιτούμενων λόγων και προϋποθέσεων για την υιοθέτηση της εξαιρετικής αυτής διαδικασίας για λόγους τεχνικούς (κατοχή αποκλειστικών γνώσεων) και προστασίας δικαιωμάτων πνευματικής δημιουργίας και αποκλειστικότητας”.

2.9. Κατόπιν των ανωτέρω, το Υπουργείο, με το με αριθ. πρωτ. 2832.3/22183/2021/29.03.2021 έγγραφο-αίτημά του αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. β' υποπερ. ββ' και γγ' του ν. 4013/2011, διαβιβάζοντας σχετικό σχέδιο απόφασης του αρμοδίου οργάνου της αναθέτουσας αρχής περί προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των υπηρεσιών με τίτλο «Συντήρηση & Αναβάθμιση τριών (03) X-ray vans και δύο (02) οχημάτων SUV με θερμικές κάμερες», συνολικής εκτιμώμενης αξίας σύμβασης ενός εκατομμυρίου πεντακοσίων χιλιάδων ευρώ (1.500.000,00€) συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος Φ.Π.Α..

II. Νομικό πλαίσιο

3. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης, ορίζει τα ακόλουθα: «δδ) 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 (Α147) εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των Οδηγιών 2014/24/ΕΚ και 2014/25/ΕΚ, οι οποίες ενσωματώθηκαν στην ελληνική έννομη τάξη με το Ν. 4412/2016. Κατά την άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας η Αρχή λαμβάνει υπόψη της τις γενικές αρχές του ενωσιακού και εθνικού δικαίου [...]».

4. Η διάταξη του άρθρου 2 παρ. 2 του ν.4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» ορίζει: “Ο παρών νόμος θεσπίζει κανόνες: α) για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης δημοσίων συμβάσεων

και διαγωνισμών μελετών που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου Ι (άρθρα 2 έως 221) [...] Οι διατάξεις του παρόντος εφαρμόζονται, με την επιφύλαξη των παραγράφων 3 έως 7, σε όλες τις συμβάσεις των περιπτώσεων α' και β', ανεξαρτήτως είδους και εκτιμώμενης αξίας αυτών, εκτός αν άλλως ορίζεται στις επιμέρους διατάξεις αυτού”.

5. Το άρθρο 3 παρ. 1 και 2 του ιδίου νόμου ορίζει τα παρακάτω: “1. Το παρόν Βιβλίο (άρθρα 3 έως 221) θεσπίζει κανόνες για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που πραγματοποιούνται από αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως εκτιμώμενης αξίας αυτών, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο παρόν άρθρο. 2. Διαδικασία σύναψης σύμβασης ή σύμβαση κατά την έννοια του παρόντος Βιβλίου είναι η απόκτηση, μέσω δημόσιας σύμβασης, από μία ή περισσότερες αναθέτουσες αρχές, έργων, αγαθών ή υπηρεσιών από οικονομικούς φορείς που επιλέγονται από τις εν λόγω αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως του κατά πόσον τα έργα, τα αγαθά ή οι υπηρεσίες προορίζονται για την εξυπηρέτηση σκοπού δημοσίου συμφέροντος”.

6. Σύμφωνα με το άρθρο 5 του ιδίου νόμου: “Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα: [...] γ) 209.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. Το κατώτατο όριο αυτό εφαρμόζεται επίσης στις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αυτές αφορούν προϊόντα που δεν εμπίπτουν στο Παράρτημα ΙΙΙ του Προσαρτήματος Α”.

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 1 του αριθ. 2019/1828 Κανονισμού της Επιτροπής της 30ης Οκτωβρίου 2019 για την τροποποίηση της οδηγίας 2014/24/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά στα κατώτατα όρια εφαρμογής της κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό, από 01.01.2020 αναπροσαρμόστηκε στις 139.000 και 214.000 ευρώ, αντιστοίχως.

7. Στο άρθρο 6 παρ. 1, 3 και 9 του ιδίου νόμου ορίζεται ότι: “Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαίρεσεως ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης. [...] 3. Η επιλογή της χρησιμοποιούμενης μεθόδου για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης δεν γίνεται με σκοπό την αποφυγή της εφαρμογής οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου. Η σύμβαση δεν κατατέμενεται κατά τρόπο ώστε να αποφεύγεται η εφαρμογή οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. [...] 9. Όταν ένα σχέδιο αγοράς για την απόκτηση ομοιογενών αγαθών μπορεί να οδηγήσει σε ανάθεση συμβάσεων υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων, λαμβάνεται υπόψη κατά την εφαρμογή του άρθρου 5 περιπτώσεις β' και γ' η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων αυτών των τμημάτων. Όταν η συνολική αξία των τμημάτων ισούται ή υπερβαίνει το κατώτατο όριο που προβλέπεται στο άρθρο 5, το παρόν Βιβλίο εφαρμόζεται στην ανάθεση κάθε τμήματος”.

8. Περαιτέρω, το άρθρο 32 (“Προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση (άρθρο 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ”) παρ. 2 περ. β' του ως άνω νόμου, ορίζει ότι: “2. 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”.

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

10. Τις διατάξεις του ν.2121/1993 (Α' 60/1993) “Πνευματική ιδιοκτησία, συγγενικά δικαιώματα και πολιτιστικά θέματα” και του ν.4481/2017 (Α' 100/2017) “Συλλογική διαχείριση δικαιωμάτων πνευματικής ιδιοκτησίας και συγγενικών δικαιωμάτων, χορήγηση πολυεδαφικών αδειών για επιγραμμικές χρήσεις μουσικών έργων και άλλα θέματα αρμοδιότητας Υπουργείου Πολιτισμού και Αθλητισμού)”.

11. Τα οριζόμενα στον ν. 4782/2021 (Α' 36/2021) «Εκσυγχρονισμός, απλοποίηση και αναμόρφωση του ρυθμιστικού πλαισίου των δημοσίων συμβάσεων, ειδικότερες ρυθμίσεις προμηθειών στους τομείς της άμυνας και της ασφάλειας και άλλες διατάξεις για την ανάπτυξη, τις υποδομές και την υγεία» και ιδίως το άρθρο 142 « Έναρξη ισχύος Μέρους Α`», σύμφωνα με το οποίο :

“1. Η ισχύς των διατάξεων:

α) του άρθρου 4, κατά το μέρος που τροποποιεί την παρ. 1 του άρθρου 36 του ν. 4412/2016,
β) των άρθρων 10, 20 παρ. 4, 34 κατά το μέρος που τροποποιεί την παρ. 2 του άρθρου 92 του ν. 4412/2016, 55, 57, 58, 59, 60, 63, 64, 66 έως 79, 82 έως 86, 89 έως 93, 95 έως 98, 100, 131, 134 και 138,
γ) του άρθρου 108, κατά το μέρος που τροποποιεί την περ. α` της παρ. 11 του άρθρου 221 του ν. 4412/2016,
δ) του άρθρου 109, κατά το μέρος που τροποποιεί την παρ. 7 του άρθρου 258 του ν. 4412/2016, αρχίζει από την 1η.9.2021.

2. Η ισχύς των άρθρων 3, 6 κατά το μέρος που τροποποιεί τις παρ. 1 και 5 του άρθρου 38 του ν. 4412/2016, 7, 8, 9, 11, 12, 13, 42, 49, 62, 65, 80, 81, 87, 88, 94, 99, 101, 108, εκτός της περ. α` της παρ. 11, 121 και 127 αρχίζει από τη δημοσίευση του παρόντος στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

3. Η ισχύς των υπολοίπων άρθρων του παρόντος αρχίζει από την 1η.6.2021, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του”.

III. Νομική Εκτίμηση

12. Το υπό εξέταση αίτημα του Υπουργείου αφορά στη σύναψη μεικτής δημόσιας σύμβασης με αντικείμενο ταυτοχρόνως την προμήθεια αγαθών (εν προκειμένω ανταλλακτικών) και την παροχή υπηρεσιών, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 και 9 (β) του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 και 9 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ.

Επιπρόσθετα, έχοντας υπόψη τη νομολογία, *“ο ορισμός μιας δημόσιας συμβάσεως ως συμβάσεως έργου, προμηθειών και υπηρεσιών ανάγεται στο κοινοτικό δίκαιο και δεν εξαρτάται από το χαρακτηρισμό της ίδιας συμβάσεως με βάση την εθνική νομοθεσία”* (βλ. ΔΕΚ, απόφαση της 18.7.2007, C-382/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, σκ. 30).

Στο σχετικό αίτημα μνημονεύονται οι επί μέρους εκτιμώμενες αξίες (συντήρηση και αναβάθμιση τριών (3) X-ray vans 1.200.000,00€ συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος Φ.Π.Α. και δύο (2) οχημάτων SUV με θερμικές κάμερες 300.000,00€ συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος Φ.Π.Α.) για το σύνολο της υπό ανάθεση σύμβασης (προμήθειας και υπηρεσίας), χωρίς να προκύπτει με σαφήνεια το τμήμα της προϋπολογιζόμενης αξίας που αφορά την παροχή υπηρεσίας και την προμήθεια αγαθού αντίστοιχα. Σε συνέχεια επικοινωνίας με αρμόδιο υπάλληλο του αιτούντος, έγινε γνωστό ότι δεν υπάρχουν άμεσα διαθέσιμα στοιχεία που να ορίζουν επί μέρους το ύψος των υπό ανάθεση προμηθειών και υπηρεσιών. Δεδομένης της ρητής διάταξης της παρ. 2 του άρθρου 4 του ν.4412/2016 και λαμβάνοντας υπόψιν τα ανωτέρω, κρίνεται ότι δε δύναται με ασφάλεια να εκτιμηθεί η συνολική εκτιμώμενη αξία (ήτοι ενδεικτικός προϋπολογισμός χωρίς Φ.Π.Α.) των υπηρεσιών (εργασιών) για την αναβάθμιση και τη συντήρηση των μηχανημάτων ή των λοιπών εργασιών που απαιτούνται για την εκτέλεση της εν λόγω σύμβασης και ο αντίστοιχος της συνολικής εκτιμώμενης αξίας (ενδεικτικού προϋπολογισμού ποσού χωρίς Φ.Π.Α.) της προμήθειας των ανταλλακτικών ή του λοιπού εξοπλισμού που περιλαμβάνει η σύμβαση, προκειμένου να προκύψει με ασφάλεια το συμπέρασμα για το εάν η εξεταζόμενη μεικτή δημόσια σύμβαση πρέπει να εξετασθεί με βάση τις εφαρμοστέες περί δημοσίων συμβάσεων προμηθειών ή υπηρεσιών διατάξεις.

Ως εκ των προεκτεθέντων και λόγω του ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη μεικτής δημόσιας σύμβασης με αντικείμενο ταυτοχρόνως την προμήθεια αγαθών και την παροχή υπηρεσιών, προϋπολογισθείσας αξίας 1.500.000,00€ συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος Φ.Π.Α. (1.209.677,00€ προ Φ.Π.Α.), συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ' υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, για την παροχή σύμφωνης γνώμης.

13. Συναφώς επισημαίνεται ότι η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ και ήδη άρθρα 26 και 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και ήδη 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/ΕΚ να μην απωλέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές τους δεν επιτρέπεται να προβλέπουν περιπτώσεις προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση που δεν προβλέπονται από την εν λόγω οδηγία ή να συνοδεύουν τις ρητώς προβλεπόμενες από την οδηγία αυτή περιπτώσεις με νέους όρους που έχουν ως αποτέλεσμα να καθιστούν ευκολότερη την προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18ης Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

14. Στην προκειμένη περίπτωση, η αιτούσα επικαλείται ρητά, ως νομική βάση θεμελίωσης του αιτήματός της, τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β', υποπερ. ββ' και υποπερ. γγ' του ν. 4412/2016, επικαλούμενη ειδικότερα λόγους αφενός ύπαρξης σχετικών αποκλειστικών δικαιωμάτων και αφετέρου τεχνικής μοναδικότητας των εταιρειών, στις οποίες επιδιώκει να αναθέσει τις δύο (2) συμβάσεις, ενώ όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και το παρατεθέν ιστορικό η σχετική τεκμηρίωσή της επικεντρώνεται περισσότερο σε θέματα που αφορούν πνευματική ιδιοκτησία και αποκλειστικά δικαιώματα τα οποία προκύπτουν από την κατοχύρωση των ευρεσιτεχνιών.

Η διάταξη του άρθρου 32, παρ. 2 περιπτ. (β) υποπεριπτ. (γγ) επιτρέπει στις αναθέτουσες αρχές να προσφεύγουν στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, όταν για λόγους σχετικούς με την προστασία αποκλειστικών δικαιωμάτων, συμπεριλαμβανομένων των δικαιωμάτων διανοητικής ιδιοκτησίας, και μόνο στην περίπτωση που δεν υπάρχει εύλογη εναλλακτική λύση ή υποκατάστατο, καθίσταται αναγκαίο να ανατεθεί σύμβαση σε συγκεκριμένο οικονομικό φορέα.

Περαιτέρω, στην περίπτωση αυτή, γίνεται δεκτό από τη νομολογία ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας δεν αρκεί να είναι απλώς ικανός να παρέχει με τον πλέον αποτελεσματικό και οικονομικά συμφέροντα τρόπο τις υπηρεσίες που πρόκειται να του ανατεθούν, αλλά να είναι και ο μοναδικός, έναντι οιοδήποτε άλλου φορέα που παρέχει δυνητικά ανάλογες υπηρεσίες (ΔΕΚ C-199/85 Επιτροπή κατά Ιταλίας, ΔΕΚ C-296/92, Επιτροπή κατά Ιταλικής Δημοκρατίας, ΔΕΚ C-57/94 Επιτροπή κατά Ιταλικής Δημοκρατίας).

Επιπροσθέτως, η προστασία αποκλειστικών δικαιωμάτων, λόγω των οποίων δικαιολογείται η προσφυγή στην όλως εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, αφορά στις περιπτώσεις κατά τις οποίες για λόγους νομικούς, μπορεί να ανατεθεί η σύμβαση σε έναν και μόνο οικονομικό φορέα, όπως είναι η περίπτωση προστασίας του αντικειμένου της προς ανάθεση σύμβασης από δικαιώματα πνευματικής ή βιομηχανικής ιδιοκτησίας, ως είναι και τα δικαιώματα ευρεσιτεχνίας, ακόμη και τα μη κατοχυρωμένα (ΔΕΕ C-199/85, σκέψη 14, C-57/94 σκέψη 23, ΕΣ Τμ. VI 2055/2010).

Τονίζεται δε ότι, δεν αρκεί τα προς ανάθεση αγαθά ή υπηρεσίες να προστατεύονται από δικαιώματα πνευματικής ή βιομηχανικής ιδιοκτησίας, αλλά απαιτείται επιπλέον να κατασκευάζει / παρασκευάζει / παρέχει τα εν λόγω αγαθά ή υπηρεσίες μόνο ο οικονομικός φορέας στον οποίο πρόκειται να ανατεθεί η σύμβαση, απουσία άλλων ανταγωνιστών, ήτοι φορέων οι οποίοι παρέχουν ισοδύναμα ή παρόμοια αγαθά ή υπηρεσίες (ΔΕΕ C-328/92, σκέψη 17, ΕΣ Τμ. VI 86, 176, 177/2009, 50, 205/2010, Αιτιολογική Σκέψη 50 Οδηγίας 2014/24/ΕΕ).

Συνεπώς, εφόσον συντρέχουν οι ανωτέρω προϋποθέσεις, η αναθέτουσα αρχή δύναται νομίμως να προβεί, κατόπιν διαπραγμάτευσης, σε ανάθεση σύμβασης για λόγους προστασίας δικαιωμάτων αποκλειστικότητας, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης, έχοντας όμως σταθμίσει όλες τις οικονομοτεχνικές παραμέτρους, οι οποίες καθιστούν συμφερότερη την προσφυγή στην εν λόγω όλως εξαιρετική διαδικασία, με πλήρη και ειδική αιτιολογία που πρέπει να προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, για τους λόγους που επέβαλαν την απόφαση αυτή, διαφορετικά η διαδικασία αυτή δεν είναι νόμιμη (ΕΣ Πράξεις Τμ. VI 61/2004, 186, 187, 188, 189, 190, 191/2006, 263/2007, 77, 156/2008, 3334/2009).

Επιπλέον, σύμφωνα με την αιτιολογική σκέψη 50 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, "λόγω των επιζήμιων επιπτώσεων στον ανταγωνισμό, οι διαδικασίες με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση γνωστοποίηση προκήρυξης σύμβασης θα πρέπει να χρησιμοποιούνται μόνο σε άκρως εξαιρετικές περιπτώσεις. Η εξαίρεση αυτή θα πρέπει να περιορίζεται σε περιπτώσεις που είτε η δημοσίευση είναι αδύνατη, για λόγους κατεπείγουσας ανάγκης οφειλομένης σε γεγονότα τα οποία η αναθέτουσα αρχή δεν θα μπορούσε να προβλέψει και για τα οποία δεν ευθύνεται, είτε είναι σαφές εξ αρχής ότι η δημοσίευση δεν θα οδηγήσει σε μεγαλύτερο ανταγωνισμό ή σε καλύτερα αποτελέσματα όσον αφορά την προμήθεια,

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

15. Εν προκειμένω, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου του υπό εξέταση εγγράφου-αιτήματος του Υπουργείου, βεβαιώνεται ότι:

α) αναφορικά με την αναβάθμιση και συντήρηση τριών (3) x-ray vans εκτιμώμενης αξίας 1.200.000,00€ συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος Φ.Π.Α., προκύπτει ότι: “[...] Κατόπιν επικοινωνίας με την κατασκευάστρια εταιρεία *Rapiscan Systems/American Science and Engineering, inc. ("Rapiscan/AS&E")* μας γνωστοποιήθηκε μέσω επιστολής (αντίγραφο επισυνάπτεται) ότι τα υπόψη Συστήματα ακτίνων X-Ray : α. Αποτελούν αποκλειστικότητα της εταιρείας και βασίζονται στη τεχνολογία «Οπισθοδρόμησης - Backscatter» την οποία έχουν αναπτύξει, έχουν κατοχυρώσει με δίπλωμα ευρεσιτεχνίας για τη προστασία των πνευματικών τους δικαιωμάτων μαζί με την τεχνολογία μετάδοσης της εικόνας και την έχουν διαθέσει στο εμπόριο για την έρευνα/εντοπισμό μεγάλης ποικιλίας αντικειμένων. β. Είναι ιδιαίτερα πολύπλοκα ηλεκτρομηχανολογικά συστήματα που μπορούν να συντηρηθούν μόνο από κατάλληλα εκπαιδευμένο και εξουσιοδοτημένο προς τούτο προσωπικό και με τα προβλεπόμενα ανταλλακτικά. Στην αντίθετη περίπτωση, μπορούν να υποστούν βλάβες και να επέλθει τραυματισμός ή/και θάνατος ατόμου που δεν έχει τη κατάλληλη εκπαίδευση. γ. Ειδικά για τη χώρα μας, από το έτος 2013 έχουν μεταφέρει σχετική τεχνογνωσία και έχουν εκπαιδεύσει προσωπικό για την συντήρηση/υποστήριξη των συστημάτων αποκλειστικά της προμηθεύτριας εταιρείας «ONEX». δ. Έχουν δώσει αποκλειστικά την άδεια στην ONEX για τη συντήρηση και την εν γένει υποστήριξη των τριών (03) ZBV® Cargo and VehicleScreening Systems στη χώρα μας [...]”.

β) αναφορικά με την αναβάθμιση και συντήρηση δύο (2) οχημάτων SUV με θερμικές κάμερες εκτιμώμενης αξίας 300.000,00€ συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος Φ.Π.Α., προκύπτει ότι: “[...] Κατόπιν επικοινωνίας με την κατασκευάστρια εταιρεία «DAT-CON d.o.o» μας γνωστοποιήθηκε μέσω επιστολής (αντίγραφο επισυνάπτεται) ότι για τα υπόψη Συστήματα SUV με θερμικές κάμερες: α. Έχουν δημιουργήσει το ειδικό λογισμικό SOVA (software for observation) του οποίου έχουν κατοχυρώσει τα δικαιώματα, μέσω του οποίου παρέχεται στον χρήστη ένα εύχρηστο περιβάλλον για την επιτήρηση μέσω της θερμικής κάμερας και οπτικής κάμερας και την δια συνδεσιμότητα μεταξύ όλων των υποσυστημάτων (οπτική και θερμική κάμερα, gps, AIS, αποτύπωση σημάτων σε χάρτες με γεωδοτική αποτύπωση, μεταφορά δεδομένων προς και από τις κεντρικές υπηρεσίες). β. Επιπρόσθετα, η χρήση ειδικού υλικού αναπτυγμένο από την εταιρία (ιστός ύψωσης, βάση στήριξης και στροφής) για την κίνηση των ηλεκτροοπτικών συστημάτων και για την

επικοινωνία τους με το λογισμικό SOVA, κάνει την εγκατάσταση μοναδική ως προς την χρήση της αλλά και τις δυνατότητες της. β. Όλα τα ανωτέρω συστήματα, υλικά και λογισμικό, είναι ιδιαίτερα πολύπλοκος ηλεκτρομηχανολογικός εξοπλισμός που μπορεί να συντηρηθεί μόνο από κατάλληλα εκπαιδευμένο και εξουσιοδοτημένο προς τούτο προσωπικό και με τα προβλεπόμενα ανταλλακτικά και διαδικασίες. Στην αντίθετη περίπτωση, μπορούν να υποστούν βλάβες που να αχρηστεύσουν την λειτουργία τους και να επέλθει τραυματισμός ή/και θάνατος ατόμου που δεν έχει τη κατάλληλη εκπαίδευση. γ. Ειδικά για τη χώρα μας, από το έτος 2014 έχουν μεταφέρει σχετική τεχνογνωσία και έχουν εκπαιδεύσει προσωπικό για την συντήρηση/υποστήριξη των συστημάτων [...]”.

Συνεπώς, σύμφωνα με τα ανωτέρω διαλαμβανόμενα διαφαίνεται ότι οι ως άνω κατασκευάστριες εταιρείες των τριών (3) x-ray vans και των δύο (2) οχημάτων SUV με θερμικές κάμερες έχουν παρακρατήσει τα πνευματικά δικαιώματα που αφορούν τόσο στο υφιστάμενο λογισμικό όσο και στο λογισμικό που θα εγκατασταθεί, το οποίο προστατεύεται από πνευματικά δικαιώματα.

16. Από τα προαναφερόμενα προκύπτει ότι οι υποψήφιοι ανάδοχοι αποτελούν το μοναδικό οικονομικό φορέα που μπορεί να παράσχει την υπηρεσία της αναβάθμισης και συντήρησης του συγκεκριμένου εξοπλισμού, παρέχοντας τη σχετική άδεια χρήσης του ειδικού λογισμικού, του οποίου κατέχουν τα συγκεκριμένα προστατευόμενα αποκλειστικά δικαιώματα και τα οποία, επιπλέον, οι αυτοί ενδιαφερόμενοι αποκλειστικά παράγουν. Ως εκ τούτου διαφαίνεται ότι δεν υφίσταται εύλογη εναλλακτική λύση ή υποκατάστατο και η απουσία ανταγωνισμού δεν είναι αποτέλεσμα τεχνητού περιορισμού των παραμέτρων της σύμβασης. Επίσης, κατόπιν στάθμισης όλων των οικονομοτεχνικών παραμέτρων από την αναθέτουσα αρχή προκύπτει με πλήρη αιτιολογία ότι η προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της ανάθεσης σύμβασης αναβάθμισης και συντήρησης του εξοπλισμού των τριών (3) X-ray vans και των δύο (2) οχημάτων SUV με θερμικές κάμερες για λόγους προστασίας δικαιωμάτων αποκλειστικότητας, κατόπιν διαπραγμάτευσης, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης, είναι απολύτως συμφερότερη.

17. Κατόπιν των ανωτέρω, από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στις προαναφερόμενες διατάξεις, διαπιστώνεται ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 32, παρ. 2, περ. β', υποπερ. γγ' (προστασία αποκλειστικών δικαιωμάτων) του ν. 4412/2016 για την παροχή σύμφωνης γνώμης για την ζητούμενη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

18. Συνεπώς, λαμβάνοντας υπόψη ότι πληρούνται οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 32, παρ. 2, περ. β', υποπερ. γγ' του ν.4412/2016, καίτοι το αίτημα αφορά στην προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης σωρευτικά με την εξετασθείσα ανωτέρω νομική βάση και επί της υποπερ. ββ' της ίδιας ως άνω παραγράφου του ίδιου άρθρου (για λόγους που άπτονται της τεχνικής μοναδικότητας), η Αρχή κρίνει ότι παρέλκει η εξέταση της συνδρομής των προϋποθέσεων εφαρμογής της περίπτωσης αυτής.

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος, η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. **ομόφωνα** αποφασίζει:

Την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος του **Υπουργείου Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής**, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο τη συντήρηση και αναβάθμιση τριών (3) X-ray vans και δύο (2) οχημάτων SUV με θερμικές κάμερες, εκτιμώμενης αξίας 1.500.000,00€ συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος Φ.Π.Α. (1.209.677,00€ προ

Φ.Π.Α.), σύμφωνα με τις διατάξεις του ν.4412/2016, άρθρο 32, παρ. 2, περ. β' υποπερ. γγ', λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 6 Μαΐου 2021

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Αναπληρωτής Πρόεδρος

Μιχαήλ Εκατομμάτης