



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΓΝΩΜΗ

Δ 17/2022

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 16^η Μαρτίου του έτους δύο χιλιάδες είκοσι δύο (2022) ημέρα Τετάρτη και ώρα 09.30 μ.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κορνά Τράκα, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** (εφεξής και Αρχή) 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 τη συνεδρίαση τα ακόλουθα:

Πρόεδρος: Γεώργιος Καταπόδης

Μέλη: Αδάμ Καραγλάνης

Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Μαρία Στυλιανίδου (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Ερωφίλη Χριστοβασίλη

Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Γραμματέας: Αικατερίνη Αλτιπαρμάκη, Δ.Ε. Διοικητικών Γραμματέων.

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

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

Θέμα: Αίτημα παροχής σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση για την ανάθεση σύμβασης με τίτλο «Υπηρεσίες Υποστήριξης του ΟΠΣ» του Εθνικού Οργανισμού Δημόσιας Υγείας (ΕΟΔΥ), προϋπολογισθείσας αξίας 300.000,00 πλέον Φ.Π.Α., νομική βάση άρθρο 32 παρ. 2 περ. β υποπερ. γγ' και ββ' ν. 4412/2016.

.....

Με το με Α.Π. ΕΟΔΥ 27400/2021-13.12.2021 (Α.Π. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 7579/15.12.2021) έγγραφο - αίτημα του Εθνικού Οργανισμού Δημόσιας Υγείας (εφεξής και ΕΟΔΥ), μετά του συνημμένου σε αυτό φακέλου, όπως συμπληρώθηκε δια του με Α.Π. ΚΠ 4230/2022-18.02.2022 (Α.Π. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1043/18.02.2022) εγγράφου, 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 αποκλειστικά δικαιώματα που κατέχει ο προτεινόμενος ανάδοχος, όσο και στην τεχνική μοναδικότητα αυτού, σύμφωνα με το άρθρο 32 παρ. 2 περιπτ. β, υποπερ. γγ' και ββ' του ν. 4412/2016, αντίστοιχα, προς τον σκοπό σύναψης δημόσιας σύμβασης για την κάλυψη των αναγκών του ΕΟΔΥ ως προς τις υπηρεσίες υποστήριξης του Ολοκληρωμένου Πληροφοριακού Συστήματος (ΟΠΣ) του ΕΟΔΥ, προϋπολογισθείσας αξίας 300.000,00 πλέον Φ.Π.Α.

Συναφώς υπεβλήθη ακριβές απόσπασμα πρακτικού της 64^{ης} Συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου του ΕΟΔΥ (09.12.2021, Α.Π. διαβιβαστικού ΚΠ – 27219/2021/10.12.2021), περί προσφυγής στην υπό εξέταση διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, κατόπιν λήψης σύμφωνης γνώμης της Αρχής.

Ι. ΙΣΤΟΡΙΚΟ – ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ

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

2.1 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 Κορονοϊού κατ'οίκον», με κωδικό ΟΠΣ 5061257, του Επιχειρησιακού Προγράμματος «Μεταρρύθμιση Δημοσίου Τομέα 20142020». Ήδη, η διάρκεια της ανωτέρω πράξης έχει παραταθεί μέχρι και την 31.12.2022, δυνάμει της υπ' αριθ. πρωτ. 1421/26.7.2021 απόφασης της Ειδικής Γραμματέως Διαχείρισης Προγραμμάτων ΕΚΤ με θέμα «8η Τροποποίηση της Πράξης “Δημιουργία δικτύου νοσηλευτών για τη λήψη δειγμάτων βιολογικού υλικού και νοσηλευτική βοήθεια στα ύποπτα κρούσματα Κορονοϊού κατ'οίκον” με Κωδικό ΟΠΣ 5061257 στο Επιχειρησιακό Πρόγραμμα “Μεταρρύθμιση Δημοσίου Τομέα 2014-2020”» (ΑΔΑ: ΨΩΔΑ46ΜΤΛΡ-35Α).

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: 20ΣΥΜΝ006802839 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 συνεργειών» της ανωτέρω πράξης, συνολικής δαπάνης ύψους 644.806,45 € άνευ ΦΠΑ (ήτοι 799.560,00 € συμπ. ΦΠΑ).

Στο σημείο αυτό, διευκρινίζουμε ότι, ενόψει του κατεπείγοντος χαρακτήρα της ανωτέρω 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 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).

Η επίμαχη προμήθεια 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, όφειλε να ενισχύσει τη δυναμικότητα και τις δραστηριότητες των ΚΟΜΥ.

Ειδικότερα, 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, παρίστατο 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.

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, έπρεπε 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, απαιτείτο 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 είχε ο σχεδιασμός και οι υπάλληλοι αυτοί ήταν εγκατεστημένοι σε ολόκληρη την επικράτεια και δεν βρίσκονταν 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 έπρεπε 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, έπρεπε να πραγματοποιηθεί η διασύνδεση του κεντρικού λογισμικού με το σύστημα PLF και το Εθνικό Μητρώο Πασχόντων COVID-19. Συνεπεία τούτου, παρίστατο 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.

Για τον λόγο αυτό και αφού είχε πρώτα παρασχεθεί αρμοδίως η υπ' αριθ. Δ17/2021 σύμφωνη γνώμη της Αρχής Σας, ο ΕΟΔΥ προσέφυγε στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση βάσει του άρθρου 32 παρ. 4 περ. β' ν. 4412/2016 (υπ' αριθμ. 7575/24.03.2021, ΑΔΑ: ΡΟΑΔ46ΜΗΨ5-3ΡΗ πρόσκληση σε διαπραγμάτευση) για την επίμαχη επέκταση του ηλεκτρονικού συστήματος διαχείρισης των συμβάντων των Κινητών Ομάδων ΕΟΔΥ και, ούτως, σύνηψε την από 9769/20.04.2021 σύμβαση με τον οικονομικό φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» (ΑΔΑΜ: 21ΣΥΜΝ008494530) στο πλαίσιο του Υποέργου 24 «Προμήθεια ηλεκτρονικού συστήματος διαχείρισης των συμβάντων των κινητών συνεργείων – επέκταση» της της ανωτέρω πράξης, συνολικής δαπάνης ύψους 322.399,42 € άνευ ΦΠΑ (ήτοι 399.776,00 € συμπ. ΦΠΑ).

Το φυσικό αντικείμενο των προπεριγραφειών αναγκαίων επεκτάσεων αφορούσε 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 θάρδιας) 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

Γ. Μετά τη λήξη της ανωτέρω συναφθείσας σύμβασης και ενόψει της προμνησθείσας επέκτασης της διάρκειας της πράξης «Δημιουργία δικτύου νοσηλευτών για τη λήψη δειγμάτων βιολογικού υλικού και νοσηλευτική βοήθεια στα ύποπτα κρούσματα Κορονοϊού κατ'οίκον» με Κωδικό ΟΠΣ 5061257 μέχρι και την 31.12.2022, παρίσταται άμεση και επιτακτική ανάγκη για τη λειτουργία των ΚΟΜΥ η τεχνική υποστήριξη (μέχρι και τη λήξη της πράξης) του Ολοκληρωμένου Πληροφοριακού Συστήματος που έχει προμηθευτεί ο ΕΟΔΥ από τον οικονομικό φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» στο πλαίσιο των προαναφερθεισών από 11343/01.06.2020 και 9769/20.04.2021 συμβάσεων. Για τον λόγο αυτό, εξάλλου, δυνάμει της υπ' αριθ. πρωτ. 1840/13.10.2021 απόφασης της Ειδικής Γραμματέως Διαχείρισης Προγραμμάτων ΕΚΤ με θέμα «10η Τροποποίηση της Πράξης “Δημιουργία δικτύου νοσηλευτών για τη λήψη δειγμάτων βιολογικού υλικού και νοσηλευτική βοήθεια στα ύποπτα κρούσματα Κορονοϊού κατ'οίκον” με Κωδικό ΟΠΣ 5061257 στο Επιχειρησιακό Πρόγραμμα “Μεταρρύθμιση Δημόσιου Τομέα 2014-2020”» (ΑΔΑ: 6ΠΧΓ64ΜΤΛΡ-Π05) συμπεριλήφθη στην ανωτέρω πράξη, μεταξύ άλλων, το Υποέργο 48 «Υπηρεσίες υποστήριξης για το ΟΠΣ».

Πιο συγκεκριμένα οι υπηρεσίες προσδιορίζονται ως:

- Υπηρεσίες Παραγωγικής Λειτουργίας
- Τήρηση αντιγράφων ασφαλείας (backup) - GCloud
- Υπηρεσίες Εκπαίδευσης
- Υπηρεσίες Τεχνικής Υποστήριξης και Συντήρησης
- Διασφάλιση Καλής Λειτουργίας Λογισμικού Εφαρμογών (Ολοκληρωμένου Πληροφοριακού Συστήματος MediSys Epidemic Surveillance)
- Υπηρεσίες Τεχνικής Υποστήριξης και Παρακολούθησης του συνόλου των API με τρίτους φορείς
- Γραμμή Άμεσης Βοήθειας (Helpdesk)
- Ειδικευμένη Ομάδα Τεχνικής Υποστήριξης
- Υπηρεσίες Αναβάθμισης και Συντήρησης Συστήματος
- Διαδικασία Παρακολούθησης, Αναφορές Συστήματος, Εντοπισμός Προβλημάτων και Έλεγχος - Αποκατάσταση αυτών.
- Προγραμματιστικές εργασίες μικρής εμβέλειας.

- Μηνιαία αναφορά εργασιών

Το δε οικονομικό αντικείμενο του ως άνω υποέργου ανέρχεται στο συνολικό ποσό τριακοσίων χιλιάδων ευρώ (300.000,00€), πλέον ΦΠΑ 24%, και αναλύεται ως κάτωθι: (372.000,00€)

A. Υπηρεσίες Παραγωγικής Λειτουργίας

- A.1. Συμβουλευτικές υπηρεσίες σε θέματα παραγωγικής λειτουργίας
- A.2. Τήρηση αντιγράφων ασφαλείας (backup) - GCloud
- A.3. Υπηρεσίες Εκπαίδευσης

B. Υπηρεσίες Τεχνικής Υποστήριξης και Συντήρησης

- B.1. Διασφάλιση Καλής Λειτουργίας Λογισμικού Εφαρμογών (Ολοκληρωμένου Πληροφοριακού Συστήματος MediSys Epidemic Surveillance)
- B.2. Υπηρεσίες Τεχνικής Υποστήριξης και Παρακολούθησης του συνόλου των API με τρίτους φορείς
- B.3. Υπηρεσίες Αναβάθμισης και Συντήρησης Συστήματος
- B.4. Γραμμή Άμεσης Βοήθειας (Helpdesk)
- B.5. Διαδικασία Παρακολούθησης, Αναφορές Συστήματος, Εντοπισμός Προβλημάτων και Έλεγχος - Αποκατάσταση αυτών.

B.6. Ειδικευμένη Ομάδα Τεχνικής Υποστήριξης (T.O.Y.)

A. Υπηρεσίες Παραγωγικής Λειτουργίας

A.1. Συμβουλευτικές υπηρεσίες σε θέματα παραγωγικής λειτουργίας

Ο ανάδοχος θα παρέχει την τεχνική του άποψη και θα συμμετέχει στη διαδικασία λήψης αποφάσεων που αφορούν την αναβάθμιση ή τροποποίηση των λειτουργικών συστημάτων, εφαρμογών και του εξοπλισμού που εμπλέκεται σε αυτά.

Η παρακολούθηση της πορείας του συστήματος στο σύνολό του και η μέριμνα για τη βελτιστοποίηση της λειτουργίας του ΟΠΣ MediSys Epidemic Surveillance σε σχέση με τις υφιστάμενες δομές και διαδικασίες των Μονάδων Υγείας με τις οποίες αλληλεπιδρά θα βαρύνει αποκλειστικά τον ανάδοχο ο οποίος οφείλει να κοινοποιεί στο ευρύτερο πλαίσιο της συμβουλευτικής στήριξης που θα παράσχει όλες τις σύγχρονες λύσεις που εμπíπτουν στο πεδίο χρήσης της εν λόγω εφαρμογής και θα εισηγείται προς την αναθέτουσα αρχή για την βελτιστοποίηση της παρεχόμενης υπηρεσίας από τα συστήματά του.

Εκτιμώμενο Μηνιαίο Κόστος: 2000€

A.2. Τήρηση αντιγράφων ασφαλείας (backup) - GCloud

Ο Ανάδοχος θα είναι υπεύθυνος για το καθορισμό της διαδικασίας/ πραγματοποίηση λήψης αντιγράφων ασφαλείας των παραγωγικών εφαρμογών και δεδομένων του Ολοκληρωμένου Πληροφοριακού Συστήματος MediSys Epidemic Surveillance που φιλοξενείται σε Virtual Machines του G-Cloud. Θα γίνεται χρήση των διαθέσιμων πόρων του κυβερνητικού νέφους για την αποθήκευση αυτών ενώ σε περίπτωση έλλειψης πόρων ο ανάδοχος οφείλει με την συνδρομή της αναθέτουσας αρχής να πραγματοποιήσει όλες εκείνες τις απαραίτητες ενέργειες για την επέκτασή τους και την φιλοξενία τους στο κυβερνητικό νέφος

A.3 Υπηρεσίες Εκπαίδευσης

Ο Ανάδοχος έχει την υποχρέωση να διοργανώνει προγράμματα εκπαίδευσης και ενημέρωσης στα στελέχη που θα υποδειχθούν από την Αναθέτουσα Αρχή στην αποδοτική χρήση της εφαρμογής. Τα προγράμματα αυτά έχουν σαν στόχο να αποκτήσουν οι χρήστες τις απαραίτητες γνώσεις και ικανότητες, ώστε να είναι σε θέση να λαμβάνουν τις αποφάσεις εκείνες που θα εξασφαλίσουν τη σωστή και συνεχή λειτουργία του συστήματος τόσο σε τεχνικό όσο και σε λειτουργικό επίπεδο καθώς και για τη βελτίωση των διεργασιών του Οργανισμού. Η εκπαίδευση θα γίνεται απομακρυσμένα με διάθεση εξειδικευμένου προσωπικού και θα είναι διάρκειας 12 ωρών ανά εκπαιδευτή ανά μήνα. Σε περίπτωση που η Αναθέτουσα Αρχή αποφασίσει να προβεί σε πρόσθετη εκπαίδευση ο Ανάδοχος είναι υποχρεωμένος να την παρέχει έναντι του επισυναπτόμενου καταλόγου υπηρεσιών. Οι υπηρεσίες αυτές μπορούν εφόσον η Αναθέτουσα Αρχή το επιθυμεί να αθροιστούν και να αξιοποιηθούν μαζικά.

Εκτιμώμενο Μηνιαίο Κόστος: 3000€

B. Υπηρεσίες Τεχνικής Υποστήριξης και Συντήρησης

B.1. Διασφάλιση Καλής Λειτουργίας Λογισμικού Εφαρμογών (Ολοκληρωμένου Πληροφοριακού Συστήματος MediSys Epidemic Surveillance)

Η διασφάλιση καλής λειτουργίας Λογισμικού Εφαρμογών περιλαμβάνει:

- Αποκατάσταση των ανωμαλιών λειτουργίας του συνόλου λογισμικού εφαρμογών (bugs) (Ολοκληρωμένου Πληροφοριακού Συστήματος, Κινητής εφαρμογής, Modules)
- Βελτιώσεις, παράδοση - εγκατάσταση τυχόν νέων εκδόσεων του συνόλου λογισμικού εφαρμογών που απαρτίζει το ΟΠΣΥ.
- Παράδοση αντιτύπων όλων των εγχειριδίων του λογισμικού εφαρμογών.

Οι υπηρεσίες συντήρησης και υποστήριξης καλύπτουν το σύνολο των προϊόντων λογισμικού εφαρμογών που αναφέρονται στην παρούσα σύμβαση.

B.2. Υπηρεσίες Τεχνικής Υποστήριξης και Παρακολούθησης του συνόλου των API με τρίτους φορείς:

Ο Ανάδοχος είναι υποχρεωμένος να διατηρεί τα συστήματά του ανοιχτά για διασυνδέσεις με τρίτες εφαρμογές συμπεριλαμβανομένης της τεχνογνωσίας για την εφαρμογή. Επίσης, θα καταβληθεί από τον Ανάδοχο κάθε δυνατή προσπάθεια ώστε να διευκολύνεται η πλήρης συμβατότητα στην περίπτωση νομικών εξελίξεων/αλλαγών στον χώρο της Υγείας. Πιο συγκεκριμένα ο Ανάδοχος θα ενσωματώνει τις οποιοσδήποτε νομικές εξελίξεις/αλλαγές, εφόσον αυτές του παραδίδονται σε ηλεκτρονική μορφή, είναι συμβατές με την υφιστάμενη λειτουργικότητα του ΟΛΟΚΛΗΡΩΜΕΝΟΥ ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΑΚΟΥ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ MEDISYS EPIDEMIC SURVEILLANCE και δεν απαιτούν επιπρόσθετη ανάπτυξη (ή παραγωγής μικρής έκτασης) στις εφαρμογές.

Ο Ανάδοχος είναι υποχρεωμένος να αναπτύσσει και να ενσωματώνει κώδικα επί του ΟΛΟΚΛΗΡΩΜΕΝΟΥ ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΑΚΟΥ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ MEDISYS EPIDEMIC SURVEILLANCE ο οποίος ενδεχομένως απαιτηθεί είτε για την επαύξηση λειτουργικότητας του υπάρχοντος συστήματος είτε για την δημιουργία και ενσωμάτωση κώδικα για την παροχή δια λειτουργικότητας με συστήματα τρίτων. Ο χρόνος ανάπτυξης από μέρους του Αναδόχου καθώς και η ενσωμάτωση του επιμέρους λογισμικού στο ΟΠΣ των ΚΟΜΥ θα αφαιρείται από τον σχετικό χρόνο που προαποφασίστηκε να προμηθευτεί η Αναθέτουσα Αρχή στο πλαίσιο του παρόντος συμφωνητικού. Σε κάθε περίπτωση χρήσης του προαναφερθέντος χρόνου ο Ανάδοχος οφείλει να ενημερώνει άμεσα μέσω ηλ.ταχυδρομείου την Αναθέτουσα Αρχή για τον χρόνο που θα απαιτηθεί/δαπανηθεί για την υλοποίηση των ζητούμενων που ενδεχομένως ανακύψουν.

B.3. Υπηρεσίες Αναβάθμισης και Συντήρησης Συστήματος: (Βελτιώσεις, παράδοση/ εγκατάσταση τυχόν νέων εκδόσεων του λογισμικού εφαρμογών)

Ο Ανάδοχος θα προσφέρει προληπτική συντήρηση ανα τρίμηνο με απομακρυσμένη σύνδεση, οπότε θα γίνεται συνολικός έλεγχος του συστήματος και πιθανές προτάσεις ενημέρωσης - βελτίωσής του, ώστε το σύστημα να είναι σε κατάσταση ετοιμότητας. Οι προτάσεις βελτίωσης (εφόσον υπάρχουν τέτοιες) θα αξιολογούνται και εφόσον εμπίπτουν στις συμβατικές υποχρεώσεις του Αναδόχου θα υλοποιούνται άμεσα, διαφορετικά η Αναθέτουσα Αρχή είναι υπεύθυνη για την υλοποίηση τους. Οι επεμβάσεις προληπτικής συντήρησης θα προγραμματίζονται από κοινού με την Αναθέτουσα Αρχή και θα γίνονται εκτός ωραρίου εργασίας, ώστε να δημιουργούν την ελάχιστη δυνατή ενόχληση στην κανονική λειτουργία των υπηρεσιών.

Ο Ανάδοχος θα ενημερώνει την Αναθέτουσα Αρχή για κάθε νέα διαθέσιμη έκδοση του λογισμικού εφαρμογών υποβάλλοντας τις επίσημες ανακοινώσεις των εμπλεκόμενων κατασκευαστών.

Ο Ανάδοχος έχει την ευθύνη της εγκατάστασης των νέων εκδόσεων, σε πλήρη και ομαλή λειτουργία. Η διανομή και εγκατάσταση των νέων εκδόσεων θα πραγματοποιείται μέσω ηλεκτρονικής διανομής.

Ο Ανάδοχος υποχρεούται να παρέχει τις νέες εκδόσεις του λογισμικού εφαρμογών, χωρίς οικονομική επιβάρυνση κατά τη διάρκεια ισχύος της παρούσας. Η Αναθέτουσα Αρχή δύναται να αποδεχθεί ή να απορρίψει τα ανωτέρω κατά τη βούλησή της.

Σε περίπτωση που η εγκατάσταση νέας έκδοσης του λογισμικού εφαρμογών συνεπάγεται την ανάγκη επεμβάσεων στο λογισμικό συστήματος, ο Ανάδοχος θα πραγματοποιήσει τις επεμβάσεις αυτές χωρίς πρόσθετη οικονομική επιβάρυνση του εργοδότη. Η εγκατάσταση των νέων εκδόσεων θα γίνεται κατά τρόπο που να δημιουργεί την ελάχιστη δυνατή διαταραχή στην κανονική λειτουργία της Αναθέτουσας Αρχής. Οι νέες εκδόσεις των εφαρμογών του Ολοκληρωμένου Πληροφοριακού Συστήματος MediSys

Epidemic Surveillance όπως αναλύονται στην παρούσα σύμβαση περιλαμβάνουν τόσο τις Εκδόσεις Συντήρησης, όσο και τις Νέες Κύριες Εκδόσεις, έστω και αν αυτές χαρακτηρίζονται ως νέο προϊόν.

B.4. Γραμμή Άμεσης Βοήθειας (Helpdesk)

Η Γραμμή Άμεσης Βοήθειας (*helpdesk*) είναι το υπεύθυνο τμήμα για την αναγγελία την καταγραφή και την επίλυση των προβλημάτων θα είναι προσιτή σε όλους τους χρήστες του Ολοκληρωμένου Πληροφοριακού Συστήματος *MediSys Epidemic Surveillance* και θα παρέχει τηλεφωνική βοήθεια σε πρώτο επίπεδο παρέμβασης και *remote* σύνδεση σε δεύτερο επίπεδο παρέμβασης.

Η προτεινόμενη διαδικασία υποστήριξης περιλαμβάνει δύο επίπεδα υποστήριξης:

► **Πρώτο επίπεδο παρέμβασης: τηλεφωνική βοήθεια:**

- σχετικά με τη χρήση του Ολοκληρωμένου Πληροφοριακού Συστήματος *MediSys Epidemic Surveillance*.
- για την αντιμετώπιση προβλημάτων που θα εμφανιστούν κατά την κανονική χρήση του Ολοκληρωμένου Πληροφοριακού Συστήματος *MediSys Epidemic Surveillance*.
- για την άμεση διάγνωση και διόρθωση / διαχείριση λαθών του Ολοκληρωμένου Πληροφοριακού Συστήματος, ή /και των χρηστών στη χρήση του λογισμικού εφαρμογών
- για την υποστήριξη στον χειρισμό και λειτουργία των φορητών συσκευών Ιατρικού τύπου μέσω των οποίων καταχωρούνται οι δειγματοληψίες

Η διαδικασία υποστήριξης αποτελείται από τις παρακάτω επτά σειριακά αλληλοεξαρτώμενες φάσεις διαχείρισης θεμάτων:

1. Εισερχόμενη κλήση
2. Έλεγχος εισερχομένων κλήσεων.
3. Καταχώρηση κλήσεων.
4. Κατάταξη κλήσεων.
5. Διαδικασία Επίβλεψης/ Επίλυσης θέματος.
6. Διαχείριση/ Διεκπεραίωση.

Ο Ανάδοχος δεν υποχρεούται να παρεμβαίνει εφόσον το οποιοδήποτε ζήτημα δεν αποτελεί σφάλμα λογισμικού εφαρμογών (*bug*) αλλά να τους καθοδηγεί και να τους συμβουλεύει.

* Σε κάθε περίπτωση οι παρεχόμενες υπηρεσίες που θα παρασχεθούν από τον Ανάδοχο δεν υποκαθιστούν τις καθημερινές εργασίες και λειτουργίες των στελεχών της Αναθέτουσας Αρχής που εμπλέκονται σε αυτές (πληρώματα ΚΟΜΥ, διοικητικό προσωπικό ΕΟΔΥ κ.,λπ) , καθώς και την ευθύνη

αυτών για την εύρυθμη λειτουργία του συστήματος. Επιπρόσθετα, δεν περιλαμβάνονται οι εξειδικευμένες υπηρεσίες που αφορούν:

- Παραγωγή (εκτός των σφαλμάτων των Πληροφοριακών Συστημάτων)
- Εκπαίδευση πέραν των συμφωνημένων στην παρούσα

► Δεύτερο επίπεδο παρέμβασης: Remote βοήθεια με χρήση συστήματος *MainSys Remote Support*

Όταν τα αναφερόμενα ζητήματα τεκμηριώνονται ως προβλήματα του λογισμικού εφαρμογών (*bugs*) και δεν μπορούν να επιλυθούν απευθείας και κατά μόνιμο τρόπο από το πρώτο επίπεδο παρέμβασης, θα προωθούνται σε εξειδικευμένο προσωπικό του Αναδόχου οι οποίοι θα δίνουν την απαιτούμενη λύση επιτόπου.

Οι διαδικασίες επίλυσης των προβλημάτων που προτείνει ο Ανάδοχος θα διασφαλίζουν την ασφάλεια και την ακεραιότητα των δεδομένων του συστήματος.

Το *Help Desk* θα υποστηρίζει τους χρήστες, με τη χρήση του κατάλληλου Εξοπλισμού, Λογισμικού και λοιπής υποδομής και η Αναθέτουσα Αρχή θα διασφαλίζει ανεμπόδιση απομακρυσμένη πρόσβαση και διαρκή συνεργασία με τα στελέχη του Αναδόχου.

B.5. Διαδικασία Παρακολούθησης, Αναφορές Συστήματος, Εντοπισμός Προβλημάτων και Έλεγχος - Αποκατάσταση αυτών.

Ο ανάδοχος θα εκδίδει μηνιαία αναφορά, στην οποία θα αποτυπώνεται η κατάσταση των ΚΟΜΥ και η καταγραφή των αιτημάτων τους. Πιο συγκεκριμένα ο Ανάδοχος θα παρέχει μηνιαίες αναφορές σχετικά με:

- τον αριθμό των κλήσεων ή αιτημάτων που εξυπηρετήθηκαν
- την πορεία εξέλιξης των αιτημάτων, καθώς και την κατηγοριοποίηση τους
- την τρέχουσα κατάσταση των ΚΟΜΥ καθώς και την ποσοστιαία διαθεσιμότητα και λειτουργία αυτών
- τις αναβαθμίσεις ανά υποσύστημα, εφόσον υπάρχουν

Ο Ανάδοχος θα διενεργεί εργασίες αναβάθμισης και συντήρησης του λειτουργικού εφαρμογών σε ώρες εκτός φόρτου εργασίας εκτός και αν αυτό είναι απολύτως απαραίτητο και θα ενημερώνει τους χρήστες για οποιεσδήποτε αλλαγές, εκτός των συνήθων εργασιών, μέσω ηλεκτρονικού μηνύματος πριν την πραγματοποίηση των εργασιών.

B.6. Ομάδα Τεχνικής Υποστήριξης (Τ.Ο.Υ)

Το σύνολο των εργασιών πλην των συμβουλευτικών υπηρεσιών (Α.1) και της εκπαίδευσης (Α.3) θα παρέχονται αποκλειστικά από την συγκεκριμένη εξειδικευμένη τεχνική ομάδα υποστήριξης (Τ.Ο.Υ.) η

οποία και θα έχει την ευθύνη της ικανοποίησης των ανωτέρω καθώς και της απρόσκοπτης λειτουργίας του ΟΠΣ των ΚΟΜΥ όπως απορρέει από τους αναφερόμενους όρους σε αυτή.

Η Τεχνική Ομάδα Υποστήριξης (ΤΟΥ) του Αναδόχου θα απαρτίζεται από πλήρως καταρτισμένα άτομα στη λειτουργία του Ολοκληρωμένου Πληροφοριακού Συστήματος MediSys Epidemic Surveillance, τα οποία θα παρέχουν υψηλού επιπέδου υπηρεσίες για την κάλυψη της παρούσης.

Ο ανάδοχος υποχρεούται να διαθέτει ικανό αριθμό υπαλλήλων για την κάλυψη των όρων της παρούσας οι ενέργειες των οποίων θα καταγράφονται απολογιστικά στις μηνιαίες αναφορές.

Εκτιμώμενο Μηνιαίο Κόστος: 20.000€

Δ. 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).

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

Συγκεκριμένα:

Συγκεκριμένα, η τεχνική υποστήριξη του Ολοκληρωμένου Πληροφοριακού Συστήματος των ΚΟΜΥ (κεντρικό λογισμικό και κινητή εφαρμογή) που, όπως ήδη αναφέρθηκε, έχει προμηθευτεί ο ΕΟΔΥ από τον οικονομικό φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» στο πλαίσιο των ανωτέρω συμβάσεων, προϋποθέτει άνευ ετέρου την πρόσβαση στον πηγαίο κώδικά των ως άνω έτοιμων λογισμικών. Όπως προκύπτει από την υπ' αριθ. ΕΞΕ-ΚΠ-9567/2020 πρόσκληση και ειδικά από το «ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι - Περιγραφή Έργου» αυτής, η προμήθεια συστήματος διαχείρισης του Οργανισμού, τόσο του κεντρικού λογισμικού καταγραφής και διαχείρισης όσο και της κινητής εφαρμογής των ΚΟΜΥ ειδικού σκοπού, αφορούσε έτοιμα λογισμικά. Σε συμμόρφωση αυτής της συγκεκριμένης απαίτησης, ο ανάδοχος MainSys Management Information Systems προσέφερε την άδεια χρήσης του κεντρικού λογισμικού με αριθ. 6715-8830-7262-7350 και τις οικείες άδειες κινητής εφαρμογής.

Ομοίως, σε εκτέλεση της μεταγενέστερης από 9769/20.04.2021 σύμβασης, ο ανωτέρω οικονομικός φορέας προμήθευσε συμπληρωματικώς τον ΕΟΔΥ με 200 ασύρματες ειδικες φορητές συσκευές με αισθητήρα θερμομέτρησης ιατρικού τύπου με ενσωματωμένη εφαρμογή για την υφιστάμενη λειτουργικότητα του ΕΟΔΥ όπως και αναλύεται ακολούθως:

Α. Προμήθεια άδειας χρήσης για την ενσωμάτωση και παροχή δυνατότητας λειτουργίας των 200 υπό προμήθεια φορητών συσκευών στο υφιστάμενο κεντρικό έτοιμο λογισμικό διαχείρισης συμβάντων .

Β. Προμήθεια 200 επιπλέον φορητών συσκευών CILICO C6T με αισθητήρα θερμομέτρησης ιατρικού τύπου με ενσωματωμένη κινητή εφαρμογή για την υφιστάμενη λειτουργικότητα του λογισμικού καταγραφής και διαχείρισης συμβάντων.

Γ. Προμήθεια 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).

Δ. Προμήθεια 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).

Τυχάνει, λοιπόν, σαφές ότι το υφιστάμενο πληροφοριακό σύστημα (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 παράσχει την απαιτούμενη τεχνική υποστήριξη. Εξάλλου, ο οικονομικός φορέας «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» έχει ήδη κατοχυρώσει το εμπορικό σήμα MEDISYS EPIDEMIC SURVEILLANCE μετά της σχετικής απεικόνισης, που αφορά την εμπορική ονομασία του επίμαχου ΟΠΣ (κεντρικού λογισμικού και κινητής εφαρμογής), όπως αποδεικνύεται από την υπ' αριθ. ΕΞ7190/29-12-2020 απόφαση επί δήλωσης σήματος της αρμόδιας υπηρεσίας του Υπουργείου Ανάπτυξης και Επενδύσεων. Σημειωτέον δε ότι, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά, η αναθέτουσα αρχή δύναται να προσφύγει νομίμως στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, για την ανάθεση σύμβασης συντήρησης/τεχνικής υποστήριξης λογισμικού στο δημιουργό του, ο οποίος διατηρεί τον πηγαίο κώδικα αυτού και κατέχει τα οικεία προστατευόμενα αποκλειστικά δικαιώματα (ΕΑΑΔΗΣΥ Δ27/2021, ΕλΣυν Τμήμα VI 476/2019, 118/2007, 61/2004, ΝΣΚ 223/2008 κ.ά.).

Εν προκειμένω, λοιπόν, συντρέχουν προφανείς τεχνικοί λόγοι (άρθρο 32 παρ. 2 περ. β' υποπερ. ββ' ν. 4412/2016) καθώς και λόγοι προστασίας αποκλειστικών δικαιωμάτων (άρθρο 32 περ. β' υποπερ. γγ' ν. 4412/2016), βάσει των οποίων το αντικείμενο της προκειμένης σύμβασης που αφορά στη συντήρηση/τεχνική υποστήριξη ήδη εγκατεστημένου έτοιμου λογισμικού, μπορεί να παρασχεθεί αποκλειστικώς και μόνον από τον κατασκευαστή του, ήτοι τον οικονομικό φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας». Και τούτο, διότι, όπως ήδη αναφέρθηκε, η παροχή των σχετικών υπηρεσιών απαιτεί την πρόσβαση στον πηγαίο κώδικα των λογισμικών, τον οποίο διαθέτει μόνο ο εν λόγω οικονομικός φορέας που, μάλιστα, κατέχει και τα σχετικά αποκλειστικά δικαιώματα και, συνεπώς, είναι τεχνικά ικανός να υλοποιήσει τη σύμβαση με τον πλέον αποτελεσματικό τρόπο αλλά και μοναδικός έναντι οιαδήποτε άλλου οικονομικού φορέα (ΕΑΑΔΗΣΥ 88/2019, ΕλΣυν Τμήμα VI 476/2019 κ.ά.).

Ενόψει τούτου, συνάγεται σαφώς πως, στην προκειμένη περίπτωση, δεν υφίσταται εύλογη εναλλακτική λύση ή υποκατάστατο και η απουσία ανταγωνισμού δεν είναι αποτέλεσμα τεχνητού περιορισμού των παραμέτρων της σύμβασης (ΕΑΑΔΗΣΥ Δ27/2021). Επισημαίνεται, επίσης, ότι οι εν θέματι υπηρεσίες μπορούν να παρασχεθούν μόνο από κατάλληλα εκπαιδευμένο και εξουσιοδοτημένο προς τούτο προσωπικό του κατασκευαστή του λογισμικού, διότι ενδεχόμενη μη επιδιόρθωση των βλαβών που προκύπτουν κατά τη χρήση του πληροφοριακού συστήματος που υποστηρίζει τις ΚΟΜΥ ειδικού σκοπού θα οδηγούσε στη διακοπή λειτουργίας του ΟΠΣ και, συνακόλουθα, στη διακοπή του έργου των ΚΟΜΥ,

πράγμα που θα προκαλούσε ανυπέρβλητες τεχνικές και επιχειρησιακές δυσχέρειες στον ΕΟΔΥ και, φυσικά, δεν μπορεί επιτραπεί για κανέναν λόγο και δη εν μέσω της υφιστάμενης έξαρσης της πανδημίας.

Υπενθυμίζουμε δε ότι οι ειδικές φορητές συσκευές που έχει ήδη προμηθευθεί ο ΕΟΔΥ στο πλαίσιο των ανωτέρω συμβάσεων μπορούν να λειτουργήσουν μόνο με το συγκεκριμένο κεντρικό λογισμικό καταγραφής συμβάντων και τη συγκεκριμένη υφιστάμενη κινητή εφαρμογή, γεγονός που διαπιστώθηκε και από την Αρχή Σας στο πλαίσιο εξέτασης του προγενέστερου υπ' αριθ. πρωτ. ΚΠ573/2021-12.1.2021 αιτήματος του Οργανισμού μας. Ως εκ τούτου, ενδεχόμενη οριστική διακοπή της λειτουργίας του υφιστάμενου ΟΠΣ θα είχε ως αυτόθροη συνέπεια την οριστική διακοπή και της λειτουργίας των φορητών συσκευών των ΚΟΜΥ. Σε μία τέτοια περίπτωση, λοιπόν, ο Οργανισμός μας θα αναγκαζόταν να προμηθευτεί ένα εξ' ολοκλήρου νέο σύστημα καταγραφής συμβάντων, ήτοι ενός εξ' ολοκλήρου νέου κεντρικού λογισμικού καθώς και νέων φορητών συσκευών 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 το κόστος των μεταγενέστερων επεκτάσεων) και, αφετέρου, θα καθιστούσε σε αχρηστία το υπάρχον σύστημα καταγραφής συμβάντων που διαθέτει ο ΕΟΔΥ.

Στο σημείο αυτό, οφείλουμε να επισημάνουμε μετ' επιτάσεως ότι η αξία των ήδη συναφθεισών συμβάσεων με τον οικονομικό φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας», στο πλαίσιο των οποίων ο ΕΟΔΥ προμηθεύτηκε το υφιστάμενο λογισμικό (κεντρικό λογισμικό και κινητή εφαρμογή) και τις υφιστάμενες ειδικές φορητές συσκευές ως και τις αναγκαίες επεκτάσεις (συμπληρωματικές παραδόσεις) ανήλθε σε 1.199.336,00 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 ένα μικρό ποσοστό της αρχικής αξίας του συστήματος και των συσκευών. Επίσης, αμφότερες οι ως άνω συμβάσεις έχουν 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 και κατόπιν στάθμισης όλων των οικονομοτεχνικών παραμέτρων, σαφώς ότι η προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, για την ανάθεση της εν θέματι σύμβασης τεχνικής υποστήριξης του ΟΠΣ των ΚΟΜΥ αποτελεί την οικονομικά συμφερότερη και μοναδική αποδεκτή λύση.

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 Αρχής Σας 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 300.000,00€ (πλέον ΦΠΑ 24%), στο πλαίσιο του Υποέργου Π48.1 «Υπηρεσίες υποστήριξης για το ΟΠΣ» της Πράξης «Δημιουργία δικτύου

νοσηλευτών για τη λήψη δειγμάτων βιολογικού υλικού και νοσηλευτική βοήθεια στα ύποπτα κρούσματα Κορωνοϊού κατ'οίκον» με κωδικό ΟΠΣ5061257.

Συνημμένα προσκομίζονται:

- Το με αρ. πρωτ.: 573/12-1-2021 αίτημα σύμφωνης γνώμης της ΕΑΑΔΗΣΥ για την προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση για το Υποέργο 24, της Πράξης «Δημιουργία δικτύου νοσηλευτών για τη λήψη δειγμάτων βιολογικού υλικού και νοσηλευτική βοήθεια στα ύποπτα κρούσματα Κορωνοϊού κατ'οίκον» με κωδικό ΟΠΣ5061257.
- Το με αρ. πρωτ.: 56/8-1-2021 υπ. Σημείωμα με θέμα: «Έγκριση αιτήματος σύμφωνης γνώμης της ΕΑΑΔΗΣΥ για την προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση για το Υποέργο 24, της Πράξης «Δημιουργία δικτύου νοσηλευτών για τη λήψη δειγμάτων βιολογικού υλικού και νοσηλευτική βοήθεια στα ύποπτα κρούσματα Κορωνοϊού κατ'οίκον» με κωδικό ΟΠΣ5061257.
- Τη Διαβίβαση Ακριβούς Αποσπάσματος της 1ης/08-01-2021 Συνεδρίασης του ΔΣ ΕΟΔΥ με αρ.πρωτ.: 562/11-01-2021 σχετικά με την απόφασή του για το αίτημα σύμφωνης γνώμης της ΕΑΑΔΗΣΥ για την προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση για το Υποέργο 24, της Πράξης «Δημιουργία δικτύου νοσηλευτών για τη λήψη δειγμάτων βιολογικού υλικού και νοσηλευτική βοήθεια στα ύποπτα κρούσματα Κορωνοϊού κατ'οίκον» με κωδικό ΟΠΣ5061257.
- Το με αρ.πρωτ 3341/10-02-2021 Σημείωμα με θέμα: «Συμπληρωματικές παρατηρήσεις και στοιχεία τεκμηρίωσης προς ΕΑΑΔΗΣΥ και Τμ. Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης
- Την υπ'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.
- Την υπ'αριθμ ΚΠ 11343/2020 αρχική σύμβαση προμήθειας της εταιρείας MainSys Management Information Systems με τον ΕΟΔΥ
- Την υπ'αριθμ 7575/24-3-2021 πρόσκληση σε διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση για τη συμπληρωματική προμήθεια που αφορά επέκταση του ηλεκτρονικού συστήματος διαχείρισης των συμβάντων των κινητών Ομάδων ΕΟΔΥ, στο πλαίσιο του Υποέργου 24 «Προμήθεια ηλεκτρονικού συστήματος διαχείρισης των συμβάντων των κινητών συνεργείων -επέκταση» της πράξης δικτύου νοσηλευτών για τη λήψη δειγμάτων βιολογικού υλικού και νοσηλευτική βοήθεια στα ύποπτα κρούσματα κορωνοϊού κατ'οίκον» με κωδικό ΟΠΣ 5061257
- Την υπ'αριθμ 9769/20-04-2021 σύμβαση επέκτασης του ηλεκτρονικού συστήματος διαχείρισης συμβάντων των Κινητών Ομάδων Υγείας (ΚΟΜΥ)

- Την υπ' αριθ. ΕΞ7190/29-12-2020 απόφαση επί δήλωσης σήματος της αρμόδιας υπηρεσίας του Υπουργείου Ανάπτυξης [...]»

2.2. Κατόπιν εξέτασης του φακέλου του αιτήματος και της διαπίστωσης της ανάγκης συμπλήρωσης στοιχείων και πληροφοριών, η Αρχή απέστειλε το με Α.Π. 113/11.01.2022 έγγραφό της, δια του οποίου αιτήθηκε την παροχή των κάτωθι επιπλέον στοιχείων:

«Απόσπασμα της απόφασης του αρμοδίου οργάνου (Διοικητικό Συμβούλιο) του φορέα σας, περί έγκρισης προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης θέματος, στο οποίο θα αναφέρονται οι λόγοι προσφυγής στην εν λόγω διαδικασία. Σε περίπτωση ύπαρξης χορήγησης εξουσιοδότησης του Διοικητικού σας Συμβουλίου προς τον Πρόεδρο, προκειμένου να υποβάλει το αίτημα (ειδική εξουσιοδότηση) ή συναφή έγγραφα εκπροσωπώντας τον φορέα σας (γενική εξουσιοδότηση), χωρίς απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου, παρακαλούμε για την προσκόμιση των ως άνω εξουσιοδοτήσεων, κατά περίπτωση.

4.2. Ως προς την επικαλούμενη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β' υποπεριπτ. γγ' ν. 4412/2016 (απουσία ανταγωνισμού για λόγους που αφορούν στην προστασία αποκλειστικών δικαιωμάτων): [...]

(α) Διευκρινίσεις σχετικά με 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. Υπογραμμίζεται ότι το παρόν ερώτημα είχε τεθεί και στο πλαίσιο εξέτασης του αιτήματος σε συνέχεια του οποίου εξεδόθη η υπ' αριθμ. Δ17/2021 Γνώμη της Αρχής, πλην όμως δεν είχε απαντηθεί από τον φορέα σας (πρβλ. Α.Π. 261/21.01.2021 έγγραφο της Αρχής, Α.Π. ΚΠ 3341/2021-10.02.2021 έγγραφο του φορέα σας).

Σημειώνεται και στο πλαίσιο του υπό εξέταση αιτήματος, ότι : α) το «Κεντρικό λογισμικό καταγραφής και διαχείρισης συμβάντων» καθώς και η «Κινητή εφαρμογή για τις φορητές συσκευές» δεν περιλαμβάνονται στα αναφερόμενα στη δήλωση συνεργασίας της εταιρείας CILICO με την εταιρεία ECS, ενώ δεν προκύπτει συμφωνία της MainSys με την ECS σχετικά με τη διάθεση προϊόντων λογισμικού και β) η ταυτότητα του κατασκευαστή λογισμικού δεν αναφέρεται στην από 01.06.2020 αρχική σύμβαση, ενώ το μνημόνιο συνεργασίας της MainSys με την ECS προκύπτει ότι υπογράφηκε εκ των υστέρων, ήτοι την 10.07.2020. Επιπλέον, στο παρόν αίτημά σας, αναφέρετε στην παράγραφο περιγραφής των ζητούμενων υπηρεσιών υπό τον τίτλο «Β3. Υπηρεσίες Αναβάθμισης και Συντήρησης Συστήματος» ότι «Ο Ανάδοχος θα ενημερώνει την Αναθέτουσα Αρχή για κάθε νέα διαθέσιμη έκδοση του λογισμικού εφαρμογών υποβάλλοντας τις επίσημες ανακοινώσεις των εμπλεκόμενων κατασκευαστών». Παρακαλούμε αναφέρετε το σύνολο των εμπλεκόμενων κατασκευαστών του λογισμικού εφαρμογών, καθώς και την πλέον πρόσφατη ανακοίνωσή τους περί διαθεσιμότητας νέας έκδοσης αυτού.

(β) Το πρωτόκολλο οριστικής παραλαβής της από 20.04.2021 σύμβασης (υπ' αριθμ. 9769/2021).

(γ) Πιστοποιητικό/ βεβαίωση/ απόδειξη σχετικά με το ότι κατά τον παρόντα χρόνο η εταιρεία με τον διακριτικό τίτλο «MainSys – Management Information Systems» κατέχει το σύνολο των δικαιωμάτων πνευματικής ιδιοκτησίας του πηγαίου κώδικα του λογισμικού που έχει αδειοδοτήσει στον ΕΟΔΥ σε εκτέλεση των υπ' αριθμ. 11343/01.06.2020 και 9769/20.04.2021 συμβάσεων.

(δ) Διευκρινίσεις σχετικά με το πλαίσιο επίκλησης του σήματος MEDISYS EPIDEMIC SURVEILLANCE στο πλαίσιο του υπό εξέταση αιτήματος. Ειδικότερα, διευκρινίσεις σχετικά με το κατά πόσον επικαλείσθε δικαιώματα βιομηχανικής ιδιοκτησίας τα οποία αντλώνται από τη δήλωση του εν λόγω σήματος.

(ε) Δεδομένου του φυσικού αντικείμενου της σκοπούμενης σύμβασης, δεν προκύπτει ανάγκη πρόσβασης στον πηγαίο κώδικα, προκειμένου να παρασχεθεί το σύνολο των ζητούμενων υπηρεσιών θέματος. Παρακαλούμε να τεκμηριώσετε τα επικαλούμενα αποκλειστικά δικαιώματα του προτεινόμενου αναδόχου και ως προς τις υπηρεσίες για τις οποίες δεν απαιτείται πρόσβαση στον πηγαίο κώδικα (επί παραδείγματι Α.1 Συμβουλευτικές υπηρεσίες σε θέματα παραγωγικής λειτουργίας, Α.2 Τήρηση αντιγράφων ασφαλείας (backup) – Gcloud, Α.3 Υπηρεσίες εκπαίδευσης, Β.4 Γραμμή Άμεσης Βοήθειας (Helpdesk)).

4.3. Σε ό,τι αφορά στην επικαλούμενη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β' υποπεριπτ. ββ' ν. 4412/2016, η οποία άπτεται λόγων τεχνικής μοναδικότητας του προτεινόμενου αναδόχου, [...]

Βάσει της περιγραφής του φυσικού αντικείμενου που περιλαμβάνεται στο αίτημά σας, διαφαίνεται ότι για την παροχή ορισμένων από τις υπηρεσίες δεν απαιτείται η διάθεση αποκλειστικών τεχνικών μέσων, γνώσεων, εργαλείων ή μεθόδων από έναν υποψήφιο ανάδοχο ώστε να τις παράσχει, όπως επί παραδείγματι: Α.1 Συμβουλευτικές υπηρεσίες σε θέματα παραγωγικής λειτουργίας, Α.2 Τήρηση αντιγράφων ασφαλείας (backup) – Gcloud, Α.3 Υπηρεσίες εκπαίδευσης, Β.4 Γραμμή Άμεσης Βοήθειας (Helpdesk) κλπ.

Σχετικά με την παροχή των υπηρεσιών που αναφέρονται στην παράγραφο «Β.1 Διασφάλιση Καλής Λειτουργίας Λογισμικού Εφαρμογών (Ολοκληρωμένου Πληροφοριακού Συστήματος MediSys Epidemic Surveillance)», όπως π.χ. η αποκατάσταση των ανωμαλιών λειτουργίας του συνόλου λογισμικού εφαρμογών (bugs), ακόμα και στην περίπτωση που αυτές απαιτούν αποκλειστικά τεχνικά μέσα, γνώσεις, εργαλεία ή μεθόδους από έναν υποψήφιο ανάδοχο ώστε να τις παράσχει, προαπαιτούμενη είναι η δυνατότητα πρόσβασης αυτού στον πηγαίο κώδικα της εφαρμογής, ώστε να την αποκαταστήσει. Παρακαλούμε διευκρινίστε αν για τις εν λόγω υπηρεσίες απαιτούνται πράγματι τεχνικά μέσα, γνώσεις, εργαλεία ή μέθοδοι που διαθέτει σε επίπεδο Ευρωπαϊκής Ένωσης αποκλειστικά ο συγκεκριμένος υποψήφιος ανάδοχος ή συνάγετε ότι η τεχνική μοναδικότητα αυτού οφείλεται στη μη δυνατότητα πρόσβασης τρίτου στον πηγαίο κώδικα της εφαρμογής.

4.4. Σχετικά με τις ζητούμενες υπηρεσίες υπό τον τίτλο «Β.2. Υπηρεσίες Τεχνικής Υποστήριξης και Παρακολούθησης του συνόλου των API με τρίτους φορείς» και ειδικότερα σχετικά με τη φράση «Ο χρόνος ανάπτυξης από μέρους του Αναδόχου καθώς και η ενσωμάτωση του επιμέρους λογισμικού στο ΟΠΣ των ΚΟΜΥ θα αφαιρείται από τον σχετικό χρόνο που προαποφασίστηκε να προμηθευτεί η Αναθέτουσα Αρχή στο πλαίσιο του παρόντος συμφωνητικού», παρακαλούμε διευκρινίστε κατά πόσον θα προηγηθεί ή έχει ήδη εκπονηθεί μελέτη υπολογισμού σχετικού χρόνου που θα απαιτηθεί για την παροχή υπηρεσιών ανάπτυξης λογισμικού και κατ' επέκταση για το μέγιστο οικονομικό αντικείμενο που του αναλογεί.

4.5. Ως προς το ζήτημα της τεκμηρίωσης της μη ύπαρξης ευλόγου υποκαταστάτου, σύμφωνα με τις απαιτήσεις αμφοτέρων των επικαλούμενων νομικών βάσεων του άρθρου 32 ν. 4412/2016, εκ του κειμένου του αιτήματός σας προκύπτει ότι επικαλείσθε ενδεχόμενη οριστική διακοπή τόσο του ΟΠΣ όσο και των φορητών συσκευών, σε περίπτωση προσφυγής σε έτερο, του προτεινόμενου, ανάδοχο. Ως εκ

τούτου, η τεκμηρίωση που παρέχεται σχετικά με ενδεχόμενες υποκατάστατες λύσεις, αφορά στην ανάγκη εκ νέου προμήθειας του υφιστάμενου εξοπλισμού και λογισμικού. Ωστόσο, υπογραμμίζεται ότι η μη ύπαρξη εύλογης υποκατάστατης λύσης εξετάζεται στο πλαίσιο του εκάστοτε αιτούμενου φυσικού αντικειμένου, το οποίο εν προκειμένω αφορά σε υπηρεσίες υποστήριξης του υφιστάμενου λογισμικού και όχι σε προμήθεια επιπλέον υλικού ή/και αδειών λογισμικού. Κατά συνέπεια δέον όπως τεκμηριωθεί περαιτέρω το γεγονός ότι, προσφυγή σε έτερο ανάδοχο, για τις υπηρεσίες για τις οποίες δεν προκύπτει ανάγκη πρόσβασης στον πηγαίο κώδικα, συνιστά μη εύλογη υποκατάστατη λύση (επί παραδείγματι σε περίπτωση προκήρυξης αυτών των υπηρεσιών διακριτά σε σχέση με τις υπηρεσίες για τις οποίες επικαλείσθε αποκλειστικά δικαιώματα / τεχνική μοναδικότητα του προτεινόμενου αναδόχου).»

2.3. Σε απάντηση του ως άνω, από 11.01.2022 εγγράφου της Αρχής, ο ΕΟΔΥ υπέβαλε το με Α.Π. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1043/18.02.2022 έγγραφο παροχής συμπληρωματικών στοιχείων και πληροφοριών.

Σύμφωνα με το ως άνω έγγραφο:

« • **Αναφορικά με το 4.1 ζητούμενο για την χορήγηση «Αποσπάσματος της απόφασης του αρμοδίου οργάνου (Διοικητικό Συμβούλιο) του φορέα..[.]»** σας διαβιβάζουμε την εισήγηση προς το ΔΣ με αριθμό πρωτοκόλλου 4058/ 1-12-2021 (eisigisi.pdf), το συνοδευτικό έγγραφο αυτής με το προτεινόμενο κείμενο προς τον Φορέα σας (syn1.pdf), τα συνημμένα αυτής (syn2-11.pdf) καθώς και το Ακριβές Απόσπασμα πρακτικού της 64ης Συνεδρίασης του ΔΣ ΕΟΔΥ ,Πέμπτη 9 Δεκεμβρίου 2021 (EHD5.pdf) με αριθμό πρωτοκόλλου διαβιβαστικού ΚΠ-27219/2021, 10-12-2021 (diavinastiko_27219.pdf).

• **Αναφορικά με το 4.2 (α) ζητούμενο σχετικά με την παροχή « Διευκρινήσεων σχετικά με την ταυτότητα του κατασκευαστή...[.]»** θα θέλαμε να σας ενημερώσουμε για τα κάτωθι:

Ο πηγαίος κώδικας και το αποτέλεσμα αυτού στα παραγωγικά συστήματα δηλαδή η εξειδικευμένη εφαρμογή του Κεντρικού Λογισμικού Καταγραφής καθώς και η εφαρμογή για κινητές συσκευές, αμφότερες φέρουσες την εμπορική ονομασία MEDISYS EPIDEMIC SURVEILLANCE, που χρησιμοποιούνται αδιαλείπτως από τα πληρώματα των Κινητών Ομάδων Υγείας και το διοικητικό προσωπικό για τις ανάγκες υποστήριξης αυτών, έχουν κατασκευαστεί, διατεθεί, εγκατασταθεί και παραμετροποιηθεί κατάλληλα από τον οικονομικό φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» για τον οποίο ο πηγαίος κώδικας των ανωτέρω λογισμικών- εφαρμογών αποτελεί αποκλειστική πνευματική ιδιοκτησία. Συνεπώς, στην προκειμένη περίπτωση, κατασκευάστρια εταιρία των φορητών συσκευών CILICO microelectronics co ltd δεν σχετίζεται καθ' οιονδήποτε τρόπο με τη διάθεση προϊόντων λογισμικού, ή την ταυτότητα του κατασκευαστή του λογισμικού, αφού η κατασκευάστρια εταιρία των λογισμικών που ζητείται η ταυτότητα, σύμφωνα με το υπό κρίση ερώτημα, είναι η ίδια η «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» και όχι η CILICO microelectronics co ltd, ή η ECS ή έτερος τρίτος φορέας. Τούτο δε προκύπτει και επιπλέον από την προσκομιζόμενη δήλωση κατασκευαστή (Ιδείτε συνημμένο dilosi_man.pdf) καθώς και την Υπεύθυνη δήλωση των νομίμων εκπροσώπων της κατασκευάστριας εταιρίας «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» (Ιδείτε συνημμένα yd1.pdf &, yd2.pdf) θεωρημένες για το γνήσιο της υπογραφής τους στην πλατφόρμα gov.gr.

Συμπερασματικά, η κατασκευάστρια εταιρία «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» ως προς το κεντρικό λογισμικό και την κινητή εφαρμογή που εμπορεύεται με την εμπορική ονομασία MEDISYS EPIDEMIC SURVEILLANCE μη έλκοντας δικαιώματα από οποιονδήποτε τρίτο για τη δημιουργία των ως άνω λογισμικών-εφαρμογών, αλλά αποκλειστικά εξ ιδίων δικαιωμάτων της δεν προαπαιτείται να έχει συμφωνίες για τη διανομή ή τη διάθεσή αυτών.

Όσον αφορά τη διασύνδεση των ως άνω λογισμικών – εφαρμογών με την φορητή συσκευή, πράγματι τα ως άνω δύο προϊόντα λογισμικού-εφαρμογές μπορούν να λειτουργήσουν μόνο με τις ειδικές φορητές συσκευές που προμηθεύθηκε ο ΕΟΔΥ στο πλαίσιο προγενέστερων συμβάσεων. 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 προμηθεύθηκε 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 Κινητών Ομάδων υγείας (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» 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» παρέχει λειτουργικότητες απομακρυσμένης διαχείρισης των ειδικών φορητών συσκευών. Και αυτή η λειτουργικότητα είναι κατασκευασμένη να είναι συμβατή μόνο με τις συγκεκριμένες φορητές συσκευές.

Απόρροια των ανωτέρω είναι το Κεντρικό Λογισμικό καταγραφής, η εφαρμογή για κινητές συσκευές καθώς επίσης το είδος (μοντέλο) και κατασκευαστής αυτών να αποτελούν ένα ενιαίο και αδιαίρετο ολοκληρωμένο πληροφοριακό σύστημα συλλογής δεδομένων.

Συνοψίζοντας,

Ο οικονομικός φορέας «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» έχει κατασκευάσει διαθέσει και παραμετροποιήσει κατάλληλα το χρησιμοποιούμενο από τον ΕΟΔΥ κεντρικό λογισμικό καταγραφής συμβάντων καθώς και την εφαρμογή για τις κινητές συσκευές που φέρουν την εμπορική ονομασία MEDISYS EPIDEMIC SURVEILLANCE της κατασκευάστριας εταιρίας «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» που είναι και η δικαιούχος του σχετικού εμπορικού σήματος.

Η κατασκευάστρια εταιρεία των φορητών συσκευών, ήτοι η εταιρεία CILICO microelectronics co ltd, έχει υλοποιήσει μόνο το 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.

Ο μοναδικός εξουσιοδοτημένος αντιπρόσωπος προμήθειας και υποστήριξης αυτών των φορητών συσκευών από την κατασκευάστρια εταιρεία για Ελλάδα και Κύπρο (CILICO Microelectronics co ltd), είναι η εταιρεία «Τεχνικής υποστήριξης και επεξεργασίας Ηλεκτρονικών Υπολογιστών Στ.Κολοκυθιάς και ΣΙΑ» με τον διακριτικό τίτλο «ECS»

Ο οικονομικός φορέας «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» έχει συνάψει το απο 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.

Προς επίρρωση των ανωτέρω σας διαβιβάζουμε συνημμένα τις τεχνικές προδιαγραφές των κινητών συσκευών CILICO C6T της εταιρείας CILICO microelectronics ltd (specs_CILICO_C6T.pdf), καθώς και πρόσφατη δήλωση ταυτότητας κατασκευαστή του κεντρικού λογισμικού και της κινητής εφαρμογής, με την εμπορική ονομασία MEDISYS EPIDEMIC SURVEILLANCE του οικονομικού φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας (dilosj_man.pdf). Στην εν λόγω δήλωση γίνεται ειδική μνεία περαιτέρω περί των διαθέσιμων εκδόσεων των λογισμικών αυτών, σύμφωνα με την ειδική απαίτηση των αιτούμενων από την Υπηρεσίας σας απαντήσεων – τεκμηριώσεων. Επομένως, η διαλαμβανόμενη στο αίτημά μας αναφορά σε «επίσημες

ανακοινώσεις των εμπλεκόμενων κατασκευαστών», αφορά τους φορείς CILICO microelectronics ltd και ECS και μόνο για το ειδικό ενδιάμεσο λογισμικό που, όπως ήδη εξετάστη, υλοποιεί διεπαφή εφαρμογών (Application Programming Interface), προκειμένου το υλικό των φορητών συσκευών να αξιοποιείται από τα επίμαχα εν προκειμένω λογισμικά, ήτοι το κεντρικό λογισμικό και την κινητή εφαρμογή που κατασκευάζει, παραμετροποιεί και εμπορεύεται αποκλειστικά η «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» με την εμπορική ονομασία MEDISYS EPIDEMIC SURVEILLANCE.

- **Αναφορικά με το 4.2(β) ζητούμενο για την γνωστοποίηση «Πρωτόκολλου οριστικής παραλαβής της από 24/4/2021 σύμβασης (υπ'αριθμ 9769/2021)»** σας διαβιβάζουμε συνημμένα τα σχετικά πρακτικά παραλαβής με αρ. πρωτ.10348/27-4-2021 (10348.pdf) και 11996/19-5-2021 (11996.pdf)

- **Αναφορικά με το 4.2(γ) ζητούμενο για την υποβολή υπόψιν σας «Πιστοποιητικού/βεβαίωσης/απόδειξης σχετικά ότι κατά τον παρόντα χρόνο...[.]»** σας διαβιβάζουμε συνημμένα σχετικές υπεύθυνες δηλώσεις των νόμιμων εκπροσώπων του οικονομικού φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» ως κατασκευάστριας εταιρίας του πηγαίου κώδικα των λογισμικών αυτών που έχουν αδειοδοτηθεί στον ΕΟΔΥ σε εκτέλεση των με αριθ. 11343/01-06-2020 και 9769/20-04-2021 συμβάσεων. (yd1.pdf) , (yd2.pdf)

- **Αναφορικά με το 4.2(δ) ζητούμενο για την υποβολή υπόψιν σας «Διευκρινήσεων σχετικά με το πλαίσιο επίκλησης του σήματος MEDISYS EPIDEMIC SURVEILLANCE...[.]»** σημειώνεται ότι, όπως βεβαιώνει η κατασκευάστρια εταιρία των εν λόγω λογισμικών, αυτά προστατεύονται στο πλαίσιο της πνευματικής ιδιοκτησίας και όχι της βιομηχανικής. Συνεπώς τα δικαιώματα που αντλούνται από το εμπορικό σήμα MEDISYS EPIDEMIC SURVEILLANCE, του οποίου γίνεται επίκληση, αφορούν την εμπορική ονομασία και απεικόνιση του εμπορικού σήματος των εν λόγω λογισμικών και όχι διπλώματα ευρεσιτεχνίας, υποδείγματα χρησιμότητας ή βιομηχανικά σχέδια, ήτοι Βιομηχανική ιδιοκτησία (Β.Ι.), αφού η τελευταία δεν είναι κατά γενική παραδοχή εφαρμοστέα επί προϊόντων διανοίας που αφορούν συγγραφή πηγαίου κώδικα λογισμικού και των συναφών με αυτό υπηρεσιών.

- **Αναφορικά με το 4.2(ε) ζητούμενο για την υποβολή υπόψιν σας διευκρινήσεων «Δεδομένου του φυσικού αντικείμενου της σκοπούμενης σύμβασης, δεν προκύπτει ανάγκη πρόσβασης στον πηγαίο κώδικα [...]»** θα θέλαμε να σας ενημερώσουμε για τα κάτωθι:

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 οποιαδήποτε ενέργεια συντήρησης, παροχής συμβουλευτικής, υποστήριξης κ.λπ επ' αυτού. Ταυτόχρονα, για ορισμένες από τις υπηρεσίες της σύμβασης [Α.1. Συμβουλευτικές υπηρεσίες σε θέματα παραγωγικής λειτουργίας, Α.2. Τήρηση αντιγράφων ασφαλείας (backup)-GCloud), Α.3. Υπηρεσίες εκπαίδευσης, Β.4. Γραμμή Άμεσης Βοήθειας (Helpdesk) κ.λπ.] φαινομενικά και μόνο δεν απαιτείται η πρόσβαση στον πηγαίο κώδικα. Στην πραγματικότητα, ωστόσο, η παροχή των υπηρεσιών αυτών συνεχεται άμεσα με την πρόσβαση στον πηγαίο κώδικα. Ειδικότερα:

(α) Για τις συμβουλευτικές υπηρεσίες σε θέματα παραγωγικής λειτουργίας (A.1): Οι εν λόγω υπηρεσίες στοχεύουν στην παροχή συμβουλευτικής με τελικό σκοπό την αναβάθμιση και βελτιστοποίηση του ήδη διαθέσιμου και σε παραγωγική λειτουργία Ο.Π.Σ των Κ.Ο.Μ.Υ. σε σχέση με τις υφιστάμενες δομές και διαδικασίες των Μονάδων Υγείας με τις οποίες αλληλεπιδρά. Οι εν λόγω συμβουλευτικές υπηρεσίες οφείλουν να λάβουν μέρος είτε σε έδαφος περιβάλλοντος δοκιμών, είτε στο ήδη υπάρχον παραγωγικό περιβάλλον, είτε σε συνδυασμό αυτών. Κατά την διεξαγωγή αυτών οφείλει να εξασφαλίζεται αδιαλείπτως η διαθεσιμότητα της κρίσιμης αυτής υπηρεσίας για κάθε χρονική στιγμή που λαμβάνουν χώρα οι εν λόγω παρεχόμενες υπηρεσίες κατά την προσπάθεια εντοπισμού και προσδιορισμού ενεργειών βελτιστοποίησης των παρεχόμενων υπηρεσιών για τα πληρώματα των Κ.Ο.Μ.Υ , των εμπλεκόμενων διοικητικών υπαλλήλων που λαμβάνουν χώρα στην καταχώρηση των στοιχείων, του μηχανισμού εξαγωγής αναφορών κ.λπ. Συνεπώς η ανωτέρω διαδικασία δημιουργίας σεναρίων (ως αποτέλεσμα των υπηρεσιών συμβουλευτικής σε θέματα παραγωγικής λειτουργίας του εν λόγω συστήματος) με σκοπό την βελτιστοποίηση των προσφερόμενων υπηρεσιών απαιτεί ενέργειες στον πηγαίο κώδικα αφού αποκλειστικά και μόνο μέσω τροποποιήσεων αυτού θα μπορούσε να γίνει εφικτή π.χ η δοκιμαστική προσθήκη ενός νέου πεδίου, ο δοκιμαστικός ολικός ή μερικός επανασχεδιασμός περιβάλλοντος περιήγησης και αντίκτυπος που απορρέει από αυτόν, η δοκιμαστική αυτοματοποίηση διεργασιών που εκφεύγουν του τελικού χρήστη σε πεδία και τομείς που αυτή την στιγμή πραγματοποιούνται μερικώς χειροκίνητα κ.λπ. Θα μπορούσαν δηλαδή οι παραπάνω δοκιμές – προτεινόμενες παρεμβάσεις, (με υπαρκτά και στοιχειοθετημένα αποτελέσματα επί των παραγωγικών συστημάτων να ξεφύγουν από την απλή «προτασιακή – συστατική λογική» που ως βάση ορίζονται) και μέσω υλοποίησης διαφορετικών σεναρίων και προσεγγίσεων στο πλαίσιο παροχής των εν λόγω υπηρεσιών συμβουλευτικής σε θέματα παραγωγικής λειτουργίας να επιτύχουν απτά αποτελέσματα και τεράστια βελτίωση στην παραγωγικότητα και διάθεση εν συνόλο του Ο.Π.Σ των Κ.Ο.Μ.Υ. Απόρροια των ανωτέρω είναι ότι ενδεχόμενη πρόσκληση εκδήλωσης ενδιαφέροντος σε τρίτους πλην της εταιρείας «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» για παροχή των εν λόγω υπηρεσιών συμβουλευτικής να επιφέρει ανατρίρητη ανάγκη πρόσβασης και διάθεσης του πηγαίου κώδικα και επομένως να προσκρούει στα δικαιώματα αποκλειστικής διάθεσης και πρόσβασης που έχει η ανάδοχος εταιρεία «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας»

(β) Για την τήρηση αντιγράφων ασφαλείας (backup – GCloud)(A.2) Η τήρηση αντιγράφων ασφαλείας περιλαμβάνει τις ενέργειες δημιουργίας και τήρησης, 1) ολοκληρωμένων ή στιγμιότυπων αντιγράφων των εικονικών μηχανών, 2) των δεδομένων που καταχωρούνται, 3) του πηγαίου κώδικα που εκτελείται για την διάθεση των υπηρεσιών στους εμπλεκόμενους χρήστες. Συνεπώς η λήψη/τήρηση αυτών και η διαχείριση τους σε περίπτωση που χρήζουν αξιοποίησης για την αποκατάσταση προβλημάτων - ή για την διασφάλιση των παρεχόμενων υπηρεσιών - θα πρέπει σε κάθε περίπτωση να γίνεται με όρους και συνθήκες διακριτής και πεπερασμένης πρόσβασης σε τρίτους αφού ο πηγαίος κώδικας που ανήκει στην εταιρεία «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» εμφανίζεται σε δύο από τις τρεις περιπτώσεις τήρησης αυτών. Επομένως μια ενδεχόμενη εκδήλωση πρόσκλησης ενδιαφέροντος θα όφειλε να προσδιορίζει με σαφήνεια το ένα από τα τρία ζητούμενα που οφείλουν να λάβουν μέρος καθώς και να ικανοποιηθούν από μέρους της αναδόχου εταιρείας «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» όλες εκείνες οι απαραίτητες προϋποθέσεις λειτουργίας, παραμετροποιήσεων , επικοινωνίας, διαθεσιμότητάς τους κ.λπ. Επιπλέον, η τήρηση των αντιγράφων ασφαλείας προσκρούει και πάλι σε θέματα πρόσβασης στον πηγαίο κώδικα από τρίτους κατά την στιγμή

επαλήθευσης του περιεχομένου αυτών καθώς δεν θα ήταν δυνατό να πραγματοποιηθεί με βεβαιότητα η ορθή λήψη αυτών χωρίς την πλήρη αποκατάσταση τους και λειτουργία τους - για την περίπτωση των εικονικών μηχανών - ή το άνοιγμα των αρχείων και φακέλων που αποτελούν την δομή του πηγαίου κώδικα. Συνεπώς και σε αυτή την περίπτωση ο επιμερισμός της εν λόγω ανάγκης και η πρόσκληση ενδιαφέροντος για την συμμετοχή τρίτων πέρα από το επίπεδο πολυπλοκότητας που θα πρόσθετε στο ήδη σύνθετο Ο.Π.Σ των Κ.Ο.Μ.Υ θα προκαλούσε χρονικές και πρακτικές δυσκολίες δημιουργίας προϋποθέσεων συμμετοχής για μόνο ένα εκ των τριών ζητούμενων στο συγκεκριμένο ζητούμενο χωρίς να δύναται να ικανοποιηθεί στο σύνολο της η εν λόγω απαίτηση και ανάγκη λήψης αντιγράφων ασφαλείας.

(γ) Για τις υπηρεσίες εκπαίδευσης (Α.3): Οι υπηρεσίες εκπαίδευσης αφορούν πέρα από τον χειρισμό των τερματικών φορητών συσκευών μέσω της πλοήγησης και χρήσης της εφαρμογής από στελέχη του Οργανισμού και επεμβάσεις στο κεντρικό σύστημα συλλογής δεδομένων μέσω ενεργειών που απαιτούνται κατά την παραγωγική λειτουργία της εν λόγω υπηρεσίας. Συχνό φαινόμενο αποτελεί π.χ η αποχώρηση ενός ήδη ενεργού μέλους πληρώματος ΚΟΜΥ και η τοποθέτηση ενός νέου για την αναπλήρωση του κενού. Σε αυτή την περίπτωση απαιτούνται τεχνικές ενέργειες σε επίπεδο χρήσης και τροποποίησης του πηγαίου κώδικα για την προσωποποίηση της συσκευής στον νέο χρήστη και την αντιστοίχιση αυτού στην μονάδα/οντότητα που θα υπηρετήσει. Παράλληλα μέσω αντίστοιχων ενεργειών επί του πηγαίου κώδικα οφείλει να διατίθεται ένας προσωρινός χρήστης που δημιουργείται κατά περίπτωση για την εκπαίδευση και την καταχώρηση “dummy data” στο Ο.Π.Σ. των Κ.Ο.Μ.Υ με σκοπό την εκπαίδευση και εξοικείωση του νέου χρήστη με το σύστημα. Μετά την ολοκλήρωση της διαδικασίας εκπαίδευσης ο υποψήφιος ανάδοχος οφείλει να προχωρά στην διαγραφή των δεδομένων εκπαίδευσης και να εντάσσει τον χρήστη σε παραγωγική λειτουργία. Ο υποψήφιος ανάδοχος τέλος οφείλει να ικανοποιεί όλες τις απαραίτητες συνθήκες για την υποστήριξη του χρήστη και την εκπαίδευσή του και να συμμετέχει μέσω απομακρυσμένης πρόσβασης για την επίλυση οποιουδήποτε τεχνικού προβλήματος ανακύψει. Γίνεται αντιληπτό ότι οποιοδήποτε πρόβλημα ανακύψει και σε οποιοδήποτε βάθος των παραγωγικών συστημάτων κατά την διάρκεια της ανωτέρω διαδικασίας εκπαίδευσης η εταιρεία «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» είναι σε θέση να το επιλύσει αφού το παραγόμενο προς διάθεση γραφικό περιβάλλον του χρήστη είναι απόρροια του πηγαίου κώδικα και εμπίπτει στο πλαίσιο τροποποίησης και χρήσης του αποκλειστικά και μόνο από αυτόν.

Συνεπώς μια ανάμιξη τρίτου στο παραγωγικό περιβάλλον του Ο.Π.Σ των Κ.Ο.Μ.Υ προσκρούει στον πηγαίο κώδικα μέσω του οποίου γίνεται ένα σημαντικό μέρος των εργασιών εκπαίδευσης. Επιπλέον οι υπηρεσίες εκπαίδευσης οφείλουν να λάβουν μέρος και για λοιπα στελέχη του Οργανισμού που θα υποδειχθούν στον ανάδοχο και θα επιφορτιστούν με τις αντίστοιχες διαδικασίες ελέγχου με απώτερο σκοπό την βελτίωση των διεργασιών που ακολουθούνται. Η ικανότητα από μέρους τους για την υλοποίηση σεναρίων βελτίωσης απαιτεί ένα πεπερασμένο εύρος διαθέσιμης πρόσβασης στον πηγαίο κώδικα για την υλοποίηση αντίστοιχων σεναρίων για την βελτιστοποίηση συγκεκριμένων σημείων του Πληροφοριακού Συστήματος, ενέργειες που μπορούν να πραγματοποιηθούν αποκλειστικά και μόνο από την εταιρεία «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» λόγω των σχετικών αποκλειστικών δικαιωμάτων επί του Πηγαίου Κώδικα. Αλλά ακόμα και να υποθέταμε ότι θα ήταν εφικτή η συμμετοχή στις εν λόγω υπηρεσίες ενός τρίτου υποψηφίου αναδόχου, για να μπορούσε ο εν λόγω υποψήφιος να προσφέρει υπηρεσίες εκπαίδευσης πέρα από τον χρόνο που απαιτείται για την εκπαίδευση του ίδιου και την εξοικείωση του

στην εν λόγω υπηρεσία και τις ιδιαιτερότητες αυτής, θα όφειλε να δημιουργήσει συνθήκες απομακρυσμένης πρόσβασης και επικοινωνίας σαφώς προσδιορισμένες σε έκταση και βάθος επί του Ο.Π.Σ των Κ.Ο.Μ.Υ.

Αντίστροφα από το μέρος της εταιρείας και ιδιοκτήτη του πηγαίου κώδικα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» θα απαιτούνταν προσδιορισμός σαφώς ορισμένου εύρους πρόσβασης προς τον εκάστοτε υποψήφιο τρίτο ανάδοχο, ενώ κατά την διάρκεια απόδοσης αυτού θα ανέκυπταν καθυστερήσεις με μερική έως και ολοκληρωτική αδυναμία παροχής των σχετικών υπηρεσιών αφού θα απαιτούνταν χρόνος μεταξύ των εμπλεκόμενων παρόχων για την μεταξύ τους ανταλλαγή πληροφοριών και την απόκριση του ενός (εταιρεία «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας») στις κλήσεις, ερωτήματα, δυσκολίες του οποιοδήποτε τρίτου υποψηφίου. Δηλαδή τελικά προστίθεται ένα επιπλέον επίπεδο πολυπλοκότητας στο ήδη σύνθετο οικοδόμημα που απαρτίζει το Ολοκληρωμένο Πληροφοριακό Σύστημα των Κ.Ο.Μ.Υ. χωρίς να διαφαίνεται εμφανές πλεονέκτημα με την συμμετοχή τρίτων και την ανάθεση του εν λόγω τμήματος της σύμβασης.

Η παραχώρηση διακριτής περιορισμένης πρόσβασης σε μέρος μόνο των ανωτέρω συστατικών που απαρτίζουν το εν λόγω ολοκληρωμένο πληροφοριακό σύνολο και ο επιμερισμός αυτών που δεν σχετίζονται με επεμβάσεις επί του πηγαίου κώδικα, θα δημιουργούσε σοβαρότατες καθυστερήσεις και στην επίλυση τεχνικών προβλημάτων που ανέκυπταν επί των τερματικών φορητών συσκευών των πληρωμάτων των Κινητών Ομάδων Υγείας (Κ.Ο.Μ.Υ) αφού θα ήταν ούτως ή άλλως απαραίτητη η εμπλοκή της κατασκευάστριας εταιρίας «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας», ενώ κάθε δυνατότητα πρόσβασης και επίλυσης αυτών θα οδηγούσε άμεσα ή έμμεσα σε επεμβάσεις στο λογισμικό και στα κρίσιμες λειτουργίας συστήματα που το υποστηρίζουν.

(δ) Για την Γραμμή Άμεσης Βοήθειας - Helpdesk (B.4).

Η Γραμμή Άμεσης Βοήθειας (helpdesk) είναι το υπεύθυνο τμήμα για την αναγγελία, καταγραφή και επίλυση των προβλημάτων και θα είναι προσιτή σε όλους τους χρήστες του Ο.Π.Σ. Medisys Epidemic Surveillance. Αποτελεί μία ενιαία οντότητα υποστήριξης στο προτεινόμενο σχήμα υποστήριξης με δύο επίπεδα παρέμβασης επί των σφαλμάτων/προβλημάτων που ανακύπτουν στο Ο.Π.Σ Medisys Epidemic Surveillance αποτελώντας την πρώτη επαφή του τελικού χρήστη προς την υποστήριξη και παρέχοντας βοήθεια σχετικά με το χειρισμό του αλλά και την αντιμετώπιση προβλημάτων που θα εμφανιστούν κατά την λειτουργία του. Η συγκεκριμένη οντότητα διαθέτει δυνατότητα άμεσης διάγνωσης και διόρθωσης λαθών του ανωτέρω Πληροφοριακού Συστήματος ή/και των χρηστών κατά την χρήση των προσφερόμενων υπηρεσιών, ενώ η συγκεκριμένη προτεινόμενη υπηρεσία αποτελεί μέρος της Τεχνικής Ομάδας Υποστήριξης με δικαιώματα πρόσβασης στο σύνολο των εφαρμογών και πηγαίου κώδικα του Ο.Π.Σ. Medisys Epidemic Surveillance . Το συγκεκριμένο τμήμα θα απαρτίζεται από εξειδικευμένο και έμπειρο προσωπικό της εταιρείας «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» και θα μπορεί σε πρώτο επίπεδο να παράσχει υπηρεσίες υποστήριξης σε προβλήματα που άπτονται της εφαρμογής και σε δεύτερο επίπεδο του συνόλου των εφαρμογών και του πηγαίου κώδικα αυτών αποκαθιστώντας δυσλειτουργίες κατά την διάρκεια της παραγωγικής λειτουργίας. Η πρόσβαση αυτών για το σύνολο των περιπτώσεων διαλογής και χαρακτηρισμού προβλημάτων επί της εφαρμογής αλλά και επί του πηγαίου κώδικα είναι πλήρης και

ισότιμη με την διαβάθμιση χαρακτηρισμού των προβλημάτων να προωθεί προβλήματα « ..που δεν μπορούν να λυθούν απευθείας και κατά μόνιμο τρόπο από το πρώτο επίπεδο παρέμβασης [] » στο αμέσως επόμενο επίπεδο αφού ενδεχομένως χρήζουν μεγάλης και σε βάθος εξειδίκευσης/προγραμματιστικές ικανότητες. Απόρροια των ανωτέρω είναι ότι οι δύο αυτές διακρίσεις στον χαρακτηρισμό προβλημάτων μπορεί μεν να αφορούν το βάθος των τεχνικών γνώσεων της εκάστοτε ομάδας αλλά έχουν κοινό παρανομαστή την πλήρη και ισότιμη πρόσβαση στο σύνολο των εφαρμογών και του πηγαίου κώδικα για την διάγνωση και την επίλυση των όποιων προβλημάτων ανακύπτουν. Αυτός ακριβώς είναι και ο λόγος που προτείνεται η σύναψη υπηρεσιών υποστήριξης με τον συγκεκριμένο ανάδοχο «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» ο οποίος έχει τα αποκλειστικά δικαιώματα επί του πηγαίου κώδικα.

Συμπερασματικά, η διακριτά προσδιορισμένη πεπερασμένη πρόσβαση οποιουδήποτε τρίτου υποψήφιου στο Ο.Π.Σ των Κ.Ο.Μ.Υ δεν θα μπορούσε να καταστεί ικανή συνθήκη για την εκτέλεση των ανωτέρω ζητούμενων λόγω της έλλειψης ολοκληρωμένης πρόσβασης επί του εν λόγω συστήματος. Ούτως όμως η λύση περισσότερων του ενός αναδόχων, ήτοι ενός για την παροχή των πεπερασμένων υπηρεσιών μη πρόσβασης στον πηγαίο κώδικα και ενός για την παροχή πλήρους υποστήριξης από την κατασκευάστρια εταιρία, θα οδηγούσε τον ΕΟΔΥ, πέραν των καθυστερήσεων στην ομαλή λειτουργία έως και τον κίνδυνο κατήλωσης/μη λειτουργίας ενός τόσο σημαντικού κεντρικού συστήματος καταγραφής συμβάντων, εν τέλει, αντί σε επίτευξη οικονομιών κλίμακος, στην καταβολή υψηλότερων αμοιβών (αμοιβές για δύο παρόχους αντί του ενός) για το ίδιο ή χειρότερο επίπεδο παρεχόμενων υπηρεσιών

Συνεπεία των ανωτέρω, προκύπτει σαφώς ότι κανένας τρίτος οικονομικός φορέας που δεν θα διαθέτει πρόσβαση στον πηγαίο κώδικα των λογισμικών δεν θα μπορέσει να υλοποιήσει τις σχετικές υπηρεσίες. Ως εκ τούτου, τα ανωτέρω περιγραφέντα αποκλειστικά δικαιώματα του οικονομικού φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» καταλαμβάνουν και την παροχή των συγκεκριμένων υπηρεσιών

- **Αναφορικά με το 4.3 ζητούμενο ήτοι «Σε ο,τι αφορά στην επικαλούμενη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2, περ. β ...[] ...Παρακαλούμε διευκρινήστε αν για τις εν λόγω υπηρεσίες απαιτούνται πράγματι τεχνικά μέσα, γνώσεις, εργαλεία...[]»** θα θέλαμε να σας ενημερώσουμε για τα κάτωθι:

Για τις κατηγορίες υπηρεσιών που αναφέρετε στην επίμαχη παράγραφο του εν θέματι εγγράφου σας [Α.1. Συμβουλευτικές υπηρεσίες σε θέματα παραγωγικής λειτουργίας, Α.2. Τήρηση αντιγράφων ασφαλείας (backup)-GCloud), Α.3. Υπηρεσίες εκπαίδευσης, Β.4. Γραμμή Άμεσης Βοήθειας (Helpdesk) κ.λπ.], εκθέσαμε ακριβώς ανωτέρω ότι, κατά την άποψη μας, η παροχή τους συνέχεται άμεσα με την πρόσβαση στον πηγαίο κώδικα του λογισμικού και, επομένως, τα αποκλειστικά δικαιώματα του οικονομικού φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» δικαιολογούν πλήρως την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγματεύσεως και για τις εν λόγω υπηρεσίες βάσει του άρθρου 32 παρ. 2.β.γγ' ν. 4412/2016. Στην αδόκητη, ωστόσο, περίπτωση που η Αρχή Σας κρίνει ότι κάτι τέτοιο δεν ισχύει εν προκειμένω, θεωρούμε ότι η υλοποίηση των σχετικών υπηρεσιών απαιτεί οπωσδήποτε τη διάθεση αποκλειστικών τεχνικών μέσων και γνώσεων εκ μέρους του αναδόχου οικονομικού φορέα, κατά την έννοια του άρθρου 32 παρ. 2.β.ββ' ν. 4412/2016.

Συγκεκριμένα, στο πλαίσιο της εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 32 του Ν. 4412/2016, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν συμβάσεις προσφεύγοντας, κατ' εξαίρεση, σε διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, μεταξύ άλλων, όταν για τεχνικούς λόγους καθίσταται απολύτως αναγκαίο να ανατεθεί η εκτέλεση της σύμβασης σε συγκεκριμένο οικονομικό φορέα, ο οποίος όμως δεν αρκεί να είναι απλώς ικανός να παράσχει με τον πλέον αποτελεσματικό και οικονομικά συμφέροντα τρόπο τις ζητούμενες υπηρεσίες αλλά απαιτείται να είναι και ο μοναδικός, έναντι οιοδήποτε άλλου οικονομικού φορέα. Τέτοιοι τεχνικοί λόγοι νοούνται, κατά τις αιτιολογικές σκέψεις της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, π.χ. η τεχνική αδυναμία άλλων οικονομικών φορέων να επιτύχουν τις απαιτούμενες επιδόσεις ή η αναγκαιότητα χρήσης ειδικής τεχνογνωσίας, εργαλείων ή μέσων που μόνον ένας οικονομικός φορέας διαθέτει ή η ύπαρξη ειδικών απαιτήσεων διαλειτουργικότητας που πρέπει να πληρούνται για να εξασφαλιστεί η λειτουργία των προς ανάθεση έργων, αγαθών ή υπηρεσιών.

Εν προκειμένω, η εταιρεία «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» είναι η μόνη που μπορεί να επιτύχει τις απαιτούμενες και βέλτιστες επιδόσεις στην ταχύτητα απόκρισης και διασφάλισης της απρόσκοπτης παραγωγικής λειτουργίας του Ο.Π.Σ των Κ.Ο.Μ.Υ αφού, αφενός είναι ο υλοποιητής του συνόλου του έργου εκ του μηδενός μέχρι το σημερινό τρέχον παραγόμενο προϊόν γνωρίζοντας εις βάθος όλες τις λεπτομέρειες και ιδιαιτερότητες που το απαρτίζουν, αφετέρου είναι ο μόνος που μπορεί συνολικά να επιλύσει τα καθημερινά ζητήματα που ανακύπτουν σε αυτό αφού μπορεί να ενεργήσει σε όλα τα συστατικά που περιέχει συμπεριλαμβανομένου του πηγαίου κώδικα. Οποιαδήποτε εμπλοκή τρίτου θα άθροιζε ένα τουλάχιστον επιπλέον επίπεδο πολυπλοκότητας, όπως αναλύσαμε εκτενώς ανωτέρω σε κάποια διακριτά μέρη του συστήματος με αποτέλεσμα οι χρόνοι απόκρισης/απόδοσης να είναι σίγουρα μεγαλύτεροι από την περίπτωση που το σύνολο της υποστήριξης είναι σε ένα και μοναδικό ανάδοχο ήτοι την εταιρεία «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» με το σύστημα (Ο.Π.Σ Κ.Ο.Μ.Υ) να μην αποδίδει το μέγιστο δυνατό (δηλαδή το μικρότερο δυνατό χρόνο αποκατάστασης στην επίλυση προβλημάτων, στις διαδικασίες εκπαίδευσης, στην παροχή συμβουλευτικών υπηρεσιών κ.λπ). Η κρισιμότητα δε της απρόσκοπτης και βέλτιστης λειτουργίας του εν λόγω πληροφοριακού συστήματος δεν επιτρέπει καθυστερήσεις και χρονικές ανοχές καθώς σε αυτό βασίζεται καθημερινά η απεικόνιση των επιδημιολογικών στοιχείων της Χώρας στο πλαίσιο αντιμετώπισης της πανδημίας covid-19.

Συνεπεία των ανωτέρω, ουδείς τρίτος οικονομικός φορέας που δεν διαθέτει τα ανωτέρω τεχνικά μέσα και τις αντίστοιχες τεχνικές γνώσεις δεν θα μπορούσε να υλοποιήσει τις επίμαχες υπηρεσίες. Συγκεκριμένα, ακόμα και να διέθετε αντίστοιχης εμβέλειας τεχνικά μέσα, τεχνικές γνώσεις κ.λπ η αδυναμία πρόσβασης του στον πηγαίο κώδικα, η πεπερασμένη εύρους δυνατότητα πρόσβασής καθώς, – τελικά- η άθροιση ενός τουλάχιστον επιπλέον επιπέδου πολυπλοκότητας θα προκαλούσε κατά την γνώμη μας περιττές καθυστερήσεις και απρόβλεπτες αστάθειες χωρίς να είναι σε θέση να διασφαλίζει κατά το μέγιστο δυνατό τις απαιτούμενες από μέρους μας μέγιστες δυνατές επιδόσεις στην λειτουργία του εν λόγω Ο.Π.Σ των Κ.Ο.Μ.Υ όπως αυτές ορίζονται κατά τις αιτιολογικές σκέψεις της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, π.χ. η τεχνική αδυναμία άλλων οικονομικών φορέων να επιτύχουν τις απαιτούμενες επιδόσεις.

Ειδικά δε ως προς τις ζητούμενες υπηρεσίες υπό τον τίτλο «B.1. Διασφάλιση Καλής Λειτουργίας Λογισμικού Εφαρμογών (ολοκληρωμένου Πληροφοριακού Συστήματος *MediSys Epidemic Surveillance*)» αναφέρουμε ότι η τεχνική μοναδικότητα της «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» εδράζεται πρωτίστως, κατά την άποψή μας, στην αποκλειστική πρόσβαση της εν λόγω εταιρείας στον πηγαίο κώδικα του λογισμικού και στη συνακόλουθη παντελή αδυναμία οιασδήποτε άλλου τρίτου φορέα να έχει πρόσβαση στον πηγαίο αυτό κώδικα. Ειδικότερα οι ζητούμενες υπηρεσίες αφορούν :

- Αποκατάσταση των ανωμαλιών λειτουργίας του συνόλου λογισμικού εφαρμογών (*bugs*) (Ολοκληρωμένου Πληροφοριακού Συστήματος, Κινητής εφαρμογής, *Modules*)
- Βελτιώσεις, παράδοση - εγκατάσταση τυχόν νέων εκδόσεων του συνόλου λογισμικού εφαρμογών που απαρτίζει το ΟΠΣΥ.
- Παράδοση αντιτύπων όλων των εγχειριδίων του λογισμικού εφαρμογών.

Συνέπεια των ανωτέρω ζητούμενων είναι η ανάγκη άμεσης επίλυσης προβλημάτων που ανακύπτουν στον πηγαίο κώδικα κατά την εκτέλεση αυτού στο κεντρικό πληροφοριακό σύστημα και στην κινητή εφαρμογή ως απόρροια της εκτέλεσης αυτού. Η επικοινωνία δε του πηγαίου κώδικα με τρίτα μέρη που απαρτίζουν το Ο.Π.Σ των Κ.Ο.Μ.Υ πχ *DB server* απαιτεί και πάλι πρόσβαση σε αυτόν αφού η επικοινωνία μεταξύ των εμπλεκόμενων μερών γίνεται με *custom modules* που κατασκευάστηκαν από τον ανάδοχο για αυτό τον σκοπό και εμπίπτουν στο ευρύτερο πλαίσιο αποκλειστικών δικαιωμάτων της εταιρείας *MainSys*. Συνεπώς μια ολοκληρωμένη παροχή για την διασφάλιση της καλής λειτουργίας του Ο.Π.Σ μπορεί να πραγματοποιηθεί μόνο από την ανάδοχο εταιρεία «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» η οποία έχει στην ιδιοκτησία -νομή και κατοχή της τα αποκλειστικά δικαιώματα χρήσης του Πηγαίου Κώδικα που απαρτίζει το Ο.Π.Σ των Κ.Ο.Μ.Υ και διέπει οριζόντια το σύνολο των προσφερόμενων υπηρεσιών.

Επισημαίνουμε, μάλιστα, ότι ο Οργανισμός μας έχει ήδη προβεί στην απαιτούμενη στάθμιση όλων των οικονομοτεχνικών παραμέτρων που στοιχειοθετούν πλήρως την αδήριτη ανάγκη για την προσφυγή στην εξαιρετική αυτή διαδικασία με τα δεδομένα τόσο της Ελληνικής αγοράς αλλά και της αγοράς εντός ΕΕ, δεδομένου ότι δεν υπάρχει πάροχος του συστήματος (κεντρικό λογισμικό και κινητή εφαρμογή) *MEDISYS EPIDEMIC SURVEILLANCE* του ΕΟΔΥ σε οποιαδήποτε άλλη χώρα εντός ΕΕ και ουδείς τρίτος οικονομικός φορέας εντός ΕΕ έχει δικαιώματα πρόσβασης στον πηγαίο κώδικα του συστήματος αυτού αλλά ούτε και τα ανωτέρω απαιτούμενα τεχνικά μέσα και γνώσεις πλην της κατασκευάστριας εταιρείας «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας». Εξάλλου, ακόμα και αν οι διαλαμβανόμενες στην παρούσα παράγραφο κατηγορίες υπηρεσιών μπορούσαν να αποτελέσουν αντικείμενο ανοικτής διαδικασίας ανάθεσης, η διαδικασία αυτή δεν θα μπορούσε με αντικειμενικά κριτήρια να οδηγήσει στην ανάπτυξη μεγαλύτερου ανταγωνισμού ή να επιτύχει καλύτερα αποτελέσματα, αφού αναπόδραστα θα οδηγούσε στη συμβασιοποίηση του εν λόγω αντικειμένου με έναν και μόνο οικονομικό φορέα, ήτοι την κατασκευάστρια εταιρεία του λογισμικού, η οποία έχει στη διάθεσή της όλες τις σχετικές τεχνικές γνώσεις και όλα τα απαιτούμενα τεχνικά μέσα που ουδείς άλλος τρίτος φορέας διαθέτει, γεγονός που ασκεί καταφανώς ουσιώδη επίδραση και στο ύψος της οικονομικής προσφοράς.

● Αναφορικά με το 4.4 ζητούμενο



«Σχετικά με τις ζητούμενες υπηρεσίες υπό τον τίτλο B.2. Υπηρεσίες τεχνικής Υποστήριξης...[]» θα θέλαμε να σας ενημερώσουμε ότι όπως αναφέρεται στο εισηγητικό μας: « Ο Ανάδοχος είναι υποχρεωμένος να αναπτύσσει και να ενσωματώνει κώδικα επί του ΟΛΟΚΛΗΡΩΜΕΝΟΥ ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΑΚΟΥ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ MEDISYS EPIDEMIC SURVEILLANCE ο οποίος ενδεχομένως απαιτηθεί είτε για την επαύξηση λειτουργικότητας του υπάρχοντος συστήματος είτε για την δημιουργία και ενσωμάτωση κώδικα για την παροχή δια λειτουργικότητας με συστήματα τρίτων. Ο χρόνος ανάπτυξης από μέρους του Αναδόχου καθώς και η ενσωμάτωση του επιμέρους λογισμικού στο ΟΠΣ των ΚΟΜΥ θα αφαιρείται από τον σχετικό χρόνο που προαποφασίστηκε να προμηθευτεί η Αναθέτουσα Αρχή στο πλαίσιο του παρόντος συμφωνητικού. Σε κάθε περίπτωση χρήσης του προαναφερθέντος χρόνου ο Ανάδοχος οφείλει να ενημερώσει άμεσα μέσω ηλ. ταχυδρομείου την Αναθέτουσα Αρχή για τον χρόνο που θα απαιτηθεί/δαπανηθεί για την υλοποίηση των ζητούμενων που ενδεχομένως ανακύψουν». Στο B.6 Ομάδα Τεχνικής Υποστήριξης (Τ.Ο.Υ) του ίδιου εγγράφου με τις ζητούμενες υπηρεσίες αναφέρεται ότι «Το σύνολο των εργασιών πλην των συμβουλευτικών υπηρεσιών (Α.1) και της εκπαίδευσης (Α.3) θα παρέχονται αποκλειστικά από την συγκεκριμένη εξειδικευμένη τεχνική ομάδα υποστήριξης (Τ.Ο.Υ.) η οποία και θα έχει την ευθύνη της ικανοποίησης των ανωτέρω καθώς και της απρόσκοπτης λειτουργίας του ΟΠΣ των ΚΟΜΥ όπως απορρέει από τους αναφερόμενους όρους σε αυτή. Η Τεχνική Ομάδα Υποστήριξης (ΤΟΥ) του Αναδόχου θα απαρτίζεται από πλήρως καταρτισμένα άτομα στη λειτουργία του Ολοκληρωμένου Πληροφοριακού Συστήματος MediSys Epidemic Surveillance, τα οποία θα παρέχουν υψηλού επιπέδου υπηρεσίες για την κάλυψη της παρούσης. Ο ανάδοχος υποχρεούται να διαθέτει ικανό αριθμό υπαλλήλων για την κάλυψη των όρων της παρούσας οι ενέργειες των οποίων θα καταγράφονται απολογιστικά στις μηνιαίες αναφορές με εκτιμώμενο μηνιαίο κόστος ύψους 20.000€». Το ύψος της μηνιαίας δαπάνης της εν λόγω υπηρεσίας υπολογίστηκε ότι δεν θα υπερβαίνει το 10% του αναφερόμενου ποσού για το σύνολο των ανωτέρω περιγραφόμενων ενεργειών από μέρους του αναδόχου ήτοι 2000€/μηνιαίως που αντιστοιχούν σε 20 εργατοώρες.

- Τέλος, αναφορικά με το 4.5 ζητούμενο ήτοι «Ως προς το ζήτημα της τεκμηρίωσης της μη ύπαρξης εύλογου υποκαταστάτου...[]» αναφέρουμε τα εξής, επιπροσθέτως όσων έχουν ήδη αναφερθεί στο υποβληθέν αίτημά μας:

Το αντικείμενο της εν θέματι σύμβασης, ήτοι η παροχή υπηρεσιών υποστήριξης του ΟΠΣ που προμηθεύτηκε ο ΕΟΔΥ στο πλαίσιο της Πράξης «Δημιουργία δικτύου νοσηλευτών για τη λήψη δειγμάτων βιολογικού υλικού και νοσηλευτική βοήθεια στα ύποπτα κρούσματα Κορωνοϊού κατ' οίκον» με κωδικό ΟΠΣ 5061257 μόνο ως ενιαίο σύνολο μπορεί να αντιμετωπιστεί, μη δυνάμενου να τμηματοποιηθεί περαιτέρω, αφενός, σε υπηρεσίες που απαιτούν πρόσβαση στον πηγαίο κώδικα του λογισμικού και, αφετέρου, σε υπηρεσίες που δεν απαιτούν πρόσβαση στον πηγαίο κώδικα και, φυσικά, μη δυνάμενου να ανατεθεί σε διαφορετικούς αναδόχους. Εξάλλου, λόγοι που δικαιολογούν τη μη διαίρεση μιας σύμβασης σε χωριστά τμήματα, συντρέχουν, σύμφωνα και με την ενδεικτική απαρίθμηση του προοιμίου της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, όταν, μεταξύ άλλων, με την υποδιαίρεση σε τμήματα τελικώς τίθεται υπό διακινδύνευση η εκτέλεση της σύμβασης ή καθίσταται αυτή δυσχερής από τεχνικής άποψης ή κοστοβόρα ή η ανάγκη συντονισμού των περισσότερων αναδόχων θέτει σε σοβαρό κίνδυνο την ορθή εκτέλεση της σύμβασης. Στην προκειμένη, λοιπόν, περίπτωση, ενδεχόμενη ανάθεση των διαλαμβανόμενων στην παρ. 4.5 του εγγράφου σας υπηρεσιών σε τρίτο οικονομικό φορέα, πλην της εταιρίας «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας», θα έθετε σε πολύ σοβαρό κίνδυνο την εκτέλεση της οικείας σύμβασης και, συνακόλουθα, την κάλυψη των αναγκών του Οργανισμού μας. Και τούτο, διότι:

(α) Ενδεχόμενη εμπλοκή τρίτου οικονομικού φορέα θα καθιστούσε τουλάχιστον δυσχερή από τεχνικής άποψης (αν όχι, τεχνικά αδύνατη, όπως ήδη αναφέραμε ανωτέρω) την παροχή των αντίστοιχων υπηρεσιών, εξαιτίας της άκρως περιορισμένης (αν όχι, μηδαμινής, όπως ήδη αναφέρανε ανωτέρω) πρόσβασης του τελευταίου στον τρόπο λειτουργίας του λογισμικού, στην παραγωγική του λειτουργία κ.λπ.. Συνεπεία τούτου, ο τρίτος αυτός φορέας δεν θα μπορούσε να προβεί στην άρτια υλοποίηση των σχετικών υπηρεσιών, χωρίς να ζητά από την κατασκευάστρια του λογισμικού πρόσβαση σε στοιχεία που προϋποθέτουν πρόσβαση στον πηγαίο κώδικα του συστήματος, ο οποίος, όμως, όπως ήδη αναφέρθηκε, ανήκει αποκλειστικά στην εταιρία «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» που, φυσικά, δεν μπορεί να υποχρεωθεί να παραχωρήσει πρόσβαση σε αυτόν ούτε στον ΕΟΔΥ ούτε σε οιονδήποτε άλλο τρίτο ανάδοχο.

(β) Ακόμα, όμως, και αν κάτι τέτοιο μπορούσε να συμβεί, θα απαιτείτο ιδιαίτερος δύσκολος συντονισμός των διαφορετικών αναδόχων, καθώς οι καθυστερήσεις που θα εμφιλοχωρούσαν προκειμένου η κατασκευάστρια εταιρία (MainSys) να παραχωρεί στον τρίτο ανάδοχο τα στοιχεία που αυτός ζητά κάθε φορά, θα δημιουργούσαν ανυπέβλητα προβλήματα στην υλοποίηση των επίμαχων υπηρεσιών αλλά και στην αυτονόητη ανάγκη για την άμεση παροχή τους. Για παράδειγμα, οι υπηρεσίες τηλεφωνικής υποστήριξης προϋποθέτουν, όχι απλώς την καταγραφή του προβλήματος, αλλά και την άμεση – απομακρυσμένη κατά το δυνατόν – επίλυσή του· σε περίπτωση, όμως, που ο τρίτος πάροχος των σχετικών υπηρεσιών πρέπει να απευθυνθεί στην κατασκευάστρια εταιρία για να του παραχωρήσει πρόσβαση σε στοιχεία ή δεδομένα, τότε δεν θα είναι δυνατή η άμεση επίλυση του προβλήματος και, πολύ πιθανό, να μην είναι καν δυνατή η επίλυσή του από τον έτερο αυτό ανάδοχο, χωρίς τη μεσολάβηση της MainSys. Τυγχάνει, επομένως, σαφές ότι, σε αυτή την περίπτωση, θα δημιουργούνταν σοβαρότατες καθυστερήσεις στην επίλυση τεχνικών προβλημάτων που ανέκυπταν, αφού θα ήταν ούτως ή άλλως απαραίτητη η εμπλοκή της κατασκευάστριας εταιρίας «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας», ενώ κάθε δυνατότητα πρόσβασης και επίλυσης αυτών θα οδηγούσε άμεσα ή έμμεσα σε επεμβάσεις στο λογισμικό και στα κρίσιμης λειτουργίας συστήματα που το υποστηρίζουν. Για τους ίδιους ακριβώς λόγους δεν θα ήταν εφικτό να πραγματοποιηθούν αντίστοιχες ενέργειες (επί παραδείγματι: παροχής συμβουλευτικής ή λήψης αντιγράφων ασφαλείας, γραμμής άμεσης βοήθειας) αφού η διακριτά προσδιορισμένη πεπερασμένη πρόσβαση οποιουδήποτε τρίτου υποψήφιου στο πληροφοριακό σύστημα δεν θα μπορούσε να καταστεί ικανή συνθήκη για την επίλυση αυτών λόγω της έλλειψης ολοκληρωμένης πρόσβασης επί του εν λόγω συστήματος.

(γ) Επιπλέον, ενδεχόμενη συνύπαρξη διαφορετικών αναδόχων, ήτοι ενός για την παροχή ορισμένων μόνο υπηρεσιών και ενός για την παροχή πλήρους υποστήριξης από την κατασκευάστρια εταιρία, θα επιβάρυνε τον Οργανισμό μας με τη διαχείριση έμψυχου δυναμικού διαφορετικών οικονομικών φορέων, προσθέτοντας, ούτω, ένα ακόμα επίπεδο πολυπλοκότητας και διαχειριστικού φόρτου σε ένα τόσο κρίσιμο πληροφοριακό σύστημα. Ταυτόχρονα, ενδεχόμενη συνύπαρξη διαφορετικών αναδόχων θα οδηγούσε αντικειμενικώς τον ΕΟΔΥ, πέραν των καθυστερήσεων στην ομαλή λειτουργία έως και τον κίνδυνο καθήλωσης/μη λειτουργίας ενός τόσο σημαντικού κεντρικού συστήματος καταγραφής συμβάντων, εν τέλει, στην καταβολή υψηλότερων αμοιβών (αμοιβές για δύο παρόχους αντί του ενός) και, μάλιστα, για την παροχή χειρότερου επιπέδου υπηρεσιών.

Για όλους, λοιπόν, τους παραπάνω λόγους, καθίσταται, κατά την άποψή μας, σαφές ότι στην προκειμένη περίπτωση, δεν υφίσταται εύλογη εναλλακτική λύση ή υποκατάστατο και η απουσία ανταγωνισμού δεν είναι αποτέλεσμα τεχνητού περιορισμού των παραμέτρων της σύμβασης.

Λαμβάνοντας υπόψη τα ανωτέρω σε συνδυασμό με όσα έχουν ήδη εκτεθεί στο υποβληθέν αίτημά μας, θεωρούμε πως εν προκειμένω συντρέχουν τεχνικοί και οικονομικοί λόγοι (άρθρο 32 παρ. 2.β περ. ββ Ν. 4412/2016) καθώς και λόγοι προστασίας αποκλειστικών δικαιωμάτων (άρθρο 32 παρ. 2.β περ. γγ Ν. 4412/2016), βάσει των οποίων το αντικείμενο της προκείμενης σύμβασης που αφορά την τεχνική υποστήριξη του ήδη εγκατεστημένου λογισμικού, μπορεί να παρασχεθεί αποκλειστικώς και δη ως ένα ενιαίο σύνολο μόνον από τον οικονομικό φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας», ο οποίος διαθέτει τα απαραίτητα αποκλειστικά δικαιώματα, ενώ, ταυτόχρονα, είναι ο μόνος που διαθέτει και τα απαραίτητα τεχνικά μέσα, με αποτέλεσμα να είναι, όχι απλώς, τεχνικά ικανός να υλοποιήσει τη σύμβαση με τον πλέον αποτελεσματικό τρόπο αλλά και μοναδικός έναντι οιοδήποτε άλλου οικονομικού φορέα σε επίπεδο ΕΕ (βλ. ΕλΣυν Τμήμα VI απόφαση 476/2019, ΕΑΑΔΗΣΥ 88/2019 κ.ά.).»

II. ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

3. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 21 παρ. 2 περ. α' και β' του ν. 4441/2016, οι αποφάσεις των αναθετουσών Αρχών που αφορούν την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με την περίπτωση β' της παρ. 2 του άρθρου 26 και τα άρθρα 32 και 269 του ν. 4412/2016, εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των Οδηγιών 2014/24/ΕΚ και 2014/25/ΕΚ, οι οποίες ενσωματώθηκαν στην ελληνική έννομη τάξη με το ν. 4412/2016. Κατά την άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας η Αρχή λαμβάνει υπόψη της τις γενικές αρχές του ενωσιακού και εθνικού δικαίου. Η εν λόγω αρμοδιότητα ασκείται μέσα σε προθεσμία είκοσι (20) 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/ αναθετότων 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 Κανονισμό (ΕΕ) 2021/1953 της Επιτροπής της 10ης Νοεμβρίου 2021 (Επίσημη Εφημερίδα της ΕΕ L398/25 της 11.11.2021) για τη διετία 1.1.2022 – 31.12.2023, ορίζει ως κατώτατα όρια για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, το ποσό των ευρώ 215.000,00.

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 προαίρεσεως 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 κατατέμεται 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:

[...] 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. 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 {...}».

14. 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'», όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει, σύμφωνα με το οποίο :

«Άρθρο 142 - Έναρξη ισχύος Μέρους Α'»

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, 57, 58, 59, 60, 63, 64, 66 έως 79, 82 έως 86, 89 έως 93, 95 έως 98, 100, 131 και 138,

γ) [Καταργείται].

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

ε) των άρθρων 55, 108 κατά το μέρος που τροποποιεί την περ. α' της παρ. 11 του άρθρου 221 του ν. 4412/2016, και 134 αρχίζει από την 1η.3.2022.

2. Η ισχύς των άρθρων 3, 6 κατά το μέρος που τροποποιεί τις παρ. 1 και 5 του άρθρου 38 του ν. 4412/2016 (Α' 147), 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. Το άρθρο 42, με το οποίο τροποποιήθηκε το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, καταλαμβάνει και εφαρμόζεται και στις εκκρεμείς, κατά τον χρόνο έναρξης ισχύος του παρόντος, διαγωνιστικές διαδικασίες, εκτός εάν

έχει χωρήσει οριστικός αποκλεισμός του οικονομικού φορέα ή έχει εκδοθεί απόφαση αρμοδίου δικαστηρίου, η οποία έχει κρίνει διαφορετικά.

3. Η ισχύς των υπολοίπων άρθρων του παρόντος αρχίζει από την 1η.6.2021, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του. Τα άρθρα 43 και 121 του ν. 4782/2021, με τα οποία τροποποιήθηκαν τα άρθρα 103 και 310, αντίστοιχα, του ν. 4412/2016, εφαρμόζονται και στις εκκρεμείς, κατά τον χρόνο έναρξης ισχύος τους (1η.6.2021), διαγωνιστικές διαδικασίες, εκτός εάν έχει χωρήσει οριστικός αποκλεισμός του οικονομικού φορέα ή έχει εκδοθεί απόφαση αρμοδίου δικαστηρίου, η οποία έχει κρίνει διαφορετικά».

III. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

15. Το υπό εξέταση αίτημα του Εθνικού Οργανισμού Δημόσιας Υγείας αφορά σε προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, προς τον σκοπό σύναψης σύμβασης με τίτλο «Υπηρεσίες Υποστήριξης του ΟΠΣ» του Εθνικού Οργανισμού Δημόσιας Υγείας (ΕΟΔΥ), προϋπολογισθείσας αξίας 300.000,00 πλέον Φ.Π.Α.

16. Το φυσικό αντικείμενο της σκοπούμενης σύμβασης αφορά σε :

υπηρεσίες παραγωγικής λειτουργίας, τήρηση αντιγράφων ασφαλείας, υπηρεσίες εκπαίδευσης, υπηρεσίες τεχνικής υποστήριξης και συντήρησης, διασφάλιση καλής λειτουργίας λογισμικού εφαρμογών, υπηρεσίες τεχνικής υποστήριξης και παρακολούθησης, γραμμή άμεσης βοήθειας, υπηρεσίες παρεχόμενες από εξειδικευμένη ομάδα τεχνικής υποστήριξης, υπηρεσίες αναβάθμισης και συντήρησης συστήματος, διαδικασίες παρακολούθησης, αναφορές συστήματος, εντοπισμό προβλημάτων και έλεγχο – αποκατάσταση προβλημάτων, προγραμματιστικές εργασίες μικρής εμβέλειας και μηνιαία αναφορά εργασιών, όπως εξειδικεύονται περαιτέρω στα συνημμένα – υποβληθέντα έγγραφα. Ως εκ τούτου, το φυσικό αντικείμενο της σκοπούμενης σύμβασης αφορά σε παροχή υπηρεσιών από τον προτεινόμενο ανάδοχο.

17. 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 υπηρεσιών ανέρχεται έως του ποσού των 300.000,00 ευρώ πλέον ΦΠΑ, συνεπώς βαίνει πλέον του ορίου των 215.000 ευρώ, το οποίο έχει τεθεί κατά την τρέχουσα χρονική περίοδο ως το όριο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, από μη Κεντρικές Κυβερνητικές Αρχές (Κ.Α.Α.).

Κατόπιν των ανωτέρω προκύπτει ότι συντρέχει –κατά λόγο αντικειμένου και ποσού της σκοπούμενης σύμβασης- 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.

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. γγ' και ββ' ν. 4412/2016. Ως εκ τούτου, επικαλείται λόγους αποκλειστικών δικαιωμάτων και τεχνικής μοναδικότητας του προτεινόμενου αναδόχου, αντιστοίχως.

19. 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. I-1949, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

20. Ως προς την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού δυνάμει του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β ν. 4412/2016

Σε ό,τι αφορά στην περίπτωση β' του άρθρου 32 ν. 4412/2016, αυτή τυγχάνει εφαρμογής όταν τα έργα, τα αγαθά ή οι υπηρεσίες μπορούν να παρασχεθούν μόνον από έναν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα.

Ειδικότερα ως προς τις επικαλούμενες νομικές βάσεις (υποπεριπτώσεις ββ' και γγ'), σημειώνεται ότι η εφαρμογή τους λαμβάνει χώρα όταν τεκμηριώνεται ότι για λόγους που ανάγονται στην «απουσία ανταγωνισμού για τεχνικούς λόγους» είτε αφορούν στην «γγ) προστασία αποκλειστικών δικαιωμάτων, συμπεριλαμβανομένων των δικαιωμάτων διανοητικής ιδιοκτησίας», μια σύμβαση είναι δυνατόν να ανατεθεί σε έναν και μόνο οικονομικό φορέα – ανάδοχο.

Σύμφωνα με τη νομολογία του Δικαστηρίου, στην περίπτωση εφαρμογής του συνόλου των περιπτώσεων της νομικής βάσης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β ν. 4412/2016, ο ανάδοχος θα πρέπει να μην είναι απλώς ικανός να παράσχει με τον πλέον αποτελεσματικό τρόπο το αντικείμενο της σύμβασης αλλά και να είναι ο μοναδικός, σε επίπεδο Ευρωπαϊκής Ένωσης, ο οποίος παρέχει δυνητικά ανάλογα αγαθά/ έργα / υπηρεσίες.¹

Υπογραμμίζεται ότι στο δίκαιο των δημοσίων συμβάσεων οι αναθέτουσες αρχές υποχρεούνται να αποδέχονται κάθε έργο, προμήθεια ή υπηρεσία που είναι ισοδύναμο με τα εκ μέρους της ζητούμενα.² Ως εκ τούτου, κατά ρητή απαίτηση των επικαλούμενων διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β υποπερ. ββ' και γγ' ν. 4412/2016, προκειμένου να τεκμηριώνεται η προσφυγή στην εξαιρετική αυτή διαδικασία, η αναθέτουσα αρχή πρέπει να εξετάζει αγαθά που είναι παρεμφερή, πριν καταλήξει ότι δεν υφίσταται εύλογη εναλλακτική ή υποκατάστατη λύση, ενώ περαιτέρω θα πρέπει να προκύπτει ότι η απουσία ανταγωνισμού δεν είναι αποτέλεσμα τεχνητού περιορισμού των παραμέτρων της σύμβασης.

¹ Πρβλ. μεταξύ άλλων ΔΕΕ C-275/08 σκ. 61 και 63.

² Ράικος, Βλάχου, Σαββίδη «Δημόσιες Συμβάσεις ν. 4412/2016» Εκδόσεις Σάκκουλα 2018, 333.

Σε περίπτωση επίκλησης της ως άνω διάταξης της υποπερ. γγ' και ββ' περ. β παρ. 2 άρθρου 32 ν. 4412/2016, οι λόγοι που τεκμηριώνουν και στοιχειοθετούν τη μοναδικότητα του προτεινόμενου αναδόχου πρέπει να αιτιολογούνται πλήρως και ειδικώς³ και να προκύπτουν από στάθμιση όλων των οικονομοτεχνικών παραμέτρων, που καθιστούν αναγκαία την προσφυγή σε αυτήν την σε αυτήν την όλως εξαιρετική διαδικασία, διαφορετικά αυτή δεν είναι νόμιμη.⁴

21. Ειδικότερα στο πλαίσιο της εφαρμογής της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β υποπερ. ββ' ν. 4412/2016, οι αναθέτουσες αρχές δύνανται να συνάπτουν συμβάσεις υπηρεσιών προσφεύγοντας, κατ' εξαίρεση, σε διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, όταν για τεχνικούς λόγους καθίσταται απολύτως αναγκαίο να ανατεθεί η εκτέλεση της σύμβασης σε συγκεκριμένο οικονομικό φορέα, ο οποίος όμως δεν αρκεί να είναι απλώς ικανός να παράσχει με τον πλέον αποτελεσματικό και οικονομικά συμφέροντα τρόπο τις ζητούμενες υπηρεσίες αλλά απαιτείται να είναι και ο μοναδικός, έναντι οιαδήποτε άλλου οικονομικού φορέα, που παρέχει δυνητικά ανάλογες υπηρεσίες.⁵

Τέτοιοι τεχνικοί λόγοι ιδίως αλλά μη περιοριστικώς νοούνται (βλ. αιτιολογική σκέψη 50 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), η τεχνική αδυναμία άλλων οικονομικών φορέων να επιτύχουν τις απαιτούμενες επιδόσεις ή η αναγκαιότητα χρήσης ειδικής τεχνογνωσίας, εργαλείων ή μέσων που μόνον ένας οικονομικός φορέας διαθέτει, η ύπαρξη ειδικών απαιτήσεων διαλειτουργικότητας που πρέπει να πληρούνται για να εξασφαλιστεί η λειτουργία των προς ανάθεση έργων, αγαθών ή υπηρεσιών. Περαιτέρω δεν αρκεί να τεκμηριώνεται, από την αναθέτουσα αρχή που επικαλείται την εν λόγω διάταξη, η τεχνική ιδιομορφία του προς ανάθεση αντικειμένου αλλά πρέπει επιπλέον να προκύπτει ότι η συγκεκριμένη τεχνική ιδιομορφία καθιστά απολύτως αναγκαία την ανάθεση της σύμβασης σε συγκεκριμένο οικονομικό φορέα.⁶ Ισχυρισμός περί του ότι η προς ανάθεση σύμβαση έχει περίπλοκο και δυσχερή χαρακτήρα δεν αρκεί για την απόδειξη ότι η σύμβαση πρέπει να ανατεθεί μόνο σε συγκεκριμένο ανάδοχο.⁷ Η σύμβαση ανατίθεται σε εκείνον τον οικονομικό φορέα που σε όλη την Ευρωπαϊκή Ένωση διαθέτει την απαιτούμενη τεχνογνωσία,⁸ ενώ η χωρική γειτνίαση του αναδόχου δεν αποτελεί τεχνικό λόγο κατά την έννοια του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β υποπερ. ββ ν. 4412/2016.⁹

Επισημαίνεται ότι η τεχνική μοναδικότητα του παρόχου υπηρεσιών, η οποία δικαιολογεί την προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης, συντρέχει όταν η υφιστάμενη δημόσια ανάγκη θεραπεύεται αποκλειστικά από υπηρεσίες οι οποίες δεν προσφέρονται από άλλους οικονομικούς φορείς που δραστηριοποιούνται στον συγκεκριμένο τομέα, ήτοι υπό συνθήκες ανταγωνισμού, λόγω αποκλειστικών τεχνικών μέσων, γνώσεων ή μεθόδων του προτεινόμενου αναδόχου.¹⁰ Σε κάθε περίπτωση οι αναθέτουσες αρχές δύνανται να προβαίνουν σε ανάθεση σύμβασης σύμφωνα με τη

³ Πρβλ. ενδεικτικά ΕλεγκΣυν Μειζ. Συνθ. 4169/2013.

⁴ Βλ. ΕλΣυν Τμήμα VI 77/2008, 263/2007, 186, 187, 188, 189, 190, 191/2006, 61/187.

⁵ βλ. αποφάσεις ΔΕΚ C 199/85 Επιτροπή κατά Ιταλίας, C 296/92 Επιτροπή κατά Ιταλικής Δημοκρατίας, C 57/94 Επιτροπή κατά Ιταλικής Δημοκρατίας, καθώς και αποφάσεις Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. Δ21/2018, 106/2015, 77/2015, 39/2014, 12/2014, 248/2013.

⁶ βλ. C--394/02, σκ. 34.

⁷ Βλ. C--385/02, σκέψη 21

⁸ Βλ. Ράικος, Βλάχου, Σαββίδη, «Δημόσιες Συμβάσεις – ν. 4412/2016 – Ερμηνεία κατ' άρθρο τομ. Ι, 218, 322.

⁹ C-20 σκ. 66.

¹⁰ βλ. ΕλΣυν Τμήμα VI 14/20014/2003 και 125/2000

διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β υποπερ. ββ ν. 4412/2016, κατόπιν στάθμισης όλων των οικονομοτεχνικών παραμέτρων, που καθιστούν αναγκαία την προσφυγή σε αυτήν την σε αυτήν την όλως εξαιρετική διαδικασία, με πλήρη και ειδική αιτιολογία που πρέπει να προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, διαφορετικά η διαδικασία της διαπραγμάτευσης δεν είναι νόμιμη.¹¹

22. Στο πλαίσιο της εφαρμογής της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β υποπερ. γγ' του ν. 4412/2016, οι αναθέτουσες αρχές δύνανται να συνάπτουν συμβάσεις προσφεύγοντας, κατ' εξαίρεση, σε διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, όταν για λόγους σχετικούς με την προστασία αποκλειστικών δικαιωμάτων το αντικείμενο της σύμβασης είναι δυνατόν να ανατεθεί σε συγκεκριμένο οικονομικό φορέα, υπό τις αυστηρές προϋποθέσεις που ρητώς αναφέρονται στην εν λόγω διάταξη, ήτοι όταν δεν υφίσταται σχετικώς εύλογη εναλλακτική λύση ή υποκατάστατο, η δε απουσία ανταγωνισμού δεν είναι αποτέλεσμα τεχνητού περιορισμού των παραμέτρων της σύμβασης.

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 τα προϊόντα /τις υπηρεσίες που πρόκειται να του ανατεθούν, αλλά να είναι και ο μοναδικός, έναντι οιοδήποτε άλλου φορέα, που παρέχει δυνητικά ανάλογα προϊόντα/ υπηρεσίες.¹²

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.¹³ 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.¹⁴

Περαιτέρω σημειώνεται ότι σύμφωνα με την αιτιολογική σκέψη 50 της Οδηγίας 2013/24/ΕΕ, οι αναθέτουσες αρχές πρέπει να εξετάζουν παρεμφερή από άποψη λειτουργίας έργα, αγαθά και υπηρεσίες, ενώ οι λόγοι που τεκμηριώνουν και στοιχειοθετούν τη μοναδικότητα του προτεινόμενου αναδόχου, σύμφωνα με τη νομολογία, πρέπει να αιτιολογούνται πλήρως και ειδικώς¹⁵ και να προκύπτουν από στάθμιση όλων των οικονομοτεχνικών παραμέτρων, που καθιστούν αναγκαία την προσφυγή σε αυτήν την σε αυτήν την όλως εξαιρετική διαδικασία, διαφορετικά αυτή δεν είναι νόμιμη.¹⁶

¹¹ Βλ. ΕλΣυν Τμήμα VI 77/2008, 263/2007, 186, 187, 188, 189, 190, 191/2006, 61/187.

¹² C-199/85 Επιτροπή κατά Ιταλίας, ΔΕΚ C-296/92, Επιτροπή κατά Ιταλικής Δημοκρατίας, ΔΕΚ C-57/94 Επιτροπή κατά Ιταλικής Δημοκρατίας.

¹³ C-199/85, σκέψη 14, C-57/94 σκέψη 23, ΕΣ Τμ. VI 2055/2010.

¹⁴ C-328/92, σκέψη 17, ΕΣ Τμ. VI 86, 176, 177/2009, 50, 205/2010.

¹⁵ Πρβλ. ενδεικτικά ΕλΣυν Μειζ. Επταμ. Συνθ. 4169/2013.

¹⁶ Βλ. ΕλΣυν Τμήμα VI 77/2008, 263/2007, 186, 187, 188, 189, 190, 191/2006, 61/187.

23. Ως προς την υπαγωγή της υπό κρίση περίπτωσης στη νομική βάση του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β υποπερ. γγ' ν. 4412/2016:

Σε συνέχεια των ως άνω επισημάνσεων, εν προκειμένω προκύπτουν τα ακόλουθα από τα στοιχεία του φακέλου, ως προς την επικαλούμενη νομική βάση του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β υποπεριπτ. γγ' ν. 4412/2016:

23.1. Ως προς την τεκμηρίωση ύπαρξης αποκλειστικών δικαιωμάτων, κατά την έννοια της ως άνω διάταξης:

Όπως προκύπτει από το από 18.02.2022 έγγραφο παροχής συμπληρωματικών στοιχείων, το οποίο παρατίθεται αυτούσιο στο Ιστορικό της παρούσας, ο ΕΟΔΥ αναφέρει ότι ο πηγαίος κώδικας και το αποτέλεσμα αυτού στα παραγωγικά συστήματα, ήτοι η εξειδικευμένη εφαρμογή του Κεντρικού Λογισμικού Καταγραφής καθώς και η εφαρμογή για κινητές συσκευές, έχουν κατασκευαστεί, διατεθεί, εγκατασταθεί και παραμετροποιηθεί κατάλληλα από τον προτεινόμενο ανάδοχο της εν προκειμένω σκοπούμενης σύμβασης, ήτοι την εταιρεία MainSys, της οποίας ο πηγαίος κώδικας αποτελεί αποκλειστική πνευματική ιδιοκτησία. Υπογραμμίζεται ότι, ως προκύπτει από τα διαλαμβανόμενα στο ως άνω έγγραφο, η κατασκευάστρια των κινητών συσκευών, επί των οποίων έχει εγκατασταθεί το λογισμικό της εταιρείας MainSys, δεν σχετίζεται με τον κατασκευαστή του εν λόγω λογισμικού. Όπως συναφώς αναφέρεται, «η κατασκευάστρια εταιρεία «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας», ως προς το κεντρικό λογισμικό και την κινητή εφαρμογή που εμπορεύεται με την εμπορική ονομασία MEDISYSEPIDEMICSURVEILLANCE, μη έλκοντας δικαιώματα από οποιονδήποτε τρίτο για τη δημιουργία των ως άνω λογισμικών – εφαρμογών, αλλά αποκλειστικά εξ ιδίων δικαιωμάτων της, δεν προαπαιτείται να έχει συμφωνίες για τη διανομή ή τη διάθεση αυτών».

Όπως προκύπτει από τα σχετικώς διαλαμβανόμενα στο ως άνω έγγραφο, «[ο] οικονομικός φορέας «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» έχει κατασκευάσει διαθέσει και παραμετροποιήσει κατάλληλα το χρησιμοποιούμενο από τον ΕΟΔΥ κεντρικό λογισμικό καταγραφής συμβάντων καθώς και την εφαρμογή για τις κινητές συσκευές που φέρουν την εμπορική ονομασία MEDISYS EPIDEMIC SURVEILLANCE της κατασκευάστριας εταιρείας «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» που είναι και η δικαιούχος του σχετικού εμπορικού σήματος.

Η κατασκευάστρια εταιρεία των φορητών συσκευών, ήτοι η εταιρεία CILICO microelectronics co ltd, έχει υλοποιήσει μόνο το 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.

Ο μοναδικός εξουσιοδοτημένος αντιπρόσωπος προμήθειας και υποστήριξης αυτών των φορητών συσκευών από την κατασκευάστρια εταιρεία για Ελλάδα και Κύπρο (CILICO Microelectronics co ltd), είναι η εταιρεία «Τεχνικής υποστήριξης και επεξεργασίας Ηλεκτρονικών Υπολογιστών Στ.Κολοκυθιάς και ΣΙΑ» με τον διακριτικό τίτλο «ECS»

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.Κολοκυθάς και ΣΙΑ» με τον διακριτικό τίτλο «ECS», και έχει αποκτήσει τα αποκλειστικά δικαιώματα πώλησης των εν λόγω συσκευών στον ΕΟΔΥ.»

Επισημαίνεται ότι ο ΕΟΔΥ υπέβαλε την από 31.12.2021 «ΔΗΛΩΣΗ ΕΝΗΜΕΡΩΣΕΩΝ ΠΡΟΪΟΝΤΩΝ ΛΟΓΙΣΜΙΚΟΥ», της προτεινομένου αναδόχου εταιρείας, σύμφωνα με την οποία:

«Α) το έτοιμο λογισμικό με το εμπορικό σήμα MEDISYS EPIDEMIC SURVEILLANCE που αποτελείται από το κεντρικό πληροφοριακό σύστημα καταγραφής και διαχείρισης συμβάντων επιδημιολογικής επιτήρησης και

Β) η κινητή εφαρμογή με την εμπορική ονομασία MEDISYS APP, αμφότερα, τα οποία έχουν αποτελέσει αντικείμενο προμήθειας του ΕΟΔΥ με τις με αριθ. 11343/01-06-2020 και 9769/20-04-2021 συμβάσεις, έχουν κατασκευαστεί τον Απρίλιο του έτους 2020 εξ ολοκλήρου και αποκλειστικώς από την εταιρία παραγωγής λογισμικού και υπηρεσιών πληροφορικής με την επωνυμία «MainSys Τεχνολογική-Πληροφορική Ομόρρυθμη Εταιρεία– Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» και με διακριτικό τίτλο «MainSys-Management Information Systems», [...]

Η κατασκευάστρια εταιρία είναι αποκλειστική κυρία νομέας και κάτοχος του συνόλου των δικαιωμάτων σε άυλα αγαθά, παγκοσμίως, των ως άνω προϊόντων κεντρικού λογισμικού MEDISYS EPIDEMIC SURVEILLANCE και κινητής εφαρμογής MEDISYS APP, τα οποία έχουν αποτελέσει αντικείμενο προμήθειας του ΕΟΔΥ με τις με αριθ. 11343/01-06-2020 και 9769/20-04-2021 συμβάσεις, συμπεριλαμβανομένου του πηγαίου κώδικα αυτών και του συνόλου των ενημερώσεων, ανανεώσεων, επεκτάσεων και αναβαθμίσεων αυτών, καθώς και αποκλειστική κυρία νομέας και κάτοχος του συνόλου των δικαιωμάτων στα άυλα αγαθά όλων των παρεπομένων δικαιωμάτων συντήρησης, υποστήριξης, εκπαίδευσης των ως άνω προϊόντων λογισμικού, καθώς και των δικαιωμάτων στα εγχειρίδια χρήσης αυτών και των δικαιωμάτων μετάφρασής τους σε όλες τις γλώσσες.

Η εμπορική ονομασία MEDISYS EPIDEMIC SURVEILLANCE των δύο ως άνω προϊόντων λογισμικού και η σχετική απεικόνιση (λογότυπο) αυτών έχουν κατοχυρωθεί ως εμπορικά σήματα στην Ελλάδα από την 10-05-2021 και εφεξής. Τα σχετικά εμπορικά σήματα καλύπτουν την εμπορική ονομασία των ως άνω προϊόντων λογισμικού της κατασκευάστριας εταιρίας και το σύνολο των άυλων αγαθών πνευματικής ιδιοκτησίας που αυτά περιλαμβάνουν, συμπεριλαμβανομένων και των εγχειριδίων αυτών και τη μετάφρασή τους σε κάθε γλώσσα, και των πάσης φύσεως ή/και παρεπόμενων ή/και συμπληρωματικών υπηρεσιών που σχετίζονται με τα προϊόντα αυτά.

Η τελευταία ενημέρωση/αναβάθμιση των ως άνω δύο προϊόντων λογισμικού έχει λάβει χώρα την 31-12-2021 με την έκδοση 311221.»

Περαιτέρω, υπεβλήθησαν οι από 18.01.2022 υπεύθυνες δηλώσεις των νομίμων εκπροσώπων του προτεινομένου αναδόχου, σύμφωνα με τις οποίες:

«1. Η εταιρία «MainSys-Management Information Systems» είναι κατασκευάστρια εταιρία και αποκλειστική κυρία, νομέας και κάτοχος του συνόλου των δικαιωμάτων σε άυλα αγαθά/ πνευματικής ιδιοκτησίας του πηγαίου κώδικα του έτοιμου λογισμικού με το εμπορικό σήμα MEDISYS EPIDEMIC SURVEILLANCE και της κινητής εφαρμογής MEDISYS APP, που αφορούν προμήθεια έτοιμων λογισμικών των με αριθ. πρωτ. 11343/01-06-2020 και 9769/20-04-2021 Συμβάσεων Προμήθειας του ΕΟΔΥ.

2. Η εταιρία «MainSys-Management Information Systems» ως κατασκευάστρια εταιρία και αποκλειστική κυρία, νομέας και κάτοχος των άνω αποκλειστικών δικαιωμάτων πηγαίου κώδικα έχει αδειοδοτήσει το έτοιμο λογισμικό σε εκτελέσιμη μορφή (executable) στον ΕΟΔΥ κατά τα προβλεπόμενα στις με αριθ. πρωτ. 11343/01-06-2020 και 9769/20-04-2021 Συμβάσεις Προμήθειας, σύμφωνα με τις σε αυτές μνημονευόμενες άδειες χρήσης ΚΕΝΤΡΙΚΟΥ ΛΟΓΙΣΜΙΚΟΥ με σειριακούς αριθμούς: 6715-8830-7262-7350, 9250-1597-5172-7448, & 6895-7206-7042-4373 που έχει παραχωρήσει στον ΕΟΔΥ. Η εταιρία «MainSys-Management Information Systems» ως κατασκευάστρια και αποκλειστική κυρία, νομέας και κάτοχος του ως άνω λογισμικού έχει εκδώσει και κατέχει τα δικαιώματα σε άυλα αγαθά/πνευματική ιδιοκτησία και του σχετικού εγχειρίδιου χρήσης του έτοιμου λογισμικού MEDISYS EPIDEMIC SURVEILLANCE στην Ελληνική γλώσσα καθώς και τα δικαιώματα μετάφρασης αυτού σε κάθε γλώσσα.

3. Η εταιρία «MainSys-Management Information Systems» είναι η κατασκευάστρια και αποκλειστική κυρία νομέας και κάτοχος του συνόλου των δικαιωμάτων σε άυλα αγαθά/ πνευματικής ιδιοκτησίας του πηγαίου κώδικα του έτοιμου λογισμικού κινητής εφαρμογής (MEDISYS App/EODY App) για το MEDISYS EPIDEMIC SURVEILLANCE και έχει αδειοδοτήσει την κινητή εφαρμογή σε εκτελέσιμη μορφή (executable) στον ΕΟΔΥ κατά τα προβλεπόμενα στις με αριθ. πρωτ. 11343/01-06-2020 και 9769/20-04-2021 Συμβάσεις Προμήθειας, σύμφωνα με τις επτακόσιες (700) άδειες χρήσης που έχει παραχωρήσει στον ΕΟΔΥ, οι αριθμοί των οποίων αναφέρονται στα σχετικά πρωτόκολλα οριστικής ποσοτικής και ποιοτικής παραλαβής των ως άνω συμβάσεων προμήθειας. Η εταιρία «MainSys-Management Information Systems» ως κατασκευάστρια εταιρία έχει εκδώσει και κατέχει τα δικαιώματα σε άυλα αγαθά/πνευματική ιδιοκτησία και του σχετικού εγχειρίδιου χρήσης του έτοιμου λογισμικού κινητής εφαρμογής (Mobile App/EODY App) για το MEDISYS EPIDEMIC SURVEILLANCE στην Ελληνική γλώσσα καθώς και τα δικαιώματα μετάφρασης αυτού σε κάθε γλώσσα.

4. Η εταιρία «MainSys-Management Information Systems», κατά τον παρόντα χρόνο κατέχει το σύνολο των δικαιωμάτων πνευματικής ιδιοκτησίας του πηγαίου κώδικα του λογισμικού που έχει αδειοδοτήσει στον ΕΟΔΥ σε εκτέλεση των με αριθ. πρωτ. 11343/01-06-2020 και 9769/20-04-2021 Συμβάσεων Προμήθειας του ΕΟΔΥ.

5. Οι υπηρεσίες ενημερώσεων, ανανεώσεων, αναβαθμίσεων και επεκτάσεων των ως άνω αδειοδοτούμενων λογισμικών, τα οποία αποτελούν αντικείμενο των με αριθ. πρωτ. 11343/01-06-2020 και 9769/20-04-2021 Συμβάσεων Προμήθειας του ΕΟΔΥ, παρέχονται αποκλειστικά από την κατασκευάστρια εταιρία ως παρεπόμενα άυλα δικαιώματα παροχής υπηρεσιών επί των ως άνω λογισμικών, ανεξάρτητα από το αν απαιτούν, ή όχι, πρόσβαση στον πηγαίο κώδικα στον οποίο αποκλειστικά έχει πρόσβαση η εταιρία «MainSys-Management Information Systems» ως κατασκευάστρια αυτού. Οι υπηρεσίες συντήρησης και υποστήριξης των χρηστών/διαχειριστών μέσω ύπαρξης γραφείου διαχείρισης αιτημάτων υποστήριξης/συνδρομής (help desk) των ως άνω αδειοδοτούμενων λογισμικών, τα οποία αποτελούν αντικείμενο των με αριθ. πρωτ. 11343/01-06-2020 και 9769/20-04-2021 Συμβάσεων Προμήθειας του ΕΟΔΥ, παρέχονται αποκλειστικά από την

κατασκευάστρια εταιρία ως παρεπόμενα άυλα δικαιώματα παροχής συμπληρωματικών υπηρεσιών επί των ως άνω λογισμικών, ανεξάρτητα από το αν απαιτούν, ή όχι, επέμβαση στο API των λογισμικών αυτών και πρόσβαση στον πηγαίο κώδικα των ως άνω λογισμικών, στον οποίο αποκλειστικά έχει, ούτως ή άλλως, πρόσβαση η εταιρία «MainSys-Management Information Systems» ως κατασκευάστρια αυτού. Οι υπηρεσίες εκπαίδευσης των ως άνω αδειοδοτούμενων λογισμικών, τα οποία αποτελούν αντικείμενο των με αριθ. πρωτ. 11343/01-06-2020 και 9769/20-04-2021 Συμβάσεων Προμήθειας του ΕΟΔΥ, παρέχονται αποκλειστικά από την κατασκευάστρια εταιρία ως παρεπόμενα άυλα δικαιώματα παροχής υπηρεσιών επί των ως άνω λογισμικών, ανεξάρτητα από το αν απαιτούν, ή όχι, πρόσβαση στον πηγαίο κώδικα αυτών και ως εκ τούτου δεν δύνανται να παρασχεθούν από τρίτους παρά μόνο από την κατασκευάστρια εταιρία «MainSys-Management Information Systems» ως αποκλειστική κυρία, νομέα και κάτοχο αυτών. Περαιτέρω ουδείς άλλος, πλην της κατασκευάστριας εταιρίας, έχει άδεια χρήσης και πρόσβασης καθώς και παροχής υπηρεσιών εκπαίδευσης στο εγχειρίδιο χρήσης των ως άνω λογισμικών.»

Περαιτέρω, σημειώνεται ότι η Αρχή, στο από 11.01.2022 έγγραφό της, ζήτησε διευκρινίσεις σχετικά με συγκεκριμένες υπηρεσίες – μέρος του φυσικού αντικείμενου της σκοπούμενης σύμβασης. Συγκεκριμένα ζητήθηκε τεκμηρίωση σχετικά με τα επικαλούμενα αποκλειστικά δικαιώματα του προτεινόμενου αναδόχου και ως προς τις υπηρεσίες για τις οποίες δεν προέκυπτε ότι απαιτείται πρόσβαση στον πηγαίο κώδικα (επί παραδείγματι Α.1 Συμβουλευτικές υπηρεσίες σε θέματα παραγωγικής λειτουργίας, Α.2 Τήρηση αντιγράφων ασφαλείας (backup) – Gcloud, Α.3 Υπηρεσίες εκπαίδευσης, Β.4 Γραμμή Άμεσης Βοήθειας (Helpdesk)).

Συναφώς, στο από 18.02.2022 έγγραφό του, ο ΕΟΔΥ παρέσχε τεκμηρίωση, ανά κατηγορία υπηρεσίας, όπως αναλυτικά παρατίθεται στο ιστορικό της παρούσας, σχετικά με το ότι η παροχή των εν λόγω υπηρεσιών συνδέεται με την πρόσβαση στον πηγαίο κώδικα του λογισμικού. Η εν λόγω τεκμηρίωση κατατείνει, σύμφωνα με τον ΕΟΔΥ, στο ότι και στην περίπτωση των ως άνω υπηρεσιών, «η διακριτά προσδιορισμένη πεπερασμένη πρόσβαση οποιουδήποτε τρίτου υποψήφιου στο Ο.Π.Σ των Κ.Ο.Μ.Υ δεν θα μπορούσε να καταστεί ικανή συνθήκη για την εκτέλεση των ανωτέρω ζητούμενων λόγω της έλλειψης ολοκληρωμένης πρόσβασης επί του εν λόγω συστήματος. Ούτως όμως η λύση περισσότερων του ενός αναδόχων, ήτοι ενός για την παροχή των πεπερασμένων υπηρεσιών μη πρόσβασης στον πηγαίο κώδικα και ενός για την παροχή πλήρους υποστήριξης από την κατασκευάστρια εταιρία, θα οδηγούσε τον ΕΟΔΥ, πέραν των καθυστερήσεων στην ομαλή λειτουργία έως και τον κίνδυνο καθήλωσης/μη λειτουργίας ενός τόσο σημαντικού κεντρικού συστήματος καταγραφής συμβάντων, εν τέλει, αντί σε επίτευξη οικονομικών κλίμακος, στην καταβολή υψηλότερων αμοιβών (αμοιβές για δύο παρόχους αντί του ενός) για το ίδιο ή χειρότερο επίπεδο παρεχόμενων υπηρεσιών» και, ως απόρροια αυτού, στο ότι «[...] κανένας τρίτος οικονομικός φορέας που δεν θα διαθέτει πρόσβαση στον πηγαίο κώδικα των λογισμικών δεν θα μπορέσει να υλοποιήσει τις σχετικές υπηρεσίες.»

23.2. Ως προς την τεκμηρίωση σχετικά με το ότι «δεν υπάρχει εύλογη εναλλακτική λύση ή υποκατάστατο», καθώς και το ότι «η απουσία ανταγωνισμού δεν είναι αποτέλεσμα τεχνητού περιορισμού των παραμέτρων της σύμβασης», σύμφωνα με τις απαιτήσεις της επικαλούμενης διάταξης:

Στο από 18.02.2022 απαντητικό έγγραφο του ΕΟΔΥ, συναφώς με την τεκμηρίωση της μη ύπαρξης ευλόγου υποκαταστάτου λύσης, πραγματοποιεί αναφορά σε ζητήματα διασύνδεσης των λογισμικών –

εφαρμογών με τις ειδικές φορητές συσκευές, τις οποίες προμηθεύτηκε ο ΕΟΔΥ στο πλαίσιο των προγενέστερων συμβάσεων, ήτοι της από 01.06.2020 σύμβασης της αρχικής προμήθειας κινητών συσκευών, καθώς και της από 20.04.2021 σύμβασης επέκτασης αυτών, σε συνέχεια της υπ' αριθμ. Δ17/2021 Γνώμης της Αρχής. Σύμφωνα με την τεκμηρίωση στο κείμενο του ως άνω εγγράφου, το Κεντρικό Λογισμικό Καταγραφής, η εφαρμογή για κινητές συσκευές και το είδος και ο κατασκευαστής αυτών αποτελούν ένα ενιαίο και αδιαίρετο ολοκληρωμένο πληροφοριακό σύστημα συλλογής δεδομένων. Όπως αναφέρεται στο οικείο, περί της τεκμηρίωσης μη ύπαρξης υποκαταστάτου λύσης, σημείο του απαντητικού εγγράφου του ΕΟΔΥ, το φυσικό αντικείμενο της σκοπούμενης σύμβασης δεν δύναται να τμηματοποιηθεί περαιτέρω, σε υπηρεσίες για τις οποίες απαιτείται πρόσβαση στον πηγαίο κώδικα και σε υπηρεσίες για τις οποίες αυτό δεν απαιτείται, ως εκ τούτου δεν δύναται να ανατεθεί σε διαφορετικούς αναδόχους, καθώς στην περίπτωση αυτή θα τεθεί σε κίνδυνο η εκτέλεση της κύριας σύμβασης.

Όπως συναφώς αναφέρεται στο αρχικώς υποβληθέν έγγραφο του ΕΟΔΥ, «οι ειδικές φορητές συσκευές που έχει ήδη προμηθευθεί ο ΕΟΔΥ στο πλαίσιο των ανωτέρω συμβάσεων μπορούν να λειτουργήσουν μόνο με το συγκεκριμένο κεντρικό λογισμικό καταγραφής συμβάντων και τη συγκεκριμένη υφιστάμενη κινητή εφαρμογή, γεγονός που διαπιστώθηκε και από την Αρχή Σας στο πλαίσιο εξέτασης του προγενέστερου υπ' αριθ. πρωτ. ΚΠ573/2021-12.1.2021 αιτήματος του Οργανισμού μας. Ως εκ τούτου, ενδεχόμενη οριστική διακοπή της λειτουργίας του υφιστάμενου ΟΠΣ θα είχε ως αυτόθροη συνέπεια την οριστική διακοπή και της λειτουργίας των φορητών συσκευών των ΚΟΜΥ. Σε μία τέτοια περίπτωση, λοιπόν, ο Οργανισμός μας θα αναγκαζόταν να προμηθευτεί ένα εξ' ολοκλήρου νέο σύστημα καταγραφής συμβάντων, ήτοι ενός εξ' ολοκλήρου νέου κεντρικού λογισμικού καθώς και νέων φορητών συσκευών με ενσωματωμένα 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 το κόστος των μεταγενέστερων επεκτάσεων) και, αφετέρου, θα καθιστούσε σε αχρηστία το υπάρχον σύστημα καταγραφής συμβάντων που διαθέτει ο ΕΟΔΥ.». Στο πλαίσιο αυτό ο ΕΟΔΥ αναφέρει ότι η αξία των ήδη συναφθεισών συμβάσεων με τον οικονομικό φορέα «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας», στο πλαίσιο των οποίων ο ΕΟΔΥ προμηθεύτηκε το υφιστάμενο λογισμικό (κεντρικό λογισμικό και κινητή εφαρμογή) και τις υφιστάμενες ειδικές φορητές συσκευές ως και τις αναγκαίες επεκτάσεις (συμπληρωματικές παραδόσεις) ανήλθε σε 1.199.336,00 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 ένα μικρό ποσοστό της αρχικής αξίας του συστήματος και των συσκευών.

Στο απαντητικό έγγραφο του ΕΟΔΥ αναφέρεται επιπλέον ότι η διακριτά προσδιορισμένη πεπερασμένη πρόσβαση οποιουδήποτε τρίτου υποψήφιου στο Ο.Π.Σ των Κ.Ο.Μ.Υ δεν θα μπορούσε να καταστεί ικανή συνθήκη για την εκτέλεση της σκοπούμενης σύμβασης, λόγω της έλλειψης ολοκληρωμένης πρόσβασης επί του εν λόγω συστήματος. Σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο εν λόγω έγγραφο, η λύση περισσότερων του ενός αναδόχων, ήτοι ενός για την παροχή των πεπερασμένων υπηρεσιών μη πρόσβασης στον πηγαίο κώδικα και ενός για την παροχή πλήρους υποστήριξης από την κατασκευάστρια εταιρία, θα οδηγούσε τον ΕΟΔΥ, σε κίνδυνο μη λειτουργίας του κεντρικού συστήματος καταγραφής συμβάντων.

Συμπερασματικά, η κατασκευάστρια εταιρεία «MainSys-Management Information Systems» διαφαίνεται ότι διαθέτει αποκλειστικά δικαιώματα στον πηγαίο κώδικα των εφαρμογών και δεν παραχωρεί σε τρίτους το δικαίωμα παροχής σχετικών υπηρεσιών συντήρησης, υποστήριξης και εκπαίδευσης. Ως εκ τούτου, διαφαίνεται ότι οι υπό ανάθεση υπηρεσίες μπορούν να παρασχεθούν μόνον από έναν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα για λόγους προστασίας αποκλειστικών δικαιωμάτων, χωρίς να υφίσταται εύλογη εναλλακτική λύση ή υποκατάστατο και η απουσία ανταγωνισμού δεν είναι αποτέλεσμα τεχνητού περιορισμού των παραμέτρων της σύμβασης.

Προς επίρρωση της ως άνω διαπίστωσης, αναφέρονται τα ακόλουθα, ως αποτυπώνονται σε σχετική κρίση του Ελεγκτικού Συνεδρίου : «[σ]τα δικαιώματα αποκλειστικότητας συγκαταλέγονται και αυτά που απορρέουν από τη δημιουργία έργων, προστατευόμενων κατά τις διατάξεις του ν. 2121/1993 περί πνευματικής ιδιοκτησίας, όπως είναι τα προγράμματα ηλεκτρονικών υπολογιστών. Οι δημιουργοί των εν λόγω έργων λόγω αποκτούν, αυτοδικαίως, τα αποκλειστικά και απόλυτα δικαιώματα της περιουσιακής εκμετάλλευσής τους και της προστασίας του προσωπικού τους δεσμού μ' αυτά, με αποτέλεσμα, εκτός από τις περιπτώσεις που αυτό απαιτείται ως *ultima ratio* για τη διαλειτουργικότητα ενός ανεξάρτητα δημιουργηθέντος προγράμματος με άλλα προγράμματα, να μην είναι επιτρεπτή, χωρίς την άδεια του δημιουργού, η ανακοίνωση από το νόμιμο χρήστη σε τρίτους, στους οποίους δεν έχει παραχωρηθεί από το δημιουργό το δικαίωμα πρόσβασης στις σχετικές εφαρμογές, πληροφοριών σχετικά με τη δομή, τις λειτουργίες και τους αλγόριθμους του προγράμματος, προκειμένου να αποτραπεί η πρόσβαση στη μυστική προγραμματιστική και τεχνική γνώση, που ενσωματώνεται στον πηγαίο κώδικα αυτού και κατ' επέκταση, η προσβολή του δικαιώματος πνευματικής ιδιοκτησίας, δηλαδή η παραγωγή όμοιου, από άποψη μορφής έκφρασης, προγράμματος (πρόγραμμα κλώνος).

Στην εν λόγω δε απαγόρευση εμπίπτει και η άνευ αδείας του δημιουργού, ανάθεση του έργου της συντήρησης και τεχνικής υποστήριξης του προγράμματος από τον νόμιμο χρήστη σε τρίτα πρόσωπα, που δεν έχουν νόμιμη άδεια χρήσης του προγράμματος, αφού οι απαιτούμενες για την εκτέλεση του ως άνω έργου υπηρεσίες δύνανται, μέσω του μετασχηματισμού του αντικειμενικού κώδικα (μηχανής) σε κώδικα προγραμματισμού (πηγαίο), να οδηγήσουν στην πλήρη αποκάλυψη της μορφής του προγράμματος που, κατά τα ανωτέρω, αποτελεί το αντικείμενο προστασίας του δικαιώματος πνευματικής ιδιοκτησίας του δημιουργού του (βλ. Μ. Μαρίνος, Λογισμικό - Νομική Προστασία και Συμβάσεις II, εκδόσεις Κριτική 1992, σελ. 77, 85, 98, 109,111 επ.). Συνεπώς, είναι νόμιμη η απευθείας ανάθεση [...] της συντήρησης και τεχνικής υποστήριξης ήδη εγκατεστημένων προγραμμάτων ηλεκτρονικών υπολογιστών αυτού στο δημιουργό τους, μόνο στην περίπτωση που [...] ο φορέας], για λογαριασμό του οποίου δημιουργήθηκαν τα προγράμματα αυτά και τα χρησιμοποιεί, δεν απέκτησε την κυριότητα του πηγαίου κώδικά τους και, κατ' επέκταση, τα δικαιώματα πνευματικής ιδιοκτησίας σ' αυτά, εφόσον κατά τους όρους της οικείας σύμβασης ανάθεσης της δημιουργίας των προγραμμάτων αυτών, τα ανωτέρω δικαιώματα παρέμειναν στον ανάδοχο-δημιουργό τους και ως προστατευόμενα δικαιώματα αποκλειστικότητας επιβάλλουν την ανάθεση της συντήρησης και τεχνικής υποστήριξης των πνευματικών του δημιουργημάτων στον ίδιο, αποκλεισμένης ρητά της δυνατότητας [...] να αναθέτει την παροχή των σχετικών υπηρεσιών σε τρίτους.»¹⁷

24. Ως προς την υπαγωγή της υπό κρίση περίπτωσης στη νομική βάση του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β. υποπεριτ. ββ' ν. 4412/2016:

¹⁷ Τμήμα IV Πράξη 7/2018, βλ. Πρ. IV Τμ. 32/2017, 32/2011 πρβλ. απόφ. VI Τμ. 61/2004.

24.1. Ως προς την τεκμηρίωση ύπαρξης τεχνικών λόγων για τους οποίους ο προτεινόμενος ανάδοχος είναι ο μοναδικός που δύναται να εκτελέσει τη σκοπούμενη σύμβαση

Σημειώνεται εισαγωγικώς ότι τέτοιοι τεχνικοί λόγοι ιδίως αλλά μη περιοριστικώς νοούνται (βλ. αιτιολογική σκέψη 50 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), η τεχνική αδυναμία άλλων οικονομικών φορέων να επιτύχουν τις απαιτούμενες επιδόσεις ή η αναγκαιότητα χρήσης ειδικής τεχνογνωσίας, εργαλείων ή μέσων που μόνον ένας οικονομικός φορέας διαθέτει, η ύπαρξη ειδικών απαιτήσεων διαλειτουργικότητας που πρέπει να πληρούνται για να εξασφαλιστεί η λειτουργία των προς ανάθεση έργων, αγαθών ή υπηρεσιών.

Περαιτέρω και ως προς τις συμβάσεις υπηρεσιών, δεν αρκεί να τεκμηριώνεται από την αναθέτουσα αρχή, που επικαλείται την εν λόγω διάταξη, το γεγονός ότι οι προς ανάθεση υπηρεσίες παρουσιάζουν τεχνική ιδιομορφία αλλά και το ότι η συγκεκριμένη τεχνική ιδιομορφία καθιστά απολύτως αναγκαία την ανάθεση της σύμβασης σε συγκεκριμένο οικονομικό φορέα.¹⁸ Ισχυρισμός περί του ότι η προς ανάθεση σύμβαση έχει περίπλοκο και δυσχερή χαρακτήρα δεν αρκεί για την απόδειξη ότι η σύμβαση πρέπει να ανατεθεί μόνο σε συγκεκριμένο ανάδοχο.¹⁹ Η σύμβαση ανατίθεται σε εκείνον τον οικονομικό φορέα που σε όλη την Ευρωπαϊκή Ένωση διαθέτει την απαιτούμενη τεχνογνωσία.²⁰

Τέλος σημειώνεται ότι, σύμφωνα με την αιτιολογική σκέψη 74 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, οι τεχνικές προδιαγραφές «θα πρέπει να καταρτίζονται κατά τρόπο ώστε να αποφεύγεται ο τεχνητός περιορισμός του ανταγωνισμού μέσω απαιτήσεων που να ευνοούν έναν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα, αντικατοπτρίζοντας βασικά χαρακτηριστικά των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων που παρέχονται συνήθως από τον οικονομικό φορέα αυτό [...]».

Υπό το φως των ανωτέρω επισημάνσεων, σημειώνεται ότι το ΕΟΔΥ αναφέρει συναφώς με την επικαλούμενη τεχνική μοναδικότητα του προτεινόμενου αναδόχου, μεταξύ άλλων, τα ακόλουθα:

«Εν προκειμένω, η εταιρεία «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» είναι η μόνη που μπορεί να επιτύχει τις απαιτούμενες και βέλτιστες επιδόσεις στην ταχύτητα απόκρισης και διασφάλισης της απρόσκοπτης παραγωγικής λειτουργίας του Ο.Π.Σ των Κ.Ο.Μ.Υ αφού , αφενός είναι ο υλοποιητής του συνόλου του έργου εκ του μηδενός μέχρι το σημερινό τρέχον παραγόμενο προϊόν γνωρίζοντας εις βάθος όλες τις λεπτομέρειες και ιδιαιτερότητες που το απαρτίζουν , αφετέρου είναι ο μόνος που μπορεί συνολικά να επιλύσει τα καθημερινά ζητήματα που ανακύπτουν σε αυτό αφού μπορεί να ενεργήσει σε όλα τα συστατικά που περιέχει συμπεριλαμβανομένου του πηγαίου κώδικα. Οποιαδήποτε εμπλοκή τρίτου θα άθροιζε ένα τουλάχιστον επιπλέον επίπεδο πολυπλοκότητας, [...] με αποτέλεσμα οι χρόνοι απόκρισης/απόδοσης να είναι σίγουρα μεγαλύτεροι από την περίπτωση που το σύνολο της υποστήριξης είναι σε ένα και μοναδικό ανάδοχο ήτοι την εταιρεία «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» με το σύστημα (Ο.Π.Σ Κ.Ο.Μ.Υ) να μην αποδίδει το μέγιστο δυνατό (δηλαδή το μικρότερο δυνατό χρόνο αποκατάστασης στην επίλυση προβλημάτων, στις διαδικασίες εκπαίδευσης, στην παροχή συμβουλευτικών υπηρεσιών κ.λπ). Η κρισιμότητα δε της

¹⁸ βλ. ΔΕΕ C--394/02, σκ. 34.

¹⁹ βλ. ΔΕΕ C--385/02, σκέψη 21

²⁰ βλ. Ράικος, Βλάχου, Σαββίδη, «Δημόσιες Συμβάσεις – ν. 4412/2016 – Ερμηνεία κατ' άρθρο τομ. Ι, 218, 322.

απρόσκοπτης και βέλτιστης λειτουργίας του εν λόγω πληροφοριακού συστήματος δεν επιτρέπει καθυστερήσεις και χρονικές ανοχές καθώς σε αυτό βασίζεται καθημερινά η απεικόνιση των επιδημιολογικών στοιχείων της Χώρας στο πλαίσιο αντιμετώπισης της πανδημίας covid-19.».

Ο ΕΟΔΥ συναρτά την τεχνική μοναδικότητα του προτεινομένου αναδόχου με τα επικαλούμενα αποκλειστικά δικαιώματα που αυτός κατέχει επί του λογισμικού και την «τεχνική αδυναμία άλλων οικονομικών φορέων να επιτύχουν τις απαιτούμενες επιδόσεις» με την ταχύτητα απόκρισης του προσωπικού του προτεινόμενου αναδόχου για την υποστήριξη του συστήματος, λόγω της ήδη υπάρχουσας τεχνογνωσίας που αποκτήθηκε από την υλοποίηση του έργου. Όπως ειδικότερα αναφέρεται στο απαντητικό έγγραφο του ΕΟΔΥ, ακόμη και εάν διέθετε τρίτος οικονομικός φορέας «[...] αντίστοιχης εμπέλειας τεχνικά μέσα , τεχνικές γνώσεις κ.λπ η αδυναμία πρόσβασης του στον πηγαίο κώδικα, η πεπερασμένου εύρους δυνατότητα πρόσβασής καθώς, – τελικά- η άθροιση ενός τουλάχιστον επιπλέον επιπέδου πολυπλοκότητας θα προκαλούσε κατά την γνώμη μας περιττές καθυστερήσεις και απρόβλεπτες αστάθειες χωρίς να είναι σε θέση να διασφαλίζει κατά το μέγιστο δυνατό τις απαιτούμενες από μέρους μας μέγιστες δυνατές επιδόσεις στην λειτουργία του εν λόγω Ο.Π.Σ των Κ.Ο.Μ.Υ [...] Ειδικά δε ως προς τις ζητούμενες υπηρεσίες υπό τον τίτλο «B.1. Διασφάλιση Καλής Λειτουργίας Λογισμικού Εφαρμογών (ολοκληρωμένου Πληροφοριακού Συστήματος MediSys Epidemic Surveillance)» αναφέρουμε ότι η τεχνική μοναδικότητα της «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» εδράζεται πρωτίστως, κατά την άποψή μας, στην αποκλειστική πρόσβαση της εν λόγω εταιρείας στον πηγαίο κώδικα του λογισμικού και στη συνακόλουθη παντελή αδυναμία οιαδήποτε άλλου τρίτου φορέα να έχει πρόσβαση στον πηγαίο αυτό κώδικα [...].».

Ως προς το γεγονός ότι, σύμφωνα με την προκειμένη επικαλούμενη διάταξη, ο προτεινόμενος ανάδοχος είναι ο μοναδικός, σε επίπεδο Ευρωπαϊκής Ένωσης, ο οποίος διαθέτει τα τεχνικά μέσα για να εκτελέσει το αντικείμενο της σκοπούμενης σύμβασης, ο ΕΟΔΥ επικαλείται και πάλι τα δικαιώματα πρόσβασης στον πηγαίο κώδικα, αλλά και ειδικά τεχνικά μέσα και γνώσεις που διαθέτει μόνο η κατασκευάστρια εταιρεία. Συγκεκριμένα, αναφέρει στο απαντητικό του έγγραφο συναφώς πως, «[...] δεν υπάρχει πάροχος του συστήματος (κεντρικό λογισμικό και κινητή εφαρμογή) MEDISYS EPIDEMIC SURVEILLANCE του ΕΟΔΥ σε οποιαδήποτε άλλη χώρα εντός ΕΕ και ουδείς τρίτος οικονομικός φορέας εντός ΕΕ έχει δικαιώματα πρόσβασης στον πηγαίο κώδικα του συστήματος αυτού αλλά ούτε και τα ανωτέρω απαιτούμενα τεχνικά μέσα και γνώσεις πλην της κατασκευάστριας εταιρείας «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας». Εξάλλου, ακόμα και αν οι διαλαμβανόμενες στην παρούσα παράγραφο κατηγορίες υπηρεσιών μπορούσαν να αποτελέσουν αντικείμενο ανοικτής διαδικασίας ανάθεσης, η διαδικασία αυτή δεν θα μπορούσε με αντικειμενικά κριτήρια να οδηγήσει στην ανάπτυξη μεγαλύτερου ανταγωνισμού ή να επιτύχει καλύτερα αποτελέσματα, αφού αναπόδραστα θα οδηγούσε στη συμβασιοποίηση του εν λόγω αντικειμένου με έναν και μόνο οικονομικό φορέα, ήτοι την κατασκευάστρια εταιρεία του λογισμικού, η οποία έχει στη διάθεσή της όλες τις σχετικές τεχνικές γνώσεις και όλα τα απαιτούμενα τεχνικά μέσα που ουδείς άλλος τρίτος φορέας διαθέτει, γεγονός που ασκεί καταφανώς ουσιώδη επίδραση και στο ύψος της οικονομικής προσφοράς.»

Η επίκληση ειδικών τεχνικών γνώσεων και μέσων που ουδείς άλλος τρίτος φορέας διαθέτει, δεν προκύπτει από σχετική δήλωση της κατασκευάστριας εταιρείας, αλλά συνάγεται σαν συμπέρασμα από τον ΕΟΔΥ ως αποτέλεσμα της τεχνογνωσίας που έχει αποκτηθεί από την ανάπτυξη του συστήματος.

Ειδικότερα, από την αρχιτεκτονική του συστήματος αλλά και τη σύνθεση αυτού, όπως αυτή περιλαμβάνεται στην αρχική και την συμπληρωματική σύμβαση (20SYMV006802839, 21SYMV008494530), αλλά και στο Παραδοτέο Π.1.2,²¹ είναι εμφανές ότι βασίζεται σε προϊόντα λογισμικού ανοικτού κώδικα ή εμπορικού λογισμικού, ευρέως διαδεδομένα στην αγορά (ενδεικτικά όπως αναφέρεται στη σελ.23 της αρχικής σύμβασης: «CentOS version 7.x - GPLv2, Apache Server - Apache License 2.0, Jetty Application Server - Apache License 2.0, Google Maps API – commercial, Open Street Maps - Creative Commons Attribution-ShareAlike 2.0 (CC BY-SA), Traccar [<https://www.traccar.org/>] - Apache License, Version 2.0, Maria DB Database Server - GPLv2, Android Studio - Freeware +Source code, Joomla CMS - GPL license»).

24.2. Ως προς το ότι δεν υφίσταται εύλογη υποκατάστατη λύση και η μοναδικότητα του προτεινόμενου αναδόχου δεν είναι αποτέλεσμα τεχνητού περιορισμού των παραμέτρων της σκοπούμενης σύμβασης

Σχετικά με την τεκμηρίωση της προκειμένης προϋπόθεσης, ο ΕΟΔΥ αναφέρει ότι ενδεχόμενη εμπλοκή τρίτου, πέραν του προτεινόμενου αναδόχου, θα καθιστούσε τουλάχιστον δυσχερή από τεχνικής άποψης, αν όχι αδύνατη, την παροχή των σκοπούμενων υπηρεσιών, για λόγους που άπτονται της ανάγκης πρόσβασης στον πηγαίο κώδικα, τον οποίο κατέχει ο εν λόγω προτεινόμενος ανάδοχος. Ειδικότερα, ο ΕΟΔΥ αναφέρει, μεταξύ άλλων, τα ακόλουθα στο απαντητικό του έγγραφο:

«(α) Ενδεχόμενη εμπλοκή τρίτου οικονομικού φορέα θα καθιστούσε τουλάχιστον δυσχερή από τεχνικής άποψης (αν όχι, τεχνικά αδύνατη [...]) την παροχή των αντίστοιχων υπηρεσιών, εξαιτίας της άκρως περιορισμένης (αν όχι, μηδαμινής, όπως ήδη αναφέρανε ανωτέρω) πρόσβασης του τελευταίου στον τρόπο λειτουργίας του λογισμικού, στην παραγωγική του λειτουργία κ.λπ.. Συνεπεία τούτου, ο τρίτος αυτός φορέας δεν θα μπορούσε να προβεί στην άρτια υλοποίηση των σχετικών υπηρεσιών, χωρίς να ζητά από την κατασκευάστρια του λογισμικού πρόσβαση σε στοιχεία που προϋποθέτουν πρόσβαση στον πηγαίο κώδικα του συστήματος, ο οποίος, όμως, όπως ήδη αναφέρθηκε, ανήκει αποκλειστικά στην εταιρία «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας» που, φυσικά, δεν μπορεί να υποχρεωθεί να παραχωρήσει πρόσβαση σε αυτόν ούτε στον ΕΟΔΥ ούτε σε οιονδήποτε άλλο τρίτο ανάδοχο.

(β) Ακόμα, όμως, και αν κάτι τέτοιο μπορούσε να συμβεί, θα απαιτείτο ιδιαίτερος δύσκολος συντονισμός των διαφορετικών αναδόχων, καθώς οι καθυστερήσεις που θα εμφιλοχωρούσαν προκειμένου η κατασκευάστρια εταιρία (MainSys) να παραχωρεί στον τρίτο ανάδοχο τα στοιχεία που αυτός ζητά κάθε φορά, θα δημιουργούσαν ανυπέβλητα προβλήματα στην υλοποίηση των επίμαχων υπηρεσιών αλλά και στην αυτονόητη ανάγκη για την άμεση παροχή τους [...]. Τυγχάνει, επομένως, σαφές ότι, σε αυτή την περίπτωση, θα δημιουργούνταν σοβαρότατες καθυστερήσεις στην επίλυση τεχνικών προβλημάτων που ανέκυπταν, αφού θα ήταν ούτως ή άλλως απαραίτητη η εμπλοκή της κατασκευάστριας εταιρίας «MainSys Τεχνολογική – Πληροφορική – Ομόρρυθμη Εταιρεία – Ιδιωτική Επιχείρηση Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας», ενώ κάθε δυνατότητα πρόσβασης και επίλυσης αυτών θα οδηγούσε άμεσα ή έμμεσα σε επεμβάσεις στο λογισμικό και στα κρίσιμης λειτουργίας συστήματα που το υποστηρίζουν. Για τους ίδιους ακριβώς λόγους δεν θα ήταν εφικτό να πραγματοποιηθούν αντίστοιχες ενέργειες (επί παραδείγματι: παροχής συμβουλευτικής ή λήψης αντιγράφων ασφαλείας, γραμμής

²¹ Παράδοση 22.04.2021, Παραλαβή από τον ΕΟΔΥ 27.04.2021

άμεσης βοήθειας) αφού η διακριτά προσδιορισμένη πεπερασμένη πρόσβαση οποιουδήποτε τρίτου υποψήφιου στο πληροφοριακό σύστημα δεν θα μπορούσε να καταστεί ικανή συνθήκη για την επίλυση αυτών λόγω της έλλειψης ολοκληρωμένης πρόσβασης επί του εν λόγω συστήματος.

(γ) Επιπλέον, ενδεχόμενη συνύπαρξη διαφορετικών αναδόχων, ήτοι ενός για την παροχή ορισμένων μόνο υπηρεσιών και ενός για την παροχή πλήρους υποστήριξης από την κατασκευάστρια εταιρία, θα επιβάρυνε τον Οργανισμό μας με τη διαχείριση έμψυχου δυναμικού διαφορετικών οικονομικών φορέων, προσθέτοντας, ούτω, ένα ακόμα επίπεδο πολυπλοκότητας και διαχειριστικού φόρτου σε ένα τόσο κρίσιμο πληροφοριακό σύστημα. Ταυτόχρονα, ενδεχόμενη συνύπαρξη διαφορετικών αναδόχων θα οδηγούσε αντικειμενικώς τον ΕΟΔΥ, πέραν των καθυστερήσεων στην ομαλή λειτουργία έως και τον κίνδυνο καθήλωσης/μη λειτουργίας ενός τόσο σημαντικού κεντρικού συστήματος καταγραφής συμβάντων, εν τέλει, στην καταβολή υψηλότερων αμοιβών (αμοιβές για δύο παρόχους αντί του ενός) και, μάλιστα, για την παροχή χειρότερου επιπέδου υπηρεσιών.»

Κατόπιν των αιτιάσεων του ΕΟΔΥ ως προς την τεκμηρίωση της επικαλούμενης διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β υποπερ. ββ' ν. 4412/2016, προκύπτει ότι αυτές αφορούν σε αδυναμία ετέρου οικονομικού φορέα να εκτελέσει προσηκόντως / χωρίς καθυστερήσεις / χωρίς περαιτέρω οικονομική επιβάρυνση του ΕΟΔΥ το φυσικό αντικείμενο της σκοπούμενης σύμβασης, για λόγους που άπτονται της ανάγκης πρόσβασης στον πηγαίο κώδικα, τα δικαιώματα επί του οποίου κατέχει ο προτεινόμενος ανάδοχος, και όχι για λόγους συγκεκριμένης τεχνικής ιδιομορφίας, η οποία να καθιστά απολύτως αναγκαία την ανάθεση της σύμβασης σε συγκεκριμένο οικονομικό φορέα.

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**, κατ' άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ' υποπερ. (δδ) του ν. 4013/2011 για την προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση για την ανάθεση σύμβασης με τίτλο «**Υπηρεσίες Υποστήριξης του ΟΠΣ**», προϋπολογισθείσας αξίας 300.000,00 πλέον Φ.Π.Α., σύμφωνα με το **άρθρο 32, παρ. 2, περ. β', υποπερ. γγ' του ν. 4412/2016**, λόγω συνδρομής των προς τούτου τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 16 Μαρτίου 2022

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Γεώργιος Καταπόδης