



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Αριθμός Γνωμοδότησης 115/2020
ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
(Τμήμα Δ')
Συνεδρίαση της 10-7- 2020

Σύνθεση

Προεδρεύων: Παναγιώτης Παναγιωτουνάκος, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ., λόγω κωλύματος της Προέδρου του Τμήματος Χρυσαφούλας Αυγερινού, Αντιπροέδρου Ν.Σ.Κ.

Μέλη: Αικατερίνη Γρηγορίου, Δημήτριος Αναστασόπουλος, Ελένη Πασαμιχάλη, Παναγιώτης Παππάς, Στέργιος Κίκας, Αθανάσιος Θεοχάρης, Δημήτριος Κατωπόδης, Μιχαήλ Τζουβάρας, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

Εισηγήτρια: Βασιλική Παπαγιαννοπούλου, Πάρεδρος Ν.Σ.Κ. (γνώμη χωρίς ψήφο).

Αριθμός Ερωτήματος: Το έγγραφο με αριθμό πρωτοκόλλου 2832.7/32725/1-6-2020 του Υπουργείου Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής/Γενικής Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών/Διεύθυνσης Προμηθειών & Εμποτείας Αποθηκών- Τμήμα Υλοποίησης Προμηθειών Τακτικών Διαγωνισμών.

Περίληψη Ερωτήματος: Ερωτάται, α)αν συντρέχουν οι προϋποθέσεις του άρθρου 132 παρ. 1 περ. γ) του ν. 4412/2016, ώστε να τροποποιηθεί η σύμβαση με αριθμό Τ10/2018 μεταξύ του Υπουργείου Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής και της αναδόχου εταιρείας «EMS TECHNOLOGIES CANADA LIMITED» για την «Αναβάθμιση Ελληνικού Συστήματος Δορυφορικού Εντοπισμού για αποστολές Έρευνας και Διάσωσης-Συμμετοχή στο σύστημα MEOSAR του διεθνούς Προγράμματος COSPAS-SARSAT (MEOSAR)», κατά τρόπο ώστε να είναι δυνατή η τμηματική παράδοση, και παραλαβή του έργου και αντίστοιχα, η πληρωμή της αναδόχου εταιρείας, δεδομένου ότι, μέχρι σήμερα έχει ολοκληρωθεί το έργο μέχρι και τη Φάση Γ' και απομένει η εκτέλεση της Φάσης Δ', σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Κεφάλαιο 14 του Παραρτήματος Α'-Τεχνικές Προδιαγραφές της διακήρυξης με αριθμό 08/2017 και β)αν δύναται η αρμόδια Επιτροπή Παρακολούθησης και Παραλαβής του

Έργου να εκκινήσει τη διαδικασία παραλαβής των τριών πρώτων φάσεων της Σύμβασης και στη συνέχεια να καταβληθεί στην ανάδοχο το 80% του συμβατικού ποσού ή μέρος αυτού, χωρίς τμηματική αποδέσμευση της εγγυητικής επιστολής καλής εκτέλεσης που ήδη έχει κατατεθεί.

Στο πιο πάνω ερώτημα, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Δ') γνωμοδότησε ως εξής:

Ιστορικό

Στο έγγραφο του ερωτήματος και στα στοιχεία του φακέλου που το συνοδεύουν, εκτίθεται το ακόλουθο πραγματικό:

1. Με βάση τη διακήρυξη του Υπουργείου Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής/Γενικής Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών/Διεύθυνσης Προμηθειών & Εμποτείας Αποθηκών-Τμήμα Υλοποίησης Προμηθειών Τακτικών Διαγωνισμών (εφεξής Υ.ΝΑ.Ν.Π./Γ.Δ.Ο.Υ./ ΔΙ.Π.Ε.Α. 2^ο) με αριθμό 08/2017 (συστημικός αριθμός 44205), διενεργήθηκε την 19-10-2017 ηλεκτρονικός, ανοικτός διεθνής διαγωνισμός, για την προμήθεια ειδών για την «Αναβάθμιση Ελληνικού Συστήματος Δορυφορικού Εντοπισμού για αποστολές Έρευνας και Διάσωσης - Συμμετοχή στο σύστημα MEOSAR του διεθνούς Προγράμματος COSPAS- SARSAT (MEOSAR)», προϋπολογισθείσας αξίας 7.200.000,00 ευρώ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας - τιμής, για την κάλυψη των αναγκών του Υπουργείου Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής/Α.Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ/Διεύθυνση Επιχειρήσεων (εφεξής Δ.ΕΠΙΧ.)
2. Αποτέλεσμα του παραπάνω διαγωνισμού ήταν η κατακύρωση της προμήθειας με την απόφαση με αριθ. πρωτ. 2832.7/52907/2018/11-7-2018 του ΥΝΑΝΠ/ΓΔΟΥ/ΔΙΠΕΑ 2^ο, στην εταιρεία με την επωνυμία «EMS TECHNOLOGIES CANADA LIMITED», αντί του συνολικού ποσού των πέντε εκατομμυρίων τριακοσίων ογδόντα τεσσάρων χιλιάδων εξακοσίων είκοσι τεσσάρων ευρώ και τριάντα έξι λεπτών ευρώ (5.384.624,36) ευρώ, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και νομίμων κρατήσεων. Στη συνέχεια, την 19-07-2018 υπεγράφη η σύμβαση μεταξύ του Υπουργείου Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής (εφεξής ΥΝΑΝΠ) και της αναδόχου εταιρείας με αριθμό Τ10/2018 (εφεξής Σύμβαση). Για την υπογραφή της σύμβασης αυτής υπεβλήθη από την ανάδοχο η αριθμ. 5303600070/18-07-2018 εγγυητική επιστολή καλής εκτέλεσης εκδοθείσα από την τράπεζα «CITIBANK EUROPE PLC»

12 / B / 4

(Ελληνικό υποκατάστημα), ποσού 217.121,95 ευρώ. Η εγγυητική αυτή επιστολή αντιστοιχεί σε ποσοστό 5% της συμβατικής αξίας, χωρίς να συμπεριλαμβάνεται ο Φ.Π.Α., σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 72 του ν. 4412/2016.

3. Με βάση την παραπάνω σύμβαση, ο ανάδοχος υποχρεούται να παραδώσει το έργο σε πλήρη λειτουργία εντός επτά μηνών από την έγκριση της μελέτης εγκατάστασης και όχι αργότερα από εννέα μήνες από την υπογραφή της Σύμβασης, στις τοποθεσίες (εντός Νομού Αττικής) που καθορίζονται αναλυτικά στο Κεφάλαιο 14.7 του Παραρτήματος Α'-Τεχνικές Προδιαγραφές της διακήρυξης. Στον παραπάνω χρόνο δεν περιλαμβάνεται ο χρόνος οριστικής ποιοτικής και ποσοτικής παραλαβής (άρθρο 4^ο). Στη διακήρυξη του διαγωνισμού με αριθμό 08/2017 είχε οριστεί ο ίδιος τρόπος παράδοσης, ήτοι σε πλήρη λειτουργία, με μοναδική διαφορά ότι, στη διακήρυξη ο χρόνος παράδοσης ήταν οκτώ μήνες από την έγκριση της μελέτης εγκατάστασης και όχι αργότερα από δέκα μήνες από την υπογραφή της σύμβασης, ωστόσο, λόγω βελτιωμένης τεχνικής προσφοράς της εταιρείας, ο χρόνος αυτός διαμορφώθηκε σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 της Σύμβασης (βλ. όρο 6.1 διακήρυξης).

4. Περαιτέρω, στην προαναφερόμενη διακήρυξη και ειδικότερα στο άρθρο 14 του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Α' ορίζεται ότι «1.2.3. Η προμήθεια του συνόλου του εξοπλισμού μαζί με τις απαραίτητες εργασίες των ελέγχων-εγκαταστάσεων-διασυνδέσεων συνίστανται για την Αναθέτουσα Αρχή ως λύση «με το κλειδί στο χέρι» (turn key solution). Επιπλέον στο κεφάλαιο 17 του Παραρτήματος Α-Τεχνικές Προδιαγραφές, αναλύεται εκτενώς το χρονοδιάγραμμα και ορίζεται ότι, το έργο θα υλοποιηθεί σε τέσσερις φάσεις και συγκεκριμένα στον όρο 14.5 ορίζεται ότι : «Φάση Δ': ένας (01) μήνας από την ολοκλήρωση της Φάσης Γ'. Υλοποίηση φυσικού αντικείμενου παραγράφου 3.1.3 στο μέρος που αφορά τους ελέγχους επιχειρησιακής λειτουργίας και απόδοσης (commissioning) του LGMMCC, υπό την προϋπόθεση διαθεσιμότητας του κομβικού MCC της Γαλλίας (FMCC) την υπόψη χρονική περίοδο για διενέργεια των ελέγχων, κατόπιν αίτησης της Επισπεύδουσας Υπηρεσίας (ΔΕΠΙΧ) της Αναθέτουσας Αρχής. Σε περίπτωση μη διαθεσιμότητας του FMCC, η προθεσμία της ανωτέρω Φάσης παρατείνεται για το αναγκαίο χρονικό διάστημα μέχρι την επιτυχή περάτωση των ελέγχων».

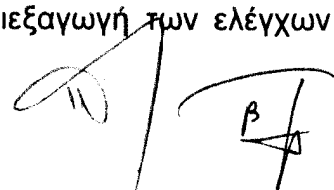
Επιπλέον, στη Σύμβαση ορίστηκε ότι, η οριστική ποιοτική και ποσοτική παραλαβή του συμβατικού αντικείμενου και η έκδοση του σχετικού πρωτοκόλλου παραλαβής θα πραγματοποιηθεί από πενταμελή Επιτροπή Παρακολούθησης και Παραλαβής Έργου (εφεξής Ε.Π.Π.Ε.) εντός είκοσι ημερών από την ολοκλήρωση της Φάσης Δ' του

χρονοδιαγράμματος, κατόπιν επιτυχούς ολοκλήρωσης του συνόλου των Ελέγχων Αποδοχής καθώς και ολοκλήρωσης της πρακτικής εκπαίδευσης στο προσωπικό της Αναθέτουσας Αρχής (άρθρο 4).

6. Σχετικά με την πληρωμή της αναδόχου, η διακήρυξη προέβλεπε δύο εναλλακτικούς τρόπους πληρωμής και συγκεκριμένα είτε την εξόφληση του 100% της συμβατικής αξίας μετά την οριστική παραλαβή των υλικών είτε τη χορήγηση έντοκης προκαταβολής μέχρι ποσοστού 50% της συμβατικής αξίας χωρίς ΦΠΑ, με την κατάθεση ισόποσης εγγύησης, η οποία θα καλύπτει τη διαφορά μεταξύ του ποσού της εγγύησης καλής εκτέλεσης και του ποσού της καταβαλλόμενης προκαταβολής, με δυνατότητα επιλογής των προσφερόντων με σχετική δήλωση στον υποφάκελο της οικονομικής τους προσφοράς, σε αντίθετη περίπτωση θα λαμβάνεται επαφή ως τρόπος πληρωμής η περίπτωση α)ήτοι, η εξόφληση του 100% της συμβατικής αξίας μετά την οριστική παραλαβή των υλικών (όρος 5.1.1. της διακήρυξης). Τελικά με τη Σύμβαση, μετά από επιλογή του τρόπου πληρωμής από την ανάδοχο, συμφωνήθηκε ότι η πληρωμή της αξίας των υλικών θα πραγματοποιηθεί με την εξόφληση του 100% της συμβατικής αξίας μετά την οριστική ποιοτική και ποσοτική παραλαβή των ειδών (άρθρο 6).

7. Στο πλαίσιο εκτέλεσης της Σύμβασης, έχει εκδοθεί η διαπιστωτική πράξη ΥΝΑΝΠ/ΓΔΟΥ/ΔΙΠΕΑ 2° με αριθμό πρωτ. 2832.7/86223/2019/29-11-2019, με την οποία παρατείνεται για το αναγκαίο χρονικό διάστημα η προθεσμία της Φάσης Δ' του παραπάνω έργου μέχρι την επιτυχή ολοκλήρωση των απαιτούμενων ελέγχων, καθώς διαπιστώθηκε ότι, λόγω μη διαθεσιμότητας του γαλλικού κομβικού κέντρου, δεν πληρούνται οι προϋποθέσεις για την ολοκλήρωση της διαδικασίας παράδοσης και συνακόλουθα την εκκίνηση της διαδικασίας παραλαβής από την Ε.Π.Π.Ε., η οποία έχει αντικειμενική δυσκολία να προβεί σε διαδικασία παραλαβής έως ότου εκδοθεί η συγκεκριμένη πιστοποίηση από το γαλλικό κομβικό κέντρο, καθώς δεν έχουν ολοκληρωθεί οι απαιτήσεις της Σύμβασης ως προς την ολοκλήρωση της Φάσης Δ' , η οποία περιλαμβάνεται στο χρονοδιάγραμμα παράδοσης του έργου (Κεφάλαιο 14 του Παραρτήματος Α' της Διακήρυξης).

8. Σχετικά με την πορεία υλοποίησης της Φάσης Δ' του έργου, η Επισπεύδουσα Υπηρεσία (Δ.ΕΠΙΧ.) στο με αριθμό πρωτ. 2111.4-10/20665/2020/30-03-2020 Φύλλο Εγγράφου Συνεργασίας (εφεξής Φ.Ε.Σ.) αναφέρει: «α) Την 21^η και 22^η Ιανουαρίου έλαβε χώρα η επιτόπια αυτοψία των εγκαταστάσεων του ελληνικού συστήματος του θέματος από εκπροσώπους του γαλλικού Κομβικού Κέντρου (FMCC) και συζητήθηκαν λεπτομέρειες που αφορούν στην επικείμενη διεξαγωγή των ελέγχων



επιχειρησιακής αξιολόγησης του νέου ελληνικού GRMCC (commissioning tests], που ως γνωστόν αποτελούν προαπαιτούμενο για την επιτυχή ολοκλήρωση του έργου. Οι εν λόγω έλεγχοι προγραμματίστηκαν να διενεργηθούν εντός μηνός Απριλίου, δεδομένου ότι κατά το ενδιάμεσο χρονικό διάστημα θα βρίσκονταν σε εξέλιξη οι αντίστοιχες δοκιμές του τουρκικού συστήματος, β) Στην παρούσα φάση και σύμφωνα με την πρόσφατη αλληλογραφία με την επικεφαλής του γαλλικού κέντρου, οι σχετικές προπαρασκευαστικές εργασίες για την προετοιμασία των δοκιμών έχουν ανασταλεί για απροσδιόριστο χρονικό διάστημα (τόσο για το ελληνικό όσο και για το τούρκικο σύστημα), λόγω των διεθνών εξελίξεων του φαινομένου εξάπλωσης της πανδημίας COVID-19. Οι εργασίες αναμένεται να επανεκκινήσουν αμέσως μετά την άρση των σχετικών περιορισμών...».

9. Με την από 23-3-2020 επιστολή της, η ανάδοχος εταιρεία αιτήθηκε εναλλακτικό τρόπο πληρωμής της Σύμβασης και ειδικότερα την καταβολή τμήματος του συμβατικού της ποσού ύψους 80% και το υπόλοιπο 20% της συμβατικής αξίας με την ολοκλήρωση των ελέγχων παραλαβής του έργου, εξαιτίας της αδυναμίας διενέργειας των ελέγχων επιχειρησιακής λειτουργίας και απόδοσης του LGMMCC από το κομβικό MCC της Γαλλίας (FMCC), λόγω των μέτρων για την εξάπλωση του COV1D-19, λαμβάνοντας υπόψη τις διατάξεις των άρθρων 132 και 72 του ν.4412/2016 σε συνδυασμό με τη διάταξη του άρθρου 204 του ίδιου νόμου, καθώς και τη διακήρυξη και την ανωτέρω Σύμβαση, αλλά και την τεχνική-οικονομική προσφορά της.

10.Επί του αιτήματος αυτού, η Διεύθυνση Προμηθειών και Εποπτείας Αποθηκών (ΔΙ.Π.Ε.Α.) ζήτησε τη διατύπωση γνώμης τόσο από την Ε.Π.Π.Ε. όσο και από την επισπεύδουσα Δ.ΕΠΙΧ., αποστέλλοντας το έγγραφό της με αριθμό πρωτ. 2832.7/21973/7-4-2020.

Επί του ανωτέρω εγγράφου τόσο η Δ.ΕΠΙΧ. όσο και η Ε.Π.Π.Ε. εξέφρασαν τις ακόλουθες απόψεις και συγκεκριμένα, η Δ.ΕΠΙΧ. στο Φ.Ε.Σ. με αριθμό πρωτ. 2111.4-10/22941/2020/13-04-2020, μεταξύ άλλων, αναφέρει ότι: «με βάση τα επίσημα οικονομικά στοιχεία που έχει υποβάλει ο Ανάδοχος με την οικονομική του προσφορά κατά τα στάδια της διενέργειας του σχετικού διαγωνισμού, ο εξοπλισμός και το λογισμικό του MCC(του οποίου εκκρεμεί η πιστοποίηση) αντιστοιχεί περίπου σε ποσό 403.737,80 € (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.), ήτοι το 7,5 % του συνολικού τιμήματος της Σύμβασης...(…). Ωστόσο επισημαίνεται ότι οι λόγοι που καθιστούσαν και καθιστούν επιτακτική την υλοποίηση του εν θέματι έργου θα έχουν ικανοποιηθεί, μόνο στην περίπτωση που το έργο υλοποιηθεί στο σύνολό του, ήτοι

συμπεριλαμβανομένων και των ελέγχων για την παροχή της πιστοποίησης της επιχειρησιακής λειτουργίας (commissioning) του MCC. Τονίζεται, ωστόσο, ότι αφενός οι σχετικοί έλεγχοι πιστοποίησης δύνανται να διενεργηθούν όσες φορές απαιτηθεί μέχρι να επιτύχουν, και αφετέρου, η Ανάδοχος εταιρεία διαθέτει, κατά την άποψη της Υπηρεσίας μας, αρκούντως επαρκή εμπειρία από την υλοποίηση πλήθους άλλων αντίστοιχων συστημάτων ανά την υφήλιο. Με βάση τα παραπάνω, ο ως άνω κίνδυνος θεωρείται περιορισμένος». Η Ε.Π.Π.Ε. με το Φ.Ε.Σ. του Προέδρου της με αριθμό πρωτ. 2111.4/23366/15-04 2020 αναφέρει ότι, έχει ολοκληρωθεί ο ποσοτικός έλεγχος με θετικά αποτελέσματα σε όλα τα σημεία εγκατάστασης του έργου, καθώς και η σχετική εκπαίδευση και γνωμοδότησε «για την επιτυχή ολοκλήρωση της εγκατάστασης και των ελέγχων που έχουν γίνει μέχρι στιγμής και δεν έχει αντίρρηση για την εξεύρεση εναλλακτικού τρόπου πληρωμής της Τ10/2018 Σύμβασης και ειδικότερα για την καταβολή στην ανάδοχο εταιρεία τμήματος του συμβατικού της ποσού, εφόσον υφίσταται σχετική νομική δυνατότητα.»

10. Ήδη μέχρι σήμερα, έχουν ολοκληρωθεί οι τρεις από τις τέσσερις φάσεις υλοποίησης του έργου, ενώ η ολοκλήρωση της Φάσης Δ' συνεχίζει να εκκρεμεί μέχρι σήμερα λόγω μη διαθεσιμότητας του γαλλικού κομβικού κέντρου (FMCC), με αποτέλεσμα να μην έχει ολοκληρωθεί η παράδοση του έργου και να μην έχει εκκινήσει η προθεσμία για την παραλαβή αυτού. Με αυτά τα δεδομένα και με βάση τις διατάξεις που παρατίθενται κατωτέρω ζητείται η έκδοση γνωμοδότησης επί των τεθέντων υποερωτημάτων.

11. Ακολούθως, με το από 24-6-2020 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, ο Ν. Κ., ως εκπρόσωπος της αναδόχου, απέστειλε της απόψεις της εταιρείας σχετικά με το ανωτέρω ζήτημα, επισημαίνοντας μεταξύ άλλων ότι, η εταιρεία ολοκλήρωσε έγκαιρα και επιτυχώς την εγκατάσταση του συνόλου του έργου σε όλες τις συμβατικά προβλεπόμενες θέσεις εγκατάστασης, σύμφωνα με τη Σύμβαση και την τεχνική προσφορά και ότι, έχει παρέλθει άπρακτο χρονικό διάστημα πέραν του έτους, χωρίς να έχει πραγματοποιηθεί από το γαλλικό κομβικό σταθμό η εκτέλεση των απαιτούμενων ελέγχων, με αποτέλεσμα να έχει επιβαρυνθεί με σημαντικό πρόσθετο κόστος λόγω της καθυστέρησης πληρωμής.

Νομοθετικό Πλαίσιο

12. Στις διατάξεις των άρθρων 3, 18, 53, 54, 59, 72, 132 και 202 του ν. 4412/2016 «*Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)*» (Α'147), μεταξύ άλλων, ορίζονται τα εξής:

Handwritten signature and initials, including the Greek letter beta (β) and the letter alpha (α).

«Άρθρο 3 Αντικείμενο και πεδίο εφαρμογής

(άρθρο 1 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)

1. ...2. Διαδικασία σύναψης σύμβασης ή σύμβαση κατά την έννοια του παρόντος Βιβλίου είναι η απόκτηση, μέσω δημόσιας σύμβασης, από μία ή περισσότερες αναθέτουσες αρχές, έργων, αγαθών ή υπηρεσιών από οικονομικούς φορείς που επιλέγονται από τις εν λόγω αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως του κατά πόσον τα έργα, τα αγαθά ή οι υπηρεσίες προορίζονται για την εξυπηρέτηση σκοπού δημοσίου συμφέροντος.3...»

«Άρθρο 18 Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων

(άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)

1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης.

Ο σχεδιασμός των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων δεν γίνεται με σκοπό την εξαίρεσή τους από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221) ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού. Ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων.

Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων...»

«Άρθρο 53 Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης

1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών.

2. Τα έγγραφα της σύμβασης, πλην της προκήρυξης σύμβασης του άρθρου 63 και της προκαταρκτικής προκήρυξης του άρθρου 62 σε περίπτωση που χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης του διαγωνισμού, περιέχουν ιδίως:α) την επωνυμία της αναθέτουσας αρχής,β).....γ) ..., δ).... ,

ε) ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης. Επίσης οποιαδήποτε δικαιώματα προαίρεσης για συμπληρωματικές ή νέες συμβάσεις και, εφόσον είναι γνωστό, το προσωρινό χρονοδιάγραμμα για την άσκηση των δικαιωμάτων αυτών, καθώς και τον αριθμό των παρατάσεων για την άσκησή τους,

στ) το είδος της διαδικασίας.

ζ) την πηγή χρηματοδότησης και τον τρόπο πληρωμής, η)...., θ)....,

ι) τις απαιτούμενες εγγυήσεις, τον τύπο, τα ποσοστά, το νόμισμα, το χρόνο υποβολής των εγγυήσεων, όλους τους σχετικούς όρους αυτών, καθώς και άλλες εξασφαλίσεις, εάν ζητούνται,

ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης,

ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων,

ιγ) τη δυνατότητα υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 59,

ιδ) τη δυνατότητα υποβολής εναλλακτικών προσφορών,

ιε) το κριτήριο ανάθεσης, τη διαδικασία και τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών, κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στα άρθρα 86 και 87, ιστ)...., ιζ)...., ιη),

ιθ) οποιεσδήποτε τροποποιήσεις με τη μορφή σαφών, ακριβών και κατηγορηματικών ρητρών αναθεώρησης, συμπεριλαμβανομένων, ενδεχομένως ρητρών αναθεώρησης τιμών ή προαιρέσεων, κατά τα άρθρο 132»

«Άρθρο 54 Τεχνικές προδιαγραφές

(άρθρο 42 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)

1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περίπτωση 1 του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α' παρατίθενται στα έγγραφα της σύμβασης και καθορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών.

Τα χαρακτηριστικά αυτά μπορεί επίσης να αναφέρονται στη συγκεκριμένη διαδικασία ή μέθοδο παραγωγής ή παροχής των ζητούμενων έργων, αγαθών ή υπηρεσιών ή σε ειδική διαδικασία άλλου σταδίου του κύκλου ζωής τους, ακόμη και αν οι παράγοντες αυτοί δεν αποτελούν μέρος της υλικής τους υπόστασης, υπό την προϋπόθεση ότι

Handwritten signature and initials, possibly 'B/A'.

συνδέονται με το αντικείμενο της σύμβασης και είναι ανάλογα με την αξία και τους σκοπούς της....

2. Οι τεχνικές προδιαγραφές εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση των οικονομικών φορέων στη διαδικασία σύναψης σύμβασης και δεν έχουν ως αποτέλεσμα τη δημιουργία αδικαιολόγητων εμποδίων στο άνοιγμα των δημόσιων συμβάσεων στον ανταγωνισμό....»

«Άρθρο 59 Υποδιαίρεση συμβάσεων σε τμήματα
(άρθρο 46 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)

1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποφασίζουν να αναθέτουν μια σύμβαση υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων και μπορούν να προσδιορίζουν το μέγεθος και το αντικείμενο των τμημάτων αυτών. Εξαιρουμένων των συμβάσεων οι οποίες έχουν διαιρεθεί υποχρεωτικά, σύμφωνα με την παρ. 4, οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τους βασικούς λόγους της απόφασής τους να μην διαιρέσουν μία σύμβαση σε τμήματα, στοιχείο που περιλαμβάνεται στα έγγραφα της σύμβασης ή στην ειδική έκθεση του άρθρου 341.

2. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος, αν οι προσφορές υποβάλλονται για ένα, περισσότερα ή για όλα τα τμήματα....»

«Άρθρο 72 Εγγυήσεις

1. Οι αναθέτουσες αρχές ζητούν από τους προσφέροντες να παράσχουν, κατά περίπτωση, τα ακόλουθα είδη εγγυήσεων: α)... β) «Εγγύηση καλής εκτέλεσης», το ύψος της οποίας καθορίζεται σε ποσοστό 5% επί της αξίας της σύμβασης εκτός ΦΠΑ και κατατίθεται πριν ή κατά την υπογραφή της σύμβασης.

Η εγγύηση καλής εκτέλεσης καταπίπτει στην περίπτωση παράβασης των όρων της σύμβασης, όπως αυτή ειδικότερα ορίζει.

Δεν απαιτείται εγγύηση καλής εκτέλεσης για συμβάσεις αξίας ίσης ή κατώτερης από το ποσό των είκοσι χιλιάδων (20.000) ευρώ, εκτός αν άλλως ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης.

Σε περίπτωση τροποποίησης της σύμβασης κατά το άρθρο 132, η οποία συνεπάγεται αύξηση της συμβατικής αξίας, ο ανάδοχος είναι υποχρεωμένος να καταθέσει πριν την τροποποίηση, συμπληρωματική εγγύηση το ύψος της οποίας ανέρχεται σε ποσοστό 5% επί του ποσού της αύξησης εκτός ΦΠΑ.

Η εγγύηση καλής εκτέλεσης της σύμβασης καλύπτει συνολικά και χωρίς διακρίσεις την εφαρμογή όλων των όρων της σύμβασης και κάθε απαίτηση της αναθέτουσας αρχής ή του κυρίου του έργου έναντι του αναδόχου. ...

Ειδικά για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών, ο χρόνος ισχύος της εγγύησης καλής εκτέλεσης πρέπει να είναι μεγαλύτερος από το συμβατικό χρόνο φόρτωσης ή παράδοσης, για το διάστημα που θα ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης.

Οι εγγυήσεις καλής εκτέλεσης επιστρέφονται στο σύνολό τους μετά την οριστική ποσοτική και ποιοτική παραλαβή του συνόλου του αντικειμένου της σύμβασης.

γ) «Εγγύηση καλής εκτέλεσης συμφωνίας-πλαίσιο», το ύψος της οποίας ανέρχεται σε ποσοστό 0,5% επί της συνολικής αξίας της συμφωνίας-πλαίσιο ή του τμήματος της συμφωνίας πλαίσιο, εκτός ΦΠΑ, η οποία θα αποδεσμεύεται ισόποσα και αναλόγως, κατ' έτος, σε σχέση με το χρόνο συνολικής διάρκειας της συμφωνίας-πλαίσιο. Προκειμένου να υπογραφεί η σύμβαση που βασίζεται στη συμφωνία-πλαίσιο, ο οικονομικός φορέας μπορεί να υποχρεωθεί να καταθέσει εγγύηση καλής εκτέλεσης της σύμβασης αυτής, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση β'.

δ) «Εγγύηση προκαταβολής» στην περίπτωση χορήγησης προκαταβολής, ισόποση με την προκαταβολή. Η προκαταβολή είναι έντοκη από της καταβολής, επιβαρυνόμενη με το ύψος επιτοκίου που καθορίζεται με απόφαση του Υπουργού Οικονομικών. Όταν, σύμφωνα με τα έγγραφα της σύμβασης, προσκομίζεται και εγγύηση καλής εκτέλεσης, η τελευταία καλύπτει και την παροχή ισόποσης προκαταβολής προς τον ανάδοχο, χωρίς να απαιτείται η κατάθεση εγγύησης προκαταβολής. Αν από τα έγγραφα της σύμβασης προβλέπεται μεγαλύτερο ύψος προκαταβολής, αυτή λαμβάνεται με την κατάθεση από τον ανάδοχο εγγύησης προκαταβολής που θα καλύπτει τη διαφορά μεταξύ του ποσού της εγγύησης καλής εκτέλεσης και του ποσού της καταβαλλόμενης προκαταβολής. Η απόσβεση της προκαταβολής και η επιστροφή της εγγύησης προκαταβολής πραγματοποιούνται, σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος νόμου και τους όρους των εγγράφων της σύμβασης. Η προκαταβολή και η εγγύηση προκαταβολής μπορούν να χορηγούνται τμηματικά εφόσον τούτο ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. Η προκαταβολή απαγορεύεται να χρησιμοποιηθεί για δαπάνες που δεν σχετίζονται άμεσα ή έμμεσα με το αντικείμενο της σύμβασης. 2. 3. ... 4.... 5.... 6... 7. ...

8. Για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και γενικών υπηρεσιών: α) ..., β) εάν στο πρωτόκολλο οριστικής και ποσοτικής παραλαβής αναφέρονται παρατηρήσεις ή υπάρχει εκπρόθεσμη παράδοση, η επιστροφή των εγγυήσεων καλής εκτέλεσης και προκαταβολής γίνεται μετά την αντιμετώπιση, κατά τα προβλεπόμενα, των

Handwritten signature and stamp. The signature is a stylized cursive mark. To its right is a rectangular stamp with the Greek letter beta (β) and a signature inside.

παρατηρήσεων και του εκπρόθεσμου. Αν τα αγαθά ή οι υπηρεσίες είναι διαιρετά και η παράδοση γίνεται, σύμφωνα με την σύμβαση, τμηματικά, οι εγγυήσεις καλής εκτέλεσης και προκαταβολής αποδεσμεύονται σταδιακά, κατά το ποσό που αναλογεί στην αξία του μέρους της ποσότητας των αγαθών ή του τμήματος της υπηρεσίας που παραλήφθηκε οριστικά. Για την σταδιακή αποδέσμευσή τους απαιτείται προηγούμενη γνωμοδότηση του αρμόδιου συλλογικού οργάνου. Εάν στο πρωτόκολλο παραλαβής αναφέρονται παρατηρήσεις ή υπάρχει εκπρόθεσμη παράδοση, η παραπάνω σταδιακή αποδέσμευση γίνεται μετά την αντιμετώπιση, κατά τα προβλεπόμενα, των παρατηρήσεων και του εκπρόθεσμου.»

«Άρθρο 132 Τροποποίηση συμβάσεων κατά τη διάρκειά τους

(άρθρο 72 Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)

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

α)...β)...γ) όταν πληρούνται σωρευτικά οι ακόλουθες προϋποθέσεις:

αα) η ανάγκη τροποποίησης προέκυψε λόγω περιστάσεων που δεν ήταν δυνατόν να προβλεφθούν από μια επιμελή αναθέτουσα αρχή,

ββ) η τροποποίηση δεν μεταβάλλει τη συνολική φύση της σύμβασης,

γγ) οποιαδήποτε αύξηση της τιμής δεν υπερβαίνει το 50% της αξίας της αρχικής σύμβασης ή της συμφωνίας-πλαίσιο, δ)...ε) όταν οι τροποποιήσεις, ανεξαρτήτως της αξίας τους, δεν είναι ουσιώδεις κατά την έννοια της παρ. 4.

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

α) των κατώτατων ορίων του άρθρου 5, και

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

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

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

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

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

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

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

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

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

6. Στον έλεγχο νομιμότητας υπάγονται οι τροποποιητικές συμβάσεις, εφόσον η κύρια σύμβαση διήλθε από τον προληπτικό έλεγχο νομιμότητας του Ελεγκτικού Συνεδρίου, εκτός από τις ακόλουθες περιπτώσεις:

α) όταν οι τροποποιήσεις δεν έχουν οικονομικό αντικείμενο και δεν είναι ουσιώδεις κατά την έννοια της παραγράφου 4,

β) όταν οι τροποποιήσεις γίνονται κατ' εφαρμογή της περίπτωσης α' της παραγράφου 1 και της παραγράφου 2 του παρόντος και

γ) όταν μετά τον έλεγχο νομιμότητας της αρχικής σύμβασης αυτή εντάχθηκε σε πρόγραμμα χρηματοδότησης και το συνολικό ποσό της αρχικής σύμβασης δεν υπερβαίνει το εκάστοτε ισχύον όριο ελέγχου για τις συγχρηματοδοτούμενες συμβάσεις.

Handwritten signatures and initials at the bottom right of the page, including a large stylized signature and the initials 'B/T'.

Στον έλεγχο νομιμότητας υπάγονται και τροποποιητικές συμβάσεις, δυνάμει των οποίων τροποποιείται σύμβαση της οποίας η αρχική αξία υπολείπεται του εκάστοτε ορίου του ελέγχου, εφόσον με την τροποποίηση αυτή προσαυξάνεται το οικονομικό αντικείμενο τόσο, ώστε η συνολική αξία της σύμβασης να υπερβαίνει το εκάστοτε όριο ελέγχου.»

«Άρθρο 202 Ολοκλήρωση εκτέλεσης σύμβασης

Η σύμβαση θεωρείται ότι εκτελέστηκε όταν συντρέχουν οι εξής προϋποθέσεις:

α) Σε περίπτωση προμήθειας παραδόθηκε ολόκληρη η ποσότητα ή, σε περίπτωση διαιρετού υλικού, η ποσότητα που παραδόθηκε υπολείπεται της συμβατικής, κατά μέρος που κρίνεται ως ασήμαντο από το αρμόδιο όργανο. Σε περίπτωση παροχής υπηρεσιών αυτές παρασχέθηκαν στο σύνολο τους ή σε περίπτωση διαιρετής υπηρεσίας, το αντικείμενο που παραδόθηκε υπολείπεται του συμβατικού, κατά μέρος που κρίνεται ως ασήμαντο από το αρμόδιο όργανο και έχει παρέλθει η καταληκτική ημερομηνία για την περαίωση της σύμβασης που έχει τεθεί στην διακήρυξη.

β) Παραλήφθηκαν οριστικά ποσοτικά και ποιοτικά τα υλικά ή οι υπηρεσίες που παραδόθηκαν.

γ) Έγινε η αποπληρωμή του συμβατικού τιμήματος, αφού προηγουμένως επιβλήθηκαν κυρώσεις ή εκπτώσεις και

δ) Εκπληρώθηκαν και οι λοιπές συμβατικές υποχρεώσεις και από τα δύο συμβαλλόμενα μέρη και αποδεσμεύθηκαν οι σχετικές εγγυήσεις κατά τα προβλεπόμενα από τη σύμβαση.»

13. Τα κρίσιμα σημεία της Σύμβασης, σε σχέση με το προκείμενο ερώτημα, έχουν ως εξής:

«Στον Πειραιά, σήμερα την 19^η του μηνός Ιουλίου, του έτους 2018, ημέρα Πέμπτη, στο Γρ. 516 του Υπουργού Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής του Υπουργείου Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής/ Αρχηγείου Λιμενικού Σώματος – Ελληνικής Ακτοφυλακής (Ακτή Βασιλειάδη, Πύλη Ε1-Ε2, Λιμένας Πειραιώς), οι υπογεγραμμένοι αφενός ο Υπουργός Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής, ... και αφετέρου η εταιρεία με την επωνυμία «EMS TECHNOLOGIES CANADA LIMITED», ... συμφώνησαν και συναποδέχθηκαν τα εξής:

Με βάση την υπ' αριθμ. 08/2017 Διακήρυξη ΥΝΑΝΠ/ΓΔΟΥ/ΔΙΠΕΑ 2^ο (με συστημικό αριθμό: 44205) διενεργήθηκε την 19-10-2017 (ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών) ηλεκτρονικός, ανοικτός διαγωνισμός, με κριτήριο κατακύρωσης την

πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής, για την «Αναβάθμιση Ελληνικού Συστήματος Δορυφορικού Εντοπισμού για αποστολές Έρευνας και Διάσωσης – Συμμετοχή στο σύστημα MEOSAR του διεθνούς Προγράμματος COSPAS-SARSAT (MEOSAR)», προϋπολογισθείσης αξίας επτά εκατομμυρίων διακοσίων χιλιάδων ευρώ #7.200.000,00€# (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ) για την κάλυψη των αναγκών του Υπουργείου Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής/Α.Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ./Διεύθυνση Επιχειρήσεων.....

Ύστερα από αυτά, ο Υπουργός Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής..., με την παραπάνω ιδιότητά του αναθέτει στην ΕΤΑΙΡΕΙΑ και αυτή αναλαμβάνει την εκτέλεση της προμήθειας με τους κατωτέρω όρους και συμφωνίες τις οποίες αποδέχεται ανεπιφύλακτα....

«Άρθρο 1^ο ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΣΥΜΒΑΣΗΣ

Η ΕΤΑΙΡΕΙΑ υποχρεούται να προβεί στην προμήθεια ειδών για την αναβάθμιση του Ελληνικού Συστήματος Δορυφορικού Εντοπισμού για αποστολές Έρευνας και Διάσωσης – Συμμετοχή στο σύστημα MEOSAR του διεθνούς Προγράμματος COSPAS-SARSAT (MEOSAR) όπως αναλυτικά περιγράφεται στην Απόφαση Κατακύρωσης, σε συνδυασμό με την προσφορά της ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ (Τεχνική - Οικονομική) καθώς και τις τεχνικές προδιαγραφές (Παράρτημα Α') της υπ' αριθμ. 08/2017 Διακήρυξης, οι όροι της οποίας αποτελούν αναπόσπαστο μέρος της παρούσας σύμβασης».

«Άρθρο 2^ο ΠΟΣΟΤΗΤΑ - ΕΙΔΟΣ - ΑΞΙΑ – ΕΝΔΙΑΦΕΡΟΜΕΝΗ ΥΠΗΡΕΣΙΑ

...Οι επιμέρους ποσότητες, τα είδη και οι τιμές ανά είδος/υπηρεσία καθορίζονται αναλυτικά στο συνημμένο Παράρτημα, το οποίο αποτελεί μέρος της οικονομικής προσφοράς της ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ με αναλυτικούς πίνακες και συνιστά αναπόσπαστο μέρος της παρούσας.»

«Άρθρο 4^ο ΠΑΡΑΔΟΣΗ -ΠΑΡΑΛΑΒΗ

ΠΑΡΑΔΟΣΗ: Κατά τα αναλυτικά οριζόμενα στο Κεφάλαιο 14 του Παραρτήματος Α' – Τεχνικές Προδιαγραφές της υπ' αριθμ. 08/2017 Διακήρυξης σε συνδυασμό με την τεχνική προσφορά της ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ. Ο ανάδοχος υποχρεούται να παραδώσει το έργο σε πλήρη λειτουργία εντός επτά (07) μηνών από την έγκριση της μελέτης εγκατάστασης και όχι αργότερα από εννέα (09) μήνες από την υπογραφή της Σύμβασης, στις τοποθεσίες (εντός Νομού Αττικής) που καθορίζονται αναλυτικά στο

Κεφάλαιο 14.7 του προαναφερθέντος Παραρτήματος. Στον παραπάνω χρόνο δεν περιλαμβάνεται ο χρόνος οριστικής ποιοτικής και ποσοτικής παραλαβής.

Για τυχόν καθυστερήσεις από τον ανωτέρω απώτατο χρόνο παράδοσης θα επιβάλλονται στην ΕΤΑΙΡΕΙΑ οι προβλεπόμενες από την κείμενη νομοθεσία κυρώσεις. Στην περίπτωση παράτασης του συμβατικού χρόνου παράδοσης συνεπεία λόγων ανωτέρας βίας ή άλλων ιδιαίτερως σοβαρών λόγων που καθιστούν αντικειμενικώς αδύνατη την εμπρόθεσμη παράδοση των συμβατικών ειδών, δεν επιβάλλονται κυρώσεις. Σε κάθε άλλη περίπτωση παράτασης του συμβατικού χρόνου παράδοσης, επιβάλλονται οι κυρώσεις που προβλέπονται στο άρθρο 207 του Ν. 4412/2016....

ΠΑΡΑΛΑΒΗ: Η οριστική ποιοτική και ποσοτική παραλαβή του συμβατικού αντικειμένου και η έκδοση του σχετικού πρωτοκόλλου παραλαβής θα πραγματοποιηθεί από πενταμελή Επιτροπή Παρακολούθησης και Παραλαβής Έργου (Ε.Π.Π.Ε.) εντός είκοσι (20) ημερών από την ολοκλήρωση της Φάσης Δ' του χρονοδιαγράμματος (Κεφάλαιο 14 του Παραρτήματος Α' - Τεχνικές Προδιαγραφές της υπ' αριθμ. 08/2017 Διακήρυξης ΥΝΑΝΠ/ΓΔΟΥ/ΔΙΠΕΑ 2^ο), κατόπιν επιτυχούς ολοκλήρωσης του συνόλου των Ελέγχων Αποδοχής του Κεφαλαίου 3 καθώς και ολοκλήρωσης της πρακτικής εκπαίδευσης στο προσωπικό της Αναθέτουσας Αρχής κατά τα αναλυτικά οριζόμενα στα Κεφάλαια 13 και 14 του προαναφερθέντος Παραρτήματος σε συνδυασμό με τους ειδικούς όρους της αριθ. 08/2017 Διακήρυξης, και σύμφωνα με τη διαδικασία που προβλέπεται στις κείμενες διατάξεις και ιδίως στα άρθρα 208 και 209 του Ν.4412/2016. Το κόστος διενέργειας των ελέγχων βαρύνει τον προμηθευτή.»

«Άρθρο 6^ο ΠΛΗΡΩΜΗ-ΚΡΑΤΗΣΕΙΣ

Η πληρωμή της αξίας των υλικών στην ΕΤΑΙΡΕΙΑ θα πραγματοποιηθεί με την εξόφληση του 100% της συμβατικής αξίας μετά την οριστική ποιοτική και ποσοτική παραλαβή των ειδών.»

«Άρθρο 7^ο ΕΓΓΥΗΣΕΙΣ –ΕΚΧΩΡΗΣΗ

- α) Η εγγύηση καλής εκτέλεσης επιστρέφεται μετά την οριστική ποιοτική και ποσοτική παραλαβή του συνόλου του αντικειμένου της σύμβασης,
- β) Εάν στο πρωτόκολλο οριστικής και ποσοτικής παραλαβής αναφέρονται παρατηρήσεις ή υπάρχει εκπρόθεσμη παράδοση, η επιστροφή της εγγύησης καλής εκτέλεσης γίνεται μετά την αντιμετώπιση, κατά τα προβλεπόμενα, των παρατηρήσεων και του εκπρόθεσμου. Αν τα αγαθά είναι διαιρετά και η παράδοση γίνεται, σύμφωνα με

την σύμβαση, τμηματικά, η εγγύηση καλής εκτέλεσης αποδεδειγμένη σταδιακά, κατά το ποσό που αναλογεί στην αξία του μέρους της ποσότητας των αγαθών που παραλήφθηκε οριστικά. Για την σταδιακή αποδέσμευσή της απαιτείται προηγούμενη γνωμοδότηση του αρμόδιου συλλογικού οργάνου (Επιτροπή Διενέργειας). Εάν στο πρωτόκολλο παραλαβής αναφέρονται παρατηρήσεις ή υπάρχει εκπρόθεσμη παράδοση, η παραπάνω σταδιακή αποδέσμευση γίνεται μετά την αντιμετώπιση, κατά τα προβλεπόμενα, των παρατηρήσεων και του εκπρόθεσμου. ...»

14. Επιπρόσθετα, η διακήρυξη με αριθμό 08/2017 έχει, κατά τα σημεία που ενδιαφέρουν στην προκείμενη περίπτωση, ως εξής:

«Άρθρο 4^ο ΟΡΟΙ ΕΚΤΕΛΕΣΗΣ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ

4.1. Εγγυήσεις (καλής εκτέλεσης, προκαταβολής)

Εγγύηση καλής εκτέλεσης και εγγύηση προκαταβολής

Για την υπογραφή της σύμβασης απαιτείται η παροχή εγγύησης καλής εκτέλεσης, σύμφωνα με το άρθρο 72 παρ. 1 β) του Ν. 4412/2016, το ύψος της οποίας ανέρχεται σε ποσοστό 5% επί της αξίας της σύμβασης εκτός ΦΠΑ και κατατίθεται πριν ή κατά την υπογραφή της σύμβασης. ...

Η εγγύηση καλής εκτέλεσης της σύμβασης καλύπτει συνολικά και χωρίς διακρίσεις την εφαρμογή όλων των όρων της σύμβασης και κάθε απαίτηση της αναθέτουσας αρχής έναντι του αναδόχου, συμπεριλαμβανομένης τυχόν ισόποσης προς αυτόν προκαταβολής.

Σε περίπτωση τροποποίησης της σύμβασης κατά το άρθρο 4.5, η οποία συνεπάγεται αύξηση της συμβατικής αξίας, ο ανάδοχος είναι υποχρεωμένος να καταθέσει πριν την τροποποίηση, συμπληρωματική εγγύηση το ύψος της οποίας ανέρχεται σε ποσοστό 5% επί του ποσού της αύξησης εκτός ΦΠΑ.

Η εγγύηση καλής εκτέλεσης καταπίπτει σε περίπτωση παράβασης των όρων της σύμβασης, όπως αυτή ειδικότερα ορίζει. ...

Η εγγύηση καλής εκτέλεσης και η εγγύηση προκαταβολής επιστρέφονται στο σύνολό τους μετά την οριστική ποσοτική και ποιοτική παραλαβή του αντικειμένου της σύμβασης. Εάν στο πρωτόκολλο οριστικής ποιοτικής και ποσοτικής παραλαβής αναφέρονται παρατηρήσεις ή υπάρχει εκπρόθεσμη παράδοση, η επιστροφή των ως άνω εγγυήσεων γίνεται μετά την αντιμετώπιση των παρατηρήσεων και του εκπρόθεσμου.

4.5. Τροποποίηση σύμβασης κατά τη διάρκειά της

Handwritten signature and initials, possibly 'B' and 'J', located at the bottom right of the page.

Η σύμβαση μπορεί να τροποποιείται κατά τη διάρκειά της, χωρίς να απαιτείται νέα διαδικασία σύναψης σύμβασης, μόνο σύμφωνα με τους όρους και τις προϋποθέσεις του άρθρου 132 του Ν. 4412/2016 και κατόπιν γνωμοδότησης του αρμοδίου οργάνου.»

«Άρθρο 5^ο ΟΡΟΙ ΕΚΤΕΛΕΣΗΣ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ

5.1.1. Η πληρωμή του αναδόχου θα πραγματοποιηθεί με έναν από τους παρακάτω τρόπους:

α) Με την εξόφληση του 100% της συμβατικής αξίας μετά την οριστική παραλαβή των υλικών ή

β) Με τη χορήγηση έντοκης προκαταβολής μέχρι ποσοστού 50% της συμβατικής αξίας χωρίς ΦΠΑ, με την κατάθεση ισόποσης εγγύησης η οποία θα καλύπτει τη διαφορά μεταξύ του ποσού της εγγύησης καλής εκτέλεσης και του ποσού της καταβαλλόμενης προκαταβολής, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 72§1 περ. δ του Ν. 4412/2016 και στο άρθρο 4.1 της παρούσας, και την καταβολή του υπολοίπου μετά την οριστική παραλαβή των υλικών. ...»

«Άρθρο 6^ο ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ ΕΚΤΕΛΕΣΗΣ

6.1. Χρόνος –τόπος παράδοσης υλικών

6.1.1. Ο ανάδοχος υποχρεούται να παραδώσει το έργο σε πλήρη λειτουργία εντός οκτώ (08) μηνών από την έγκριση της μελέτης εγκατάστασης και όχι αργότερα από δέκα (10) μήνες από την υπογραφή της Σύμβασης, όπως ειδικότερα ορίζεται στο Κεφάλαιο 14 του Παραρτήματος Α΄ - Τεχνικές Προδιαγραφές της παρούσας, στις τοποθεσίες (εντός Νομού Αττικής) που καθορίζονται αναλυτικά στο Κεφάλαιο 14.7 του Παραρτήματος Α΄. Στον παραπάνω χρόνο δεν περιλαμβάνεται ο χρόνος οριστικής ποιοτικής και ποσοτικής παραλαβής.

Ο συμβατικός χρόνος παράδοσης των υλικών μπορεί να παρατείνεται, πριν από τη λήξη του αρχικού συμβατικού χρόνου παράδοσης, υπό τις προϋποθέσεις του άρθρου 206 του Ν. 4412/2016. Στην περίπτωση που το αίτημα υποβάλλεται από τον ανάδοχο και η παράταση χορηγείται χωρίς να συντρέχουν λόγοι ανωτέρας βίας ή άλλοι ιδιαίτερος σοβαροί λόγοι που καθιστούν αντικειμενικώς αδύνατη την εμπρόθεσμη παράδοση των συμβατικών ειδών επιβάλλονται οι κυρώσεις του άρθρου 207 του Ν. 4412/2016. ...

6.2. Παραλαβή υλικών-Χρόνος και τρόπος παραλαβής υλικών

6.2.1. Η παραλαβή των υλικών γίνεται από επιτροπές, πρωτοβάθμιες ή και δευτεροβάθμιες, που συγκροτούνται σύμφωνα με την παρ. 11 εδ. β του άρθρου 221 του Ν.4412/2016 σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 208 του ως άνω νόμου και το Παράρτημα Α' της παρούσας (τεχνικές προδιαγραφές). Κατά την διαδικασία παραλαβής των υλικών διενεργείται ποσοτικός και ποιοτικός έλεγχος και εφόσον το επιθυμεί μπορεί να παραστεί και ο ανάδοχος. Ο ποιοτικός έλεγχος των υλικών γίνεται με την διαδικασία που ορίζεται στο Παράρτημα Α' της παρούσας (τεχνικές προδιαγραφές).

Το κόστος της διενέργειας των ελέγχων βαρύνει τον ανάδοχο.

Η επιτροπή παρακολούθησης - παραλαβής, μετά τους προβλεπόμενους ελέγχους συντάσσει πρωτόκολλα (μακροσκοπικό / οριστικό / παραλαβής του υλικού με παρατηρήσεις / απόρριψης των υλικών) σύμφωνα με την παρ.3 του άρθρου 208 του Ν. 4412/16.

Τα πρωτόκολλα που συντάσσονται από τις επιτροπές (πρωτοβάθμιες - δευτεροβάθμιες) κοινοποιούνται υποχρεωτικά και στους αναδόχους....

6.2.2. Η παραλαβή των υλικών και η έκδοση του σχετικού πρωτοκόλλου παραλαβής θα πραγματοποιηθεί από πενταμελή Επιτροπή Παρακολούθησης και Παραλαβής Έργου (Ε.Π.Π.Ε.) εντός είκοσι (20) ημερών από την ολοκλήρωση της Φάσης Δ' του χρονοδιαγράμματος (Κεφάλαιο 14 του Παραρτήματος Α' - Τεχνικές Προδιαγραφές) κατόπιν επιτυχούς ολοκλήρωσης του συνόλου των Ελέγχων Αποδοχής του Κεφαλαίου 3 καθώς και ολοκλήρωσης της πρακτικής εκπαίδευσης στο προσωπικό της Αναθέτουσας Αρχής κατά τα οριζόμενα στο Κεφάλαιο 13 του προαναφερθέντος Παραρτήματος. Οι αρμοδιότητες και η σύνθεση της εν λόγω Επιτροπής θα καθορισθούν με την Υπουργική Απόφαση συγκρότησής της....

Αν η παραλαβή των υλικών και η σύνταξη του σχετικού πρωτοκόλλου δεν πραγματοποιηθεί από την επιτροπή παρακολούθησης - παραλαβής μέσα στον οριζόμενο από τη σύμβαση χρόνο, θεωρείται ότι η παραλαβή συντελέσθηκε αυτοδίκαια, με κάθε επιφύλαξη των δικαιωμάτων του Δημοσίου και εκδίδεται προς τούτο σχετική απόφαση του αρμοδίου αποφαινομένου οργάνου, με βάση μόνο το θεωρημένο από την υπηρεσία που παραλαμβάνει τα υλικά αποδεικτικό προσκόμισης τούτων, σύμφωνα δε με την απόφαση αυτή η αποθήκη του φορέα εκδίδει δελτίο εισαγωγής του υλικού και εγγραφής του στα βιβλία της, προκειμένου να πραγματοποιηθεί η πληρωμή του αναδόχου.

Ανεξάρτητα από την, κατά τα ανωτέρω, αυτοδίκαιη παραλαβή και την πληρωμή του αναδόχου, πραγματοποιούνται οι προβλεπόμενοι από την σύμβαση έλεγχοι από

επιτροπή που συγκροτείται με απόφαση του αρμοδίου αποφαινομένου οργάνου, στην οποία δεν μπορεί να συμμετέχουν ο πρόεδρος και τα μέλη της επιτροπής που δεν πραγματοποίησε την παραλαβή στον προβλεπόμενο από την σύμβαση χρόνο. Η παραπάνω επιτροπή παρακολούθησης - παραλαβής προβαίνει σε όλες τις διαδικασίες παραλαβής που προβλέπονται από την ως άνω παράγραφο 1 και το άρθρο 208 του Ν. 4412/2016 και συντάσσει τα σχετικά πρωτόκολλα. Οι εγγυητικές επιστολές προκαταβολής και καλής εκτέλεσης δεν επιστρέφονται πριν από την ολοκλήρωση όλων των προβλεπομένων από τη σύμβαση ελέγχων και τη σύνταξη των σχετικών πρωτοκόλλων....

6.4.Εγγυημένη λειτουργία προμήθειας–Εγγυητική επιστολή καλής λειτουργίας-Δωρεάν παροχή τεχνικής υποστήριξης –Προληπτική Συντήρηση

Για χρονικό διάστημα τουλάχιστον εβδομήντα δύο (72) μηνών από την ημερομηνία οριστικής Ποιοτικής και Ποσοτικής Παραλαβής του εξοπλισμού κάθε είδους και του λογισμικού κάθε είδους που περιλαμβάνονται στο αντικείμενο της Σύμβασης, ο Ανάδοχος εγγυάται ότι θα παρέχει τις υπηρεσίες συντήρησης του Κεφαλαίου 4 του Παραρτήματος Α' – Τεχνικές Προδιαγραφές, χωρίς καμία οικονομική επιβάρυνση για τον Αναθέτουσα Αρχή. Ο εξοπλισμός και το λογισμικό νοούνται σε καθεστώς εγγύησης υπό την ευθύνη του Αναδόχου από τη στιγμή εγκατάστασής τους. Το χρονικό διάστημα μεταξύ της εγκατάστασης και της οριστικής Ποιοτικής και Ποσοτικής Παραλαβής δεν συμπεριλαμβάνεται στην περίοδο εγγύησης των εβδομήντα δύο (72) μηνών....

Ο Ανάδοχος υποχρεούται, με την οριστική ποσοτική και ποιοτική παραλαβή του έργου, να καταθέσει εγγυητική επιστολή καλής λειτουργίας ή διατήρησης, χρηματικού ποσού 720.000 ευρώ, με χρόνο ισχύος κατά τρεις (03) μήνες μεγαλύτερο, από τον οριζόμενο στη Σύμβαση χρόνο εγγύησης καλής λειτουργίας....

Ο Ανάδοχος με την υπογραφή του πρωτοκόλλου οριστικής ποιοτικής και ποσοτικής παραλαβής υποχρεούται να καταθέσει ΕΓΓΥΗΣΗ ΚΑΛΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ – ΔΩΡΕΑΝ ΠΑΡΟΧΗ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ με την οποία θα εγγυάται ότι το σύνολο του εξοπλισμού είναι σύμφωνο με τις προδιαγραφές του παρόντος από κάθε πλευρά, και δεν φέρει ελαττώματα στη σύνθεση, στα υλικά και στις υπηρεσίες που είναι συνέπεια της εργασίας ή των μεθόδων παραγωγής και αποδοχής υπηρεσιών του Αναδόχου ή οποιουδήποτε υπεργολάβου του, θα παρέχει δε υπηρεσίες συντήρησης-τεχνικής υποστήριξης ώστε το σύστημα του υπόψη έργου κατά το χρόνο ισχύος της εγγύησης να παραμένει σύμφωνο με τις προδιαγραφές C/S, χωρίς καμία οικονομική επιβάρυνση για την Αναθέτουσα Αρχή.»

15. Περαιτέρω στο άρθρο 14 του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Α' της διακήρυξης με τίτλο «ΧΡΟΝΟΔΙΑΓΡΑΜΜΑ - ΦΑΣΕΙΣ ΥΛΟΠΟΙΗΣΗΣ - ΠΑΡΑΔΟΣΗ ΕΡΓΟΥ», ορίζονται τα εξής:

«Άρθρο 14

1.2.3. Η προμήθεια του συνόλου του εξοπλισμού μαζί με τις απαραίτητες εργασίες των ελέγχων-εγκαταστάσεων-διασυνδέσεων συνίστανται για την Αναθέτουσα Αρχή ως λύση «με το κλειδί στο χέρι» (turn key solution). Σε περίπτωση που απαιτηθούν αναβαθμίσεις ή επιπλέον εξοπλισμός ή/και επιπρόσθετες εργασίες για την λειτουργία του συστήματος σύμφωνα με τις προδιαγραφές του Παραρτήματος C/Σκαι δεν έχουν προβλεφθεί, τότε αυτά θα προσφερθούν και θα υλοποιηθούν με μέριμνα και ευθύνη του Αναδόχου, δίχως οικονομική επιβάρυνση της Αναθέτουσας Αρχής...

14.1. Το έργο θα παραδοθεί σε πλήρη λειτουργία εντός οκτώ (08) μηνών από την έγκριση της μελέτης εγκατάστασης και όχι αργότερα από δέκα (10) μήνες από την υπογραφή της Σύμβασης. Ειδικότερα, το έργο θα αποτελείται από τις ακόλουθες Φάσεις: Φάση Α': Υποβολή και έγκριση Μελέτης Εγκατάστασης για την υλοποίηση των φυσικών αντικειμένων των παρ. 2.1, 2.2, 2.3 και 2.4 - έως δύο (02) μήνες από την υπογραφή της Σύμβασης. Φάση Β': Υλοποίηση Φυσικού Αντικειμένου παραγράφων 2.1, 2.2 και 2.4 ανωτέρω - έως έξι (06) μήνες από την έγκριση της μελέτης εγκατάστασης. Φάση Γ': Υλοποίηση Φυσικού Αντικειμένου παραγράφου 2.3 ανωτέρω - έως επτά (07) μήνες από την έγκριση της μελέτης εγκατάστασης. Φάση Δ': Υλοποίηση Φυσικού Αντικειμένου παραγράφου 3.1.3 στο μέρος που αφορά τους ελέγχους επιχειρησιακής λειτουργίας και απόδοσης (commissioning) του LGM MCC - ένας (01) μήνας από την ολοκλήρωση της Φάσης Γ'. Συντομότερη παράδοση εκάστης Φάσης, εκ των Α', Β' και Γ', θα αξιολογηθεί θετικά.

14.2. Φάση Α': Υποβολή Μελέτης Εγκατάστασης: Η μελέτη εγκατάστασης θα πρέπει να υποβληθεί από τον Ανάδοχο το αργότερο εντός εικοσιπέντε (25) ημερών από την υπογραφή της Σύμβασης. Έγκριση Μελέτης Εγκατάστασης: Η έγκριση θα πραγματοποιηθεί από την επισπεύδουσα Υπηρεσία (ΔΕΠΙΧ) της Αναθέτουσας Αρχής, με την κατά λόγο αρμοδιότητας συνδρομή των συναρμόδιων Υπηρεσιών ΥΝΑΝΠ και ΥΠΕΘΑ, κατόπιν εισήγησης της ΕΠΠΕ, το αργότερο εντός δεκαπέντε (15) ημερών από την υποβολή της...

14.3. Φάση Β': έξι (06) μήνες από την έγκριση της μελέτης εγκατάστασης. Υλοποίηση Φυσικού Αντικειμένου παραγράφων 2.1, 2.2 και 2.4 ανωτέρω, συμπεριλαμβανομένων των ελέγχων επιχειρησιακής λειτουργίας και απόδοσης (commissioning) του

LEOLUT-GEOLUT, πλην της διενέργειας των ελέγχων επιχειρησιακής λειτουργίας και απόδοσης (commissioning) του LGM MCC, οι οποίοι θα διενεργηθούν μετά την ολοκλήρωση της εγκατάστασης και του MEOLUT.

14.4. Φάση Γ': επτά (07) μήνες από την έγκριση της μελέτης εγκατάστασης. Υλοποίηση Φυσικού Αντικειμένου παραγράφου 2.3 ανωτέρω, συμπεριλαμβανομένων των ελέγχων επιχειρησιακής λειτουργίας και απόδοσης (commissioning) του MEOLUT.

14.5. Φάση Δ': ένας (01) μήνας από την ολοκλήρωση της Φάσης Γ'. Υλοποίηση Φυσικού Αντικειμένου παραγράφου 3.1.3 στο μέρος που αφορά τους ελέγχους επιχειρησιακής λειτουργίας και απόδοσης (commissioning) του LGM MCC, υπό την προϋπόθεση διαθεσιμότητας του κομβικού MCC της Γαλλίας (FMCC) την υπόψη χρονική περίοδο για διενέργεια των ελέγχων, κατόπιν αίτησης της Επισπεύδουσας Υπηρεσίας (ΔΕΠΙΧ) της Αναθέτουσας Αρχής. Σε περίπτωση μη διαθεσιμότητας του FMCC, η προθεσμία της ανωτέρω Φάσης παρατείνεται για το αναγκαίο χρονικό διάστημα μέχρι την επιτυχή περάτωση των ελέγχων.

14.6. Οι έλεγχοι FAT και SAT θα διενεργηθούν εντός των προβλέψεων του παραπάνω χρονοδιαγράμματος, ενώ η παροχή πρακτικής εκπαίδευσης θα λάβει χώρα μετά την ολοκλήρωση του τελευταίου χρονικά SAT του εξοπλισμού χωρίς να υπερβαίνει τη Φάση Δ'.»

Ερμηνεία κρίσιμων διατάξεων και συμβατικών όρων

Από τις προαναφερόμενες διατάξεις και συμβατικές προβλέψεις, ερμηνευόμενες αυτοτελώς, αλλά και σε συνδυασμό μεταξύ τους, ενόψει και όλου του νομικού πλαισίου στο οποίο εντάσσονται, του σκοπού που εξυπηρετούν και την υπαγωγή σ' αυτές των πραγματικών περιστατικών που τέθηκαν υπόψη που τέθηκαν υπόψη του Τμήματος από την ερωτώσα Υπηρεσία, συνάγονται τα ακόλουθα:

16. Η εκτέλεση μιας δημόσιας σύμβασης αποτελεί μια πολύπλοκη διαδικασία, κατά τη διάρκεια της οποίας είναι δυνατόν να εμφανιστούν προβλήματα οφειλόμενα είτε σε ελλείψεις του αρχικού σχεδιασμού είτε σε επιγενόμενες περιστάσεις. Τα προβλήματα αυτά καθιστούν συχνά δυσχερή ή αδύνατη την ολοκλήρωση της σύμβασης, χωρίς επανεκτίμηση των τεχνικών ή και των οικονομικών δεδομένων στα οποία στηρίζεται. Εντούτοις, οι παρεμβάσεις των μερών για τη διευθέτηση των ανωτέρω προβλημάτων, οι οποίες κατ' αρχήν απευθύνονται προς τους αντισυμβαλλόμενους και φαινομενικά δεν επηρεάζουν τρίτους, κατ' επέκταση δε, δεν ελέγχονται άμεσα απ' αυτούς, είναι δυνατόν να οδηγήσουν σε μεταβολή των αρχικών όρων της σύμβασης

τέτοιας φύσης και μεγέθους, ώστε τελικώς να εξουδετερώνεται το ωφέλιμο αποτέλεσμα που επιτεύχθηκε από την προηγηθείσα ανοικτή διαδικασία ανάθεσης. Η διαπίστωση ότι, οι αρχές της διαφάνειας και του ανταγωνισμού πρέπει να διέπουν όχι μόνο τη διαδικασία ανάθεσης αλλά και την εκτέλεση της σύμβασης, οδήγησε στη θέσπιση, με τις οδηγίες 2014/23/ΕΕ για την ανάθεση συμβάσεων παραχώρησης, 2014/24/ΕΕ για τις δημόσιες προμήθειες και 2014/25/ΕΕ για τις δημόσιες προμήθειες φορέων που δραστηριοποιούνται στους τομείς ύδατος, ενέργειας, μεταφορών και ταχυδρομικών μεταφορών, που ενσωματώθηκαν στο ελληνικό δίκαιο με το ν. 4412/2016, νέων ειδικών κανόνων για την τροποποίηση της δημόσιας σύμβασης μετά την ανάθεσή της.

17. Η κατάρτιση τροποποιητικής σύμβασης με τον ανάδοχο ήδη εκτελούμενης σύμβασης επιτρέπεται μόνο στις περιοριστικά αναφερόμενες στη διάταξη του άρθρου 132 του ν. 4412/2016, καθόσον η δυνατότητα αυτή συνιστά παρέκκλιση από τις αρχές της διαφάνειας, της ισότητας συμμετοχής στις διαδικασίες κατάρτισης δημόσιων συμβάσεων και της διασφάλισης του ελεύθερου ανταγωνισμού (βλ. ΕΣ Ε' Κλιμ. 793/2018). Η παραπάνω διάταξη προβλέπει τρεις διαφορετικές περιπτώσεις τροποποίησης συμβάσεων κατά τη διάρκειά τους: α) τις επιτρεπτές τροποποιήσεις, όπως εξειδικεύονται στις περιπτώσεις α)-ε) της παραγράφου 1, για τις οποίες όμως, πρέπει να τηρούνται σωρευτικά οι περιοριστικά απαριθμούμενες στο νόμο προϋποθέσεις εφαρμογής τους, β) τις περιπτώσεις ήσσονος αξίας («*minimis*») τροποποιήσεων, όπου και πάλι, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παράγραφο 2 του παραπάνω άρθρου, οι τροποποιήσεις αυτές είναι αποδεκτές υπό προϋποθέσεις, χωρίς να απαιτείται να προσφύγει η αναθέτουσα αρχή σε νέα διαδικασία σύναψης σύμβασης και γ) στις περιπτώσεις της παραγράφου 4, όπου η τροποποίηση της σύμβασης θεωρείται τόσο ουσιώδης, με συνέπεια, να μην είναι ανεκτή και η εκκίνηση νέας διαδικασίας σύναψης σύμβασης εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής, να αποτελεί μονόδρομο για την τελευταία. Η περιοριστική περιπτωσιολογία των επιτρεπτών τροποποιήσεων ισχύει μόνο στις συγκεκριμένες περιπτώσεις και με τήρηση σωρευτικά των οικείων, κατά περίπτωση, προϋποθέσεων, οπότε και επιτρέπεται η τροποποίηση της αρχικής σύμβασης, χωρίς να ακολουθήσει η αναθέτουσα αρχή νέα διαδικασία ανάθεσης. (βλ. Κατευθυντήρια Οδηγία 22 της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων-εφεξής ΕΑΑΔΔ). Για την εφαρμογή όλων των περιπτώσεων του άρθρου 132 του ν. 4412/2016, πρέπει κατ' αρχήν να πληρούται μία οριζόντια προϋπόθεση, η οποία συνίσταται στο ότι, η τροποποίηση της αρχικής σύμβασης πρέπει να λαμβάνει

χώρα κατά το χρόνο που διαρκεί και εκτελείται ακόμα σύμφωνα με το άρθρο 202 του ίδιου ως άνω νόμου.

18. Σύμφωνα με τη διάταξη της παραγράφου 1 περίπτωση γ) του ως άνω άρθρου 132, οι προϋποθέσεις, οι οποίες θα πρέπει να πληρούνται σωρευτικά, ώστε οι τροποποιήσεις της αρχικής σύμβασης που οφείλονται σε απρόβλεπτες περιστάσεις να αποτελούν επιτρεπτές τροποποιήσεις, είναι οι ακόλουθες. Αρχικά, η ανάγκη για την τροποποίηση θα πρέπει να οφείλεται σε απρόβλεπτες περιστάσεις, τις οποίες δεν μπορούσε να προβλέψει μία επιμελής αναθέτουσα αρχή κατά τον αρχικό σχεδιασμό της διαδικασίας ανάθεσης, ώστε να τις συμπεριλάβει στα αρχικά έγγραφα της σύμβασης. Η δεύτερη προϋπόθεση, επιβάλλει να μη μεταβάλλεται η συνολική φύση της αρχικής σύμβασης, υπό την έννοια της αλλοίωσης του αντικείμενου της τροποποιητικής σύμβασης, σε σχέση με το αντικείμενο της τροποποιούμενης αρχικής. Τέλος, η τρίτη προϋπόθεση, αφορά στην απαγόρευση να υπερβεί το αντικείμενο της τροποποιητικής σύμβασης το 50% της αξίας της αρχικής σύμβασης. Σε κάθε περίπτωση δε, οι επακόλουθες τροποποιήσεις που επιφέρει η τροποποιητική σύμβαση, δεν πρέπει να αποσκοπούν στην αποφυγή εφαρμογής των διατάξεων του ν. 4412/2016.

19. Ως απρόβλεπτες περιστάσεις που δικαιολογούν την τροποποίηση της σύμβασης, νοούνται τα έκτακτα και ασυνήθιστα γεγονότα που αντικειμενικά δεν ήταν δυνατόν να προβλεφθούν σύμφωνα με τους κανόνες και τα διδάγματα της ανθρώπινης πείρας και λογικής, είναι ανεξάρτητα της βούλησης της αναθέτουσας αρχής και δεν πρέπει να απορρέουν από έλλειψη προγραμματισμού και επιμέλειας αυτής (ΣτΕ 1747/2011, ΕΛΣυν (Τμήμα Μείζονος Επταμελούς Σύνθεσης), 2490/2015, και Τμήμα VI, 91,105, 171και 214/2007, ΑΕΠΠ (7^οΚλιμάκιο) 55/2019και ΕΑΑΔΗΣΥ 121/2016, 299/2015, 258/2015 Αποφάσεις).

20. Η εμφάνιση της πανδημίας και η λήψη μέτρων για τον περιορισμό της διάδοσης και διασποράς του κορωνοϊού COVID-19 συνιστούν περίπτωση εξαιρετικά επείγουσας και απρόβλεπτης ανάγκης (βλ. ΝΣΚ 53/2020). Η έκτακτη αυτή ανάγκη έχει επηρεάσει και το πεδίο των δημοσίων συμβάσεων, για την αντιμετώπιση της οποίας, εξάλλου, ενεργοποιήθηκε και η συνταγματική πρόβλεψη του άρθρου 44 παρ. 1 του Συντάγματος και η υιοθέτηση με Πράξεις Νομοθετικού περιεχομένου, εξαιρετικών ρυθμίσεων για την αντιμετώπισή της, επιβάλλοντας εκ των πραγμάτων

σοβαρές ανατροπές και εισάγοντας παρεκκλίσεις στο πλέγμα των διατάξεων του ν. 4412/2016 [σχετ. ΠΝΠ της 25.02.2020 (ΦΕΚ Α 42) , ΠΝΠ της 11.3.2020 (ΦΕΚ της 11.03.1010 (ΦΕΚ Α 55), ΠΝΠ της 14.03.2020 (ΦΕΚ Α64), ΠΝΠ της 20.03.2020 (ΦΕΚ Α68)]. Επιπλέον, η Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων (απόφαση Προέδρου με αριθμό 29/12.03.2020) έκρινε ότι, η ανάγκη αποτροπής της εξάπλωσης του κορωνοϊού 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.

21.Ως δεύτερη σωρευτικά προϋπόθεση επιτρεπτής τροποποίησης της συναφθείσας και εκτελούμενης σύμβασης , προβλέπεται από το άρθρο 132 παρ. 1 περιπτ. γ) η μη μεταβολή της συνολικής φύσης της αρχικής σύμβασης. Περιπτώσεις, δηλαδή, όπου η τροποποίηση έχει ως αποτέλεσμα την αλλοίωση της φύσης της συνολικής σύμβασης, για παράδειγμα, μέσω της αντικατάστασης των έργων, αγαθών ή υπηρεσιών που περιλαμβάνονται στην αρχική σύμβαση με κάτι διαφορετικό ή μέσω της ριζικής αλλαγής του είδους της σύμβασης (π.χ. από σύμβαση προμηθειών σε σύμβαση υπηρεσιών), δεν αποτελούν επιτρεπτή περίπτωση τροποποίησης, ακόμη και όταν συντρέχει απρόβλεπτη περίπτωση, καθώς σε μια τέτοια κατάσταση, μπορεί να θεωρηθεί ότι, η τροποποίηση θα μπορούσε υποθετικά να επηρεάσει το αποτέλεσμα της αρχικής διαδικασίας σύναψης της σύμβασης. Για παράδειγμα οι περιορισμοί στην κίνηση κεφαλαίων, οι οποίοι επιβλήθηκαν στο ελληνικό χρηματοπιστωτικό σύστημα τον Ιούλιο του έτους 2015, αποτελούν γεγονός αιφνίδιο και απρόβλεπτο, πέραν της σφαίρας ευθύνης ακόμη και της πλέον επιμελούς αναθέτουσας αρχής και τεκμηριώνει επαρκώς τροποποιήσεις της αρχικής σύμβασης, π.χ. τη χορήγηση προκαταβολής στον ανάδοχο, ενώ δεν προβλεπόταν στην αρχική σύμβαση, χωρίς να απαιτείται νέα διαδικασία σύναψης, εφόσον συντρέχουν και οι υπόλοιπες προϋποθέσεις. Ωστόσο, στο ίδιο ως άνω παράδειγμα, η επίκληση των ίδιων περιορισμών στην κίνηση κεφαλαίων δεν μπορεί να οδηγεί σε τροποποιήσεις της αρχικής σύμβασης, οι οποίες μεταβάλλουν ριζικά το αντικείμενό της π.χ. αντικατάσταση των προς αγορά ειδών ή της φύσης της (βλ. Κατευθυντήρια Οδηγία 22 της ΕΑΑΔΣ σελ. 16). Σχετικά, στην αιτιολογική σκέψη (109) της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ αναφέρεται: «αλλοίωση της φύσης της συνολικής προμήθειας, επί παραδείγματι μέσω της αντικατάστασης των προς αγορά έργων, αγαθών και υπηρεσιών με κάτι διαφορετικό ή μέσω της ριζικής αλλαγής του είδους προμήθειας,



καθότι, σε μια τέτοια κατάσταση, μπορεί να θεωρηθεί ότι η τροποποίηση θα μπορούσε υποθετικά να επηρεάσει αποτέλεσμα.»

22. Τρίτη προϋπόθεση, η οποία πρέπει να συντρέχει σωρευτικά από κοινού με τις δύο παραπάνω αναλυθείσες είναι ότι, οποιαδήποτε αύξηση της τιμής δεν πρέπει να υπερβαίνει το πενήντα (50%) της αξίας της αρχικής σύμβασης. Ο προαναφερόμενος περιορισμός του 50% αφορά τη συνολική αξία των διαδοχικών τροποποιήσεων και όχι την αξία έκαστης τροποποίησης, όπως προβλέπονταν στην αντίστοιχη ρύθμιση των οδηγιών που ενσωματώθηκαν στο ν. 4412/2016. Η κρίσιμη διάταξη είναι εμπνευσμένη από τη ρύθμιση του άρθρου 25 παρ. 4 του προϊσχύοντος π.δ. 60/2007, για τις λεγόμενες «συμπληρωματικές συμβάσεις» έργων και υπηρεσιών (Ελ. Συν /Τμ. Μείζονος Επταμελούς Σύθεσης 3210/2011, Ελ. Συν/ΤμVI, 288/2012). Διαφοροποιείται ωστόσο, σε σχέση με εκείνη, πρωτίστως διότι περιλαμβάνει στο πεδίο εφαρμογής της και τις συμβάσεις προμηθειών, επιπλέον δε, διότι καλύπτει και τροποποιήσεις πέραν των πρόσθετων εργασιών, και τέλος, διότι αποσυνδέει τη δυνατότητα τροποποίησης «τα συμπληρωματικά έργα ή οι υπηρεσίες να μην μπορούν, από τεχνική ή οικονομική άποψη, να διαχωρισθούν από την αρχική σύμβαση χωρίς να δημιουργηθούν μείζονα προβλήματα για τις αναθέτουσες αρχές είτε να μπορούν μεν να διαχωρισθούν από την εκτέλεση της αρχικής σύμβασης, πλην όμως να είναι απόλυτα αναγκαία για την ολοκλήρωσή της» (Δημόσιες Συμβάσεις-Ν 4412/2016, Νομολογιακή Προσέγγιση και Πρακτική Εφαρμογή Κουλουμπίνη κλπ, σελ. 425).

23. Τέλος, όλες οι παραπάνω επιτρεπόμενες τροποποιήσεις αφενός, δεν θα πρέπει να αποσκοπούν στην αποφυγή εφαρμογής των διατάξεων του ν. 4412/2016 και αφετέρου, υπάρχει υποχρέωση για άμεση εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής γνωστοποίησης στην επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Πρόκειται για τις δικλείδες ασφαλείας που θέτει ο ενωσιακός νομοθέτης, ώστε να ελέγξει νομοθετικά τις ενδεχόμενες καταχρήσεις κατά την εφαρμογή των σχετικών διατάξεων και την τήρηση των αρχών διαφάνειας, της αναλογικότητας και να μην ακολουθούνται παρελκυστικές τακτικές από τις αναθέτουσες αρχές.

Ειδικότερα, η δημοσίευση των τροποποιήσεων για την αντιμετώπιση απρόβλεπτων περιστάσεων στην Εφημερίδα της Ε.Ε. είναι επιτακτική προκειμένου να ενημερωθούν οι τρίτοι ενδιαφερόμενοι για το περιεχόμενό τους. Δεν χρειάζεται γνωστοποίηση των μεταβολών που προβλέπονται σε ρήτρες της αρχικής σύμβασης, αφού αυτές είναι

ήδη γνωστές στους ενδιαφερόμενους, καθόσον αποτέλεσαν μέρος της διαγωνιστικής διαδικασίας.

Εξάλλου, την τροποποίηση της δημόσιας σύμβασης μπορούν να προσβάλλουν οι επιχειρήσεις που είχαν εκδηλώσει ενδιαφέρον στον αρχικό διαγωνισμό δεδομένου ότι, η ιδιότητα του συμμετέχοντος σε διαγωνισμό προσδίδει, κατ' αρχήν, σε αυτόν έννομο συμφέρον να μεριμνά για την τήρηση των όρων της διακήρυξης του διαγωνισμού κατά τη φάση της εκτέλεσής του και να προσβάλλει πράξεις που εκδόθηκαν μεν μετά τη σύναψη της σύμβασης, αλλά, κατά παραβίαση της αρχής της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, συνιστούν ανεπίτρεπτη ανατροπή των όρων με βάση τους οποίους αναπτύχθηκε ο ανταγωνισμός κατά το προσυμβατικό στάδιο, εντούτοις, τυχόν ουσιώδης τροποποίηση των όρων της σύμβασης θα είχε ως αποτέλεσμα την υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής να διενεργήσει νέο διαγωνισμό (βλ. ΣτΕ 2149/2017, ΕΣ Ε' Κλιμ 423/2014).

24. Στη συγκεκριμένη περίπτωση, λαμβάνοντας υπόψη ότι: α) Η τροποποίηση εκτελούμενης αρχικής σύμβασης, οφειλόμενης σε απρόβλεπτες περιστάσεις κατά την περίπτωση γ) της παραγράφου 1 του άρθρου 132 του ν. 4412/2016, αποτελεί εξαιρετική διαδικασία, η εφαρμογή της οποίας επιτρέπεται μόνο στις περιοριστικώς αναφερόμενες στο νόμο περιπτώσεις και μόνο μετά τη διαπίστωση της σωρευτικής πλήρωσης όλων των απαριθμούμενων στην εν λόγω διάταξη, προϋποθέσεων (βλ. 55/2019 ΑΕΠΠ σκ. 31),

β) οποιοσδήποτε τροποποιήσεις σύμφωνα με τα προαναφερθέντα, δεν πρέπει να αποσκοπούν στην αποφυγή των διατάξεων του ν. 4412/2016 και στην τήρηση των αρχών που πρέπει να διέπουν όλα τα στάδια του διαγωνισμού και της εκτέλεσης της δημόσιας σύμβασης, όπως οι αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων,

γ) η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική διοικητική πράξη, οι όροι της είναι απαράβατοι, ως τέτοιοι δε θεωρούνται στο σύνολό τους οι τεχνικές προδιαγραφές (ΣτΕ (ΑΣΦ) 82/2014, Ε.Α.ΣτΕ 563/2006, 316/2006), εκτός αν ορισμένες είναι σύμφωνα με τη διακήρυξη προαιρετικές (ΕΣ Τμ. Μείζ. –Επταμ. 2446/2012, ΣτΕ ΕΑ192/2012, ΝΣΚ 521/2011), ως εκ τούτου οι όροι της διακήρυξης έχουν δεσμευτική ισχύ τόσο για την αναθέτουσα αρχή όσο και για τους υποψηφίους. Περαιτέρω, με την ανεπιφύλακτη συμμετοχή τους στο διαγωνισμό για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης, οι διαγωνιζόμενοι αποδέχονται πλήρως τη νομιμότητα των όρων της διακήρυξης, με βάση τους οποίους διενεργείται ο διαγωνισμός και

διαμορφώνονται οι υποβαλλόμενες προσφορές (ΣΤΕ 1217/2018, 2434/2017, 1968/2013, ΣΤΕ 1667/2011 Ολομ., κ.ά.),

δ)η εμφάνιση της πανδημίας και η λήψη μέτρων για τον περιορισμό της διάδοσης και διασποράς του κορωνοϊού COVID-19 συνιστούν γεγονότα αιφνίδια και απρόβλεπτα, εκτός της σφαίρας ευθύνης και της πλέον επιμελούς αναθέτουσας αρχής,

ε)στις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης του διαγωνισμού, που αναπτύχθηκαν διεξοδικά παραπάνω, αναλύεται το χρονοδιάγραμμα και οι φάσεις υλοποίησης και παράδοσης του έργου, το οποίο ορίστηκε ότι θα υλοποιηθεί σε τέσσερις Φάσεις. Ειδικά ως προς τη Φάση Δ', η οποία περιλαμβάνεται στο χρονοδιάγραμμα παράδοσης και προηγείται της παράδοσης - παραλαβής και αποτελεί υποχρέωση του αναδόχου, στον όρο 14.5 ορίζεται ότι: «Φάση Δ': ένας (01) μήνας από την ολοκλήρωση της Φάσης Γ. Υλοποίηση φυσικού αντικείμενου παραγράφου 3.1.3 στο μέρος που αφορά τους ελέγχους επιχειρησιακής λειτουργίας και απόδοσης (commissioning) του LGMMCC, υπό την προϋπόθεση διαθεσιμότητας του κομβικού MCCτης Γαλλίας (FMCC) την υπόψη χρονική περίοδο για διενέργεια των ελέγχων, κατόπιν αίτησης της Επισπεύδουσας Υπηρεσίας (ΔΕΠΙΧ) της Αναθέτουσας Αρχής. Σε περίπτωση μη διαθεσιμότητας του FMCC, η προθεσμία της ανωτέρω Φάσης παρατείνεται για το αναγκαίο χρονικό διάστημα μέχρι την επιτυχή περάτωση των ελέγχων». Επομένως, ως προς τη Φάση Δ' έχει τεθεί αίρεση η οποία αφορά τη διαθεσιμότητα του γαλλικού κομβικού κέντρου (FMCC), το οποίο αποτελεί τρίτο σε σχέση με τα συμβαλλόμενα μέρη της σύμβασης και δεν μπορεί να υποχρεωθεί από τα μέρη αυτά σε άμεση διαθεσιμότητα την χρονική στιγμή που θα το αιτηθεί η αναθέτουσα αρχή,

στ)βάσει των τεχνικών προδιαγραφών της παραπάνω διακήρυξης, όπως εκτενώς αναπτύχθηκε, η εν λόγω προμήθεια αποτελεί μια λύση «με το κλειδί στο χέρι», ένα έργο δηλαδή πλήρως λειτουργικό. Τόσο εκ της φύσης της προμήθειας όσο και με βάση τη διακήρυξη, δεν έχει περιληφθεί δυνατότητα τμηματικών παραδόσεων και ως εκ τούτου, τμηματικών πληρωμών, ακριβώς για το λόγο ότι, ο σκοπός ήταν η προμήθεια ενός ολοκληρωμένου συστήματος πλήρως λειτουργικού κατά τα αναλυτικώς οριζόμενα στο Παράρτημα Α' της διακήρυξης, το οποίο θα αποτελούσε ένα αδιαίρετο φυσικό αντικείμενο και στο πλαίσιο αυτό κατά την δημοσίευση της διακήρυξης, δεν ορίστηκε τμηματική παραλαβή της προμήθειας, συνεπεία δε αυτής η τμηματική πληρωμή . Συνεπώς, από τα παραπάνω καθίσταται σαφές ότι, ο έλεγχος από το γαλλικό κομβικό κέντρο (FMCC) αποτελεί μέρος της Φάσης Δ', (σχετ. η με

αριθμό πρωτ. 2832.7/86221/29-11-2019 διαπιστωτική πράξη ΥΝΑΝΠ/ΓΔΟΥ/ΔΙΠΕΑ 2^ο περί παράτασης της Φάσης Δ'),

ζ)μέχρι σήμερα έχουν ολοκληρωθεί οι τρεις από τις τέσσερις Φάσεις του έργου και εκκρεμεί η ολοκλήρωση της Φάσης Δ' λόγω μη διαθεσιμότητας του γαλλικού κέντρου, η)σύμφωνα με τη διακήρυξη, ο ανάδοχος είχε δικαίωμα να επιλέξει τον τρόπο πληρωμής και συγκεκριμένα είτε τη χορήγηση έντοκης προκαταβολής μέχρι ποσοστού 50% της συμβατικής αξίας χωρίς ΦΠΑ, με την κατάθεση ισόποσης εγγύησης, η οποία θα καλύπτει τη διαφορά μεταξύ του ποσού της εγγύησης καλής εκτέλεσης και του ποσού της καταβαλλόμενης προκαταβολής, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 72§1 περ. δ του ν. 4412/2016 και το άρθρο 4.1 της διακήρυξης, και την καταβολή του υπολοίπου μετά την οριστική παραλαβή των υλικών είτε την εξόφληση του 100% της συμβατικής αξίας μετά την οριστική παραλαβή των υλικών, όπως και επέλεξε. Αντίθετα, ο αιτούμενος από την ανάδοχο τρόπος πληρωμής δεν προβλεπόταν στη διακήρυξη του διαγωνισμού και δεν ελήφθη υπόψη από τους οικονομικούς φορείς που επιθυμούσαν να συμμετάσχουν στο διαγωνισμό, οι οποίοι έπρεπε να επιλέξουν μεταξύ άλλων προτεινόμενων τρόπων πληρωμής και, συνακόλουθα, να υπολογίσουν το χρηματοοικονομικό κόστος της οικονομικής προσφοράς τους κατά το χρόνο υποβολής της (βλ. ΕΣ ΣΤ' Κλιμ. 221/2019). Συνεπώς, οποιαδήποτε τμηματική παράδοση και παραλαβή του έργου και συνακόλουθα πληρωμή της αναδόχου εταιρείας, όπως αυτή αιτήθηκε με την από 23-3-2020 επιστολή της(καταβολή του 80% της συμβατικής αξίας και το υπόλοιπο 20% με την ολοκλήρωση των ελέγχων παραλαβής του έργου), μεταβάλλει τη φύση της παρούσας σύμβασης και ταυτόχρονα την ισορροπία της υπέρ της αναδόχου.

Επιπλέον, η παραπάνω αιτούμενη τροποποίηση του τρόπου πληρωμής, δεν βρίσκεται εντός των ορίων της διακήρυξης και δεν διασφαλίζει την τήρηση των αρχών της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων (βλ. ΕΣ Ε' Κλιμ. 793/2018 και Κατευθυντήρια Οδηγία 22 ΕΑΑΔΔ) και δεν αποτελεί επιτρεπτή τροποποίηση.

25. Κατόπιν των ανωτέρω, γίνεται δεκτό ότι, η τροποποίηση της Σύμβασης, αν και δικαιολογείται από απρόβλεπτες περιστάσεις, δεν επιτρέπεται σύμφωνα με την περίπτωση γ) της παραγράφου 1 του άρθρου 132 του ν. 4412/2016 για το λόγο ότι, δεν πληρούται η δεύτερη απαριθμούμενη στην εν λόγω διάταξη, προϋπόθεση της μη μεταβολής της φύσης της σύμβασης, είναι δε, και ουσιώδης, κατά την έννοια της



παραγράφου 4 του νόμου αυτού, αφού μεταβάλλει και το χαρακτήρα της αρχικής σύμβασης.

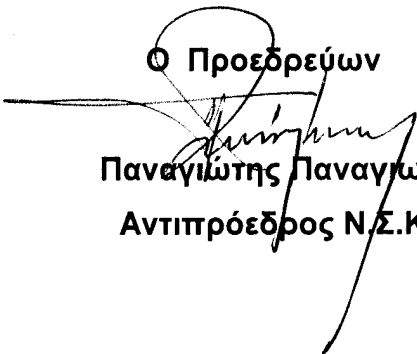
Απάντηση

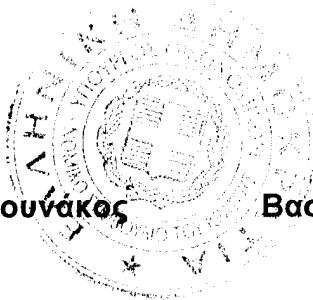
26. Σύμφωνα με τα προεκτεθέντα, στο ερώτημα που υποβλήθηκε το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Δ' Τμήμα) γνωμοδοτεί, ομόφωνα, ως εξής: α)επί του πρώτου υποερωτήματος, ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις του άρθρου 132 παρ. 1 περ. γ) του ν. 4412/2016, ώστε να τροποποιηθεί κατάλληλα η Τ10/2018 Σύμβαση, κατά τρόπο ώστε να είναι δυνατή η τμηματική παράδοση και παραλαβή του έργου και συνακόλουθα η τμηματική πληρωμή της αναδόχου εταιρείας, δεδομένου ότι, μέχρι σήμερα έχει ολοκληρωθεί μέχρι και η Φάση Γ', απομένει δε η εκτέλεση της Φάσης Δ', και β)επί του δευτέρου υποερωτήματος, συνακολούθως προς το α), ότι η αρμόδια Επιτροπή Παρακολούθησης και Παραλαβής του Έργου δεν δύναται να εκκινήσει την διαδικασία παραλαβής των τριών πρώτων φάσεων υλοποίησης της ανωτέρω σύμβασης και στη συνέχεια να καταβληθεί στην ανάδοχο το 80% του συμβατικού ποσού ή μέρος αυτού.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

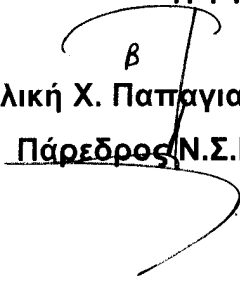
Αθήνα, 16-7-2020

Ο Προεδρεύων


Παναγιώτης Παναγιωτουνάκος
Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.



Η Εισηγήτρια


Βασιλική Χ. Παπαγιαννοπούλου
Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.