

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

6^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε την 15 Μαΐου 2020 με την εξής σύνθεση: Ιωάννα Θεμελή
Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Ειρήνη Αψοκάρδου και Μαργαρίτα Κανάβα Μέλη.

Για να εξετάσει την από 8-4-2020 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό
Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 417/9-4-2020, του, που εδρεύει στα
....., οδός, αριθ., και εκπροσωπείται νόμιμα,

Κατά του, που εδρεύει στη, οδός αριθ.
....., νομίμως εκπροσωπούμενου (εφεξής η αναθέτουσα αρχή).

Με την προδικαστική προσφυγή, το προσφεύγον ζητά να ακυρωθεί η
με αριθ. 249/Θέμα 9/30-3-2020 απόφαση της αναθέτουσας αρχής περί
ματαίωσης του διαγωνισμού για την ανάθεση της *Δημιουργίας – λειτουργίας
Ψηφιακών εφαρμογών προβολής των γεωμνημείων του Γεωπάρκου –
Παγκόσμιου Γεωπάρκου*

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ιωάννα Θεμελή

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί
νόμιμο παράβολο ποσού 1.217,50 ευρώ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν.
4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, επί τη βάση του προϋπολογισμού της
προμήθειας, ποσού ευρώ 243.500 χωρίς ΦΠΑ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο,
με κωδικό, εκτύπωση από την επίσημη ιστοσελίδα της ΓΓΠΣ του
ΥΠΟΙΚ με τα στοιχεία του παραβόλου και την ένδειξη *ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ* και το
από 8-4-2020 αποδεικτικό πληρωμής του στην

2. Επειδή με την υπ' αριθμ. πρωτ. διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής, διακηρύχθηκε διεθνής δημόσιος ανοικτός διαγωνισμός για την ανάθεση του Υποέργου 2: «Δημιουργία-λειτουργία «Ψηφιακών εφαρμογών προβολής των γεω-μνημείων του Γεωπάρκου - Παγκόσμιου Γεωπάρκου» στο πλαίσιο του έργου «Δημιουργία-λειτουργία «Ψηφιακών εφαρμογών προβολής των γεω-μνημείων του Γεωπάρκου - Παγκόσμιου Γεωπάρκου», CPV: και συμπληρωματικό CPV, με κριτήριο ανάθεσης τη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά επί τη βάση της βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής, εκτιμώμενης επί τη βάση σταθμισμένων κριτηρίων αξιολόγησης με συντελεστές βαρύτητας, με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 26-03-2020 και με ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού την 31-03-2020 και. Το έργο συγχρηματοδοτείται από το Ευρωπαϊκό Ταμείο Περιφερειακής Ανάπτυξης και από εθνικούς πόρους στο πλαίσιο του Επιχειρησιακού Προγράμματος «Βόρειο Αιγαίο 2014-2020» (ΕΣΠΑ 2014-2020). Ειδικότερα το έργο αφορά την ψηφιακή ανάδειξη των Γεωλογικών Μνημείων και Γεώτοπων του Γεωπάρκου, ... το οποίο θα εξασφαλίζει την επιστημονική αριότητα, την ποιότητα και την δίγλωσση παρουσία του περιεχομένου. Η πράξη θα συμβάλλει στην προβολή των μοναδικών γεώτοπων και γεωλογικών μνημείων της, μέσα από μια σειρά ψηφιακών διαδραστικών εφαρμογών, οι οποίες θα καταστήσουν την επίσκεψη στους χώρους του Γεωπάρκου της μία ανεπανάληπτη εμπειρία. Το .. έργο διαμορφώνεται με βάση τους άξονες που:

- Α. δίνουν προτεραιότητα στους πολίτες και το διεθνές κοινό, το οποίο θα μπορεί να λάβει ολοκληρωμένες υπηρεσίες ενημέρωσης για τα γεωλογικά μνημεία της
- Β. δίνουν έμφαση στους νέους και τους μαθητές, τους οποίους καλούν να γνωρίσουν τα ιδιαίτερα γεωλογικά φαινόμενα που συντελέστηκαν ανά τους αιώνες στη και οδήγησαν στη δημιουργία των σημερινών γεωλογικών σχηματισμών μέσα από μία ποικιλία εφαρμογών που έχουν και εκπαιδευτικό χαρακτήρα.
- Γ. δίνουν πρόσβαση σε πλούσιο ψηφιακό πολιτιστικό περιεχόμενο και διαχέουν όλες τις διαθέσιμες πληροφορίες, καλώντας τους πολίτες να διαδράσουν, να επικοινωνήσουν, να συνεισφέρουν στον εμπλουτισμό της γνώσης και να ανταλλάξουν γνώμες, εντυπώσεις και υλικό με

Αριθμός Απόφασης: 616 /2020

άλλους χρήστες των εφαρμογών. Η διάρκεια της σύμβασης .. ορίζεται σε 12 μήνες και διαιρείται σε 3 διακριτές φάσεις ως ακολούθως : Α) Πρώτη παράδοση έξι (6) μήνες από την υπογραφή της σύμβασης (παραδοτέα 5,6,7) Β) Δεύτερη παράδοση δέκα (10) μήνες από την υπογραφή της σύμβασης (παραδοτέα 9,10) Γ) Τρίτη παράδοση δώδεκα (12) μήνες από την υπογραφή της σύμβασης (παραδοτέα 8,11,12,13,15). Συγκεκριμένα το αντικείμενο του Υποέργου 2 περιλαμβάνει τα εξής παραδοτέα : • Πακέτο εργασίας 5: Εφαρμογή για κινητές συσκευές (Android, iOS) ψηφιακής περιήγησης – διαδρομών στις περιοχές • Πακέτο εργασίας 5α: Υπο-εφαρμογή - Πληροφορίες σε πραγματικό χρόνο. • Πακέτο εργασίας 6: Διαδραστικό παιχνίδι επιβράβευσης με τίτλο: «Ανακαλύψτε την περιοχή». • Πακέτο εργασίας 7: Εφαρμογή πληροφοριακού ψηφιακού διαδραστικού χάρτη σε οθόνη αφής και στο διαδίκτυο για την ανάδειξη της παγκόσμιας αξίας, της οικουμενικότητας και μοναδικότητας του Γεωπάρκου στα πλαίσια του Παγκόσμιου δικτύου Γεωπάρκων και η συσχέτιση και συγκριτική του Απολιθωμένου Δάσους Λέσβου με άλλες αντίστοιχες περιοχές απολιθωμένων δασών σε όλο τον κόσμο. • Πακέτο εργασίας 8: Ψηφιακή σήμανση με beacons & Qr codes. • Πακέτο εργασίας 9: Τρισδιάστατη εφαρμογή παρουσίασης της γεωλογικής ιστορίας του νησιού και προβολή με μάσκες εικονικής πραγματικότητας (VR oculus). • Πακέτο εργασίας 10: Δημιουργία 4 digital Promo video. • Πακέτο εργασίας 11: Δημιουργία εφαρμογής E - book με θεματική: Παγκόσμιο Γεωπάρκο – μεταφράσεις σε 8 γλώσσες. • Πακέτο εργασίας 12: Εφαρμογή επαυξημένου χάρτη διάστασης Α0 σημείων ενδιαφέροντος του Γεωπάρκου που θα εγκατασταθεί στο Κέντρο Πληροφόρησης. • Πακέτο εργασίας 13: Εκπαίδευση – Πιλοτική λειτουργία εφαρμογών και δικτύου beacons • Πακέτο εργασίας 15: Προμήθεια εξοπλισμού (όροι 1.3, 2.3.1, Παράρτημα Ι σελ. 56 επ. της διακήρυξης). Στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης, σελ. 76 παρατίθεται χρονοδιάγραμμα των παραδοτέων της προμήθειας ως εξής

ΧΡΟΝΟΔΙΑΓΡΑΜΜΑ

Το χρονοδιάγραμμα του Έργου (12 μήνες συνολικά) παρουσιάζεται ακολούθως σε πίνακα:

Αριθμός Απόφασης: 616 /2020

A/A Πακέτα Εργασιών M1-2 M3-4 M5-6 M7-8 M9-10 M11-12

5 ΠΕ5: Εφαρμογή για κινητές συσκευές (Android, iOS) ψηφιακής περιήγησης – διαδρομών στις περιοχές

5α ΠΕ5α: Υπόεφαρμογή - Πληροφορίες σε πραγματικό χρόνο.

6 ΠΕ6: Διαδραστικό παιχνίδι επιβράβευσης με τίτλο: «Ανακαλύψτε την περιοχή

7 ΠΕ7: Εφαρμογή πληροφοριακού ψηφιακού διαδραστικού χάρτη σε οθόνη αφής και στο διαδίκτυο για την ανάδειξη της παγκόσμιας αξίας, της οικουμενικότητας και μοναδικότητας του Γεωπάρκου στα πλαίσια του Παγκόσμιου δικτύου Γεωπάρκων και η συσχέτιση και συγκριτική του Απολιθωμένου Δάσους με άλλες αντίστοιχες περιοχές απολιθωμένων δασών σε όλο τον κόσμο

8 ΠΕ8: Ψηφιακή σήμανση με beacons & Qr codes

9 ΠΕ9: Τρισδιάστατη εφαρμογή

Αριθμός Απόφασης: 616 /2020

παρουσίασης της γεωλογικής
ιστορίας του νησιού και προβολή
με μάσκες εικονικής
πραγματικότητας (VR oculus).

10 ΠΕ10: Δημιουργία 4 digital
Promo video.

11 ΠΕ11: Δημιουργία εφαρμογής E -
book με θεματική:

Παγκόσμιο Γεωπάρκο –
μεταφράσεις σε 8 γλώσσες

12 ΠΕ12: Εφαρμογή επαυξημένου
χάρτη A0 σημείων

ενδιαφέροντος του Γεωπάρκου
που θα εγκατασταθεί στο Κέντρο
Πληροφόρησης

13 ΠΕ13: Εκπαίδευση – πιλοτική
λειτουργία εφαρμογών και
δικτύου beacons

15 ΠΕ15: Προμήθεια εξοπλισμού

Σύμφωνα με τον όρο 3.5 της διακήρυξης Η αναθέτουσα αρχή ματαιώνει ή δύναται να ματαιώσει εν όλω ή εν μέρει αιτιολογημένα τη διαδικασία ανάθεσης, για τους λόγους και υπό τους όρους του άρθρου 106 του ν. 4412/2016, μετά από γνώμη της αρμόδιας Επιτροπής του Διαγωνισμού. Επίσης, αν διαπιστωθούν σφάλματα ή παραλείψεις σε οποιοδήποτε στάδιο της διαδικασίας ανάθεσης, μπορεί, μετά από γνώμη του αρμόδιου οργάνου, να ακυρώσει μερικώς τη διαδικασία ή να αναμορφώσει ανάλογα το αποτέλεσμα της ή να αποφασίσει την επανάληψή της από το σημείο που εμφίλοχώρησε το σφάλμα ή η παράλειψη.

3. Επειδή η προκήρυξη απεστάλη την 19-2-2020 για δημοσίευση στο Συμπλήρωμα της ΕΕΕΕ όπου και δημοσιεύθηκε την 24-2-2020 με αριθ., και το πλήρες κείμενο αυτής αναρτήθηκε την 26-2-2019 στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) με Α.Δ.Α.Μ.,

καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο διαγωνισμός έλαβε αριθμό συστήματος

4. Επειδή ως αναφέρεται στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης, το και αποτελεί κοινωφελές Νομικό πρόσωπο (Ν.Π.Ι.Δ.) εποπτευόμενο από το και έχει ως σκοπό τη μελέτη, έρευνα, ανάδειξη, έκθεση, συντήρηση, φύλαξη και κάθε πρόσφορη αξιοποίηση του, που αποτελεί Διατηρητέο Μνημείο της Φύσης με ιδιαίτερα μεγάλη περιβαλλοντική, γεωλογική και παλαιοντολογική αξία. Ιδρύθηκε με ομόφωνη απόφαση της Βουλής των Ελλήνων το Δεκέμβριο του 1994. Στις εγκαταστάσεις του πραγματοποιούνται διεθνή επιστημονικά συνέδρια πολιτιστικές εκδηλώσεις, εκθέσεις, επιστημονικές συναντήσεις διαλέξεις και προβολές. Τα εκπαιδευτικά προγράμματα του Μουσείου προσελκύουν το ενδιαφέρον μαθητών από όλες τις βαθμίδες της εκπαίδευσης. .. Είναι ιδρυτικό μέλος του Δικτύου Ευρωπαϊκών Γεωπάρκων. Το 2004 το Απολιθωμένο Δάσος εντάχθηκε στο Παγκόσμιο Δίκτυο Γεωπάρκων της και το 2012 το Νησί της έγινε Παγκόσμιο Γεωπάρκο της, φορέας διαχείρισης του οποίου είναι το Συγκεκριμένα, σύμφωνα με το άρθρο δεύτερο του ν. 2260/1994 « 1. Ιδρύεται νομικό πρόσωπο ιδιωτικού δικαίου με έδρα το και επωνυμία ", που εποπτεύεται από τον Υπουργό και στη συνέχεια αναφέρεται ως Μουσείο". 2. Το Μουσείο αποτελεί κοινωφελές νομικό πρόσωπο και έχει ως σκοπό τη μελέτη, έρευνα, ανάδειξη, έκθεση, συντήρηση, φύλαξη και κάθε πρόσφορη αξιοποίηση του 3. Πόροι του Μουσείου είναι οι επιχορηγήσεις από το Δημόσιο, την Ευρωπαϊκή Ένωση ή άλλους διεθνείς οργανισμούς, δωρεές, κληρονομίες, χορηγίες, καθώς και έσοδα από τη λειτουργία του Μουσείου και των παρεχόμενων από αυτό υπηρεσιών, όπως διαθέσεις εισιτηρίων, καταλόγων, φωτογραφιών, εκδόσεων, οργάνωση εκθέσεων και συνεδρίων. 4. Το Μουσείο δεν υπάγεται στο δημόσιο τομέα ούτε στις διατάξεις του δημόσιου λογιστικού ούτε στις διατάξεις για τις δημόσιες προμήθειες και τα δημόσια έργα και λειτουργεί χάριν του δημοσίου συμφέροντος κατά τους κανόνες της ιδιωτικής οικονομίας. Το Μουσείο απολαμβάνει όλων των διοικητικών, οικονομικών και δικαστικών ατελειών, καθώς και όλων των δικονομικών προνομίων του Δημοσίου και απαλλάσσεται από κάθε δημόσιο, δημοτικό, κοινοτικό, λιμενικό ή δικαστικό

τέλος και κάθε φόρο, άμεσο ή έμμεσο, εκτός από το φόρο προστιθέμενης αξίας, εισφορά υπέρ τρίτου, καθώς και κάθε άλλο δικαίωμα ή τέλος υπέρ του Δημοσίου ή τρίτου. Οι συμβάσεις δωρεών, οι προς το Μουσείο επιχορηγήσεις, χορηγίες, επιδοτήσεις, χρηματικές παροχές, κληροδοσίες και δωρεές οποιοδήποτε φυσικού ή νομικού προσώπου απαλλάσσονται από κάθε φόρο, τέλος χαρτοσήμου, δικαίωμα ή εισφορά υπέρ του Δημοσίου ή τρίτων. 5. Τα όργανα διοίκησης του Μουσείου είναι το διοικητικό συμβούλιο και ο διευθυντής. 6. Το διοικητικό συμβούλιο του Μουσείου είναι επταμελές και διορίζεται με απόφαση του Υπουργού Πολιτισμού που δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως για τριετή θητεία που παρατείνεται μέχρι το διορισμό νέου και μπορεί να ανανεώνεται. Μέλη του διοικητικού συμβουλίου ορίζονται ο κάθε φορά πρόεδρος της κοινότητας του και από ένας εκπρόσωπος: α. του Τμήματος Γεωλογίας της Σχολής Θετικών Επιστημών του Εθνικού και Καποδιστριακού Πανεπιστημίου Αθηνών, β) Του Υπουργείου Πολιτισμού γ. του Τμήματος Περιβάλλοντος του Πανεπιστημίου Αιγαίου. δ) της Γενικής Γραμματείας Δασών και Φυσικού Περιβάλλοντος. Τα υπόλοιπα δύο (2) μέλη επιλέγονται μεταξύ προσώπων με αναγνωρισμένο κύρος κατά προτίμηση από την κοινωνία της και έχουν ασχοληθεί με τη διάσωση και την προστασία του 7. Ο διευθυντής του Μουσείου διορίζεται με απόφαση του Υπουργού για τριετή θητεία που παρατείνεται μέχρι το διορισμό νέου και μπορεί να ανανεώνεται ...»

5. Επειδή σύμφωνα με το Άρθρο 1 Αντικείμενο - Πεδίο Εφαρμογής του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «1. Οι διατάξεις του παρόντος αποτελούν προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας προς τις διατάξεις: α) της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 26ης Φεβρουαρίου 2014, σχετικά με τις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων και την κατάργηση της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ (L94), όπως διορθώθηκε (L135/24.5.2016), ... 2. Ο παρών νόμος θεσπίζει κανόνες: α) για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης δημοσίων συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου I (άρθρα 2 έως 221), ... και δ) για την έννομη προστασία κατά τη σύναψη συμβάσεων που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV (άρθρα 345 έως 374). Οι διατάξεις του παρόντος εφαρμόζονται, με την επιφύλαξη των

παραγράφων 3 έως 7, σε όλες τις συμβάσεις των περιπτώσεων α' και β', ανεξαρτήτως είδους και εκτιμώμενης αξίας αυτών ...» Περαιτέρω, σύμφωνα με το Άρθρο 2 Ορισμοί (άρθρο 2 και άρθρο 33 παρ. 1 εδάφιο β' της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και άρθρο 2 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ) ορίζεται ότι « 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 ...4) ως «οργανισμοί δημοσίου δικαίου» νοούνται οι οργανισμοί που έχουν όλα τα ακόλουθα χαρακτηριστικά: α) έχουν συσταθεί για το συγκεκριμένο σκοπό της κάλυψης αναγκών γενικού συμφέροντος, που δεν έχουν βιομηχανικό ή εμπορικό χαρακτήρα, β) έχουν νομική προσωπικότητα και γ) χρηματοδοτούνται, κατά το μεγαλύτερο μέρος, από τις κρατικές αρχές, τις αρχές τοπικής αυτοδιοίκησης ή άλλους οργανισμούς δημοσίου δικαίου ή η διαχείριση των οποίων υπόκειται σε έλεγχο ασκούμενο από τους οργανισμούς αυτούς ή έχουν διοικητικό, διευθυντικό ή εποπτικό συμβούλιο, του οποίου περισσότερο από το ήμισυ των μελών διορίζεται από τις κρατικές αρχές, τις αρχές τοπικής αυτοδιοίκησης ή από άλλους οργανισμούς δημοσίου δικαίου, 5) ως «δημόσιες συμβάσεις» και ως «συμβάσεις έργων, υπηρεσιών και προμηθειών» νοούνται οι συμβάσεις εξ επαχθούς αιτίας οι οποίες συνάπτονται γραπτώς μεταξύ ενός ή περισσότερων οικονομικών φορέων και μιας ή ενός ή περισσότερων αναθετουσών αρχών/ αναθετόντων φορέων, αντίστοιχα, και έχουν ως αντικείμενο την εκτέλεση έργων, την προμήθεια αγαθών ή την παροχή υπηρεσιών,... 9) ως «δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών» και ως «συμβάσεις υπηρεσιών» νοούνται οι συμβάσεις που έχουν ως αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών, πλην των αναφερομένων στην περίπτωση 6.... (β) ως «δημόσιες συμβάσεις γενικών υπηρεσιών» νοούνται οι συμβάσεις που έχουν ως αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών, ... συμπεριλαμβανομένων των συμβουλευτικών υπηρεσιών, που ως τέτοιες νοούνται εκείνες που, έχουν ως αντικείμενο το σχεδιασμό, προγραμματισμό, οργάνωση, διαχείριση, παρακολούθηση, έλεγχο και αξιολόγηση επιχειρησιακών και αναπτυξιακών προγραμμάτων και δράσεων σε όλους τους τομείς της οικονομίας, καθώς και σε οριζόντιου χαρακτήρα παρεμβάσεις, την υποστήριξη της υλοποίησης τους με τη μεταφορά της απαραίτητης σχετικής τεχνογνωσίας, καθώς και την παροχή εξωγενών

υπηρεσιών (outsourcing) υλοποίησης των ανωτέρω προγραμμάτων και δράσεων. Στις συμβουλευτικές υπηρεσίες υπάγονται ιδίως οι οικονομικές μελέτες, οι κοινωνικές μελέτες, οι μελέτες οργάνωσης και επιχειρησιακής έρευνας, οι περιβαλλοντικές μελέτες, καθώς και οι μελέτες συστημάτων πληροφορικής,..» Ακολούθως, στο Άρθρο 3 Αντικείμενο και πεδίο εφαρμογής (άρθρο 1 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) ορίζεται ότι « 1. Το παρόν Βιβλίο (άρθρα 3 έως 221) θεσπίζει κανόνες για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που πραγματοποιούνται από αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως εκτιμώμενης αξίας αυτών, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο παρόν άρθρο. 2. Διαδικασία σύναψης σύμβασης ή σύμβαση κατά την έννοια του παρόντος Βιβλίου είναι η απόκτηση, μέσω δημόσιας σύμβασης, από μία ή περισσότερες αναθέτουσες αρχές, έργων, αγαθών ή υπηρεσιών από οικονομικούς φορείς που επιλέγονται από τις εν λόγω αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως του κατά πόσον τα έργα, τα αγαθά ή οι υπηρεσίες προορίζονται για την εξυπηρέτηση σκοπού δημοσίου συμφέροντος...»

6. Επειδή το Μουσείο συνιστά αναθέτουσα αρχή κατά την έννοια του ν. 4412/2016 (σκέψη 5) δεδομένου ότι σύμφωνα με τον ν. 2260/1994 (σκέψη 4) έχει α) έχει συσταθεί για το συγκεκριμένο σκοπό της κάλυψης αναγκών γενικού δημοσίου συμφέροντος, και δη ως κοινωφελές νομικό πρόσωπο που δεν έχει βιομηχανικό ή εμπορικό χαρακτήρα, αλλά την αξιοποίηση το προς όφελος του κοινωνικού συνόλου β) έχει νομική προσωπικότητα ως ΝΠΙΔ και γ) χρηματοδοτείται, κατά το μεγαλύτερο μέρος, από το ελληνικό Δημόσιο και η διαχείρισή του υπόκειται σε έλεγχο ασκούμενο από το ελληνικό Δημόσιο καθώς τα όργανα διοίκησης αυτού ήτοι το ΔΣ και ο Γενικός Διευθυντής του διορίζονται από τον Υπουργό Γίνεται μνεία ότι παρότι στο άρθ. δεύτερο παρ. 4 του ν. 2260/1994 Το Μουσείο δεν υπάγεται στο δημόσιο τομέα .. ούτε στις διατάξεις για τις δημόσιες προμήθειες, όμως παρά ταύτα εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του άρθ. 3 του ν. 4412/2016. Και τούτο διότι σύμφωνα με το άρθ. 377 παρ. 4 του ν. 4412/2016 « Άρθρο 377 Καταργούμενες διατάξεις... 4. Καταργείται κάθε γενική ή ειδική διάταξη που είναι αντίθετη με τις διατάξεις του παρόντος ή ρυθμίζει τα θέματα αυτά με άλλον τρόπο...» Συνεπώς η αρχαιότερη ειδική

Αριθμός Απόφασης: 616 /2020

διάταξη του ν. 2260/1994 η οποία εξαιρεί το Μουσείο των διατάξεων περί δημοσίων προμηθειών έχει καταργηθεί με την νεότερη διάταξη του άρθ. 377 παρ. 4 του ν. 4412/2016 δυνάμει της οποίας οι διατάξεις του νόμου αυτού κατισχύουν κάθε ισχύουσας μέχρι τότε αντίθετης διάταξης, ακόμη και ειδικής ως το άρθ. δεύτερο παρ. 4 του ν. 2260/1994.

7. Επειδή ο διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, και επομένως παραδεκτά έχει ασκηθεί η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ.

8. Επειδή ως εμφανίζεται στην λειτουργικότητα *επικοινωνία* του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού (εφεξής η *επικοινωνία*), την 18-3-2020, ήτοι οκτώ ημέρες προ της καταληκτικής ημερομηνίας κατάθεσης των προσφορών (σκέψη 2), δύο ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς αιτήθηκαν την παράταση προθεσμίας υποβολής προσφορών λόγω της εκδηλωθείσας *έξαρσης του κορωνοϊού, την μη προσέλευση εργαζομένων στην εργασία, της κλιμακούμενης αβεβαιότητας, των πρωτοφανών απαγορεύσεων και περιορισμών, της αδυναμίας εμπρόθεσμης σύνταξης των προσφορών έως ομαλοποίησης των συνθηκών εργασίας και επανόδου της οικονομικής δραστηριότητας σε στοιχειώδη κανονικότητα*. Την 20-3-2020 η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε προς όλους τους συμμετέχοντες, με ανάρτηση στην *επικοινωνία* τα με αριθ. πρωτ. ... και .../20-3-2020 έγγραφα, με τα οποία απερρίφθησαν τα αιτήματα παράτασης «... *Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 2.1.3 της διακήρυξης Παροχή διευκρινίσεων, οποιοδήποτε αίτημα – διευκρίνιση θα έπρεπε να υποβληθεί 10 ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ήτοι την 16.03.2020. Ως εκ τούτου το αίτημα είναι εκπρόθεσμο.* • *Επειδή έχουν τηρηθεί στο ακέραιο οι κανόνες δημοσιότητας που ορίζει ο νόμος 4412/2016 και η προκήρυξη είναι στον αέρα ικανό διάστημα για την επαρκή και έγκαιρη προετοιμασία των υποψηφίων αναδόχων εταιριών.* • *Επειδή το χρονοδιάγραμμα υλοποίησης της Πράξης για τυπικούς και ουσιαστικούς λόγους οι οποίοι δεν οφείλονται στη διακριτική ευχέρεια του Μουσείου είναι εξαιρετικά ανελαστικό και τυχόν παράταση της διαδικασίας υποβολής προσφορών εγκυμονεί κινδύνους αδυναμίας*

ολοκλήρωσης της Πράξης. • Επειδή δεν υπάρχει περιορισμός στη συγκέντρωση των δικαιολογητικών συμμετοχής από τα έκτακτα μέτρα που έχουν ανακοινωθεί μέχρι σήμερα για την αντιμετώπιση του κορονοϊού ακόμη και αν για κάποιο από αυτά απαιτείται φυσική παρουσία (π.χ. λειτουργία τραπεζών για έκδοση εγγυητικών). • Επειδή η υποβολή του φακέλου συμμετοχής στο διαγωνισμό γίνεται ηλεκτρονικά και επομένως δεν επηρεάζεται από τα έκτακτα μέτρα που έχουν ανακοινωθεί μέχρι σήμερα για την αντιμετώπιση του κορονοϊού....»

9. Επειδή στον διαγωνισμό κατέθεσαν προσφορές την 26-3-2020 το προσφεύγον, και η, οι οποίες εμφανίζονται σφραγισμένες στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ.

10. Επειδή την 1-4-2020 η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε μέσω της επικοινωνίας προς όλους τους συμμετέχοντες, την ήδη προσβαλλόμενη απόφαση που ελήφθη στη 249^η /30-3-2020 Θέμα 9, συνεδρίαση του Διοικητικού της Συμβουλίου σύμφωνα με την οποία «... Η Επιτροπή Διαγωνισμού εκτιμώντας την καθημερινή επιδείνωση των συνθηκών λόγω της πανδημίας του COVID-19 η οποία είχε ως αποτέλεσμα μεταξύ άλλων και την από 23/3/2020 λήψη πρόσθετων μέτρων περιορισμού της κυκλοφορίας και λαμβάνοντας υπόψη □ το άρθρο 60 της Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου 20.3.2020 «Κατεπείγοντα μέτρα για την αντιμετώπιση των συνεπειών του κινδύνου διασποράς του κορωνοϊού COVID-19, τη στήριξη της κοινωνίας και της επιχειρηματικότητας και τη διασφάλιση της ομαλής λειτουργίας της αγοράς και της δημόσιας διοίκησης» (ΦΕΚ 68/Α' /20.3.2020) □ το άρθρο 3.5 της Διακήρυξης □ το εδάφιο στ της παραγράφου 2 του άρθρου 106 του Ν. 4412/2016 και διαπιστώνοντας □ το γεγονός ότι η κατάσταση λόγω της πανδημίας του COVID-19 εκ των πραγμάτων έχει δημιουργήσει συνθήκες απρόβλεπτες που αφορούν σε απολύτως εξωτερικό και αντικειμενικό παράγοντα ο οποίος βρίσκεται εκτός επιρροής της αναθέτουσας αρχής και θεμελιώνει αντικειμενικές δυσκολίες στην ομαλή ολοκλήρωση της διαδικασίας και η οποία εξέλιξη άλλωστε αποτελεί και λόγο ανωτέρας βίας □ Επιτακτικούς λόγους δημοσίου συμφέροντος, όπως ιδίως ο της δημόσιας υγείας. ο της απρόοπτης μεταβολής των συνθηκών η οποία έχει επέλθει από την ως άνω πανδημία. εισηγείται στο ΔΣ του Μουσείου τη ματαίωση της διαδικασίας

Αριθμός Απόφασης: 616 /2020

ανάθεσης του διαγωνισμού... Απόφαση: Το Διοικητικό Συμβούλιο του Μουσείου έχοντας την γνώμη της Επιτροπής Διαγωνισμού, μετά από συζήτηση, και λαμβάνοντας υπόψη: 1 Το άρθρο 3.5 της 304/19.02.2020 διακήρυξης .. 2 Το άρθρο 106 του ν. 4412/2016 3 Το άρθρο 60 της Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου 20.3.2020 «Κατεπείγοντα μέτρα για την αντιμετώπιση των συνεπειών του κινδύνου διασποράς του κορωνοϊού COVID-19, τη στήριξη της κοινωνίας και της επιχειρηματικότητας και τη διασφάλιση της ομαλής λειτουργίας της αγοράς και της δημόσιας διοίκησης» (ΦΕΚ 68/Α' /20.3.2020) 4 Επιτακτικούς λόγους δημοσίου συμφέροντος, όπως ιδίως α) της δημόσιας υγείας β) της απρόοπτης μεταβολής των συνθηκών η οποία έχει επέλθει από την ως άνω πανδημία αλλά και γ) της προστασίας του ανταγωνισμού με γνώμονα τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και δ) προς διασφάλιση του μέγιστου δυνατού αριθμού υποψηφίων αναδόχων αποφασίζει ομόφωνα τη ματαίωση της διαδικασίας ανάθεσης του διαγωνισμού και την επαναπροκήρυξη της εντός του προσεχούς εξαμήνου...»

11. Επειδή το ήδη προσφεύγον, την 3-4-2020 κοινοποίησε προς την αναθέτουσα αρχή μέσω της επικοινωνίας, το με αριθ. πρωτ./3-4-2020 έγγραφό του με το οποίο της ανακοίνωσε την πρόθεση προσβολής προδικαστικώς και περαιτέρω δικαστικώς της απόφασης ματαίωσης του διαγωνισμού, και επέστρεψε σε σφραγισμένο φάκελο τα δικαιολογητικά και την εγγυητική του επιστολή τα οποία του είχε αποστείλει η αναθέτουσα αρχή κατόπιν της ως άνω απόφασης ματαίωσης του διαγωνισμού.

12. Επειδή κατά της ως άνω απόφασης ματαίωσης ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, νόμιμα και εμπρόθεσμα την 8-4-2020, με κατάθεση μέσω της επικοινωνίας, και κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΑΕΠΠ από το προσφεύγον με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

13. Επειδή την 10-4-2020 η αναθέτουσα αρχή προέβη στην προβλεπόμενη στο άρθ. 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και άρθ. 9 παρ. 1 α του

Αριθμός Απόφασης: 616 /2020

ΠΔ 39/2017 κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής, μέσω της *επικοινωνίας* προς όλους του συμμετέχοντες στον διαγωνισμό.

14. Επειδή, την 14-4-2020 κοινοποιήθηκε προς όλους του συμμετέχοντες μέσω της *επικοινωνίας*, ανακοίνωση της αναθέτουσας αρχής σύμφωνα με την οποία «..ενόψει της εξέτασης της προσφυγής που έχει κατατεθεί στην ΑΕΠΠ, η αναθέτουσα αρχή δε θα προχωρήσει στη διενέργεια του διαγωνισμού μέχρι την έκδοση της απόφασης της ΑΕΠΠ», νοουμένου - κατ' ορθή εκτίμηση- ότι η αναθέτουσα αρχή δεν θα προχωρήσει σε επαναπροκήρυξη και διενέργεια διαγωνισμού για την ανάθεση του αντικειμένου της προμήθειας, μέχρι την έκδοση απόφασης ΑΕΠΠ επί της προσφυγής.

15. Επειδή την 21-4-2020 η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε στην ΑΕΠΠ έγγραφο με τις απόψεις επί της προσφυγής μέσω της *επικοινωνίας*, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρ. 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και το άρθρ. 9 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017, και με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, γνωστοποιώντας την 22-4-2020 τις απόψεις της και προς το προσφεύγον, μέσω της *επικοινωνίας*, σύμφωνα με το νόμο.

16. Επειδή το προσφεύγον εμπρόθεσμα και παραδεκτά σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρ. 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016 ως τροποποιημένο ισχύει, κατέθεσε προσηκόντως μέσω της *επικοινωνίας*, την 7-5-2020 Υπόμνημα επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, το οποίο κοινοποίησε στην ΑΕΠΠ αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.

17. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 παρ. 1, 360, και 366 του ν. 4412/2016 και των άρθρων 3 παρ. 1, και 15 του ΠΔ 39/2017, κατόπιν της με αριθ. 541/2020 Πράξης της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου *περί ορισμού ημερομηνίας εξέτασης προδικαστικής προσφυγής και εισηγητή-κλήση περί απόψεων επί προσωρινών μέτρων*.

18. Επειδή το προσφεύγον έχει προφανές έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής, με την οποία επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης ματαίωσης του διαγωνισμού στον οποίο έχει καταθέσει προσφορά, με την εύλογη προσδοκία συνέχισης της διαδικασίας, συμμετοχής στον διαγωνισμό και ανάθεσης του αντικειμένου της προμήθειας,

υπό τις συγκεκριμένες πραγματικές και ουσιαστικές συνθήκες με τις οποίες διαμόρφωσε την κατατεθείσα προσφορά του.

19. Επειδή το προσφεύγον, με το μόνο λόγο της προσφυγής, επικαλούμενο τα άρθ. 106, 70, 341 του ν. 4412/2016, τους όρους 3.5, της διακήρυξης, και προσκομίζοντας μετ' επικλήσεως έγγραφα, ισχυρίζεται ότι έσφαλε και πρέπει να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση ματαίωσης του διαγωνισμού διότι : *«..Εν προκειμένω ούτε υφίσταται - ούτε η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει με συγκεκριμένο τρόπο ότι υφίσταται - κάποιος από τους περιοριστικά αναφερόμενους στο άρθρο 106 του ν. 4412/2016 λόγους ματαίωσης της διαδικασίας. Ειδικότερα, η εμφάνιση της πανδημίας του COVID-19 συνιστά μεν γεγονός απρόβλεπτο και κείμενο εκτός της σφαίρας ελέγχου της αναθέτουσας αρχής, όμως, ούτε η πανδημία αυτή καθεαυτή ούτε τα νομοθετικά και διοικητικά μέτρα, που έχουν ληφθεί για την παρεμπόδιση της εξάπλωσής της, δεν επηρεάζουν (και, μάλιστα, ουσιωδώς) τη δυνατότητα της αναθέτουσας αρχής να ολοκληρώσει τη διαδικασία του διαγωνισμού με ασφάλεια και τη δυνατότητα του επιλεγμένου αναδόχου να εκτελέσει τη σύμβαση (ιδίως ενόψει του αντικειμένου της, που συνίσταται κυρίως στην ανάπτυξη λογισμικού). Στην αιτιολογία δε της προσβαλλόμενης πράξης δεν προσδιορίζεται κανένας συγκεκριμένος σύνδεσμος ανάμεσα αφενός στην πανδημία ή και τα νομοθετικά και διοικητικά μέτρα παρεμπόδισης της εξάπλωσής της και αφετέρου στη δυνατότητα της αναθέτουσας αρχής να ολοκληρώσει τον διαγωνισμό και τη δυνατότητα του αναδόχου να ολοκληρώσει τη σύμβαση. Η επίκληση, στην αιτιολογία της προσβαλλόμενης απόφασης, «επιτακτικών λόγων δημοσίου συμφέροντος, όπως ιδίως της δημόσιας υγείας» είναι ολωσδιόλου αόριστη (γιατί, άραγε, να κινδυνεύσει η δημόσια υγεία, από την αξιολόγηση των προσφορών που υποβλήθηκαν, τη σύναψη της σύμβασης και την εκτέλεσή της που έγκειται κυρίως σε ανάπτυξη λογισμικού;). Η επίκληση δε της «απρόοπτης μεταβολής των συνθηκών η οποία έχει επέλθει από την ως άνω πανδημία» είναι και εντελώς αόριστη (θα μπορούσε να την επικαλείται κάθε αναθέτουσα αρχή σε κάθε δημόσιο διαγωνισμό), αλλά και αλυσιτελής, υπό την έννοια ότι δεν αναφέρεται οποιαδήποτε επίπτωση της απρόοπτης αυτής μεταβολής στη δυνατότητα της αναθέτουσας αρχής να ολοκληρώσει τον διαγωνισμό και του αναδόχου να*

εκτελέσει τη σύμβαση. Περαιτέρω, η επίκληση της «προστασίας του ανταγωνισμού με γνώμονα τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διασφάλισης του μέγιστου δυνατού αριθμού υποψηφίων» είναι αντιφατική και αόριστη: Κατ' αρχήν, από τα διαλαμβανόμενα στην εισήγηση του Διευθυντή της αναθέτουσας αρχής προς το Διοικητικό της Συμβούλιο προκύπτει, ότι η Επιτροπή Διαγωνισμού είχε κρίνει, ότι η πανδημία δεν εμπόδισε τη συλλογή των αναγκαίων δικαιολογητικών και την υποβολή προσφορών (ιδίως λόγω του ηλεκτρονικού χαρακτήρα της διαδικασίας). Η προσβαλλόμενη απόφαση αντιφάσκει προς την κρίση αυτή της αρμόδιας Επιτροπής, χωρίς στην απόφαση να διατυπώνεται το σκεπτικό της απόκλισης. Περαιτέρω, από κανένα στοιχείο δεν προκύπτει (ούτε η αναθέτουσα αρχή διαπιστώνει), ότι εν προκειμένω η συμμετοχή οικονομικών φορέων περιορίστηκε από εξωγενείς παράγοντες, ώστε να εγείρεται ζήτημα προστασίας του ανταγωνισμού. Αντίθετα μάλιστα, όπως προκύπτει από την ίδια ως άνω εισήγηση, η αρμόδια Επιτροπή τάχθηκε - ακόμα και μετά το ξέσπασμα της πανδημίας - εναντίον της παράτασης της προθεσμίας υποβολής των προσφορών, κρίνοντας ότι «το χρονοδιάγραμμα υλοποίησης της Πράξης για τυπικούς και ουσιαστικούς λόγους οι οποίοι δεν οφείλονται στη διακριτική ευχέρεια του Μουσείου είναι εξαιρετικά ανελαστικό και τυχόν παράταση της διαδικασίας υποβολής προσφορών εγκυμονεί κινδύνους αδυναμίας ολοκλήρωσης της Πράξης» (!) Σε κάθε περίπτωση η απλή προσδοκία ανάπτυξης περισσότερου ανταγωνισμού στο μέλλον δεν συγκαταλέγεται μεταξύ των περιοριστικά αναφερόμενων στο άρθρο 106 του ν. 4412/2016 λόγων ματαίωσης ενός διαγωνισμού δημόσιας σύμβασης ούτε μπορεί να αποτελέσει έγκυρο αιτιολογικό έρεισμα της ματαίωσης. Ακόμη, η προσβαλλόμενη απόφαση δεν μπορεί να βρει έρεισμα στο επικαλούμενο άρθρο εξηκοστό της από 20-03-2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΚ Α' 68). Η διάταξη εκείνη επιτρέπει στις αναθέτουσες αρχές την αναβολή διενέργειας διαγωνισμών, την παράταση της προθεσμίας υποβολής προσφορών και, επί ήδη ανατεθειμένων συμβάσεων, την παράταση ή την αναστολή των προθεσμιών εκτέλεσής τους. Δεν προβλέπει η διάταξη αυτή νέα περίπτωση ματαίωσης των διαγωνισμών, στους οποίους έχουν υποβληθεί προσφορές. Περαιτέρω, είναι αυτονόητο ότι η χρήση της ευχέρειας αναβολής διενέργειας και παράτασης της προθεσμίας υποβολής προσφορών

προϋποθέτει, ότι οι ενέργειες αυτές επιβάλλονται προς αποτροπή εμφάνισης ή περαιτέρω εξάπλωσης του κορωνοϊού, πράγμα που στη συγκεκριμένη περίπτωση ούτε ισχύει ούτε αναφέρεται στην προσβαλλόμενη απόφαση. Η απλή επίκληση, λοιπόν, της συγκεκριμένης διάταξης δεν θεραπεύει την αοριστία των αιτιολογιών της προσβαλλόμενης απόφασης. Τέλος, η στάση της αναθέτουσας αρχής, που με αφορμή την πανδημία ματαίωσε (με τις ως άνω αόριστες και αντιφατικές επικλήσεις) τον συγκεκριμένο διαγωνισμό βρίσκεται σε αντίθεση με τη στάση της ίδιας, η οποία δεν ματαίωσε, αλλά αντίθετα, με πρόθεση να ολοκληρώσει τις διαδικασίες και να ανακηρύξει αναδόχους, συνεχίζει να αξιολογεί τις προσφορές σε δύο διαγωνισμούς δημοσίων συμβάσεων (διακηρύξεις με αριθμούς πρωτοκόλλου/28-11-2019 και/05-12-2019) με συναφή αντικείμενα (ο πρώτος «Ηλεκτρονικές Εφαρμογές των γεω-μνημείων» και με αντικείμενο την ανάπτυξη λογισμικού και ο δεύτερος «Εκθεσιακή παρουσίαση Απολιθωμάτων από την περιοχή Κύρια Απολιθωμένη» και με αντικείμενο προμήθεια εξοπλισμού εκθέσεων και κατασκευές σε μουσείο) καθώς και με πρόσφατες καταληκτικές ημερομηνίες υποβολής προσφορών (09-01-2020 και 07-01-2020, αντίστοιχα). Από τη μη ματαίωση και αυτών των διαγωνισμών («(δείτε προς πίστωση, στιγμιότυπο οθόνης από την ιστοσελίδα αναζήτησης διαγωνισμών του ιστότοπου του ΕΣΗΔΗΣ - http://www.eprocurement.gov.gr/actSearch/faces/active_search_main.jspx με χρήση του όρου αναζήτησης “” στο πεδίο “Αναθέτουσα Αρχή”) προκύπτει, ότι ουδεμία αδυναμία συνέχισης και ολοκλήρωσης και του ένδικου διαγωνισμού ή της σχετικής σύμβασης υφίσταται, αλλά η ματαίωση του ένδικου διαγωνισμού (καθώς και άλλου, στον οποίο το ινστιτούτο μας επίσης συμμετέχει με την ιδιότητα του προτεινόμενου υπεργολάβου) έγινε επιλεκτικά και με αδιαφανή κριτήρια, με αποτέλεσμα, για όλους τους ανωτέρω λόγους, η προσβαλλόμενη απόφαση να είναι παράνομη και ακυρωτέα.»

20. Επειδή η αναθέτουσα αρχή, προσκομίζοντας μετ’ επικλήσεως έγγραφα και στοιχεία, αναφέρει στις απόψεις της επί της προσφυγής ότι «..Επειδή η ματαίωση του κρινόμενου διαγωνισμού ερείδεται σε νόμιμους λόγους ματαίωσης ,οι οποίοι προσδιορίζονται στην απόφαση της 249 Συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου του, όπως παραδεκτά

συμπληρώνονται α) από τα στοιχεία του φακέλου και β) σύμφωνα με τα κάτωθι: επιτακτικοί λόγοι δημοσίου συμφέροντος όπως ιδίως α) της δημόσιας υγείας (συμπληρωματική αιτιολογία): δεδομένου ότι υπάρχει απαίτηση φυσικής παρουσίας του αναδόχου στη και συνεργασία δια ζώσης με το προσωπικό του Μουσείου για την εκτέλεση της σύμβασης -υλοποίηση του προγράμματος η απαίτηση δε αυτή προκύπτει από την ίδια την προκήρυξη σε συνδυασμό με την επιδείνωση της κατάστασης λόγω πανδημίας τόσο σε εθνικό όσο και σε τοπικό επίπεδο με συνέπεια εκτός άλλων τη θέσει σε καραντίνα των 2 (εκ των τεσσάρων εν συνόλω)Κέντρων Υγείας του νησιού και 50 μελών του υγειονομικού προσωπικού ,ενώ ήδη βρίσκονται σε ισχύ μέτρα απαγόρευσης μετακίνησης από και προς τη, β) της απρόοπτης μεταβολής των συνθηκών η οποία έχει επέλθει από την ως άνω πανδημία (συμπληρωματική αιτιολογία :) με συνέπεια η δυνατότητα του αναδόχου να ολοκληρώσει την παραπάνω σύμβαση εντός του χρονοδιαγράμματος υπό τις συνθήκες που έχουν διαμορφωθεί να μην παρίσταται εφικτή καθώς απαγορεύθηκε η μετάβαση στα νησιά μη μόνιμων κατοίκων από 21-3-2020 όπως οι διατάξεις αυτές επικαιροποιήθηκαν και ισχύουν σε συνδυασμό με την απαίτηση φυσικής παρουσίας του αναδόχου στη και συνεργασία δια ζώσης με το προσωπικό του Μουσείου για την εκτέλεση της σύμβασης - υλοποίηση του προγράμματος η οποία προκύπτει από την ίδια την προκήρυξη και σε συνάρτηση με την επιδείνωση της κατάστασης λόγω πανδημίας τόσο σε εθνικό όσο και σε τοπικό επίπεδο αλλά και γ) της προστασίας του ανταγωνισμού με γνώμονα τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και δ) προς διασφάλιση του μεγίστου αριθμού υποψηφίων αναδοχών , (αλλά και του λόγου που προσδιορίζεται μεν στην εισήγηση της Επιτροπής Διαγωνισμού προς το ΔΣ του περιλαμβάνεται και στο σχετικό Απόσπασμα Πρακτικού, και ο οποίος λόγος προδήλως εκ παραδρομής δεν περιλήφθηκε στην σχετική απόφαση του ΔΣ της αναθέτουσας (σημ. όλοι οι άλλοι λόγοι συμπεριλήφθησαν) και τον οποίο λόγο άλλως παραδεκτά συμπληρώνουμε δια των παρουσιών απόψεων ήτοι:) ε)το γεγονός ότι η κατάσταση λόγω πανδημίας του COVID -19 εκ των πραγμάτων έχει δημιουργήσει συνθήκες απρόβλεπτες που αφορούν σε απολύτως εξωτερικό και αντικειμενικό παράγοντα ο οποίος βρίσκεται εκτός επιρροής της αναθέτουσας αρχής και θεμελιώνει αντικειμενικές

δυσκολίες στην ομαλή ολοκλήρωση της διαδικασίας και η οποία εξέλιξη άλλωστε αποτελεί και λόγο ανωτέρας βίας. Επειδή υπάρχει ΑΠΑΙΤΗΣΗ ΦΥΣΙΚΗΣ ΠΑΡΟΥΣΙΑΣ ΤΟΥ ΑΝΑΔΟΧΟΥ ΣΤΗ για την εκτέλεση της σύμβασης -υλοποίηση του προγράμματος η απαίτηση δε αυτή προκύπτει από την ίδια την προκήρυξη Η εκτέλεση του προκηρυχθέντος έργου ναι μεν αφορά και την ανάπτυξη λογισμικού, η εκτέλεση όμως της σύμβασης και η υλοποίηση του προκηρυχθέντος έργου δεν δύναται όμως να γίνει μόνο δια μέσου ηλεκτρονικού περιβάλλοντος εργασίας ! όπως καλά γνωρίζει και οφείλει να γνωρίζει ο κάθε υποψήφιος ανάδοχος Όπως προκύπτει από την αναλυτική διακήρυξη του έργου «Δημιουργία - λειτουργία Ψηφιακών εφαρμογών προβολής των γεω-μνημείων του Γεωπάρκου - Παγκόσμιου Γεωπάρκου» η υλοποίησή του έργου ΑΠΑΙΤΕΙ τη φυσική παρουσία του αναδόχου στις θέσεις ενδιαφέροντος του Γεωπάρκου σε πολλές φάσεις και ιδιαίτερα στην αρχική καθώς εκτός άλλων το αποζητούμενο έργο το οποίο εξυπηρετείται με τη χρήση των νέων τεχνολογιών έχει άμεση σχέση με το συγκεκριμένο αντικείμενο προβολής το οποίο πρέπει επιτόπου να θεωρηθεί, μελετηθεί, σε συνεργασία με το προσωπικό του Μουσείου από τον ανάδοχο, προκειμένου να αναδειχθεί και να επιδειχθεί στον χρήστη του ηλεκτρονικού μέσου / επισκέπτη. Διαδικασίες και ανάγκες *sine qua non* για την υλοποίηση του έργου Ειδικότερα μεταξύ των αντικείμενων του έργου τα οποία αναφέρονται ρητά στη διακήρυξη, και τα οποία καθιστούν απαραίτητη την επιτόπια εξέταση των παραμέτρων προκειμένου να επιλέγουν τα κατάλληλα μέσα και τρόποι υλοποίησης, περιλαμβάνονται: Πακέτο εργασίας 5: Εφαρμογή για κινητές συσκευές (Android, iOS) ψηφιακής περιήγησης - διαδρομών στις περιοχές - Υποεφαρμογή - Πληροφορίες σε πραγματικό χρόνο (σελ 57 της διακήρυξης) Στο πλαίσιο του παρόντος πακέτου εργασίας θα γίνει η ανάπτυξη μίας εφαρμογής για κινητές συσκευές (app σε iOS και Android). Ειδικότερα με τη χρήση τεχνολογίας *beacons* αλλά και συνδυαστικά με QR codes θα προσφέρεται ψηφιακό περιεχόμενο προβολής του Πολιτιστικού, Τουριστικού και Περιβαλλοντικού περιεχομένου και θα ακολουθεί τις πινακίδες ενημέρωσης και προβολής των σημείων του Γεωπάρκου που έχουν υλοποιηθεί στα πλαίσια του προηγούμενου έργου που εντάχθηκε στο πρόγραμμα και Νήσοι Συνολικά θα εγκατασταθεί σε 150 σημεία

σήμανση με *beacons* και *Qr codes* που θα προσφέρουν ψηφιακές υπηρεσίες και περιεχόμενο. Παράλληλα θα προβάλλεται η θέση του χρήστη στο χάρτη μέσω *GPS* /Αναγνώρισης τοποθεσίας. Πλήθος περιεχομένου - Σημεία ενδιαφέροντος (σελ 60 διακήρυξης) Κάθε σημείο ενδιαφέροντος θα βασίζεται σε πληροφορία θέσης (γεωχωρικά στοιχεία) καθώς και σε πληροφορίες. Η προβολή της πληροφορίας για οποιοδήποτε σημείο ενδιαφέροντος θα συνοδεύεται από *Augmented Reality Presentation* (σελ 61 διακήρυξης) Σε 20 συνολικά σημεία ενδιαφέροντος πάνω στο νησί της, θα προσφέρεται πρόσθετη ψηφιακή πληροφορία με καινοτόμο τρόπο με την τεχνολογία της επαυξημένης πραγματικότητας (*Augmented Reality*). Η λειτουργικότητα αυτή θα προσφέρεται μέσα από την εφαρμογή κινητών συσκευών (*app*). Η χρήση των νέων τεχνολογιών έχει άμεση σχέση με το αντικείμενο προβολής (έκθεμα) καθώς και με τον επισκέπτη. Η επιλογή των κατάλληλων σημείων και του τρόπου τοποθέτησης στα 150 σημεία της σήμανσης με *beacons* και *Qr codes* που θα προσφέρουν ψηφιακές υπηρεσίες και περιεχόμενο, πρέπει να γίνει προσεκτικά και με διαφορετικό τρόπο σε κάθε θέση ανάλογα με το είδος της θέσης ώστε να είναι ορατά και προσβάλαμε στον επισκέπτη στον οποίο και απευθύνονται. Ο καθορισμός των παραμέτρων απαιτεί τη μελέτη κάθε μιας από τις θέσεις και την κατάθεση προτεινόμενων λύσεων από τον ανάδοχο. Επίσης η επιλογή των θέσεων των 20 συνολικά σημεία ενδιαφέροντος πάνω στο νησί της, όπου θα προσφέρεται πρόσθετη ψηφιακή πληροφορία με καινοτόμο τρόπο με την τεχνολογία της επαυξημένης πραγματικότητας (*Augmented Reality*) απαιτεί αυτονόητα την συνεργασία στο πεδίο μεταξύ του Αναδόχου και της αναθέτουσας αρχής. Η φυσική παρουσία του Αναδόχου στο χώρο του Γεωπάρκου για την υλοποίηση του συγκεκριμένου παραδοτέου προκύπτει από τον ορισμό της Επαυξημένης Πραγματικότητας η οποία αναφέρεται σε εφαρμογές υπολογιστών που ενσωματώνουν στον πραγματικό κόσμο, όπως αυτός εκλαμβάνεται από το χρήστη μέσα από τις αισθήσεις του, πληροφορία και υλικό κυρίως εικόνας και ήχου, δημιουργημένα από μια υπολογιστική μονάδα. Σύμφωνα με τον *Ronald Azuma* [Azuma, 1997], τα τρία χαρακτηριστικά που καθορίζουν την επαυξημένη πραγματικότητα είναι τα εξής: 1. Συνδυάζει το πραγματικό και το εικονικό 2. Είναι διαδραστική σε πραγματικό χρόνο 3. Η πληροφορία χωροθετείται στις

τρεις διαστάσεις Για κάθε χρονικό βήμα μιας εφαρμογής επαυξημένης πραγματικότητας θα πρέπει η εφαρμογή: 1. Να καθορίσει την τρέχουσα κατάσταση του Φυσικού κόσμου καθώς και του εικονικού κόσμου. 2. Να εμφανίσει την εικονική πληροφορία με χωρική και χρονική συσχέτιση με τον πραγματικό κόσμο κατά τρόπο που θα επιτρέψει στο χρήστη να αντιληφθεί τα εικονικά στοιχεία ως μέρος του φυσικού κόσμου και στη συνέχεια να επιστρέψει στο βήμα1 ,για να προχωρήσουμε στο επόμενο χρονικό βήμα.

Πακέτο εργασίας 8: Ψηφιακή σήμανση με beacons & Qr codes Στο πλαίσιο του παρόντος πακέτου εργασίας θα γίνει η εγκατάσταση της ειδικής σήμανσης με τεχνολογία Beacons & QR codes στα σημεία ενδιαφέροντος που βρίσκονται στο Γεωπάρκο Τέτοιες θέσεις ενδιαφέροντος ενδεικτικά και όχι περιοριστικά είναι: • • Πάρκο • Πάρκο • Απολιθωματοφόρος Θέση (.....) • Καταρράκτης • Φαράγγι • Θερμές πηγές • Ηφαίστειο

Συγκεκριμένα με τεχνολογίες beacons και qr code ο χρήστης θα μπορεί να λαμβάνει πρόσθετη ψηφιακή πληροφορία είτε είναι online (qr code) είτε offline (beacons με χρήση τεχνολογίας Bluetooth) χωρίς σύνδεση στο διαδίκτυο. Είναι αυτονόητο και προϋπόθεση εκ των ουκ άνευ ,το οποίο καλά γνωρίζει ο κάθε υποψήφιος ανάδοχος, η φυσική παρουσία του Αναδόχου στη για την υλοποίηση του συγκεκριμένου παραδοτέου ώστε να επιλεγούν σε συνεργασία με την Αναθέτουσα Αρχή τα κατάλληλες θέσεις τοποθέτησης της ειδικής σήμανσης με τεχνολογία Beacons & QR codes στα σημεία ενδιαφέροντος ώστε να είναι ορατές και προσβάσιμες. Η επιλογή μπορεί να γίνει μόνο επιτόπου νια ευνόητους λόγους που σχετίζονται με το είδος, τις διαστάσεις και το μέγεθος των θέσεων κυρίως αυτών που δεν είναι σημειακές. Καθώς ένα φαράγγι έχει διαφορετικές εισόδους, ένα ηφαίστειο έχει διαφορετικά σημεία πρόσβασης κλπ. Πακέτο εργασίας 10: Δημιουργία 4 digital Promo video (σελ 67 της διακήρυξης) Θα δημιουργηθούν 4 digital Promo video διάρκειας 3 λεπτών περίπου το καθένα με τις κάτωθι θεματικές: • Τοπίο και Γεωμνημεία • Φύση και Ελαιώνας • Αρχιτεκτονική και Οικισμοί • Παράδοση και προϊόντα Οι τεχνικές προδιαγραφές των βίντεο θα είναι οι ακόλουθες: (σελ 68 της διακήρυξης) • Συγγραφή σεναρίου • Οργάνωση γυρίσματος • Γύρισμα σε High Definition 1920x1080 • Επιλογή μουσικής επένδυσης • Μοντάζ •

Επεξεργασία εικόνας • Μιξάζ ήχου • Προδιαγραφές γυρισμάτων: • ΑΝΑΛΥΣΗ: 1920 X 1080 (FULL HD) Η δημιουργία των video απαιτεί την μακρά παρουσία στη τηλεοπτικού συνεργείου το οποίο θα πραγματοποιήσει τις λήψεις και στις τέσσερις θεματικές σύμφωνα με το σενάριο ώστε και τις τεχνικές προδιαγραφές ώστε να είναι δυνατή η παρουσίαση ενός περιεκτικού και αντιπροσωπευτικού video για κάθε μια από τις τέσσερις θεματικές ενότητες που αναφέρονται στις παραπάνω θεματικές. Πακέτο εργασίας 13: Εκπαίδευση - πιλοτική λειτουργία εφαρμογών και δικτύου beacons (σελ 69 της διακήρυξης) Εκπαίδευση Μετά την επιτυχή υλοποίηση των εφαρμογών του έργου, ο ανάδοχος υποχρεούται να παρέχει υπηρεσίες εκπαίδευσης του έργου. Οι υπηρεσίες εκπαίδευσης περιλαμβάνουν τη διαμόρφωση συγκεκριμένου προγράμματος εκπαίδευσης προκειμένου να διασφαλιστεί η εύρυθμη λειτουργία των συστημάτων τόσο από την πλευρά του χρήστη όσο και από την πλευρά του διαχειριστή. Η εκπαίδευση θα πραγματοποιηθεί σε χώρο της αναθέτουσας αρχής, με φυσική παρουσία εκπαιδευτή και εκπαιδευόμενων, οι οποίοι θα επιλεγούν από την αναθέτουσα αρχή. Ρητά τέλος αναφέρεται στη διακήρυξη η απαίτηση φυσικής παρουσίας του εκπαιδευτή του Αναδόχου για την εκπαίδευση του προσωπικού της Αναθέτουσας αρχής στα παραδοτέα του έργου Συμπερασματικά από όσα παρατέθηκαν σχετικά με τα παραδοτέα 5, 8 10, και 13 αποδεικνύεται ότι για την αποτελεσματική υλοποίηση των παραπάνω αποτελεί προϋπόθεση εκ των ουκ άνευ, η επιτόπια παρουσία του αναδόχου και η συνεργασία με το Μουσείο ώστε να υλοποιηθούν τα παραδοτέα, (ανάγκες τις οποίες προφανώς αντιλαμβάνεται ο υποψήφιος ανάδοχος) Επειδή υπό των συγκεκριμένων πραγματικών συνθηκών οι οποίες απροόπτως μεταβλήθηκαν σε συνδυασμό και με τις συγκεκριμένες ανάγκες του έργου ,είναι προφανές και δίδαγμα κοινής πείρας ότι α) οποιαδήποτε τυχόν μετακίνηση του αναδόχου αλλά και η φυσική παρουσία των στελεχών του αναδόχου και των στελεχών του Μουσείου στις θέσεις των Γεωτόπων σε όλη την έκταση της το συγκεκριμένο διάστημα για τις ανάγκες υλοποίησης του έργου ήταν επικίνδυνο για τη δημόσια υγεία (2 κέντρα υγείας κλειστά, υπεράριθμοι πρόσφυγες -μετανάστες, 50 υγιεινομικοί σε καραντίνα, παρακαλώ οράτε προσκομιζόμενα σχετικά υπό 12 δημοσιεύματα τύπου), β) δεν ήταν επιτρεπτή η μετακίνηση των στελεχών του αναδόχου λόγω των

Αριθμός Απόφασης: 616 /2020

έκτακτων μέτρων της Κυβέρνησης ως άνω ,γ)άρα ήταν εξόχως δύσκολη και προβληματική η υλοποίηση του έργου εντός του συγκεκριμένου χρονοδιαγράμματος λόγω των υφιστάμενων περιορισμών που καθιστούν αμφίβολη και επικίνδυνη για τη δημόσια υγεία την δυνατότητα φυσικής παρουσίας των στελεχών του αναδόχου και των στελεχών του Μουσείου στο το προσεχές διάστημα. Το Μουσείο / Αναθέτουσα Αρχή κατέβαλε κάθε προσπάθεια για την ομαλή ολοκλήρωση του διαγωνισμού στο πλέον σύντομο διάστημα για λόγους που σχετίζονται με το χρονοδιάγραμμα υλοποίησης της Πράξης. Στόχος του Μουσείου / Αναθέτουσας Αρχής μέσω του χρονοδιαγράμματος που είχε τεθεί από την προκήρυξη ... ήταν η αποσφράγιση των προσφορών την 31 Μαρτίου 2020, η αξιολόγηση των προσφορών εντός του Απριλίου ώστε να είναι εφικτή η υπογραφή σύμβασης με τον υποψήφιο ανάδοχο αρχές Μαΐου ούτως ώστε να υπάρχει η χρονική δυνατότητα υλοποίησης του έργου μέχρι το τέλος του τρέχοντος έτους. Το παραπάνω χρονοδιάγραμμα και κυρίως η δυνατότητα του αναδόχου να ολοκληρώσει την παραπάνω σύμβαση εντός του χρονοδιαγράμματος υπό τις συνθήκες που έχουν διαμορφωθεί δεν είναι εφικτή καθώς απαγορεύθηκε η μετάβαση στα νησιά μη μόνιμων κατοίκων από 21-3-2020 όπως οι διατάξεις αυτές επικαιροποιήθηκαν και ισχύουν λόγω του προσωρινού περιορισμού εν όλω των πάσης φύσεως αεροπορικών συνδέσεων, καθώς και της κυκλοφορίας κάθε τύπου πλοίου και σκάφους και της λειτουργίας πορθμείων για τη μεταφορά επιβατών διά θαλάσσης, συμπεριλαμβανομένων των ιδιωτικών πλοίων αναψυχής και επαγγελματικών τουριστικών πλοίων, λάντζων και θαλασσίων ταξί από την ηπειρωτική Ελλάδα προς τα νησιά, καθώς και μεταξύ των νησιών της χώρας, για προληπτικούς λόγους προστασίας της δημόσιας υγείας από την περαιτέρω διάδοση του κορωνοϊού COVID-19 στην ελληνική Επικράτεια σύμφωνα με την υπ' αρ. Δ1α/ΓΠ.οικ.20009/20.3.2020 κοινή απόφαση των Υπουργών Προστασίας του Πολίτη, Υγείας, Εσωτερικών και Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής «Επιβολή του μέτρου του εν μέρει προσωρινού περιορισμού κυκλοφορίας κάθε τύπου πλοίων και σκαφών καθώς και του απόπλου και κατάπλου ιδιωτικών πλοίων αναψυχής και επαγγελματικών τουριστικών πλοίων στην ελληνική Επικράτεια, προς περιορισμό της διάδοσης του κορωνοϊού COVID-19, για το χρονικό

Αριθμός Απόφασης: 616 /2020

διάστημα από 21.3.2020 και ώρα 06:00 με την υπ' αρ. Δ1α/ΓΠ.οικ.20036/22.3.2020 κοινή απόφαση των Υπουργών Προστασίας του Πολίτη, Υγείας και Εσωτερικών με θέμα «Επιβολή του μέτρου του προσωρινού περιορισμού της κυκλοφορίας των πολιτών προς αντιμετώπιση του κινδύνου διασποράς του κορωνοϊού COVID-19» (B' 986), όπως συμπληρώθηκε με την υπ' αρ. 20797/26.3.2020 κοινή απόφαση των ιδίων Υπουργών (B' 1040) και η ισχύς της οποίας παρατάθηκε με την υπ' αρ. Δ1α/Γ.Π.οικ.22824/4.4.2020 κοινή απόφαση των ιδίων επίσης Υπουργών (B' 1168) και τροποποιήθηκε εκ νέου με την υπ' αρ. 24112/9.4.2020 κοινή απόφαση των ιδίων Υπουργών (B' 1272). Είναι τέτοια η επιδείνωση των συνθηκών και η αβεβαιότητα που διαμορφώνεται ώστε σε εφαρμογή της ΠΝΠ 20.03.2020 από το Υπουργείο Υποδομών και Μεταφορών εκδόθηκε η 20319 Υ.Α (ΦΕΚ 1022/Β/24.03.2020) «Αναβολή διενέργειας διαγωνισμών, παράταση προθεσμιών και άλλες διατάξεις, για το χρονικό διάστημα από 24.3.2020 έως και 30.4.2020, προς περιορισμό της διασποράς του κορωνοϊού COVID-19.» σύμφωνα με την οποία « αναβάλλεται η διεξαγωγή διαγωνισμών για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων, αρμοδιότητας του Υπουργείου Υποδομών και Μεταφορών, σύμφωνα με τις διατάξεις των ν. 4412/2016 και 4413/2016, όπως ισχύουν, κατά το χρονικό διάστημα από τις 24.3.2020 μέχρι και τις 30.4.2020.» ΕΞΕΛΙΞΗ ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΗΣ ΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ (ήτοι γεγονότα κοινώς γνωστά), ΠΟΥ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕ ΣΕ ΑΠΟΦΑΣΗ ΜΑΤΑΙΩΣΗΣ ΤΟΥ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ ΕΚ ΜΕΡΟΥΣ ΤΗΣ ΑΝΑΘΕΤΟΥΣΑΣ ,ΓΙΑ ΛΟΓΟΥΣ ΔΗΜΟΣΙΟΥ ΣΥΜΦΕΡΟΝΤΟΣΔΗΜΟΣΙΑ ΥΓΕΙΑ -γεγονότα κοινώς γνωστά Δυστυχώς όμως κατά την εξελισσόμενη κορύφωση της πανδημίας ,από την Τρίτη 24 Μαρτίου 2020 έως τη Δευτέρα 30 Μαρτίου, ημερομηνία πραγματοποίησης της 249 Συνεδρίαση του ΔΣ του Διοικητικού Συμβουλίου του ,ότε και αποφασίσθηκε δι' αυτού η ματαίωση του εν λόγω διαγωνισμού συνέβησαν πραγματικά περιστατικά τόσο σε εθνικό όσο και σε τοπικό επίπεδο ,τα οποία είναι κοινώς γνωστά , δεδομένου ότι ανακοινώθηκαν και από τα δημόσια μέσα μαζικής ενημέρωσης όπως προκύπτει από τις ανακοινώσεις του Υπουργείου Υγείας και αποδεικνύεται από τα σχετικά γραφήματα και τα οποία αποτυπώνονται και στα σχετικά έγγραφα που συνημμένα με τις παρούσες υποβάλλομε (καμπύλη της νόσου σε πανελλαδικό επίπεδο ,ραγδαία αύξηση

κρουσμάτων αλλά και δημοσιεύματα σχετικά με τον πρώτο θάνατο ατόμου από τη νόσο σε τοπικό επίπεδο ,θέσει σε καραντίνα των 2 (εκ των τεσσάρων εν συνόλω)Κέντρων Υγείας του νησιού και 50 μελών του υγειονομικού προσωπικού των Κέντρων Υγείας καθώς η κόρη της θανούσας ήταν νοσηλεύτρια που υπηρετούσε και στα δύο Κέντρα εκ περιτροπής Εξάλλου θέμα δημόσιας υγείας τίθεται και από τις ειδικές συνθήκες που επικρατούν την περίοδο αυτή στα νησιά της χώρας και ειδικότερα στη η οποία αντιμετωπίζει μείζονες κινδύνους συνδεόμενους με την εξάπλωση της πανδημίας και συνδυαζόμενους με το γεγονός την ύπαρξης υπεράριθμου αριθμού προσφύγων και μεταναστών εντός και πέριξ του ΚΥΤ,κατάσταση η οποία έχει χαρακτηριστεί ως υγειονομική βόμβα λόγω της δυσκολίας εφαρμογής μέτρων κοινωνικής αποστασιοποίησης ,καθώς και του κινδύνου εισαγόμενων κρουσμάτων κορονοϊού από τη συνεχιζόμενη παράνομη είσοδο από την Τουρκία προσφύγων και μεταναστών ,ενώ στην γειτονική χώρα υπάρχει έξαρση της πανδημίας. Η δυσκολία ,κρισιμότητα και επικινδυνότητα της ως άνω κατάστασης είναι παραδεκτή τόσο από το ελληνικό κράτος όσο και από την ευρωπαϊκή κοινότητα και πλήθος επιστημονικά fora ΑΝΩΤΕΡΑ ΒΙΑ - ΑΠΡΟΟΠΤΗ ΜΕΤΑΒΟΛΗ ΤΩΝ ΣΥΝΘΗΚΩΝ η οποία έχει επέλθει από την ως άνω πανδημία (δίδαγμα κοινής πείρας) Σημειώνεται ότι ,εξαιτίας της «συνεχούς επιδείνωσης των εξελίξεων λόγω της εξάπλωσης του COVID-19» η οποία επιδείνωση είχε ως αποτέλεσμα μεταξύ άλλων την από 23/3/2020 λήψη πρόσθετων μέτρων περιορισμού της κυκλοφορίας και η οποία εξέλιξη επιδείνωσης εκ των πραγμάτων δημιούργησε συνθήκες απρόβλεπτες που αφορούν σε απολύτως εξωτερικό και αντικειμενικό παράγοντα ,ο οποίος βρίσκεται εκτός επιρροής της αναθέτουσας αρχής και θεμελιώνει αντικειμενικές δυσκολίες στην ομαλή ολοκλήρωση της διαδικασίας και η οποία εξέλιξη άλλωστε αποτελεί και λόγο ανωτέρας βίας, σύμφωνα και με όσα αναφέρονται μεταξύ άλλων στην εισήγηση της Επιτροπής Διαγωνισμού προς το ΔΣ του Μουσείου .(απόσπασμα πρακτικού 30 Μαρτίου 2020, 249 η ΣΥΝΕΔΡΙΑΣΗ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ, σελ. 4 και περί το μέσον αυτής, σχετικό έγγραφο του φακέλου) και το οποίο τμήμα της εισήγησης της Επιτροπής Διαγωνισμού - κατόπιν ρητής αναφοράς της στην επιδείνωση των συνθηκών λόγω της πανδημίας και της λήψης πρόσθετων μέτρων κυκλοφορίας-,

περιλαμβάνον το λόγο περί ανωτέρας βίας εκ παραδρομής δεν περιλήφθηκε στη σχετική απόφαση του ΔΣ , άλλως αποτελεί κατά τούτο συμπληρωματική αιτιολογία .Οι οποίες συνθήκες σύμφωνα και με τα διδάγματα της κοινής πείρας, τα οποία λαμβάνονται αυτεπαγγέλτως υπόψη, μετέβαλαν ουσιωδώς την όλη κατάσταση δημιουργώντας προδήλως σημαντικές αβεβαιότητες και εν τέλει ανυπέβλητα εμπόδια ,ως προς την δυνατότητα υλοποίησης του έργου την παρούσα στιγμή Είναι δηλ. προφανές και κοινώς γνωστό ότι μεταξύ των ημερομηνιών απόρριψης των αιτημάτων παράτασης υπό υποψηφίων συμμετεχόντων και εκείνης της Συνεδρίασης του ΔΣ του Μουσείου 30/03/2020 ότε και ελήφθη η απόφαση περί ματαίωσης του διαγωνισμού μεσολάβησαν πραγματικά περιστατικά άλως κρίσιμα (επιδείνωση εξέλιξης λόγω κορονοιού εθνικά και τοπικά) εκτός της σφαίρας επιρροής της αναθέτουσας ,οπότε καμία αντίφαση δεν υπάρχει στη στάση της Επιτροπής Διαγωνισμού και στις απόψεις της Αναθέτουσας Αρχής . Όπως σημειώθηκε και ανωτέρω : α) οποιαδήποτε τυχόν μετακίνηση του αναδόχου αλλά και η φυσική παρουσία των στελεχών του αναδόχου και των στελεχών του Μουσείου στο το συγκεκριμένο διάστημα για τις ανάγκες υλοποίησης του έργου ήταν επικίνδυνο για τη δημόσια υγεία (2 κέντρα υγείας κλειστά , υπεράριθμοι πρόσφυγες - μετανάστες ,50 υγειονομικοί σε καραντίνα), β) δεν ήταν επιτρεπτή η μετακίνηση των στελεχών του αναδόχου λόγω των έκτακτων μέτρων ως άνω, γ) άρα ήταν εξόχως δύσκολη και προβληματική η υλοποίηση του έργου εντός του συγκεκριμένου χρονοδιαγράμματος λόγω των υφιστάμενων περιορισμών που καθιστούν αμφίβολη και επικίνδυνη για τη δημόσια υγεία την δυνατότητα φυσικής παρουσίας των στελεχών του αναδόχου και των στελεχών του Μουσείου στο το προσεχές διάστημα. Ειδικότερα: Είναι τέτοια η επιδείνωση των συνθηκών και η αβεβαιότητα που διαμορφώνεται ώστε σε εφαρμογή της ΠΝΠ 20.03.2020 από το Υπουργείο Υποδομών και Μεταφορών εκδόθηκε η 20319 Υ.Α (ΦΕΚ 2022/Β/24.03.2020) «Αναβολή διενέργειας διαγωνισμών, παράταση προθεσμιών και άλλες διατάξεις, για το χρονικό διάστημα από 24.3.2020 έως και 30.4.2020, προς περιορισμό της διασποράς του κορωνοϊού COVID-19.» σύμφωνα με την οποία « αναβάλλεται η διεξαγωγή διαγωνισμών για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων, αρμοδιότητας του Υπουργείου Υποδομών και Μεταφορών, σύμφωνα με τις διατάξεις των ν.

Αριθμός Απόφασης: 616 /2020

4412/2016 και 4413/2016, όπως ισχύουν, κατά το χρονικό διάστημα από τις 24.3.2020 μέχρι και τις 30.4.2020.» Επειδή ο ισχυρισμός (σελίδα 21 κρινόμενης Προσφυγής) ότι η Αναθέτουσα Αρχή επιδεικνύει αντιφατική συμπεριφορά σε σχέση με άλλους διαγωνισμούς ,οι οποίοι όμως είχαν ολοκληρωθεί ως προς το διαγωνιστικό τους τμήμα και των οποίων η αποσφράγιση προσφορών έγινε στις 31 Ιανουαρίου 2020 τουλάχιστον ένα μήνα πριν από το πρώτο κρούσμα της πανδημίας COVID-19 στη χώρα μας, είναι ανυπόστατος Παρατίθεται το ιστορικό των επικαλούμενων διαγωνισμών: Διαγωνισμός «Ηλεκτρονικές Εφαρμογές των γεω-μνημείων της» • Η διακήρυξη δημοσιεύτηκε στο Συμπλήρωμα της Επίσημης Εφημερίδας της Ευρωπαϊκής Ένωσης με αριθμό EE/S S233 03/12/2019 571935-2019-EL την 03/12/2019. • Προθεσμία παραλαβής των προσφορών του διαγωνισμού ήταν η 09/01/2020 και ημερομηνία αποσφράγισης των τεχνικών προσφορών και των δικαιολογητικών συμμετοχής η 14/01/2020. • Η αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών έγινε την 31/01/2020. • Η κατακύρωση έγινε με την 15.1/248/07.03.2020 Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Μουσείου την 07.03.2020 Διαγωνισμός «Εκθεσιακή παρουσίαση από την περιοχή Κύρια» • Η διακήρυξη δημοσιεύτηκε στο Συμπλήρωμα της Επίσημης Εφημερίδας της Ευρωπαϊκής Ένωσης με αριθμό EE/S S228 26/11/2019 559790-2019-EI_την 26/11/2019. • Προθεσμία παραλαβής των προσφορών του διαγωνισμού ήταν η 07/01/2020 και ημερομηνία αποσφράγισης των τεχνικών προσφορών και των δικαιολογητικών συμμετοχής η 10/01/2020. • Η αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών έγινε την 31/01/2020. • Η κατακύρωση έγινε με την 6.1/248/07.03.2020 Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Μουσείου την 07.03.2020 Από τα παραπάνω προκύπτει ότι οι διαγωνισμοί αυτοί κινούνταν σε διαφορετικό χρονικό πλαίσιο ,προγενέστερο, και δεν συνέτρεξε λόγος ματαίωσής τους, η ουσιαστική φάση αμφοτέρων των διαγωνισμών είχε ολοκληρωθεί στις 31/01/2020 με την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών. Υπενθυμίζουμε ότι το πρώτο επιβεβαιωμένο κρούσμα του COVID-19 στην Ελλάδα διαπιστώθηκε την Τετάρτη 26/02/2020. Σημειωτέον ότι ταυτόχρονα με το διαγωνισμό «Δημιουργία-Λειτουργία Ψηφιακών εφαρμογών προβολής των γεω-μνημείων του Γεωπάρκου - Παγκόσμιου

Γεωπάρκου» ματαιώθηκε και ο διαγωνισμός «Καινοτόμες δράσεις ψηφιακής προβολής του Μουσείου» (για τους ίδιους λόγους με τον υπό εξέταση)ο οποίος είχε τις ίδιες ημερομηνίες κατάθεσης και αποσφράγισης προσφορών. Ως εκ τούτου προκύπτει ότι ο ισχυρισμός περί επιλεκτικής ακύρωσης και αδιαφανών κριτηρίων είναι ανυπόστατος ΠΡΟΣΤΑΣΙΑ ΤΟΥ ΑΝΤΑΓΩΝΙΣΜΟΥ με γνώμονα τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και ΔΙΑΣΦΑΛΙΣΗ ΤΟΥ ΜΕΓΙΣΤΟΥ ΔΥΝΑΤΟΥ ΑΡΙΘΜΟΥ ΥΠΟΨΗΦΙΩΝ ΑΝΑΔΟΧΩΝ Όπως παγίως τονίζεται από την κοινοτική νομολογία ,στόχος της σχετικής δευτερογενούς νομοθεσίας ,είναι η προώθηση του «πραγματικού» ή «αποτελεσματικού» ανταγωνισμού .Χαρακτηριστική εν προκειμένω η απόφαση CoNISMa του ΔΕΚ ,C-305/08 ,κατά την οποία : « στους σκοπούς της κοινοτικής νομοθεσίας περί Δημοσίων Συμβάσεων εντάσσεται το άνοιγμα στον ευρύτερο δυνατό ανταγωνισμό ,ενώ συνάδει προς τους επιδιωκόμενους από το κοινοτικό δίκαιο σκοπούς η διασφάλιση της συμμετοχής του μεγαλύτερου δυνατού αριθμού επιχειρήσεων στους δημόσιους διαγωνισμούς» Οι συγκεκριμένες διαμορφωθείσες συνθήκες εξαιτίας της πανδημίας σύμφωνα και με τα διδάγματα της πείρας εμποδίζουν υποψηφίους αναδόχους να συμμετάσχουν καθώς οι διαμορφούμενες συνθήκες επιδρούν ν επί της ομαλής λειτουργίας των επιχειρήσεων . Επειδή η αιτιολογία της Αναθέτουσας Αρχής όπως παραδεκτά συμπληρώνεται σύμφωνα και με τις αρχές της καλής πίστης και των χρηστών ηθών είναι σύμφωνη τόσο με το γράμμα των εφαρμοστέων διατάξεων όσο και με τον σκοπό των κανόνων δικαίου για τους οποίους θεσπίσθηκε ,υπάρχει δε συμβατότητα αυτής με τις κανονιστικές ρυθμίσεις και το ενωσιακό δίκαιο. Επειδή κατά την ερμηνεία των δημοσίων συμβάσεων (αλλά και αναφορικά με την προκήρυξη διαγωνιστικής διαδικασίας για σύναψη δημόσιας σύμβασης) αναζητείται η αληθινή βούληση των δικαιοπρακτούντων ,όπως αυτή προκύπτει και θεωρούμενη κάτω από το πρίσμα των αρχών της αντικειμενικής καλής πίστης ,δηλαδή των αντιλήψεων που κρατούν στην κοινωνία για τη σωστή συμπεριφορά ήτοι κατά την αντικειμενική ερμηνεία αποδίδεται το νόημα που αποδίδει ο μέσος ,έντιμος κοινωνικός άνθρωπος του οικείου κύκλου συναλλαγών ,στον οποίον ανήκει ο αποδέκτης της δήλωσης βούλησης Επειδή τα προσβαλλόμενα μέτρα εξυπηρετούν θεμιτούς σκοπούς δημόσιου

συμφέροντος όπως αυτοί προσδιορίζονται στη σχετική απόφαση του ΔΣ της αναθέτουσας και παραδεκτά συμπληρώνονται, βρίσκουν δε αιτιολογικό έρεισμα στη πρωτοφανή κρίση που αντιμετώπισε η χώρα μας (και η παγκόσμια κοινότητα)λόγω της πανδημίας και της εξ αυτής συνεπαγόμενων συνεπειών σε όλο το φάσμα της ανθρωπογενούς δραστηριότητας..»

21. Επειδή το προσφεύγον, προσκομίζοντας μετ' επικλήσεως παραδεκτά περαιτέρω έγγραφα, αναφέρει στο υπόμνημα επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής « 1. Η προβαλλόμενη συμπληρωματική αιτιολογία έγκειται κατ' ουσία στον ισχυρισμό, ότι λόγω των περιοριστικών μέτρων που επιβλήθηκαν για την αποτροπή της διασποράς του κορωνοϊού κατέστη αδύνατη η σύμφωνη με το χρονοδιάγραμμα εκτέλεση της σύμβασης, επειδή τα μέτρα αυτά και οι διαμορφωθείσες εν γένει συνθήκες εμποδίζουν τη φυσική παρουσία στελεχών του αναδόχου στη , η οποία φυσική παρουσία, πάντα κατά την προβαλλόμενη συμπληρωματική αιτιολογία, είναι αναγκαία για την εκτέλεση των «Πακέτων Εργασίας» με αριθμούς 5, 8, 10 και 13, όπως αυτά αναφέρονται στην ένδικη διακήρυξη. Ο ισχυρισμός αυτός δεν ευσταθεί. Ειδικότερα: α) Σύμφωνα με το χρονοδιάγραμμα της σύμβασης, όπως αυτό παρατίθεται στη διακήρυξη του διαγωνισμού (σελ. 76 επ.), η διάρκεια εκτέλεσής της είναι συνολικά δώδεκα (12) μήνες από την έναρξή της. Τα «Πακέτα Εργασίας» με αριθμούς 8, 10 και 13, που η εκτέλεσή τους απαιτεί φυσική παρουσία στελεχών του αναδόχου στη , τοποθετούνται χρονικά τους μήνες 9ο-12ο, 7ο-10ο και 11ο-12ο, αντίστοιχα από την έναρξη της εκτέλεσης. Σύμφωνα με την κοινή πείρα και λογική, οι περιορισμοί μετακίνησης λόγω πανδημίας θα έχουν αρθεί πολύ πριν την επέλευση των μελλοντικών αυτών χρονικών σημείων. Άρα η απαγόρευση μετάβασης στη Λέσβο των στελεχών του αναδόχου, που ίσχυε κατά τον χρόνο έκδοσης της προσβαλλόμενης πράξης, είναι ολοφάνερα άμοιρη οποιασδήποτε επιρροής στη δυνατότητα έγκαιρης υλοποίησης των συγκεκριμένων «Πακέτων Εργασίας». β) Σύμφωνα επίσης με το ίδιο χρονοδιάγραμμα το «Πακέτο Εργασίας» 5 τοποθετείται χρονικά σε ένα διάστημα τεσσάρων (4) μηνών από την έναρξη εκτέλεσης της σύμβασης. Για την εκτέλεση του «Πακέτου» αυτού δεν είναι αναγκαία, και μάλιστα στο αρχικό στάδιο, η φυσική παρουσία στελεχών του αναδόχου στη Η πλέον πρόσφορη μέθοδος

υλοποίησης είναι η χρήση SLAM based προσέγγισης (Simultaneous Localization and Mapping), η οποία επιτρέπει την εκκίνηση της υλοποίησης του περιβάλλοντος ανάπτυξης επαυξημένης πραγματικότητας χωρίς φυσική παρουσία στον τόπο εφαρμογής. Η παραμετροποίηση, γεωσυσχέτιση και συσχέτιση με φυσικά εκθέματα, μπορεί να γίνει σε οποιαδήποτε στιγμή του κύκλου ανάπτυξης με χρήση κατάλληλης έξυπνης φορητής συσκευής που υποστηρίζει το συγκεκριμένο μοντέλο ανάπτυξης. Επιπλέον η προθεσμία υλοποίησης του συγκεκριμένου Πακέτου που είναι, όπως αναφέρθηκε, τέσσερις μήνες από την έναρξη της εκτέλεσης της σύμβασης, υπερβαίνει χαρακτηριστικά κάθε αναμενόμενο όριο απαγόρευσης μετάβασης στη Λέσβο μη μονίμων κατοίκων, λαμβάνοντας μάλιστα υπόψη ότι το τετράμηνο αυτό θα αρχίσει από τη σύναψη της συμβάσεως, η οποία, κατά τη φυσική πορεία των πραγμάτων, απαιτεί χρόνο πολλών εβδομάδων από την αποσφράγιση των προσφορών. γ) Γενικά, το μέτρο της απαγόρευσης των θαλασσιών και αεροπορικών συνδέσεων με τα νησιά επιβλήθηκε για πρώτη φορά μετά την έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης (Κ.Υ.Α. Δ1α/ΓΠ.οικ.24407/11.4.2020 – Φ.Ε.Κ. 1302) και είναι πολύ περιορισμένης χρονικής ισχύος (αρχικά ίσχυε έως τις 27-04-2020 και παρατάθηκε διαδοχικά δυνάμει των Κ.Υ.Α. Δ1α/ΓΠ.οικ.26806/25.4.2020 και Δ1α/ΓΠ.οικ. 27820/03-05-2020 έως τις 18-05-2020, δηλαδή η διάρκειά του είναι τόσο περιορισμένη, ώστε να είναι απρόσφορη να επηρεάσει την εμπρόθεσμη εκτέλεση της συμβάσεως). 2. Με τις απόψεις της η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει, ότι η μη ματαίωση άλλων διαγωνισμών με παρόμοιο αντικείμενο (διακηρύξεις και) δεν δημιουργεί αντίφαση, διότι αυτοί είχαν ολοκληρωθεί με αποφάσεις κατακύρωσης που εκδόθηκαν στις 07-03-2020. Ο ισχυρισμός αυτός δεν ευσταθεί: α) Οι συμβάσεις που συνάφθηκαν ως αποτέλεσμα των συγκεκριμένων διαγωνισμών (αμφότερες ανατέθηκαν στην ίδια εταιρία που εδρεύει εκτός) συνάφθηκαν στις 24-03-2020 με αριθμούς (διακήρυξη - «Εκθεσιακή παρουσίαση από την περιοχή Κύρια») και (διακήρυξη Ηλεκτρονικές Εφαρμογές των γεω-μνημείων της»).

Δηλαδή συνάφθηκαν σε χρόνο κατά τον οποίο ήδη ίσχυαν οι περιορισμοί μετακίνησης προς αποτροπή της διασποράς του κορωνοϊού και μάλιστα ενώ

Αριθμός Απόφασης: 616 /2020

κατά τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής επικρατούσε «επιδείνωση των συνθηκών και αβεβαιότητα» (δείτε σελ. 15 των απόψεων), που παραδόξως επηρέασε μόνο την ένδικη διαδικασία και όχι και τη συμβασιοποίηση των λοιπών συμβάσεων. β) Η πρώτη από τις συμβάσεις αυτές (...../2020) έχει διάρκεια έξι (6) μήνες και περιέχει τα παρακάτω «παραδοτέα»: ο Εκθεσιακές Κατασκευές δημιουργίας εκθεσιακής ενότητας “Δάσος και οπτικοακουστικές εφαρμογές Πάρκου” (κατασκευή, προμήθεια, εγκατάσταση) ο Προθήκες ο Ανοικτές βάσεις – Θύλακες ο Στηρίγματα εκθεμάτων απολιθωμάτων ο Φωτισμός (κατά αποκοπή) ο Εκθεματικές Επιφάνειες Όλα τα παραπάνω είδη είναι φυσικά αντικείμενα που θα πρέπει να εγκατασταθούν από τον ανάδοχο στους χώρους που θα υποδείξει η αναθέτουσα αρχή στη, και άρα είναι απολύτως αναγκαία η φυσική παρουσία στελεχών του αναδόχου επί τόπου, για την εκτέλεση εργασιών που έχουν χρονικό ορίζοντα πολύ μικρότερο από το χρονοδιάγραμμα της ένδικης διαδικασίας (12 μήνες). γ) Η δεύτερη από τις συμβάσεις αυτές (...../2020) έχει διάρκεια εκτέλεσης 11 μηνών και 10 ημερών (όπως διαμορφώθηκε με βάση την προσφορά του αναδόχου – δείτε άρθρο 4) και περιέχει πακέτα εργασίας παρεμφερή με τα πακέτα εργασίας 5, 8, 10 και 13 της διακήρυξης του ένδικου διαγωνισμού. Συγκεκριμένα: ο Παραδοτέο 5 (σελ. 61 Διακήρυξης): Εφαρμογή για κινητές συσκευές (Android, iOS) ψηφιακής περιήγησης – διαδρομών. ο Παραδοτέο 8 (σελ. 67 Διακήρυξης): Ψηφιακή σήμανση με beacons & Qr codes. ο Παραδοτέο 11 (σελ. 70 Διακήρυξης): Εκπαίδευση – πιλοτική λειτουργία εφαρμογών και δικτύου beacons. ο Παραδοτέο 15 (σελ. 72 Διακήρυξης): Παραγωγή Βίντεο προβολής.

Συνεπώς, ό,τι ισχύει στην ένδικη περίπτωση από απόψεως εφικτότητας τήρησης του χρονοδιαγράμματος ισχύει και στην περίπτωση της σύμβασης/2020. Εντούτοις η αναθέτουσα αρχή έκρινε σκόπιμο να ματαιώσει μόνο τη μία (ένδικη) τη δε άλλη να συμβασιοποιήσει εσπευσμένα. Συνεπώς είναι βάσιμος ο ισχυρισμός μας, ότι η αναθέτουσα αρχή, ματαιώνοντας τον ένδικο διαγωνισμό, αντιφάσκει προς τον εαυτό της. ...»

22. Επειδή στο άρθρο 18 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων» του ν. 4412/2016 (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), ορίζεται ότι «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....»

23. Επειδή στο άρθρο 106 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Η αναθέτουσα αρχή με ειδικά αιτιολογημένη απόφασή της, μετά από γνώμη του αρμόδιου οργάνου, ματαιώνει τη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης: α) εφόσον η διαδικασία απέβη άγονη είτε λόγω μη υποβολής προσφοράς είτε λόγω απόρριψης όλων των προσφορών ή αιτήσεων ή αποκλεισμού όλων των προσφερόντων ή συμμετεχόντων, σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος βιβλίου και τα έγγραφα της σύμβασης ή β) στην περίπτωση του τελευταίου εδαφίου της παραγράφου 5 του άρθρου 105. 2. Ματαίωση της διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης μπορεί να λάβει χώρα με ειδικώς αιτιολογημένη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, μετά από γνώμη του αρμόδιου οργάνου, στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) λόγω παράτυπης διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης, β) αν οι οικονομικές και τεχνικές παράμετροι που σχετίζονται με τη διαδικασία ανάθεσης άλλαξαν ουσιωδώς και η εκτέλεση του συμβατικού αντικείμενου δεν ενδιαφέρει πλέον την αναθέτουσα αρχή ή τον φορέα για τον οποίο προορίζεται το υπό ανάθεση αντικείμενο, γ) αν λόγω ανωτέρας βίας, δεν είναι δυνατή η κανονική εκτέλεση της σύμβασης, δ) αν η επιλεγείσα προσφορά κριθεί ως μη συμφέρουσα από οικονομική άποψη, ε) στην περίπτωση της παραγράφου 4 του άρθρου 97, στ) για άλλους επιτακτικούς λόγους δημοσίου συμφέροντος όπως ιδίως δημόσιας υγείας ή προστασίας του περιβάλλοντος. 3. Αν διαπιστωθούν σφάλματα ή παραλείψεις σε οποιοδήποτε στάδιο της διαδικασίας ανάθεσης, η αναθέτουσα αρχή μπορεί, μετά από γνώμη του αρμόδιου οργάνου, να ακυρώσει μερικώς τη διαδικασία ή να αναμορφώσει ανάλογα το αποτέλεσμα της ή να αποφασίσει την επανάληψή της από το σημείο που εμφιλοχώρησε το σφάλμα ή η παράλειψη. 4. Όταν συντρέχουν οι λόγοι για τη ματαίωση της διαδικασίας που αναφέρονται στις παραγράφους 1 και 2, η αναθέτουσα αρχή ακυρώνει τη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης για ολόκληρο το αντικείμενο της σύμβασης ή, αν οι λόγοι

αυτοί συνδέονται με τμήμα της σύμβασης, για το εν λόγω τμήμα, εφόσον επιτρέπεται η κατάθεση τέτοιων προσφορών...».

24. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007, 19/2005, 31/2003, ΣΤΕ Ε.Α. 523/2010), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007, IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000).

25. Επειδή η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ. C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL*, σκ. 25 και C-599/10, *SAG ELV Slovenko* κλπ, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ. C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL*, σκ. 27).

26. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η αναθέτουσα αρχή έχει μεν την ευχέρεια να ματαιώσει προκηρυχθέντα διαγωνισμό, κατόπιν γνωμοδότησης του αρμόδιου για την αξιολόγηση των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού συλλογικού οργάνου, εφόσον όμως συντρέχει νόμιμος λόγος, η δε περί ματαιώσεως απόφαση πρέπει να φέρει πλήρη και ειδική αιτιολογία, (πρβλ. ΣΤΕ 121/2015, 543/2010, 1803/2008, ΕΑ 88/2015, 158/2011, 226/2009, ΔΕΦΑΘ (ΑΣΦ) 803/2012, 70/2013, ΣΤΕ (ΑΣΦ) 88/2015, 121/2015, 197/2013, 432/2012, ΣΕ 651/2010, Ε.Α. 1132/2010, 1371/2008).

27. Επειδή στο άρθρο 106 του ν. 4412/2016 ορίζονται αυστηρά οι λόγοι ματαίωσης διαγωνιστικής διαδικασίας και τούτο διότι δεν παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να ματαιώνουν κάθε φορά τη διαδικασία ανάθεσης μίας σύμβασης, με αυτονόητες ανυπολόγιστες συνέπειες στην επί μακρό ματαίωσής τους και εν τέλει τη ματαίωση ικανοποίησης του δημοσίου

συμφέροντος στο οποίο αυτές τείνουν (πρβλ. τη γενική αρχή του διοικητικού δικαίου σύμφωνα με την οποία οι διοικητικές συμβάσεις δεν πρέπει να λύονται με ευκολία καθώς μέσω της εκτέλεσής τους εκπληρούνται το δημόσιο συμφέρον, όπως την έχει επεξεργαστεί η ελληνική θεωρία του Δικαίου των Διοικητικών Συμβάσεων (βλ. Ι. Κίτσος, *ΣΔΙΤ και Συμβάσεις Παραχώρησης, Συνεργασίες δημοσίων και ιδιωτικών φορέων για την ανάπτυξη δημοσίων υποδομών με ιδιωτικές επενδύσεις κεφαλαίων*, 2014, σελ. 131 υποσ. 408). Η ματαίωση ενός διαγωνισμού αποτελεί εξαιρετική διαδικασία επιτρεπτή περιοριστικά για τους αναφερόμενους στη νομοθεσία λόγους, οι οποίοι αποσκοπούν στο να αποτρέψουν καταχρηστικές, από την πλευρά των αναθετουσών αρχών, ματαιώσεις διαγωνιστικών διαδικασιών ανάλογα με τον προσφέροντα της επιλογής τους στον οποίο επιθυμούν να αναθέσουν μία δημόσια σύμβαση (ΑΕΠΠ 398/2020 Εισηγ. Μ. Κανάβα). Σε κάθε περίπτωση, δεν πρέπει να αγνοείται το γεγονός ότι οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς ανέλυσαν χρόνο και πόρους για τη σύνταξη της προσφοράς τους, που δεν μπορούν να θεωρούνται αμελητέοι, ειδικά σε σύνθετες συμβάσεις με πολύπλοκο αντικείμενο.

28. Επειδή, η αιτιολογία είναι, γενικά, η αναφορά των κανόνων δικαίου που ρυθμίζουν την έκδοση της διοικητικής πράξης και της ερμηνείας τους, της διαπίστωσης ότι συντρέχουν οι πραγματικές και νομικές καταστάσεις ενόψει των οποίων επιβάλλεται ή επιτρέπεται η έκδοση της πράξης κατ' εφαρμογή των κανόνων αυτών, τη διαπίστωση της συνδρομής και την εκτίμηση των σχετικών πραγματικών περιστατικών, καθώς και των σκέψεων του διοικητικού οργάνου που οδήγησαν στην έκδοση ή την άρνηση της έκδοσης της διοικητικής πράξης. Η αιτιολογία είναι σαφής όταν καταγράφονται με διαυγή τρόπο οι σκέψεις του διοικητικού οργάνου, με τη χρήση των κατάλληλων διατυπώσεων επί τη βάση των κανόνων της νεοελληνικής γλώσσας σε επίπεδο γραμματικής και συντακτικού (λεκτική λειτουργία). Στη διοικητική πράξη πρέπει να γίνεται μνεία συγκεκριμένων στοιχείων που στηρίζουν το συμπέρασμά της (ορισμένος χαρακτήρα της αιτιολογίας, ΣτΕ 3692/2001, 4223/2000). Δεν πρέπει να περιορίζεται στην επανάληψη στερεότυπων εκφράσεων που προέρχονται από τον νόμο που διέπει την υπόθεση (ΣτΕ 2584/2001) ούτε να στηρίζεται σε αντιφατικά στοιχεία (ΣτΕ 941/1989, Ολ

3158/1976). Η αιτιολογία είναι ειδική όταν δεν είναι γενική και αόριστη, όταν, δηλαδή, όλα τα στοιχεία της αναφέρονται στη συγκεκριμένη περίπτωση που ρυθμίζεται με την πράξη. Πρόσθετα ποιοτικά χαρακτηριστικά της ειδικότητας σε σχέση με τη σαφήνεια εντοπίζονται όταν ανακύπτει η ανάγκη να διατυπώσει το διοικητικό όργανο πρόσθετες σκέψεις. Επομένως, στοιχεία της αιτιολογίας αποτελούν το νόμιμο έρεισμα της πράξης, δηλαδή, η αναφορά των απρόσωπων κανόνων δικαίου που προβλέπουν την έκδοσή της, η τυχόν ερμηνεία τους, οι νόμιμες προϋποθέσεις που έχουν διαπιστωθεί, η ουσιαστική εκτίμηση των πραγματικών καταστάσεων, ο τυχόν απαιτούμενος νομικός χαρακτηρισμός τους καθώς και τα κριτήρια και οι σκέψεις του διοικητικού οργάνου σχετικά με την άσκηση της διακριτικής ευχέρειας. Άλλως, η προσβαλλόμενη απόφαση θα ήταν αναιτιολόγητη ή δεν θα είχε νόμιμη αιτιολογία (βλ. Ε. Σπηλιωτόπουλο, *Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου*, Τόμ. 2, 13η έκδ., αριθμ. 516-518).

29. Επειδή, διακριτική ευχέρεια ή εξουσία υπάρχει, όταν οι κανόνες που καθορίζουν την αρμοδιότητα δεν προκαθορίζουν ακριβώς την ενέργεια του διοικητικού οργάνου αλλά του αφήνουν περιθώριο δράσης και ίδια όταν, σύμφωνα με τις σχετικές διατάξεις, το σχετικό όργανο: α) μπορεί, αλλά δεν έχει υποχρέωση να εκδώσει τη διοικητική πράξη ή β) πρέπει να εκδώσει την πράξη, μπορεί όμως να καθορίζει κατά την κρίση του το χρονικό σημείο έκδοσής της ή γ) μπορεί να επιλέξει μεταξύ περισσότερων ρυθμίσεων τις οποίες επιτρέπει η εφαρμογή των διατάξεων αυτών (βλ. Επαμεινώνδα Π. Σπηλιωτόπουλο, *Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου*, τόμ. 1, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017, 15η έκδοση, αριθμ. 149, σελ. 139).

30. Επειδή δέσμια αρμοδιότητα υπάρχει όταν το διοικητικό όργανο, εφόσον διαπιστώσει ότι συντρέχουν οι προβλεπόμενες από τους κανόνες δικαίου πραγματικές ή νομικές προϋποθέσεις για την εφαρμογή τους, είναι υποχρεωμένο να εκδώσει διοικητική πράξη που περιέχει ορισμένη ατομική ρύθμιση, την οποία προκαθορίζουν οι κανόνες αυτοί (βλ. Επαμεινώνδα Π. Σπηλιωτόπουλο, *Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου*, Τόμος 1, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017, 15η έκδ., αριθμ. 148, σελ. 138). Στην περίπτωση της δέσμιας αρμοδιότητας, ο κανόνας δικαίου υποδεικνύει στη Διοίκηση κατά τρόπο επιτακτικό τη συμπεριφορά που πρέπει να υιοθετήσει και δεν της αφήνει

περιθώρια εκτίμησης (βλ. ΣτΕ 286/2012) περιέχοντας πλήρες και λεπτομερές πραγματικό και τις σαφείς και συγκεκριμένες έννομες συνέπειες που αυτό επιφέρει (βλ. ΣτΕ 4720/2012).

31. Επειδή σύμφωνα με την αρχή της νομιμότητας που διέπει τη δράση της Δημόσιας Διοίκησης, αυτή δεσμεύεται από τους κανόνες δικαίου που ρυθμίζουν την οργάνωση και τη λειτουργία της, δηλαδή μπορεί να προβεί μόνο στις ενέργειες που προβλέπουν οι ως άνω κανόνες και εφόσον συντρέχουν οι προϋποθέσεις που αυτοί τάσσουν. Η μορφή και η ένταση της δέσμευσης αυτής συναρτάται προς το περιεχόμενο του εφαρμοστέου κανόνα δικαίου, ειδικότερα δε προς την πληρότητα και τη διεξοδικότητα των στοιχείων του πραγματικού του και την αυστηρότητα της διατύπωσης των εννόμων συνεπειών που προβλέπει. Βάσει των ανωτέρω, η συμμόρφωση της Διοίκησης στην αρχή της νομιμότητας, ακριβέστερα δε η συμμόρφωση των πράξεων της προς τους ανώτερης τυπικής ισχύος κανόνες που τις διέπουν μπορεί να λάβει δύο μορφές. Στο πλαίσιο της πρώτης, απαιτείται συμφωνία της διοικητικής ρύθμισης προς τους κανόνες που την προβλέπουν. Εν προκειμένω, γίνεται λόγος για δέσμια αρμοδιότητα της Διοίκησης. Στο πλαίσιο της δεύτερης, αρκεί η διοικητική ρύθμιση να βρίσκεται σε αρμονία με τον κανόνα δικαίου. Στην περίπτωση αυτή, η Διοίκηση διαθέτει διακριτική ευχέρεια (ΑΕΠΠ 90/2019 Εισηγ. Χ. Ζαράρη).

32. Επειδή, μόνη η διαφορετική εκτίμηση των αυτών πραγματικών περιστατικών, τα οποία το οικείο διοικητικό όργανο έλαβε υπόψη κατά την έκδοση της πράξης, δεν συνιστά, κατ' αρχήν, νόμιμο λόγο ανακλήσεως (ΣτΕ 4225/2013, 1624/2012, 2414/2011). Περαιτέρω, η νόμιμη διοικητική πράξη, από την οποία δημιουργήθηκαν δικαιώματα ή πραγματική κατάσταση ευνοϊκή για τον διοικούμενο, μόνο κατ' εξαίρεση μπορεί να ανακληθεί για το λόγο ότι εκτιμώνται ήδη με διαφορετικό τρόπο τα αυτά πραγματικά περιστατικά, υπό την προϋπόθεση ότι συντρέχουν λόγοι γενικότερου δημοσίου συμφέροντος. Στην περίπτωση, όμως, αυτή, η ανάκληση πρέπει να είναι ειδικώς αιτιολογημένη, με αναφορά των λόγων γενικότερου δημοσίου συμφέροντος, που την δικαιολογούν (βλ. ΣτΕ 4225/2013, 1624/2012, 2414/2011).

33. Επειδή ως προκύπτει από την αιτιολογία της προσβαλλόμενης απόφασης και από την παραδεκτά υποβληθείσα συμπληρωματική αιτιολογία

Αριθμός Απόφασης: 616 /2020

με τις απόψεις επί της προσφυγής, η αναθέτουσα αρχή αποφάσισε την ματαίωση του επίμαχου διαγωνισμού επικαλούμενη την παρ, γ και στ του άρθ. 106 του ν. 4412/2016 (σκέψη 23). Ειδικότερα, η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει ότι από την 20-3-2020 -οπότε απέρριψε αίτημα ενδιαφερομένων οικονομικών φορέων για την παράταση της προθεσμίας υποβολής των προσφορών, μη αποδεχόμενη οιαδήποτε επίδραση της ήδη εκδηλωθείσας και εξελισσόμενης πανδημίας του κορωνοϊού- μέχρι την 30-3-2020 -οπότε ελήφθη η προσβαλλόμενη απόφαση- η εξέλιξη της πανδημίας ήταν τέτοια ώστε να δημιουργεί λόγο ανωτέρας βίας στην κανονική εκτέλεση της σύμβασης και της διαγωνιστικής διαδικασίας και συγχρόνως συνέτρεξαν επιτακτικοί λόγοι δημοσίου συμφέροντος όπως ιδίως δημόσιας υγείας. Ειδικότερα, την 20-3-2020 η αναθέτουσα αρχή απέρριψε απλό αίτημα παράτασης της προθεσμίας κατάθεσης των προσφορών εκτιμώντας ότι η πανδημία δεν επιδρούσε στο ανελαστικό χρονοδιάγραμμα υλοποίησης του έργου της προμήθειας αλλά ούτε και στην εξέλιξη της διαγωνιστικής διαδικασίας επειδή είναι ηλεκτρονική. Ωστόσο δέκα ημέρες αργότερα και μάλιστα τρέχουσας της δεύτερης εργάσιμης ημέρας από την κατάθεση προσφορών, και δη την 30-3-2020 η αναθέτουσα αρχή αφού έλαβε υπόψη το άρθρο 60 της Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου 20.3.2020 και την εξέλιξη της πανδημίας εκτίμησε ότι τίθενται αντικειμενικές δυσκολίες στην ομαλή ολοκλήρωση της διαδικασίας και η οποία εξέλιξη άλλωστε αποτελεί και λόγο ανωτέρας βίας ... Επιτακτικοί λόγοι δημοσίου συμφέροντος, όπως ιδίως ο της δημόσιας υγείας, ο της απρόοπτης μεταβολής των συνθηκών η οποία έχει επέλθει από την ως άνω πανδημία, ο της προστασίας του ανταγωνισμού με γνώμονα τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και ο της διασφάλισης του μέγιστου δυνατού αριθμού υποψηφίων αναδόχων (σκέψη 10). Η αιτιολογία αυτή συμπληρώθηκε με τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής επί της προσφυγής όπου η αναθέτουσα αρχή επιπλέον των ως άνω αιτιολογιών, δια μακρών πραγματεύεται την αδυναμία ή και την υψηλή επικινδυνότητα -λόγω επιδείνωσης του κορωνοϊού- της απαιτούμενης για την εκτέλεση του έργου φυσικής παρουσίας των στελεχών του αναδόχου στο νησί της , με συνέπεια η δυνατότητα του αναδόχου να ολοκληρώσει την παραπάνω σύμβαση εντός του χρονοδιαγράμματος υπό τις συνθήκες που έχουν

διαμορφωθεί να μην παρίσταται εφικτή. Ωστόσο, οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής είναι απορριπτέοι ως αόριστοι επί εσφαλμένης προϋπόθεσης στηριζόμενοι και περαιτέρω αβάσιμοι. Ειδικότερα, αβασίμως η αναθέτουσα αρχή επικαλείται ως δικαιολογητικό λόγο της ματαίωσης του διαγωνισμού την αδυναμία εκτέλεσης της σύμβασης εντός του τεθέντος χρονοδιαγράμματος, στηριζόμενη στην εμφανή εσφαλμένη προϋπόθεση ότι ήδη την 30-3-2020 το έργο της προμήθειας είχε ήδη ανατεθεί και είχαν εκκινήσει οι προθεσμίες του χρονοδιαγράμματος. Τούτο καταφανώς προκύπτει από το ρητό φραστικό των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, όπου χρησιμοποιείται ο χρόνος αόριστος προκειμένου να περιγραφεί η αδυναμία του αναδόχου όπως προσεγγίσει το νησί της προς εκτέλεση έργου (βλ. επαναλαμβανόμενες φράσεις ότι από την 23-3-2020 μέχρι την 30-3-2020 είναι προφανές και δίδαγμα κοινής πείρας ότι α) οποιαδήποτε τυχόν μετακίνηση του αναδόχου αλλά και η φυσική παρουσία των στελεχών του αναδόχου και των στελεχών του Μουσείου στις θέσεις των Γεωτόπων σε όλη την έκταση της **το συγκεκριμένο διάστημα για τις ανάγκες υλοποίησης του έργου ήταν επικίνδυνο για τη δημόσια υγεία** (2 κέντρα υγείας κλειστά, υπεράριθμοι πρόσφυγες -μετανάστες, 50 υγειονομικοί σε καραντίνα, παρακαλώ οράτε προσκομιζόμενα σχετικά υπό 12 δημοσιεύματα τύπου), β) **δεν ήταν επιτρεπτή η μετακίνηση των στελεχών του αναδόχου λόγω των έκτακτων μέτρων της Κυβέρνησης ως άνω**, γ) **άρα ήταν εξόχως δύσκολη και προβληματική η υλοποίηση του έργου εντός του συγκεκριμένου χρονοδιαγράμματος ΣΗΜ. ΕΙΣΗΓ. Υπογραμμίσεις της Εισηγήτριας**). Άλλως ο ισχυρισμός είναι απορριπτέος διότι στηρίζεται στην εσφαλμένη προϋπόθεση ότι η αναθέτουσα αρχή ήδη την 30-3-2020, οπότε ματαίωσε τον διαγωνισμό, γνώριζε όχι μόνο την έναρξη της χρονοδιαγράμματος εκτέλεσης της σύμβασης, αλλά επιπλέον και την περαιτέρω εξέλιξη της πανδημίας, δεδομένα απαραίτητα στην εκτίμηση περί αδυναμίας εκτέλεσης της σύμβασης εντός χρονοδιαγράμματος. Όμως, σύμφωνα με την διακήρυξη το χρονοδιάγραμμα του έργου ορίστηκε σε δώδεκα μήνες συνολικά με συγκεκριμένα παραδοτέα, αρχής γενομένης με το παραδοτέο 5 στο τέλος του τέταρτου μήνα κατά το Παράρτημα 1, ή κατ' άλλη εκδοχή στο τέλος του έκτου μήνα κατά τον όρο 1.3 Α) της διακήρυξης. Σε κάθε περίπτωση πάντως,

Αριθμός Απόφασης: 616 /2020

η ισχύς, η διάρκεια της σύμβασης και οι απαιτούμενες παραδόσεις εκκινούν ρητώς και σαφώς από την υπογραφή της σύμβασης (όροι 1.3, 6.2, ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ V – Σχέδιο Σύμβασης άρθ. 16 της διακήρυξης). Συνεπώς, ουδεμία αξιολόγηση περί της επίδρασης της πανδημίας ως αυτή διαμορφώθηκε μεταξύ 20 και 30 Μαρτίου 2020 επί της εκτέλεσης της σύμβασης εντός του τεθέντος χρονοδιαγράμματος μπορούσε βάσιμα και παραδεκτά να εκτιμηθεί την 30-3-2020. Ήτοι καθ' όν χρόνο όχι μόνο ήταν άγνωστη η ημερομηνία υπογραφής της σύμβασης και η έναρξη του χρονοδιαγράμματος εκτέλεσης του έργου, αλλά δεν είχε καν φθάσει η ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού για την ανάθεση του έργου, η οποία είχε οριστεί για την 31-3-2020 (σελ. 1, όρος 1.5 της διακήρυξης). Ειδικότερα, ολόκληρη η συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης απόφασης, ως εκτενώς παρατίθεται στο έγγραφο των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, εκλαμβάνει ότι ήδη κατά τον χρόνο λήψης της προσβαλλόμενης απόφασης 30-3-2020 είχε εκκινήσει ή αναμενόταν άμεσα να εκκινήσει το χρονοδιάγραμμα του έργου, εν μέσω απαγόρευσης μετακινήσεων προς τα νησιά από 21-3-2020 και με τεκμαιρόμενη εξ αυτού αδυναμία φυσικής παρουσίας του αναδόχου επί τόπου του έργου στην Λέσβο. Ωστόσο όμως, κατά τον κρίσιμο εκείνο χρόνο 30-3-2020 όχι μόνο δεν είχε αναδειχθεί ανάδοχος αλλά ουδέ καν είχαν ανοιχθεί οι προσφορές, και ασφαλώς ούτε είχε εκκινήσει ούτε αναμενόταν να εκκινήσουν άμεσα οι προθεσμίες του χρονοδιαγράμματος εκτέλεσης του έργου, η σύμβαση του οποίου ούτε είχε υπογραφεί, ούτε υπάρχει καν τεκμηρίωση από την αναθέτουσα αρχή περί του χρόνου της υπογραφής του. Συνεπώς, αβασίμως η αναθέτουσα αρχή βασίζει την ματαίωση του διαγωνισμού στην φερόμενη αδυναμία εμπρόθεσμης εκτέλεσης του έργου της προμήθειας, ασυνδέτως με οποιαδήποτε τεκμηριωμένη εκτίμηση περί του χρόνου έναρξης της εκτέλεσης του έργου. Για τον λόγο αυτό εξάλλου, αλυσιτελώς επικαλείται η αναθέτουσα αρχή στατιστικά δεδομένα εξέλιξης της πανδημίας του ΕΟΔΥ από 4-3-2020 έως και 30-3-2020 δεδομένου ότι, ανεξαρτήτως της ακρίβειας και αλήθειας των στοιχείων αυτών, όμως εν προκειμένω, δεν συσχετίζονται με την ματαίωση του διαγωνισμού. Και τούτο διότι: α) εφ' ενός μεν κατά το χρονικό εκείνο διάστημα ούτε και κατά το επόμενο αναμενόταν έναρξη των εργασιών

Αριθμός Απόφασης: 616 /2020

εκτέλεσης της σύμβασης και β) αφ' ετέρου δε το συγκεκριμένο χρονικό διάστημα ουδόλως προδίκασε την εξέλιξη της πανδημίας και μάλιστα με τρόπο που να αποκλείει ή να αναμένεται να αποκλείσει την εμπρόθεσμη εκτέλεση της σύμβασης της οποίας η έναρξη δεν πιθανολογήθηκε καν από την αναθέτουσα αρχή. Απλή επισκόπηση -ακόμη και την 30-3-2020- των επιδημιολογικών δεδομένων της διασποράς του sars covid19 -και ιδία στην Κίνα ως πρώτη χώρα εκδήλωσης της πανδημίας- καταδεικνύει ότι τα δραστικά μέτρα περιορισμού της πανδημίας (lock down-περιορισμός μετακινήσεων), δεν διαρκούν περισσότερο από 2 μήνες, ενώ παραμένει αξιοσημείωτη η προσπάθεια -αναδειχθείσα επιτυχής- της χώρας να μην μηδενιστεί η οικονομική ζωή εν μέσω έξαρσης της πανδημίας (βλ. συγκριτικά δεδομένα ανά χώρα για την διάρκεια του lockdown από 1 έως 2 το ανώτατο μήνες, σε 87 χώρες του κόσμου -των χωρών της ΕΕ περιλαμβανομένων- και σε 17 επαρχίες της Κίνας όπου επιβλήθηκε δίμηνο lockdown από τέλος Ιανουαρίου έως τέλος Μαρτίου 2020

https://en.wikipedia.org/wiki/COVID-19_pandemic_lockdowns)

Εξ άλλου, επίσης αορίστως και, σε κάθε περίπτωση, αβασίμως επικαλείται η αναθέτουσα αρχή τα *διδάγματα της κοινής πείρας*, χωρίς να κατονομάζει ποια ακριβώς διδάγματα της κοινής πείρας συσχετίζονται ή καταδεικνύουν την εξέλιξη της πρωτοφανούς πανδημίας, ενώ είναι προφανές ότι δεν υφίστανται διδάγματα κοινής πείρας στο τομέα αυτό, ο οποίος παραμένει υπό παρακολούθηση από την διεθνή επιστημονική κοινότητα, τις υγειονομικές αρχές και τις κυβερνήσεις των πλησσομένων χωρών. Περαιτέρω, είναι άνευ ετέρου απορριπτέος ως επί εσφαλμένης προϋπόθεσης στηριζόμενος και ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής στις απόψεις της ότι *Στόχος του Μουσείου / Αναθέτουσας Αρχής μέσω του χρονοδιαγράμματος που είχε τεθεί από την προκήρυξη ... ήταν η αποσφράγιση των προσφορών την 31 Μαρτίου 2020, η αξιολόγηση των προσφορών εντός του Απριλίου ώστε να είναι εφικτή η υπογραφή σύμβασης με τον υποψήφιο ανάδοχο αρχές Μαΐου ούτως ώστε να υπάρξει η χρονική δυνατότητα υλοποίησης του έργου μέχρι το τέλος του τρέχοντος έτους*. Και τούτο διότι, κατά την αναθέτουσα αρχή, δεν υφίσταται καν *χρονική δυνατότητα υλοποίησης του έργου μέχρι το τέλος του τρέχοντος έτους*. Όμως

Αριθμός Απόφασης: 616 /2020

ο ισχυρισμός είναι απορριπτέος ως αβάσιμος διότι η διάρκεια του έργου ορίστηκε από την διακήρυξη σε δώδεκα μήνες από την υπογραφή της σύμβασης, ώστε ακόμη και αν αυτή συναπτόταν αρχές Μαΐου -κατά τον στόχο και την προσδοκία της αναθέτουσας αρχής- να μην είναι δυνατή η ολοκλήρωση του τεθέντος χρονοδιαγράμματος εντός του έτους 2020 αλλά προφανώς εντός του έτους 2021. Εξάλλου ο συγκεκριμένος στόχος, ή προσδοκία, ή σχεδιασμός της αναθέτουσας αρχής περί την έναρξη και την ολοκλήρωση του έργου της προμήθειας, δεν συνιστούν όρους της διακήρυξης, δεν επηρεάζουν την πραγματική έναρξη εξέλιξη και ολοκλήρωση του χρονοδιαγράμματος εκτέλεσης του έργου, το οποίο κατά τους ρητούς όρους της διακήρυξης εκκινεί από την υπογραφή της σύμβασης. Συνεπώς, η ματαίωση του διαγωνισμού με την αιτιολογία ότι αναιρέθηκαν για οποιονδήποτε λόγο -της πανδημίας συμπεριλαμβανομένης- οι στόχοι, οι προσδοκίες και οι σχεδιασμοί της αναθέτουσας αρχής, εφόσον οι στόχοι δεν βρίσκουν έρεισμα στους όρους της διακήρυξης, προκύπτει ότι δεν συνιστούν ούτε νόμιμο λόγο ματαίωσης του διαγωνισμού. Επιπροσθέτως, η προσβαλλόμενη ματαίωση του διαγωνισμού, ουδόλως μπορεί να συσχετισθεί με την φερόμενη επιτακτική αναγκαιότητα εμπρόθεσμης εκτέλεσης του έργου της προμήθειας εντός του έτους 2020 ή εντός έτους από την ανάθεσή του. Και τούτο διότι ήδη με την προσβαλλόμενη απόφαση προβλέπεται ότι ο διαγωνισμός θα επαναπροκηρυχθεί εντός εξαμήνου, συνεπαγομένου αυταποδείκτως ότι δεν υφίσταται επιτακτική αναγκαιότητα εκτέλεσης του έργου εντός αυστηρά του χρονοδιαγράμματος της παρούσας διακήρυξης. Συνεπώς, αβασίμως επικαλείται η αναθέτουσα αρχή την -φερόμενη- αδυναμία εμπρόθεσμης εκτέλεσης του έργου βάσει της παρούσας διακήρυξης ως λόγο που δικαιολογεί την προσβαλλόμενη απόφαση ματαίωσης του διαγωνισμού. Όμως ακόμη και με την παραδοχή ευόδωσης των στόχων της αναθέτουσας αρχής και σύναψης της σύμβασης τον Μάιο 2020, σε κάθε περίπτωση, το πρώτο παραδοτέο βάσει του χρονοδιαγράμματος εκτέλεσης της σύμβασης τοποθετείται 4 μήνες αργότερα, δηλαδή τον Σεπτέμβριο 2020. Σχετικά, δεν προκύπτει οποιαδήποτε εκτίμηση της αναθέτουσας αρχής ότι θα συντρέχει αδυναμία φυσικής παρουσίας στο νησί συνεχώς από τον Μάιο έως και τον Σεπτέμβριο

Αριθμός Απόφασης: 616 /2020

2020, ενώ αντίθετα οι όποιες εκτιμήσεις της περιορίζονται στην αδυναμία φυσικής παρουσίας του αναδόχου στο νησί τον Μάρτιο 2020. Συνεπώς, αβασίμως η αναθέτουσα αρχή βασίζει την ματαίωση του διαγωνισμού στην φερόμενη αδυναμία εμπρόθεσμης εκτέλεσης του έργου της προμήθειας, ασυνδέτως με οποιαδήποτε τεκμηριωμένη εκτίμηση περί της διάρκειας των περιοριστικών μέτρων λόγω κορωνοϊού που ισχύουν τον Μάρτιο 2020 σε συσχετισμό με το συγκεκριμένο χρονοδιάγραμμα εκτέλεσης του έργου και τον εκτιμώμενο χρόνο έναρξης αυτού. Εξ ετέρου οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής περί αδυναμίας εκτέλεσης συμβάσεων λόγω αδυναμίας φυσικής παρουσίας του αναδόχου στο νησί της από την 30-3-2020 και εντεύθεν -μέχρις άρσεως του περιορισμού στις θαλάσσιες συγκοινωνίες- είναι απορριπτέος ως αόριστος λόγω αντιφατικότητας. Και τούτο διότι ως βάσιμα αναφέρει το προσφεύγον στην προσφυγή και στο υπόμνημά του (σκέψεις 19 και 21), η αναθέτουσα αρχή συνήψε συμβάσεις την 24-3-2020 με ανάδοχο εκτός οι οποίες προϋποθέτουν την φυσική παρουσία του αναδόχου στο νησί, και θα εκτελεσθούν εντός 6μήνου η μία και εντός 11 μηνών η άλλη, από της υπογραφής των συμβάσεων (βλ. σύμβαση με ΑΔΑ άρθ. 1, 2, 7, και σύμβαση με ΑΔΑ άρθ. 1, 2, 4). Το γεγονός ότι οι συμβάσεις αυτές ανατέθηκαν στα πλαίσια άλλων διαγωνισμών προγενέστερων του επίδικου, δεν αναιρεί το γεγονός της αναγκαιότητας άμεσης φυσικής παρουσίας αναδόχου στο νησί ήδη από 24-3-2020, πράγμα το οποίο η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ως εν γένει αδύνατο, λόγω της πανδημίας. Σε κάθε περίπτωση, εν σχέσει με τον παρόντα διαγωνισμό, η διακήρυξη δεν απαιτεί αυτοπρόσωπη παρουσία του αναδόχου στην, διότι παρά τα αντίθετα που ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της δεν προβλέπεται τέτοια υποχρέωση από την διακήρυξη. Αντίθετα μάλιστα αναγκαιότητα συγκεκριμένης αυτοπρόσωπης παρουσίας στην καταφανώς προκύπτει για την εκτέλεση του Υποέργου 1, το οποίο εκτελείται με αυτεπιστασία της αναθέτουσας αρχής και όχι για την εκτέλεση του Υποέργου 2 το οποίο αποτελεί το αντικείμενο της παρούσας ματαιωθείσας διαδικασίας (βλ. Παράτημα Ι της διακήρυξης σελ. 55 : *Το έργο περιλαμβάνει δύο υποέργα: Το πρώτο που θα γίνει με ίδια μέσα αφορά τα πακέτα εργασίας 1, 2, 3, 4, 14 και 16 και το δεύτερο που αφορά τον παρόντα διαγωνισμό τα*

Αριθμός Απόφασης: 616 /2020

πακέτα 5 – 13 και 15. Παραδοτέα έργου Υποέργο 1 - αυτεπιστασία: • Πακέτο εργασίας 1: Συλλογή - Τεκμηρίωση υλικού – με ίδια μέσα • Πακέτο εργασίας 2: Φωτογράφιση υψηλής ευκρίνειας γεώτοπων, τοπίων, οικότοπων και λοιπών στοιχείων ενδιαφέροντος • Πακέτο εργασίας 3: Δημιουργία τρισδιάστατων φωτογραφικών αναπτυγμάτων και χαρτών γεώτοπων με drone, τρισδιάστατες σαρώσεις, λήψεις με drone. • Πακέτο εργασίας 4: Ψηφιακή επεξεργασία - παραμετροποίηση υλικού • Πακέτο εργασίας 14: Μεταφράσεις σε 3 γλώσσες για τις εφαρμογές • Πακέτο εργασίας 16: Δράσεις δημοσιότητας – με ίδια μέσα). Συνεπώς, για τους λόγους αυτούς απαραδέκτως και σε κάθε περίπτωση αβασίμως, αορίστως και επί εσφαλμένης προϋπόθεσης στηριζόμενη η αναθέτουσα αρχή επικαλείται την εφαρμογή το άρθ. 106 περ. γ) ως νόμιμο λόγο ματαίωσης του διαγωνισμού καθόσον δεν προέκυψε ότι συντρέχει αδυναμία εκτέλεσης της σύμβασης λόγω ανωτέρας βίας, ως προβλέπεται.

34. Επειδή είναι απορριπτέος ως αόριστος, अपαράδεκτος, αβάσιμος, και επί εσφαλμένης προϋπόθεσης στηριζόμενος και ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι η ματαίωση του διαγωνισμού προκλήθηκε για επιτακτικούς λόγους δημοσίου συμφέροντος και δη δημόσιας υγείας λόγω της απρόβλεπτης έξαρσης της πανδημίας από την 20-3-2020 έως την 30-3-2020. Εν πρώτοις, η επίκληση από την αναθέτουσα αρχή της ΠΝΠ 20-3-2020 άρθ. 60 είναι απορριπτέα ως αβάσιμη, καθόσον εν προκειμένω, αποφασίστηκε η ματαίωση του διαγωνισμού η οποία και εξετάζεται. Ενώ, αντίθετα, το άρθρο εξηκοστό της ΠΝΠ της 20-3-2020 (ΦΕΚ Α 68/20-3-2020 ως κυρώθηκε με τον ν. 4684/2020 ΦΕΚ Α 86/25-4-2020) προβλέπει ότι από την έναρξη ισχύος της παρούσας, με απόφαση του κατά περίπτωση αρμόδιου Υπουργού ή του αρμόδιου οργάνου, είναι δυνατή: α) η αναβολή διενέργειας δημόσιων διαγωνισμών, β) η παράταση της ημερομηνίας υποβολής αιτήσεων συμμετοχής ή προσφορών, στις περιπτώσεις που έχει ήδη δημοσιευθεί προκήρυξη κατά την έναρξη ισχύος της παρούσας, γ) η αναστολή κάθε προθεσμίας που αφορά δημόσιες συμβάσεις, ανεξάρτητα από το στάδιο ανάθεσης ή εκτέλεσης αυτών και δ) η χορήγηση παράτασης κάθε είδους συμβατικών προθεσμιών, για χρονικό διάστημα που θα καθορίζεται με την οικεία απόφαση. Ωστόσο εν προκειμένω, ουδεμία σχετική απόφαση του

Αριθμός Απόφασης: 616 /2020

εποπτεύοντος την αναθέτουσα αρχή αρμόδιου Υπουργείου και έχει ληφθεί, αλλά και αν λαμβανόταν -κατά την επικαλούμενη ΠΝΠ- δεν θα αφορούσε ματαιώσεις διαγωνισμών ως εν προκειμένω ο επίμαχος, αλλά είτε αναβολή είτε παράταση είτε αναστολή διαδικασιών ήτοι μέτρα τα οποία ρητώς και σαφώς απεκλείσθησαν από την αναθέτουσα αρχή ήδη από 20-3-2020 (σκέψη 8) και συνεχώς έκτοτε. Περαιτέρω, ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι η εξέλιξη της πανδημίας από την 20-3-2020 έως την 30-3-2020 προκάλεσε *αντικειμενικές δυσκολίες στην ομαλή ολοκλήρωση της διαδικασίας και η οποία εξέλιξη άλλωστε αποτελεί και λόγο ανωτέρας βίας* είναι απορριπτέος προεχόντως ως αόριστος. Και τούτο διότι ούτε ιστορούνται, ούτε προκύπτουν ποιες ακριβώς ήσαν εκείνες οι φερόμενες *αντικειμενικές δυσκολίες* περί τη συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας που προκλήθηκαν ακριβώς από την εξέλιξη του κορωνοϊού. Ήτοι εν προκειμένω, ελλείπει εντελώς το ένα σκέλος του νομικού συλλογισμού προκειμένου να αχθεί το συμπέρασμα ότι επήλθε γεγονός ανωτέρας βίας. Συγκεκριμένα, ελλείπει η επίκληση συγκεκριμένων πραγματικών περιστάσεων που να συνιστούν *αντικειμενικές δυσκολίες* ολοκλήρωσης της διαδικασίας που να συνδέονται αιτιωδώς με την εξέλιξη της πανδημίας μέχρι την 30-3-2020 και την αναμενόμενη εντεύθεν και μέχρι τέλους της διαδικασίας. Και τούτο πολλώ δε μάλλον που η αναθέτουσα αρχή την 20-3-2020 επεσήμανε ότι η εδραία εκδήλωση της πανδημίας ουδεμία συνέπεια αναπτύσσει επί της διαγωνιστικής διαδικασίας η οποία διεξάγεται *ηλεκτρονικά* (σκέψη 8). Σε κάθε περίπτωση, δεν προκύπτει με ποιο τρόπο ο κορωνοϊός επέδρασε στα ηλεκτρονικά μέσα ή προκάλεσε αντικειμενικές δυσκολίες στη χρήση των ηλεκτρονικών μέσων, ως η εξεταζόμενη διαδικασία, εν ώ χρόνω μάλιστα η χρήση των ηλεκτρονικών μέσων τουναντίον προκρίθηκε από την Πολιτεία ως μέσον αποφυγής της διασποράς του ιού (βλ. ίδια ΠΝΠ της 11-3-2020, της 14-3-2020, της 20-3-2020, εγκύκλιος με αριθ. πρωτ./16-3-2020 ΑΔΑ με τίτλο *Παροχή διευκρινίσεων και οδηγιών σχετικά με την εφαρμογή της υπηρεσίας τηλεδιάσκεψης e:Presence.gov.gr*, ΥΑ 429/13-3-2020 ΦΕΚ Β 850/13-3-2020, εγκύκλιος με αριθ. πρωτ./23-3-2020 ΑΔΑ με θέμα *Πρόσθετα μέτρα και ρυθμίσεις για την αντιμετώπιση της ανάγκης περιορισμού της διασποράς του κορωνοϊού*, εγκύκλιος με αριθ.

Αριθμός Απόφασης: 616 /2020

πρωτ. /23-3-2020 ΑΔΑ με θέμα *Μητρώο Ψηφιακών Υπηρεσιών - Ενέργειες για την έναρξη λειτουργίας της Ενιαίας Ψηφιακής Πύλης Δημόσιας Διοίκησης (gov.gr)*, βλ. όλα τα μέτρα ως δημοσιεύτηκαν σε ΦΕΚ, στην επίσημη ιστοσελίδα της ελληνικής κυβέρνησης (<https://covid19.gov.gr/>). Γενικότερα ένα γεγονός τυχαίο απρόβλεπτο και εκτός της σφαίρας επιρροής του επικαλούμενου τούτο, δεν συνιστά αφ' εαυτού άνευ ετέρου γεγονός ανωτέρας βίας, ως εσφαλμένα εκλαμβάνει η αναθέτουσα αρχή. Αλλά απαιτείται επιπλέον, το εν λόγω γεγονός να έχει επιδράσει με συγκεκριμένο βλαπτικό τρόπο επί συγκεκριμένης έννομης σχέσης -εν προκειμένω επί του επίμαχου διαγωνισμού- επιφέροντας κατά αιτιώδη συνάφεια μονοσήμαντα την κατάλυση ή την αδυναμία εξέλιξης της συγκεκριμένης έννομης σχέσης. Όμως εν προκειμένω, η αναθέτουσα αρχή επί τη απλή επικλήσει της πανδημίας αορίστως ισχυρίζεται αδυναμία διεξαγωγής του ηλεκτρονικού διαγωνισμού, χωρίς να παραθέτει τις συγκεκριμένες πραγματικές ανατρεπτικές δυσχέρειες που προκάλεσε η πανδημία στην εξέλιξη και την ολοκλήρωση της ηλεκτρονικής διαγωνιστικής διαδικασίας. Περαιτέρω, ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής περί ματαίωσης του διαγωνισμού για λόγους *προστασίας του ανταγωνισμού με γνώμονα τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και προς διασφάλιση του μεγίστου αριθμού υποψηφίων αναδοχών* είναι απορριπτέοι ως αβάσιμοι και επί εσφαλμένης προϋπόθεσης στηριζόμενοι. Εν πρώτοις, ούτε η προστασία του ανταγωνισμού ούτε η διασφάλιση ευρείας συμμετοχής στον διαγωνισμό αποτελούν νόμιμο λόγο ματαίωσης της διαγωνιστικής διαδικασίας σύμφωνα με το άρθ. 106 του ν. 4412/2016 και του συναφούς όρου 3.5 της διακήρυξης. Οι συγκεκριμένες διατάξεις εισάγουν εξαιρετικές περιοριστικές ρυθμίσεις μη χωρούσης ουδέ κατ' ερμηνείαν τυχόν επέκτασης ή διεύρυνσης των προβλεπομένων στο νόμο λόγων ματαίωσης (σκέψεις 26, 27, 31, 32). Περαιτέρω, ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής στηρίζεται αορίστως στην υποθετική εκδοχή ότι θα μπορούσε να επιτευχθεί μεγαλύτερος ανταγωνισμός με κατάθεση περισσότερων προσφορών από την 30-3-2020 και μετά οπότε συνέτρεξε η επιδείνωση της πανδημίας. Όμως ο χρόνος υποβολής των προσφορών στον επίμαχο διαγωνισμό είχε λήξει ήδη από την 26-3-2020, δηλαδή κατά χρόνο οπότε κατά την αναθέτουσα αρχή δεν

Αριθμός Απόφασης: 616 /2020

συνέτρεξαν γεγονότα αποτρεπτικά της ευρείας συμμετοχής στην διαδικασία. Πολλώ δε μάλλον που μερικές ημέρες νωρίτερα, την 20-3-2020 η ίδια η αναθέτουσα αρχή είχε αποκλείσει ακόμα και την περίπτωση παράτασης της καταληκτικής ημερομηνίας των προσφορών, απορρίπτοντας σχετικό αίτημα δύο ενδιαφερομένων οικονομικών φορέων, οι οποίοι τελικά δεν κατέθεσαν προσφορά. Επομένως, αορίστως λόγω αντιφατικότητας και άρα απορριπτέα, η αναθέτουσα αρχή επιχειρεί να βασίσει την νομιμότητα της ματαίωσης του διαγωνισμού την 30-3-2020 στην προσδοκία ανάπτυξης μεγαλύτερου ανταγωνισμού και ευρείας συμμετοχής καθόσον δεν προβλέπεται στον νόμο ματαίωση του διαγωνισμού για τον λόγο αυτό. Ενώ συγχρόνως ήδη την 26-3-2020 είχε λήξει ο χρόνος υποβολής των προσφορών, ήτοι κατά χρόνο όπου η αναθέτουσα αρχή δεν είχε επισημάνει εκδήλωση προσκομμάτων λόγω πανδημίας περί την συμμετοχή στην ηλεκτρονική διαδικασία με ηλεκτρονικά μέσα. Συνεπώς, ευλόγως την 30-3-2020 δεν μπορεί να αναμενόταν από την αναθέτουσα αρχή διεύρυνση του ανταγωνισμού η οποία δεν συνέβη λόγω της πανδημίας και είναι απορριπτέος ως αόριστος λόγω αντιφατικότητας ο εξεταζόμενος ισχυρισμός. Περαιτέρω, οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής ότι για λόγους ανωτέρας βίας επιβλήθηκε η ματαίωση του διαγωνισμού την 30-3-2020 διότι τότε ακριβώς η πανδημία παρουσίασε έξαρση, και διότι σημειώθηκε ο πρώτος θάνατος ανθρώπου στη Λέσβου, και διότι τέθηκαν σε καραντίνα τα 2 από τα 4 Κέντρα Υγείας του νησιού, και διότι διαμένει και κυκλοφορεί στο νησί μεγάλος αριθμός προσφύγων και μεταναστών, και ότι συρρέουν και άλλοι παράνομοι πρόσφυγες και μετανάστες από την Τουρκία, είναι απορριπτέοι ως αόριστοι και μη συνδεδόμενοι ειδικά με την επίμαχη ματαίωση του διαγωνισμού. Και τούτο διότι πάντα ταύτα αποτελούν γενικές διαπιστώσεις που ίσχυαν εν γένει στην χώρα, όπου μάλιστα σε πολλές περιοχές σημειώθηκαν πολλοί περισσότεροι θάνατοι, τέθηκαν πολλές δομές σε καραντίνα και διαμένουν εν γένει υπεράριθμοι μετανάστες και αιτούμενοι άσυλο που εισήλθαν και εισέρχονται παράνομα στη χώρα. Όμως η αναθέτουσα αρχή πέραν των γενικών ως άνω διαπιστώσεων -οι οποίες ισχύουν εν γένει στη χώρα- δεν παραθέτει πραγματικά περιστατικά, ουσιαστικές περιστάσεις ή άλλα στοιχεία που να καταδεικνύουν ότι τα

συγκεκριμένα επικαλούμενα γενικώς ισχύοντα ως άνω γεγονότα (θάνατος ανθρώπου, καραντίνα, παράνομοι μετανάστες), θα προκαλέσουν την μελλοντική αδυναμία εμπρόθεσμης εκτέλεσης της σύμβασης -όποτε αυτή ανατεθεί στο μέλλον- ούτε ότι προκαλούν την παρούσα αδυναμία εξέλιξης και λήξης του ηλεκτρονικού διαγωνισμού. Αντίστροφα δεν αναφέρεται ούτε με ποιο τρόπο η εξέλιξη του διαγωνισμού και η εκτέλεση της σύμβασης -όποτε ανατεθεί και εκτελεσθεί- θέτουν σε υγειονομικό κίνδυνο το νησί της Λέσβου. Συνεπώς, οι εξεταζόμενοι ισχυρισμοί περί ματαίωσης της διαδικασίας για λόγους δημοσίου συμφέροντος και δη για υγειονομικούς λόγους είναι απορριπτέοι ως αόριστοι. Περαιτέρω, και οι ισχυρισμοί περί της ερμηνείας των δημοσίων συμβάσεων ως απαιτεί η καλή πίστη και τα ορθά συναλλακτικά ήθη είναι απορριπτέοι ως αλυσιτελείς. Και τούτο διότι εν προκειμένω δεν τίθεται θέμα ερμηνείας της βούλησης της αναθέτουσας αρχής όπως ματαιώσει τον επίμαχο διαγωνισμό αλλά θέμα νομιμότητας της ματαίωσης σύμφωνα με το άρθ. 106 του ν. 4412/2016, η οποία νομιμότητα δεν προκύπτει σύμφωνα με τα ως άνω εκτενώς αναφερόμενα. Για τους λόγους αυτούς πρέπει να γίνει δεκτή η προσφυγή και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση διότι δεν προέκυψε ότι συνέτρεξε λόγος ματαίωσης της διαδικασίας εκ των περιοριστικώς αναφερομένων στον νόμο, απορριπτομένων ως αορίστων, αλυσιτελών, και σε κάθε περίπτωση αβασίμων, επί εσφαλμένης προϋπόθεσης στηριζομένων των αντίθετων ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής.

35. Επειδή γίνεται δεκτή η εισήγηση.

36. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση.

37. Επειδή ύστερα από τη παραπάνω σκέψη 36, το παράβολο που κατέθεσε το προσφεύγον πρέπει επιστραφεί (άρθ. 363 του ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Αριθμός Απόφασης: 616 /2020

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη απόφαση ματαίωσης του διαγωνισμού.
Ορίζει την επιστροφή στο προσφεύγον του κατατεθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 15-5-2020 και εκδόθηκε την 1-6-2020 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Ιωάννα Θεμελή

Η Γραμματέας

**Γεωργία Δούγκα
α/α Ελένη Χούλη**