

Η

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

3ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε την 10-3-2022 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Πρόεδρος και Εισηγητής, Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου και Μαρία Βύρρα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 14-2-2022 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 250/15-2-2022 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», νόμιμα εκπροσωπούμενου (πρώτη προσφυγή).

Και την από 14-2-2022 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 251/15-2-2022 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «....», νόμιμα εκπροσωπούμενου (δεύτερη προσφυγή).

Κατά της, κατά τις προσφυγές επικαλούμενης, ως αναθέτουσας δημόσια σύμβαση, αρχής «...», νομίμως εκπροσωπούμενης (εφεξής και για λόγους συντομίας, «αναθέτουσα»).

Με τις ως άνω προδικαστικές προσφυγές, οι προσφεύγοντες ζητούν την ακύρωση της υπ' αριθ. πρωτ. ... Πρόσκλησης Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος για την πιστοποίηση Φορέων Υποστήριξης και Παροχής Υπηρεσιών στο πλαίσιο υποβολής Ενιαίας Αίτησης Ενίσχυσης για το Έτος 2022, που δημοσιεύθηκε στη ΔΙΑΥΓΕΙΑ με ΑΔΑ: Η αναθέτουσα υποβάλλει τις από 1-3-2022 Απόψεις της, τις οποίες οι προσφεύγοντες επικαλούνται ότι δεν τους κοινοποίησε ως και την κατάθεση των από 8-3-2021 και από 9-3-2022 (πρώτος και δεύτερος, αντίστοιχα προσφεύγων) υπομνημάτων τους.

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής κατεβλήθη κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ. ...και με αρ. ... και ποσού 600 και 3.600 ευρώ αντίστοιχα και για την άσκηση της δεύτερης προσφυγής, παράβολο με άρ. ... με αρ. ... και ποσού 600 ευρώ και 3.600 ευρώ, αντίστοιχα. Σε κάθε περίπτωση, η προσβαλλομένη, η οποία εξάλλου δεν εκδόθηκε ως διακήρυξη ανάθεσης δημόσιας σύμβασης, δεν αναφέρει εκτιμώμενη αξία και ακριβή προϋπολογισμό ούτε αυτός μπορεί να συναχθεί εκ του σώματός της, ασχέτως ότι οι προσφεύγοντες υπολογίζουν έκαστος και δεύτερο, πέραν του πρώτου 600 ευρώ, παράβολο ως ποσού 3.600 ευρώ και συνολικά 4.200 ευρώ, κατά συναγωγή από τη με αρ. ... ήδη ακυρωθείσα διακήρυξη της αναθέτουσας, όσον αφορά τα αγαθά και τις υπηρεσίες που επικαλούνται πως περιλαμβάνονται και προκηρύσσονται με την προσβαλλομένη πρόσκληση.

2. Επειδή, στο πλαίσιο διαφοράς, στο πλαίσιο της οποίας ρητά επικαλούνται οι προσφεύγοντες, ότι η από 4-2-2022 εκδοθείσα προσβαλλομένη υποκρύπτει προκήρυξη ανάθεσης δημόσιας σύμβασης και περιέχει διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης (και ότι πάντως περιλαμβάνει την παροχή στην αναθέτουσα αντικείμενου από τρίτο που θα επιλέξει δια της οικείας διαδικασίας), ασκούνται οι από 14-2-2022, ήτοι εντός 10 ημερών από την έκδοση της προσβαλλομένης, προσφυγές των ενδιαφερομένων προς συμμετοχή σε τέτοια διαδικασία, οι οποίοι προβάλλουν ότι δια της προσβαλλομένης πρόσκλησης θίγεται το συμφέρον τους σε ανάληψη τέτοιας σύμβασης, ακριβώς διότι το επικαλούμενο ως αντικείμενο, δεν δημοπρατείται δια κατά νόμο προβλεπόμενης διαδικασίας ανάθεσης τέτοιας σύμβασης και με την τήρηση των νομίμων περί αυτής διατάξεων, επιπλέον δε, ο δεύτερος προσφεύγων προβάλλει και παράβαση των κανόνων περί πιστοποίησης φορέων υποβοήθησης παραγωγών. Σημειωτέον, ότι αμφότερες οι προσφυγές ασκούνται, κατ' άρ. 8 παρ. 4 ΠΔ 39/2017 και άρ. 362 παρ. 1 εδ. β' Ν. 4412/2016, δια, από 14-2-2022, κατάθεσης μέσω μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΑΕΠΠ, αφού η προσβαλλομένη δεν αφορά διαδικασία διενεργούμενη μέσω ΕΣΗΔΗΣ ούτε υφίσταται ηλεκτρονικός τόπος του

διαγωνισμού. Οι δε Απόψεις του ... επί αμφοτέρων των προσφυγών (ασχέτως των προηγηθεισών Απόψεων επί των αιτημάτων προσωρινών μέτρων) δεν προκύπτει ότι κοινοποιήθηκαν στους προσφεύγοντες και αυτοί προβάλλουν δια των υπομνημάτων τους μη κοινοποίησή τους, πλην όμως, θα ληφθούν υπόψη προς οικονομία της διαδικασίας και ένεκα και της ως άνω φύσης και αντικειμένου της διαφοράς.

3. Επειδή, έννομο συμφέρον για άσκηση προδικαστικής προσφυγής και προφανώς και νόμιμο αντικείμενο προσβολής, υφίσταται ακόμη και όταν μια αρχή έχει έστω συγκεκριμενοποιήσει ένα καταρχήν συμβατικό αντικείμενο το οποίο αποφασίζει να αναθέσει με διαδικασία *«εκτός του πλαισίου μιας τυπικής διαδικασίας συνάψεως δημοσίας συμβάσεως και πριν από την επίσημη προκήρυξη διαγωνισμού, ιδίως δε την απόφαση που αφορά το αν μια ορισμένη δημόσια σύμβαση εμπίπτει στο προσωπικό ή στο καθ' ύλην πεδίο εφαρμογής»* του δικαίου δημοσίων συμβάσεων (βλ. και Απόφαση ΔΕΕ, C-22/03, *Stadt Halle* και *RPL Lochau* , παρ. 41). Εξάλλου, η προδικαστική προστασία επιφυλάσσεται σε οποιοδήποτε πρόσωπο έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση και το οποίο υπέστη ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από μια εικαζόμενη παράβαση, άπαξ εκδηλωθεί η βούληση της αναθέτουσας αρχής η οποία μπορεί να έχει έννομα αποτελέσματα και ανεξαρτήτως αν η διαδικασία έχει προχωρήσει τυπικώς σε συγκεκριμένο στάδιο. Τα παραπάνω προϋποθέτουν μια καταρχήν εν γένει διαδικασία ως προς ένα συγκεκριμένο αντικείμενο δεκτικό συμβάσεως και μια απόφαση της διοικητικής αρχής, η οποία εξ αυτής της αποφάσεως τρέπεται σε “αναθέτουσα” κατά την έννοια του όρου, ότι το συμβατικό αντικείμενο θα ανατεθεί με διαδικασία που θα λάβει χώρα, χωρίς τις διαδικαστικές προϋποθέσεις του δικαίου δημοσίων συμβάσεων είτε γιατί η αναθέτουσα δεν το τηρεί είτε διότι, κατ’ αυτήν, η συγκεκριμένη περίπτωση υπάγεται σε καθοριζόμενη από το δίκαιο δημοσίων συμβάσεων εξαίρεση και απόκλιση από τις τυπικές διαδικασίες. Εν προκειμένω πάντως, το αντικείμενο της προσβαλλομένης πρόσκλησης ταυτίζεται ακριβώς με το συμβατικό αντικείμενο περί του οποίου η αναθέτουσα προκήρυξε τη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης με την ήδη ακυρωθείσα δια της Απόφασης ΑΕΠΠ

1747/2021, διακήρυξη με αρ. 55793/2021 και ειδικά όσον αφορά υπηρεσίες που άνηκαν στην κατηγορία II των εκεί υπό δημοπράτηση υπηρεσιών, συνολικής εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 840.000 ευρώ, «II.Ανάπτυξη και Υποστήριξη Λειτουργίας συστημάτων που αφορούν την Ενιαία Αίτηση Ενίσχυσης 2022 έως 20/10/2023», βλ. σελ. 146 επ. ως άνω διακήρυξης, υπηρεσίες που αφορούν κατά το περιεχόμενο της τότε διακήρυξης, μεταξύ άλλων και Πληροφοριακά Συστήματα για την Υποστήριξη Εργασιών ΕΓΓΕ (Ευρωπαϊκό Γεωργικό Ταμείο Γεωργικών Ενισχύσεων), τα οποία μεταξύ άλλων περιλάμβαναν το στην τότε διακήρυξη αναφερόμενο ως ΟΠΣ ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΙΤΗΣΗΣ ΕΝΙΣΧΥΣΗΣ. Τούτο, διότι το σημ. 2 της νυν προσβαλλομένης πρόσκλησης ορίζει ως αντικείμενο έργου πιστοποιημένων Φορέων Υποστήριξης και Παροχής Υπηρεσιών, τα εξής «Οι Φορείς Υποστήριξης και Παροχής Υπηρεσιών (ΦΥΠΥ) που θα πιστοποιηθούν αναλαμβάνουν τις ακόλουθες υποχρεώσεις: 1. Παρέχουν (σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές του Παραρτήματος Ι) κατάλληλο λογισμικό υποβολής Ενιαίας Αίτησης Ενίσχυσης (ΕΑΕ) για το Έτος 2022 και το εγκαθιστά σύμφωνα με τις οδηγίες του ... και της ΓΓΠΣΔΔ (για να αντιμετωπιστούν πιθανά θέματα διαλειτουργικότητας) στο ενιαίο κυβερνητικό νέφος (G-Cloud), προκειμένου να αποκτήσουν πρόσβαση σε αυτό οι δικαιούχοι, είτε απευθείας, είτε μέσω των πιστοποιημένων ΚΥΔ. Τα δικαιώματα χρήσης του εν λόγω λογισμικού παρέχονται αποκλειστικά στον ... ο οποίος μπορεί να χρησιμοποιεί το λογισμικό για κάθε μη εμπορική χρήση κρίνει απαραίτητο και ο πιστοποιημένος ΦΥΠΥ μπορεί μόνο να εξυπηρετεί μέσω αυτού τα ΚΥΔ που θα το επιλέξουν, υπογράφοντας για αυτό τον λόγο με τα ΚΥΔ συμβάσεις με ίδιους όρους (όλοι οι πιστοποιημένοι ΦΥΠΥ θα συμβληθούν με τα ΚΥΔ με ίδιους όρους εξαιρουμένου του τιμολογίου). Για την on-line υποβολή το λογισμικό διατίθεται ΔΩΡΕΑΝ από τον ... στους δικαιούχους (με όριο υποβολής δέκα αιτήσεις ανά υπολογιστή για να μπορούν να εξυπηρετηθούν οικογενειακές εκμεταλλεύσεις). 2. Παρέχουν εκπαίδευση στο λογισμικό υποβολής της Ενιαίας Αίτησης Ενίσχυσης για το Έτος 2022 στα συμβαλλόμενα πιστοποιημένα ΚΥΔ. Αναλαμβάνει επίσης την τεχνική υποστήριξη των χρηστών των εν λόγω ΚΥΔ με δόκιμα μέσα επιλογής του ΦΥΠΥ (παραδειγματικά αναφέρονται πλατφόρμα ερωτοαπαντήσεων,

τηλεφωνικό κέντρο, SMS, emails, κοινωνικά μέσα δικτύωσης, κοκ). 3. Κατά τη διάρκεια υποβολής των αιτήσεων διαχειρίζονται αναφορές λαθών σύμφωνα με τα αποτελέσματα των διασταυρωτικών μηχανογραφικών ελέγχων που διενεργούνται από το λογισμικό αποσφαλμάτωσης και αποστέλλονται, τόσο στα συμβαλλόμενα πιστοποιημένα ΚΥΔ, όσο και στους γεωργούς που έχουν υποβάλλει διαδικτυακά την αίτηση τους (on-line υποβολή) μέσω κάποιου πιστοποιημένου ΦΥΠΥ που θα ορίσει ο ... (τα πιστοποιημένα ΦΥΠΥ θα αναλάβουν τη Πιστοποίηση Φορέων Υποστήριξης και Παροχής Υπηρεσιών στο πλαίσιο υποβολής Ενιαίας Αίτησης Ενίσχυσης για το Έτος 2022 διαχείριση των online υποβολών) χωρίς κόστος. 4. Επικουρούν τόσο τον ... όσο και την ΓΓΠΣΔΔ σε τεχνολογικά θέματα, όπως παραδειγματικά αναφέρονται τα σχετικά με την διαχείριση του κυβερνητικού νέφους, την ασφάλεια των υποδομών, τον συγχρονισμό των δεδομένων με το IDC του ..., την επικοινωνία με τρίτα μέρη, την διαλειτουργία μεταξύ πιστοποιημένων λογισμικών, κοκ.». Συνεπώς, αφενός οι εν προκειμένω επιλεγόμενοι ΦΥΠΥ θα «παρέχουν λογισμικό υποβολής ενιαίας αίτησης ενίσχυσης για το έτος 22», το οποίο θα προμηθεύσουν και θα εγκαταστήσουν, υπό τις οδηγίες της αναθέτουσας και μάλιστα, τα δικαιώματα χρήσης επί αυτού δεν διατίθενται σε τυχόν περαιτέρω τρίτους, αλλά «παρέχονται αποκλειστικά στον ..., ο οποίος μπορεί να χρησιμοποιεί το λογισμικό για κάθε μη εμπορική χρήση κρίνει απαραίτητη», ενώ άλλωστε, ο ..., δηλαδή η αναθέτουσα θα διαθέτει το εκ του ΦΥΠΥ προμηθευόμενο λογισμικό προς χρήση στους δικαιούχους για την εκ μέρους τους υποβολή αίτησης. Άρα, οι δια της προσβαλλομένης επιλεγόμενοι φορείς θα προμηθεύσουν στον ..., λογισμικό που θα τύχει εγκατάστασης υπό τις οδηγίες του και θα τύχει χρήσης από δωρεάν διάθεση προς χρήση εκ μέρους του ..., προς πολίτες, στο πλαίσιο πάντα της εκ του ... άσκησης δημόσιας εξουσίας, ήτοι της διαχείρισης, εξέτασης και έγκρισης αιτήσεων προς χρηματοδότηση αγροτών. Άρα, όχι μόνο το ως άνω αντικείμενο της νυν πρόσκλησης ταυτίζεται με μέρος του αντικειμένου της ακυρωθείσας διακήρυξης, αλλά και ούτως ή άλλως έχει χαρακτήρα προμήθειας από εξωτερικό φορέα προς τον ... λογισμικού προς εκ του τελευταίου χρήση, που συνίσταται ακριβώς στη διάθεσή του από τον ... προς διοικούμενους για

την υλοποίηση ενεργειών που εμπίπτουν στην αρμοδιότητά του και άρα, δια της πιστοποίησης των ΦΥΠΥ θα λαμβάνει χώρα εκ του τελευταίου προμήθεια στον ... συγκεκριμένου αγαθού και υπηρεσιών. Εξάλλου, το αντικείμενο της νυν πρόσκλησης περιλαμβάνει κατά τα ανωτέρω και λοιπές υποστηρικτικές υπηρεσίες προς τον ..., αφού θα επικουρούν οι ΦΥΠΥ τον ... σε τεχνολογικά θέματα, ενώ άλλες υποστηρικτικές υπηρεσίες θα παρέχονται, στο πλαίσιο της διαδικασίας υποβολής αιτήσεων, όπως εκπαίδευση στα ΚΥΔ και τεχνική υποστήριξη χρηστών, αλλά και διόρθωση σφαλμάτων με διασταυρωτικούς ελέγχους και μάλιστα με αναφορά λαθών ακόμα και στους γεωργούς. Άρα, επί της ουσίας ο ΦΥΠΥ αφενός θα παράσχει στον ... λογισμικό και υπηρεσίες συνοδευτικές περί αυτού, αφετέρου θα εγκριθεί από τον ... προς παροχή, στο πλαίσιο δημόσιας διοικητικής διαδικασίας ενάσκησης δικαιωμάτων των διοικουμένων έναντι της δημόσιας διοίκησης, υπηρεσιών προς τους διοικούμενους, υπηρεσιών που σκοπούν ακριβώς στην εκ των διοικουμένων εξυπηρέτηση και αρωγή στην υλοποίηση των εκ μέρους τους ενεργειών εντός της ανωτέρω διοικητικής διαδικασίας αιτήσεων ενισχύσεως. Η δε διαδικασία πιστοποίησης δια της προσβαλλομένης, προϋποθέτει την εκ του υποψηφίου ΦΥΠΥ υποβολή αποδεικτικών περί προσωπικού, προτύπων ποιότητας και διαχείρισης πληροφοριών, ασφαλιστικών και φορολογικών ενημεροτήτων, αποδεικτικών συνεργασίας με ΚΥΔ, αλλά και πλήρωσης ελάχιστων προσόντων εμπειρίας, ως και εκ μέρους του υποψηφίου προσφορά κατάλληλου λογισμικού, για το οποίο ο ... θεσπίζει σειρά συγκεκριμένων τεχνικών προδιαγραφών. Ο δε ... μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών θα ελέγχει τα ως άνω δικαιολογητικά και θα αξιολογεί με βάση τα παραπάνω κριτήρια τους υποψηφίους, συγχρόνως δε, θα αξιολογεί και την εκ του λογισμικού του υποψηφίου, με εγκατάσταση και επίδειξή του, πλήρωση των λειτουργικοτήτων του εγχειριδίου αιτήσεως ενίσχυσης και εν τέλει δια διοικητικής πράξης, καλούμενης «πιστοποίησης», θα αναθέσει τις παραπάνω υπηρεσίες στους ΦΥΠΥ που θα πιστοποιήσει, όσον αφορά τις αιτήσεις του έτους 2022. Επιπλέον, προβλέπεται ότι ο ΦΥΠΥ δεν θα λαμβάνει μεν τίμημα από τον ..., αλλά θα αναλαμβάνει την κάλυψη του κόστους των υπηρεσιών και λογισμικού

του απευθείας εκ των ΚΥΔ, που με τη σειρά τους αμείβονται από τους διοικούμενους που εξυπηρετούν. Άλλωστε, οι ΦΥΠΥ δεν συνιστούν απλώς φορείς τυχόν κατ' επιλογής των διοικουμένων ή των ΚΥΔ ή προαιρετικής, διαμεσολάβησης και διευκόλυνσης πολιτών, στο πλαίσιο της ως άνω διοικητικής διαδικασίας που σκοπεύει στην έγκριση ενισχύσεων αγροτών, αλλά εκτός των άλλων, θα προμηθεύουν, όπως ρητά ανωτέρω προβλέπεται, τον ... με συγκεκριμένο λογισμικό, επί του οποίου ο τελευταίος θα αποκτά δικαίωμα χρήσης, η δε παροχή τέτοιου δικαιώματος στον ... επί εγκρινόμενου εκ του τελευταίου, λογισμικού, σύμφωνα με τις προδιαγραφές του, συνιστά καίριο στοιχείο των υπηρεσιών που συνιστούν αντικείμενο της ως άνω πιστοποίησης. Άρα, ο ΦΥΠΥ δεν θα εγκρίνεται τυχόν εκ της δημόσιας αρχής (ως κατάλληλος), προς τον σκοπό παροχής απλώς υπηρεσιών προς ιδιώτες, αλλά θα προμηθεύει απευθείας τη δημόσια αρχή με τις υπηρεσίες του, τόσο ως προς το λογισμικό και την εγκατάστασή του, όσο και ως προς την τεχνολογική συμβουλευτική, το δε ως άνω λογισμικό δεν θα παραχωρείται απλώς προς χρήση στους ιδιώτες ούτε θα πιστοποιείται απλώς ως κατάλληλο, ώστε να το χρησιμοποιήσουν αυτοί ούτε αντικείμενο της πιστοποίησης είναι η παροχή εκ του ΦΥΠΥ δικαιωμάτων χρήσης επ' αυτού στους ιδιώτες, αλλά ο ΦΥΠΥ θα παραχωρεί υποχρεωτικά δικαιώματα χρήσης στον ... και μάλιστα, κατά ρητή ως άνω πρόβλεψη της πρόσκλησης, αποκλειστικά και μόνο στον ..., ο οποίος θα είναι και αυτός που θα το παραχωρεί προς χρήση στους διοικούμενους, ακριβώς προς εκ μέρους τους εκτέλεση των ενεργειών υποβολής αιτήσεων ενίσχυσης. Άρα, ο ΦΥΠΥ θα προμηθεύσει τον ... με λογισμικό, που ο τελευταίος θα χρησιμοποιήσει στο πλαίσιο εκ μέρους του (...) ενάσκησης δημόσιας εξουσίας και συγκεκριμένα, προς εκ του ... προς τους πολίτες διάθεση προς χρήση εκ των διοικουμένων στο πλαίσιο διαδικασίας που οργανώνει ο ..., για την εκ των διοικουμένων ενάσκηση δικαιωμάτων τους, διαδικασίας εντός της οποίας ο ... υπέχει θέση αρμόδιας διοικητικής αρχής (όπως επί παραδείγματι, το Κράτος προμηθεύεται, οργανώνει, λειτουργεί και συντηρεί ένα ΟΠΣ προς χρήση των πολιτών για την εκ μέρους τους ηλεκτρονική κατάθεση δικογράφων και εκτέλεση ενεργειών ηλεκτρονικής δικαιοσύνης). Το δε γεγονός ότι οι τελικοί

χρήστες θα είναι οι διοικούμενοι ουδόλως διαφοροποιεί τα ανωτέρω, αφού κάθε δημόσια σύμβαση σκοπεύει στην εκτέλεση ενός αντικειμένου που σκοπεύει σε δημόσιο σκοπό, όπως εν προκειμένω, προεχόντως δε, όταν σκοπεύει στην εκ των διοικουμένων απολαβή υπηρεσιών, χρήση δημοσίων αγαθών ή χρήση δημοσίων έργων και ενώ, ακριβώς και ο σκοπός του λογισμικού που αφορούσε η προηγηθείσα και ακυρωθείσα ήδη διακήρυξη, ήταν η εκ του ... απόκτηση (βλ. όρο 4.1.1.1, σελ. 132 επ. ως άνω προηγηθείσας διακήρυξης) ανανεωμένου συστήματος διαχείρισης αιτήσεων 2022, ακριβώς προς χρήση εκ των διοικουμένων, το οποίο μάλιστα περιλάμβανε, όπως και εν προκειμένω λειτουργίες αποσφαλμάτωσης και εντοπισμού λαθών με διασταυρωτικούς ελέγχους, τα αποτελέσματα των οποίων, εφόσον προκύπτει σφάλμα, θα πρέπει να διαβιβάζονται ηλεκτρονικά μέσω ειδικών οθονών που θα πρέπει να υπάρχουν στο τότε προς προμήθεια και αναβάθμιση σύστημα, σε κάθε ΚΥΔ για τους παραγωγούς που εξυπηρέτησε, προκειμένου να τους καλέσει το ΚΥΔ να διορθώσουν ή προς τους παραγωγούς που υπέβαλαν απευθείας αίτηση στο σύστημα του ..., χωρίς χρήση ΚΥΔ (βλ. όρο 4.1.1.3 ΥΠΟΣΥΣΤΗΜΑ ΔΙΕΝΕΡΓΕΙΑΣ ΜΗΧΑΝΟΓΡΑΦΙΚΩΝ ΔΙΑΣΤΑΥΡΩΤΙΚΩΝ ΕΛΕΓΩΝ, σελ. 136 τότε διακήρυξης), ήτοι, όπως ακριβώς προβλέπεται και εν προκειμένω να εκτελέσει ο ΦΥΠΥ. Ακόμη, ουδόλως αναιρούνται τα ανωτέρω, από το γεγονός ότι δύνανται να πιστοποιηθούν περισσότεροι του ενός ΦΥΠΥ, αφού ουδόλως εννοιολογικό προαπαιτούμενο της δημόσιας σύμβασης είναι η εκ της αναθέτουσας αποκλειστική προμήθεια αγαθού ή αποκλειστική λήψη υπηρεσιών (εξάλλου, προβλέπονται εκ του νόμου και συγκεντρωτικές διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, άρ. 39 επ. Ν. 4412/2016). Άλλωστε, ακόμη και αν πιστοποιηθούν περισσότεροι ΦΥΠΥ, όλοι θα πρέπει να προμηθεύσουν και δη, παραχωρώντας αποκλειστικά στον ... δικαίωμα, τον τελευταίο με το σχετικό λογισμικό και τις σχετικές υπηρεσίες, ενώ σε κάθε περίπτωση δημόσιας σύμβασης, ουδόλως η αναθέτουσα εμποδίζεται να αναθέσει περισσότερα αντικείμενα-υποδομές, προς κατ' επιλογή των πολιτών χρήση μίας εξ αυτών. Επιπλέον, ναι μεν η ως άνω πρόσκληση ορίζει ότι ο ... δεν θα καταβάλλει τίμημα στον ΦΥΠΥ, τούτο όμως δεν σημαίνει ότι ο ΦΥΠΥ θα αναλάβει τα ανωτέρω ατελώς και εκ χαριστικής

αιτίας, αλλά θα αμείβεται από τα ΚΥΔ και ούτως και κατ' αποτέλεσμα από τους πολίτες. Πλην όμως, η μη εκ της αναθέτουσας καταβολή ανταλλάγματος στον ανάδοχο και η εκ του τελευταίου αναζήτηση αυτού και δη, ακόμα και με ίδιο κίνδυνό του, από τους χρήστες των υπηρεσιών που συνιστούν αντικείμενο ανάθεσης από την αναθέτουσα, ουδόλως εξαιρεί τη διαδικασία από την εν γένει περί δημοσίων συμβάσεων νομοθεσία, αφού κατά τον Ν. 4413/2016, περί των υπαγομένων στην εν ευρεία εννοία νομοθεσία συμβάσεων, συμβάσεων παραχώρησης, ορίζεται, κατ' άρ. 2 παρ. 1.β, ότι «Ως «σύμβαση παραχώρησης υπηρεσιών» νοείται η σύμβαση εξ επαχθούς αιτίας που συνάπτεται εγγράφως μέσω της οποίας μία ή περισσότερες αναθέτουσες αρχές ή αναθέτοντες φορείς αναθέτουν την παροχή και διαχείριση υπηρεσιών, εκτός από την εκτέλεση έργων που αναφέρεται στο σημείο α' σε έναν ή περισσότερους οικονομικούς φορείς, το δε αντάλλαγμα για αυτήν συνίσταται είτε αποκλειστικά στο δικαίωμα εκμετάλλευσης των υπηρεσιών τα οποία αποτελούν το αντικείμενο της σύμβασης, είτε στο δικαίωμα αυτό μαζί με την καταβολή πληρωμής. Η ανάθεση σύμβασης παραχώρησης έργων ή υπηρεσιών συνεπάγεται τη μεταβίβαση στον παραχωρησιούχο του λειτουργικού κινδύνου που απορρέει από την εκμετάλλευση των εν λόγω έργων ή υπηρεσιών και ο οποίος συμπεριλαμβάνει κίνδυνο ζήτησης ή προσφοράς ή αμφοτέρους. Ο παραχωρησιούχος θεωρείται ότι αναλαμβάνει τον λειτουργικό κίνδυνο όταν, υπό φυσιολογικές συνθήκες λειτουργίας, δεν υπάρχει εγγύηση για την απόσβεση της επένδυσης ή των δαπανών που πραγματοποιήθηκαν κατά την εκτέλεση των έργων ή την παροχή των υπηρεσιών που αποτελούν το αντικείμενο της σύμβασης παραχώρησης. Το τμήμα του κινδύνου που μεταβιβάζεται στον παραχωρησιούχο περιλαμβάνει την πραγματική έκθεση στις αστάθμητες συνθήκες της αγοράς, που συνεπάγεται ότι οποιαδήποτε πιθανή εκτιμώμενη απώλεια του παραχωρησιούχου δεν πρέπει να είναι απλώς ονομαστική ή αμελητέα.». Το κρίσιμο δε εν προκειμένω, στοιχείο συνίσταται στο ότι ο «πιστοποιούμενος φορέας» δεν εγκρίνεται ως προς την εκ μέρους του ελεύθερη δραστηριοποίηση στην αγορά, εντός ενός κλάδου της ιδιωτικής οικονομίας, ακόμη και ενός κλάδου που τελεί υπό τη ρυθμιστική αρμοδιότητα και εποπτεία της διοίκησης,

αλλά εγκρίνεται, προκειμένου να παράσχει στη διοίκηση αγαθά και υπηρεσίες, που η τελευταία θα διαθέσει στους τελικούς χρήστες εντός μιας εν όλω διοικητικής φύσεως διαδικασίας, συνισταμένης, βλ. ανωτέρω, στην εκ του διοικουμένου διενέργεια πράξεων προς τον σκοπό επιδίωξης δικαιωμάτων του έναντι της διοίκησης και δη, δια υποβολής αιτήσεων απευθυντέων στη διοίκηση, η υποβολή των οποίων, δηλαδή η ενέργεια σύνταξης και κατάθεσης εκ του διοικουμένου, θα λαμβάνει χώρα ακριβώς και αποκλειστικά ενώπιον της διοίκησης (που θα είναι ο τελικός παραλήπτης και φορέας αξιολόγησης και έγκρισης των αιτήσεων ενίσχυσης). Επομένως, εν προκειμένω, το αντικείμενο που αναλαμβάνει ο ΦΥΠΥ, όχι μόνο περιλαμβάνει, αλλά και εξαντλείται, σε ένα μίγμα δημόσιας σύμβασης προμήθειας αγαθών και παροχής υπηρεσιών και σύμβασης παραχώρησης υπηρεσιών, αφού θα λαμβάνει χώρα η εκ του αναδόχου προς τον ... παροχή αγαθού και υπηρεσιών ως προς το λογισμικό και τις υπηρεσίες υποστήριξης και συμβουλευτικής προς τον ..., με αντάλλαγμα την παραχώρηση στον ανάδοχο της εκμετάλλευσης (και δι' αυτής ασκούμενης εμπορικής δραστηριότητας) της υπηρεσίας παροχής σχετικών υπηρεσιών προς ΚΥΔ ή απευθείας ιδιώτες. Ουδόλως τούτο αναιρείται από το γεγονός ότι ο ανάδοχος θα λαμβάνει αντάλλαγμα ειδικώς από το ΚΥΔ και άρα, εμμέσως και από τους μετ' αυτών συμβαλλομένους αγρότες, αλλά όχι από τους αγρότες που υποβάλλουν απευθείας αίτηση, αφού και πάλι, η σύμβαση παραχώρησης δεν προϋποθέτει εξαναγκασμό του συνόλου των διοικουμένων να προβαίνουν σε μη δωρεάν χρήση των παραχωρούμενων υπηρεσιών. Πάντως και παρότι τούτο δεν συνιστά αναγκαίο στοιχείο της σύμβασης παραχώρησης (αφού θα συνέτρεχε τέτοια σύμβαση, ακόμα και αν ο διοικούμενος διέθετε τη δυνατότητα υποβολής αίτησης χωρίς τη μεσολάβηση του ΦΥΠΥ), εν προκειμένω, η υποβολή αίτησης κατά την προσβαλλομένη πρόσκληση είναι αδύνατη δια οιοδήποτε άλλου μέσου, πλην της χρήσης λογισμικού που θα προμηθευτεί ο ... από τον/τους ΦΥΠΥ και τούτο είτε υποβληθεί η αίτηση μέσω ΚΥΔ είτε απευθείας από τον αγρότη (ασχέτως, ότι τίμημα θα καταβάλλει το ΚΥΔ μόνο στον ΦΥΠΥ). Σε αντίθεση δε με όσα προβάλλει ο ..., το προκείμενο αντικείμενο δεν αφορά απλή αδειοδότηση υπηρεσιών και αγαθών προς κυκλοφορία και

παροχή στο κοινό, αλλά ακριβώς, όπως προβλέπει η πρόσκληση παροχή στον ... και όχι στους χρήστες, λογισμικού, που θα συνιστά αναγκαστικό μέσο για την εκτέλεση ενεργειών υποβολής αίτησης για την άσκηση δικαιωμάτων έναντι του δημοσίου, το οποίο λογισμικό ο ... και όχι ο ΦΥΠΥ, θα παραχωρεί προς χρήση στους χρήστες. Επιπλέον, καίτοι η αμοιβή του αναδόχου για λογισμικό και υπηρεσίες που θα παρέχει στην αναθέτουσα, θα λαμβάνει χώρα μέσω πληρωμών από τα ΚΥΔ, παρότι όμως δεν θα παρέχει το λογισμικό ο ανάδοχος στους αγρότες ή στα ΚΥΔ, αλλά η αναθέτουσα στους αγρότες, με αποτέλεσμα να μην προκύπτει τι θα παρέχει ο ανάδοχος στα ΚΥΔ και θα αποτελεί αντικείμενο συμβατικής του παροχής σε αυτά. Προκύπτει δε εκ των ανωτέρω, ότι ο ΦΥΠΥ θα προβαίνει σε παροχή προς τον ... και θα λαμβάνει αμοιβή από τα ΚΥΔ, ως σύμβαση εις βάρος τρίτου, όσον αφορά τον τρόπο αμοιβής του αναδόχου για τις υπηρεσίες και αγαθά που παρέχει στον ... και ενώ το αντικείμενο της συμβάσεως μεταξύ ΚΥΔ και ΦΥΠΥ, πέραν του ότι τα ΚΥΔ θα αμείβουν τον ΦΥΠΥ περί υπηρεσιών και αγαθών που δεν θα παρέχει ο ΦΥΠΥ στα ίδια, δεν θα αντιστοιχεί στο αντάλλαγμα που θα πρέπει να του αποδώσουν, αφού η αντιπαροχή των ΚΥΔ προς τον ΦΥΠΥ θα υπερβαίνει το αντικείμενο της παροχής του ΦΥΠΥ προς τα ΚΥΔ και θα καταλαμβάνει και θα καλύπτει και την παροχή του ΦΥΠΥ προς τον Τούτο, διότι το λογισμικό δεν θα διατίθεται από τον ΦΥΠΥ στα ΚΥΔ, αλλά από τον ΦΥΠΥ στον ... που θα είναι εκείνος που θα το διαθέτει προς χρήση στο κοινό και άρα και στα ΚΥΔ. Εξάλλου, το γεγονός ότι το κόστος αυτό του συμβατικού αντικειμένου τυχόν θα επιρριφθεί στα ΚΥΔ, στο πλαίσιο ιδιωτικής φύσης υπηρεσιών που ο ΦΥΠΥ θα παράσχει σε αυτά, ως προϊόν πιστοποίησης, δεν μεταβάλλει τα ανωτέρω, αφού ακόμη και αν παραδεκτώς δια της νυν πρόσκλησης, πιστοποιείται η παροχή υπηρεσιών του ΦΥΠΥ προς το ΚΥΔ, το κόστος πάντως που αναλογεί στην παροχή υπηρεσιών και αγαθών προς τον ... (και άρα, συνιστά αντικείμενο δημόσιας σύμβασης) θα μετακυλισθεί ως πρόσθετο κόστος, σε αυτό των τυχόν νομίμως παρεχομένων υπηρεσιών ΦΥΠΥ προς ΚΥΔ και άρα και ούτως, θα ανατεθεί στον ΦΥΠΥ εκτός των άλλων και η εκ των ΚΥΔ είσπραξη ανταλλάγματος περί υπηρεσιών που δεν παρέχει σε αυτά, αλλά στον Ακόμη, οι υπηρεσίες του ΦΥΠΥ προς τα ΚΥΔ

δεν καταλαμβάνουν τον έλεγχο των αιτήσεων προς έγκριση, τους διασταυρωτικούς ελέγχους, τη διαχείριση ενστάσεων ή τη διαχείριση εκπροθέσμων αιτήσεων με αιτιολογία την ανωτέρα βία, στοιχεία, που αναμφίβολα αφενός, όπως και η αναθέτουσα δια των Απόψεων της προβάλλει, αποτελούν μέρος του προμηθευόμενου σε αυτήν συστήματος και λογισμικού, αφετέρου αφορούν πρόδηλα αυτή καθαυτή τη διαδικασία αξιολόγησης, αποδοχής/απόρριψης και εν γένει έγκρισης των αιτήσεων των αγροτών. Ο δε κανονισμός (ΕΕ) 1306/2013 σχετικά με τη χρηματοδότηση, τη διαχείριση και την παρακολούθηση της κοινής γεωργικής πολιτικής (ΕΕ L 347/20.12.2013), ορίζει στο άρ. 7 αυτού, ότι ο ... είναι ο εθνικός διαπιστευμένος οργανισμός πληρωμών, που επιβάλλεται σε κάθε κράτος μέλος να συγκροτεί, ώστε να φέρει και να ασκεί την αρμοδιότητα διαχείρισης του κατ' άρ. 67 του Κανονισμού, ολοκληρωμένου συστήματος διαχείρισης και ελέγχου, που κατ' άρ. 68 του Κανονισμού, περιλαμβάνει το σύστημα αυτή, μαζί με το σύστημα αναγνώρισης αγροτεμαχίων, το σύστημα προσδιορισμού και καταγραφής δικαιωμάτων ενίσχυσης, την ηλεκτρονική βάση δεδομένων και τις αιτήσεις αιτήσεις ενίσχυσης, μαζί με ολοκληρωμένο σύστημα ελέγχου. Οι δε σχετικές αιτήσεις ενίσχυσης, κατ' άρ. 72 του Κανονισμού, υποβάλλονται από τους δικαιούχους προς τον οικείο οργανισμό, ήτοι στην Ελλάδα τον ..., με ηλεκτρονικά μέσα. Άρα, το ηλεκτρονικό σύστημα υποβολής των αιτήσεων συνιστά λογισμικό και σύστημα που διατηρεί, όχι ένας ιδιώτης για λογαριασμό του και προς παροχή δικών του υπηρεσιών προς αγρότες, αλλά ο εθνικά αρμόδιος φορέας, δηλαδή ο ... (ασχέτως αν προμηθεύεται προφανώς, όπως κάθε υπηρεσία ή αγαθό που χρησιμοποιεί για τον δημόσιο σκοπό του), προς χρήση των αγροτών. Ούτε διοικητικά, οι αιτήσεις ελέγχονται από τον ΦΥΠΥ ούτε οι αιτήσεις εγκρίνονται ή οι πληρωμές γίνονται από τον ΦΥΠΥ ούτε ο ΦΥΠΥ ή τα ΚΥΔ είναι οι πάροχοι της υπηρεσίας υποβολής αιτήσεων προς τους αγρότες, αλλά ο πάροχος του λογισμικού, εν τέλει απλώς υποστηρίζει τη δημόσια αρχή στην άσκηση του οικείου έργου αυτής, ενώ οι κατά την ΥΑ 264753/2013, βλ. και σκ. 5 κατωτέρω, συνιστούν φορείς που αναλαμβάνουν να διευκολύνουν τους αγρότες στη χρήση των εργαλείων και συστημάτων που διατηρεί ο ... και όχι να παρέχουν σε

αυτούς τους ίδιους ως υπηρεσία (δηλαδή του ΦΥΠΥ ή των ΚΥΔ προς τους αγρότες) το σύστημα υποβολής και ελέγχου των αιτήσεων. Εξάλλου, η αποσφαλμάτωση που εν προκειμένω ζητείται, δεν ανάγεται τυχόν αποκλειστικά σε εκ του ΦΥΠΥ διόρθωση των σφαλμάτων των δηλώσεων που συντάσσουν οι αγρότες και συνδρομή τους στην ορθή συμπλήρωση των προσφορών, αλλά συνιστά οργανικό υποσύστημα, βλ. σελ. 9 επίδικης πρόσκλησης («Υποσύστημα αποσφαλμάτωσης της δήλωσης (εύρεσης των λαθών της) είτε από τον παραγωγό είτε από τον οργανισμό με πληροφορίες για την αποκατάσταση των λαθών: ειδική οθόνη που προβάλλει συγκεντρωτική κατάσταση προβλημάτων που έχουν παραμείνει στην αίτηση μετά τη διόρθωση προφανών λαθών. Το υποσύστημα αυτό θα πρέπει να έχει δυνατότητα μαζικής εκτέλεσης (batch) πάνω στη βάση δεδομένων.») του λογισμικού που θα παράσχει ο ΦΥΠΥ στην αναθέτουσα, η οποία θα δύναται και η ίδια να εντοπίζει σφάλματα. Ακόμη, απαραίτητη προδιαγραφή του λογισμικού είναι και η περί προκαταρκτικών διασταυρωτικών ελέγχων «Προκαταρκτικοί διασταυρωτικοί έλεγχοι: Στα πλαίσια του εκτελεστικού κανονισμού 809/2014 όπως τροποποιημένος ισχύει το σύστημα προκαταρκτικών ελέγχων διασταύρωσης περιλαμβάνει τουλάχιστον τους ελέγχους διασταύρωσης που αναφέρονται στο άρθρο 29 παράγραφος 1 πρώτο εδάφιο στοιχεία α), β) και γ) του προαναφερθέντος κανονισμού. Οι έλεγχοι διασταύρωσης αφορούν τους εξής ελέγχους: ο των δηλούμενων δικαιωμάτων ενίσχυσης και των δηλούμενων αγροτεμαχίων, αντίστοιχα, ώστε να αποφεύγεται η πολλαπλή χορήγηση της ίδιας ενίσχυσης για το ίδιο ημερολογιακό έτος ή έτος υποβολής αιτήσεων και τυχόν αδικαιολόγητη σώρευση ενισχύσεων οι οποίες χορηγούνται στο πλαίσιο των καθεστώτων στρεμματικής ενίσχυσης που απαριθμούνται στο παράρτημα Ι του κανονισμού (ΕΕ) αριθ. 1307/2013 και στο παράρτημα VI του κανονισμού (ΕΚ) αριθ. 73/2009 του Συμβουλίου και των μέτρων στήριξης της αγροτικής ανάπτυξης. ο των δικαιωμάτων ενίσχυσης, ώστε να επαληθεύεται η ύπαρξή τους και η επιλεξιμότητα για ενίσχυση· ο μεταξύ των αγροτεμαχίων που δηλώνονται στην ενιαία αίτηση και των πληροφοριών που περιέχονται στο σύστημα αναγνώρισης αγροτεμαχίων ανά αγροτεμάχιο αναφοράς, ώστε να επαληθεύεται η

επιλεξιμότητα των ίδιων των εκτάσεων για καθεστώς άμεσων ενισχύσεων ή/και μέτρα αγροτικής ανάπτυξης Τα αποτελέσματα κοινοποιούνται στον δικαιούχο εντός 26 ημερολογιακών ημερών από την καταληκτική ημερομηνία υποβολής της ενιαίας αίτησης, της αίτησης ενίσχυσης ή των αιτήσεων πληρωμής που αναφέρονται στο άρθρο 13 του προαναφερθέντος κανονισμού.», δηλαδή η εκτέλεση λειτουργιών ελέγχου, που ανάγονται στη διοικητική διαδικασία αξιολόγησης των αιτήσεων, τα αποτελέσματα της οποίας κοινοποιούνται σε συγκεκριμένο χρόνο και εξάγονται δια συγκεκριμένων εκ της οικείας νομοθεσίας, προβλεπόμενων διαδικασιών. Επιπλέον, κατά τη σελ. 11 της προσβαλλομένης πρόσκλησης, το λογισμικό θα πρέπει εκτός των άλλων να επιτρέπει «Εισαγωγή αιτημάτων επιλεξιμότητας τα οποία ελέγχονται και εγκρίνονται ή απορρίπτονται από υπαλλήλους του Οργανισμού. • Εισαγωγή αιτημάτων άρσης επικάλυψης, τα οποία ελέγχονται και εγκρίνονται ή απορρίπτονται από υπαλλήλους του Οργανισμού. • Εξέταση αιτημάτων περιφερειοποίησης τα οποία ελέγχονται και εγκρίνονται ή απορρίπτονται από υπαλλήλους του Οργανισμού.». Δηλαδή, πρέπει το λογισμικό να περιλαμβάνει λειτουργίες και εφαρμογές προς αποκλειστική χρήση από τον ... και όχι από τα ΚΥΔ ή τους αγρότες και δη, για την εκ των υπαλλήλων του ... άσκηση των νομίμων καθηκόντων τους στο πλαίσιο ελέγχου και έγκρισης των αιτήσεων ενίσχυσης. Επομένως, σαφέστατα και οι ανωτέρω λειτουργίες, συνιστούν αντικείμενο παροχής του αποκαλούμενου ως ΦΥΠΥ προς τον ... και προς εκτέλεση εκ του ... του έργου του, χωρίς να συνιστούν αντικείμενο παροχής και συμβατικού δεσμού του ΦΥΠΥ με τους αγρότες ή τα ΚΥΔ. Ούτε εξάλλου, προσδιορίζει η παρούσα πρόσκληση οτιδήποτε αντίθετο και δη ρητά ως προς τα ανωτέρω, αντίθετα, προς τούτο μάλιστα, ρητά αναφέρει πως το λογισμικό θα παρασχεθεί προς τον ... και τούτο, ακριβώς διότι το λογισμικό θα λειτουργεί στο πλαίσιο εκ του ... ενάσκησης δημόσιας εξουσίας και αρμοδιότητας, σύμφωνα και με την ανωτέρω νομοθεσία.

4. Επειδή, περαιτέρω, το γεγονός πως κατά την προκείμενη διαδικασία δεν τηρήθηκαν οι εν γένει κανόνες του Ν. 4412/2016, αλλά του ως άνω ειδικού καθεστώτος ούτε προβλέφθηκε στα έγγραφα της διαδικασίας η

δυνατότητα άσκησης προδικαστικής προσφυγής (αλλά αντίθετα, διαδικασία ενστάσεων ενώπιον της αναθέτουσας), ουδόλως αναιρεί τα ανωτέρω, αφού η αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ και η εφαρμογή των προστατευτικών υπέρ των οικονομικών φορέων διατάξεων του Βιβλίου IV Ν. 4412/2016, ως και το εκεί ιδρύομενο εν γένει καθεστώς διευρυμένης και επιτεταμένης προστασίας έχουν χαρακτήρα διατάξεων άμεσης εφαρμογής και δεν εξαρτώνται από το εκάστοτε κανονιστικό περιεχόμενο της ανά περίπτωση διακήρυξης και διαδικασίας, άρα ούτε από το εκάστοτε ειδικότερο κανονιστικό πλαίσιο που εφαρμόζεται περί της διαδικασίας αυτής, αφού δεν συνιστά πεδίο αρμοδιότητας της αναθέτουσας να επιτρέψει ή να αποκλείσει τη δυνατότητα προσφυγής και την εν γένει διοικητικής και δικονομικής προστασίας που οι διατάξεις του Βιβλίου IV θεσπίζουν. Εξάλλου, η αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ ερείδεται ευθέως από το Ν. 4412/2016, ο οποίος κατήργησε με τη θέσπισή του, κατά το άρ. 377 παρ. 4 αυτού, όπως και κατ' άρ. 68 περ. γ' Ν. 4412/2016, κάθε αντίθετη προς οιαδήποτε πρόβλεψη τους διάταξη και μάλιστα γενική ή ειδική, άρα και κάθε διάταξη που θεσπίζει ειδικά καθεστώτα διοικητικής ή δικονομικής προστασίας για οιαδήποτε διαφορά υπάγεται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV, κατά τα εκεί προβλεπόμενα αναλυτικώς. Περαιτέρω, δεδομένου του ειδικού χαρακτήρα του Βιβλίου IV Ν. 4412/2016 όσον αφορά την προστασία των ενδιαφερομένων προς ανάθεση σε αυτούς δημόσιας σύμβασης που υπάγεται στο Ν. 4412/2016 οικονομικών φορέων, αλλά και του ενωσιακού ιδίως ερείσματος των διατάξεων του Βιβλίου IV, οι διατάξεις του υπερισχύουν και κάθε άλλης ακόμη και μεταγενέστερης διάταξης που αποκλείει τυχόν από το πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV και άρα, την αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ (ανεξάρτητης αρχής ιδρυθείσας σε συμμόρφωση με το άρ. 2 παρ. 8 Οδηγίας 89/665/ΕΟΚ και το άρ. 2 παρ. 9 Οδηγίας 2007/66/ΕΚ, με ειδικό και αποκλειστικό σκοπό την εφαρμογή των ως άνω Οδηγιών και την απονομή του πρώτου σταδίου της ενωσιακά κατά τις ως άνω Οδηγίες, αναγνωριζόμενης προστασίας, με το δεύτερο στάδιο να ανατίθεται κατ' ειδική δικονομική διάταξη του άρ. 372, στην εξαιρετική ακόμη και επί ιδιωτικής φύσεως διαφορών, δικαιοδοσία της Διοικητικής Δικαιοσύνης) κατηγορίες διαφορών που απορρέουν από διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων.

Περαιτέρω, το γεγονός πως η προκείμενη διαδικασία κατά το ειδικότερο κανονιστικό πλαίσιο της περατώνεται με έκδοση «πιστοποίησης» εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής, την οποία ο ... επικαλείται ως έχουσα χαρακτήρα αδείας, χωρίς να συναφθεί πανηγυρικός σύμβαση μεταξύ αυτής και του οικονομικού φορέα-αναδόχου, ουδεμία έννομη σημασία ως προς τα ανωτέρω έχει. Τούτο διότι δια της ως άνω πιστοποίησης, που υπέχει ρόλο κατακύρωσης, η αναθέτουσα επιλέγει συγκεκριμένο οικονομικό φορέα (η ιδιότητα του οποίου κατά τα ανωτέρω δεν επηρεάζεται από τον δυνητικό αριθμό αυτών πέραν του ενός) προκειμένου αυτός να εκτελέσει τις υπό ανάθεση υπηρεσίες που αποτελούν το αντικείμενο της διαδικασίας και να της παράσχει το ως άνω λογισμικό, με την αναθέτουσα αρχή να χρηματοδοτεί αυτόν και την εκ μέρους του εκτέλεση του αντικειμένου, δια της παραχώρησης σε αυτόν δικαιώματος αμοιβής από ιδιώτες για τη χρήση του λογισμικού που η αναθέτουσα θα διαθέτει η ίδια σε εκείνους προς υποβολή των αιτήσεων προς αυτή. Αναμφίβολα δε, η ως άνω «άδεια» δεν επιτρέπει τυχόν στον «αδειοδοτούμενο» να ασκήσει αυτός κάποια ίδια δραστηριότητά του, διαθέτοντας τις υπηρεσίες του στην αγορά και το κοινό και συμβαλλόμενος περαιτέρω με καταναλωτές και εν γένει αντισυμβαλλομένους μαζί του (όπως αντιστοίχως αφορά η αδειοδότηση άσκησης κάποιου επαγγέλματος ή ίδρυσης μιας ιδιωτικής μονάδας άσκησης οικονομικής/επαγγελματικής δραστηριότητας ή κυκλοφορίας ενός αγαθού στην αγορά), αλλά το αντικείμενό της είναι η ανάθεση στον ανάδοχο της παροχής λογισμικού και υπηρεσιών στην αναθέτουσα προς εκ μέρους της εκτέλεση του σκοπού της, που εμπλέκει την εκ της αναθέτουσας διάθεση προς χρήση του προς την ίδια παρεχόμενου από τον ανάδοχο, λογισμικού, προς τους χρήστες. Σημειωτέον, ότι η μη πρόβλεψη περί οικονομικής προσφοράς και η έλλειψη σαφούς αξίας και διάρκειας του υπό ανάθεση αντικειμένου, ουδόλως αναιρούν τα ανωτέρω. Περαιτέρω, ουδόλως έχει έννομη σημασία για τη διάγνωση εν προκειμένω υπαγωγής της διαφοράς στο Βιβλίο IV Ν. 4412/2016, το γεγονός ότι τυπικά δεν συνάπτεται σύμβαση μεταξύ αναθέτουσας και αναδόχου, αλλά η πρώτη, κατόπιν της κατακύρωσης εκδίδει πράξη πιστοποίησης. Τούτο διότι ο μονομερής χαρακτήρας της διοικητικής πράξης περάτωσης της διαδικασίας,

άδειας, προς την έκδοση της οποίας πάντως ο οικονομικός φορέας-ανάδοχος αιτήθηκε και προέβη σε προσφορά (πολλώ δε μάλλον, σε ενιαία και σύγχρονη για όλους διαδικασία με προκαθορισμένους όρους διεξαγωγής και κριτήρια επιλογής αναδόχου), για την έκδοση πιστοποίησης υπέρ του, ουδόλως αναιρεί την υπαγωγή της διαδικασίας ανάθεσης της άδειας αυτής στο πεδίο της «δημόσιας σύμβασης» κατά την έννοια του διαχρονικού ενωσιακού δικαίου και δη πλέον του άρ. 2 παρ. περ. 5 Ν. 4412/2016 (πρβλ. ΔΕΚ, C-399/98 Ordine degli Architetti [2001] ECR I-05409, σκ. 52 επ. και 76 και περαιτέρω πρβλ. ιδίως και Ερμηνευτική ανακοίνωση της Επιτροπής σχετικά με τις ΟJ συμβάσεις παραχώρησης στο κοινοτικό δίκαιο C 121 29/04/2000 σ. 0002 – 0013, Κεφ. 2.4 *«Όπως προαναφέρθηκε, οι συμβάσεις παραχώρησης, ακόμα και εάν δεν καλύπτονται από τις οδηγίες περί δημοσίων συμβάσεων, υπόκεινται στους κανόνες και τις αρχές της Συνθήκης, εφόσον απορρέουν από πράξεις που μπορούν καταλογιστούν στο κράτος και που έχουν ως αντικείμενο την άσκηση δραστηριοτήτων οικονομικού χαρακτήρα. Πράγματι, είτε έχει συμβατικό είτε μονομερή χαρακτήρα, κάθε κρατική πράξη που καθορίζει τις προϋποθέσεις στις οποίες υπόκειται η άσκηση μιας οικονομικής δραστηριότητας πρέπει να αντιμετωπίζεται βάσει των κανόνων και των αρχών της συνθήκης, και ειδικότερα βάσει των κανόνων και των αρχών που θεσπίζονται στα άρθρα 43 έως 55 (πρώην 52 έως 66). Κατά συνέπεια, η παρούσα ανακοίνωση καλύπτει τις καταλογιστέες στο κράτος πράξεις με τις οποίες μια δημόσια αρχή αναθέτει σε τρίτον - είτε πρόκειται για συμβατική πράξη είτε για μονομερή πράξη η οποία έτυχε της συναίνεσης του εν λόγω τρίτου - την πλήρη ή μερική διαχείριση υπηρεσιών οι οποίες εμπίπτουν κανονικά στο χώρο ευθύνης της και για τις οποίες αυτός ο τρίτος αναλαμβάνει τους κινδύνους εκμετάλλευσης. Οι υπηρεσίες αυτές καλύπτονται από την παρούσα ανακοίνωση μόνο εφόσον αποτελούν άσκηση οικονομικής δραστηριότητας, κατά την έννοια των άρθρων 43 έως 55 (πρώην 52 έως 66) της συνθήκης. Οι εν λόγω κρατικές πράξεις θα ονομάζονται στη συνέχεια "συμβάσεις παραχώρησης", ανεξάρτητα από το νομικό χαρακτηρισμό τους στο εθνικό δίκαιο. ...Αντιθέτως, πρέπει να επισημανθεί ότι όταν η διάρκεια μιας σύμβασης παραχώρησης λήγει, η ανανέωσή της*

εξομοιώνεται με νέα σύμβαση παραχώρησης και, ως εκ τούτου καλύπτεται από την ανακοίνωση.»). Περαιτέρω, εν όψει των ανωτέρω και δη του γεγονότος πως αφενός η εφαρμογή του Βιβλίου IV Ν. 4412/2016, ως θεσπίζοντος κανόνες ενωσιακού δικαίου περί ειδικής προστασίας των ενδιαφερομένων προς ανάληψη δημοσίων συμβάσεων, δεν μπορεί να εμποδιστεί από οιαδήποτε εθνική διάταξη που εξαιρεί τέτοια αντικείμενα από το προστατευτικό της πεδίο ή οποιονδήποτε νομικό χαρακτηρισμό τους από το εθνικό δίκαιο που έμμεσα καταλήγει στο ίδιο αποτέλεσμα, αφετέρου ο Ν. 4412/2016 και ο Ν. 4413/2016 κατήργησαν κατά τα ανωτέρω κάθε αντίθετη σε αυτόν διάταξη οιασδήποτε γενικής ή ειδικής νομοθεσίας, αλλά και θεσπίσθηκε με σκοπό εφεξής να διέπει κατ' ειδικό και ομοιόμορφο τρόπο τις διαδικασίες που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής τους (προκειμένου εξάλλου να τύχουν και αληθούς εφαρμογής οι οικείες νυν ισχύουσες ενωσιακές οδηγίες, αφού σε αντίθετη περίπτωση και αν γινόταν δεκτό ότι το κράτος-μέλος δύναται να εξαιρεί κατηγορίες συμβάσεων από το πεδίο εφαρμογής τους, θα επερχόταν έμμεση παραβίαση αυτών), ιδίως δε όσον αφορά το Βιβλίο IV Ν. 4412/2016 και το εκεί κατοχυρούμενο (ενιαία ιδρυόμενο για τις συμβάσεις τόσο του Ν. 4412/2016 όσο και για αυτές του Ν. 4413/2016) εξαιρετικό καθεστώς προστασίας, να απονείμει αυτοδίκαιης ισχύος (και μη εξαρτώμενα από την κανονιστική αρμοδιότητα κάθε αναθέτουσας) δικαιώματα σε ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς, προκύπτει ότι καμία τυχόν ειδική διάταξη (αποκλειόμενη να εφαρμοστεί και να ερμηνευθεί κατά τρόπο αντίθετο στον Ν. 4412/2016 και τον Ν. 4413/2016, άρα και να αποτελέσει εξουσιοδοτικό έρεισμα για έκδοση κανονιστικής πράξης αντίθετης στους νόμους αυτούς) ή μη, ως αυτές που επικαλείται η αναθέτουσα ως έρεισμα της νυν πρόσκλησης, δεν είναι δυνατόν να ερμηνευθούν και να εφαρμοστούν με τρόπο που αντιβαίνει στο Βιβλίο IV Ν. 4412/2016, πολλώ δε μάλλον που διακινδυνεύει ή στερεί τα εκεί ιδρυόμενα δικαιώματα και προστατευτικές διαδικασίες. Επιπλέον, πάλι σε αντίθεση με τους ισχυρισμούς του ..., η προσβαλλομένη, όπως και ο ... στις Απόψεις του εκθέτει, θέτει σε κάθε περίπτωση όρους και διαδικασία δεσμευτική για τους ενδιαφερόμενους προς συμμετοχή σε αυτή, υπό τους οποίους όρους και διαδικασία θα επιλεγούν εν τέλει οι αποκαλούμενοι ως

«ΦΥΠΥ», ήτοι οι οικονομικοί φορείς που θα αναλάβουν το ως άνω αντικείμενο. Άρα, προδήλως φέρει η προσβαλλομένη κανονιστικό χαρακτήρα και επιπροσθέτως, δι' αυτής εκκινεί μεταξύ άλλων και, διαδικασία ανάθεσης αντικειμένου που φέρει περιεχόμενο δημόσιας σύμβασης και σύμβασης παραχώρησης και άρα, τυγχάνει αντικείμενο, κατά το αντίστοιχο μέρος της, παραδεκτής προσβολής με προδικαστική προσφυγή, κατ' άρ. 346 Ν. 4412/2016. Σημειωτέον δε, ότι κατ' άρ. 4 παρ. 4 Ν. 4412/2016 ορίζεται μεταξύ άλλων και ότι «Στην περίπτωση μεικτών συμβάσεων που περιέχουν στοιχεία συμβάσεων προμηθειών, έργων και υπηρεσιών και συμβάσεων παραχώρησης, η μεικτή σύμβαση ανατίθεται, σύμφωνα με το παρόν Βιβλίο [Βιβλίο Ι ένεκα και της φύσης των νυν υπηρεσιών και της φύσης και σκοπού της αναθέτουσας], υπό τον όρο ότι, υπολογιζόμενη, σύμφωνα με το άρθρο 6, η εκτιμώμενη αξία του μέρους της σύμβασης που συνιστά σύμβαση εμπίπτουσα στο παρόν Βιβλίο είναι ίση ή ανώτερη από το αντίστοιχο όριο που προβλέπεται στο άρθρο 5.» και κατ' άρ. 19 παρ. 4 Ν. 4413/2016 ορίζεται ότι «4. Σε περίπτωση μεικτών συμβάσεων που περιλαμβάνουν τόσο στοιχεία συμβάσεων παραχώρησης όσο και στοιχεία δημόσιων συμβάσεων που καλύπτονται από την Οδηγία 2014/24/ΕΕ ή συμβάσεων που καλύπτονται από την Οδηγία 2014/25/ΕΕ, η μεικτή σύμβαση ανατίθεται σύμφωνα με τις διατάξεις, αντίστοιχα, της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ ή της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ.». Το δε γεγονός πως εν προκειμένω η αναθέτουσα, εκτός των άλλων, παρότι δια μιας διαδικασίας που καταλήγει σε μια «πιστοποίηση», ανέμιξε στοιχεία σύμβασης προμήθειας-υπηρεσιών και σύμβασης παραχώρησης, και δεν διαχώρισε εκτιμώμενες αξίες ούτε εν γένει υπολόγισε σχετική αξία, δεν αναιρεί ότι ο νόμος προβλέπει κανόνες για τέτοιου είδους μεικτές συμβάσεις, οι οποίες πάντως, βάσει των διατάξεων των άρ. 345 και 365 Ν. 4412/2016, υπόκεινται σε προδικαστική προσφυγή. Τούτο, ενώ αφενός η διάταξη ανωτέρω του Ν. 4413/2016 είναι νεότερη σε σχέση με την ως άνω του Ν. 4412/2016, αφετέρου η ως άνω διάταξη του Ν. 4412/2016 συνιστά αντιγραφή της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, η οποία έχει ως πεδίο εφαρμογής τις συμβάσεις άνω των ανωτέρω ορίων ούτως ή άλλως, ενώ οι διατάξεις του Ν. 4412/2016, καταρχήν ενσωμάτωσαν κοινές διατάξεις και για τις κάτω των ορίων

συμβάσεις, με επιμέρους μόνο ειδικές περί αυτών ρυθμίσεις. Συνεπώς, σε περίπτωση μεικτής σύμβασης προμήθειας-υπηρεσιών και σύμβασης παραχώρησης υπηρεσίας, η διαδικασία ανάθεσης ακολουθεί τα οριζόμενα του Βιβλίου Ι Ν. 4412/2016 ούτως ή άλλως και τούτο πέραν του ότι εν προκειμένω δεν προκύπτει ότι τηρήθηκαν ούτε οι διατάξεις του Ν. 4413/2016. Συνεπώς, σε κάθε περίπτωση και ασχέτως ότι η φέρουσα ιδιότητα αναθέτουσας αρχής στο πλαίσιο της δια της προσβαλλομένης πρόσκλησης προκηρυχθείσας διαδικασίας, δημόσια αρχή τιτλοφορεί την τελευταία ως «πιστοποίηση», η νυν διαδικασία εμπίπτει στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ, κατ' άρ. 345 παρ. 1 και παρ. 2 Ν. 4412/2016, αφού ενέχει χαρακτήρα και σε κάθε περίπτωση περιλαμβάνει αντικείμενο, εν μέρει δημόσιας σύμβασης του Ν. 4412/2016 και εν μέρει σύμβασης παραχώρησης του Ν. 4413/2016. Οι δε προσφεύγοντες συνιστούν ενδιαφερομένους προς συμμετοχή σε διαδικασία ανάθεσης σχετικής σύμβασης με το αυτό φυσικό αντικείμενο, που ρυθμίζεται από την επίδικη πρόσκληση, ως και επιχειρήθηκε να δημοπρατηθεί με την ακυρωθείσα ως άνω διακήρυξη, μέρος του υπό ανάθεση αντικειμένου της οποίας συνιστά το αντικείμενο της νυν πρόσκλησης. Αλυσιτελώς δε η αναθέτουσα επικαλείται επείγοντα κίνδυνο δημοσίου συμφέροντος, αφού τέτοιος τυχόν κίνδυνος, θα δικαιολογούσε τυχόν την προσφυγή στις εκ της νομοθεσίας προβλεπόμενες διαδικασίες προς κάλυψη τέτοιων ενδεχομένων, όπως η διαπραγμάτευση άνευ δημοσίευσης (εφόσον βέβαια, πληρούνταν οι ουσιαστικές και διαδικαστικές προϋποθέσεις αυτής), αλλά όχι την απώλεια της προδικαστικής προστασίας ή τη διαφυγή της διαδικασίας από τη νομοθεσία δημοσίων συμβάσεων ή τη μη συμμόρφωση με προηγηθείσα Απόφαση ΑΕΠΠ και την παράβαση του άρ. 367 Ν. 4412/2016. Τούτο, ενώ η διαδικασία όντως έχει ακυρωθεί ήδη δις, επειδή ακυρώθηκαν οι διακηρύξεις που εκδόθηκαν από την αναθέτουσα, χωρίς οι Αποφάσεις περί ακυρώσεώς τους, να έχουν απωλέσει την ισχύ τους, να έχουν ανασταλεί ή να έχουν ακυρωθεί. Ομοίως αλυσιτελώς η αναθέτουσα επικαλείται το πολυετές ιστορικό του τρόπου με τον οποίο υποβάλλονταν οι αιτήσεις των αγροτών, αφού αφενός, αν τυχόν παλαιότερα η αναθέτουσα προέβαινε σε επί της ουσίας αναθέσεις δημοσίων συμβάσεων, χωρίς να τηρεί τις οικείες διατυπώσεις και

ουσιαστικούς κανόνες, ουδόλως μια τέτοια τυχόν τότε παρανομία αναιρεί το παραδεκτό της προβολής παρανομιών που αφορούν τη νυν διαδικασία, αφετέρου και σε κάθε πάντως περίπτωση, ουδόλως προκύπτει ότι στις προηγηθείσες διαδικασίες και στο όλο ισχύον σχήμα οργάνωσης της υποβολής αιτήσεων ενίσχυσης αγροτών, περιλαμβανόταν το εν προκειμένω πλέον κρίσιμο στοιχείο, που ακριβώς συνίσταται σε εκ του οικονομικού φορέα παροχή στον ... αγαθών και υπηρεσιών συνιστάμενων στην πώληση, παραχώρηση αποκλειστικών δικαιωμάτων χρήσης, εγκατάστασης και υποστήριξης λογισμικού (πέραν λοιπών υποστηρικτικών υπηρεσιών που προβλέπεται κατά τη νυν πρόσκληση να παρέχει ο ΦΥΠΥ στον ...). Άλλωστε, το τυχόν γεγονός ότι ο ... ενέπλεξε τη διαδικασία απλής υποβοήθησης και διευκόλυνσης των αγροτών στην υποβολή των αιτήσεών τους, με την εκ του φορέα που θα επιτελεί αυτό τον ρόλο, παροχή στον ... λογισμικού και υπηρεσιών (η προμήθεια των οποίων εξάλλου, αποτέλεσε ακριβώς το αντικείμενο μεταξύ άλλων, της ακυρωθείσας προηγούμενης διακήρυξης), ούτε αναιρεί την ελεγχσιμότητα της νυν διαδικασίας, ακριβώς καθ' ο μέρος περιλαμβάνει στοιχεία και περιεχόμενο αντικειμένου δημόσιας σύμβασης ούτε αναιρεί τη μη νομιμότητα της μη τήρησης της σχετικής νομοθεσίας δημοσίων συμβάσεων, ακριβώς κατά το μέρος που η νυν πρόσκληση περιλαμβάνει και το ως άνω επιμέρους αντικείμενο ούτε θέτει τη διαδικασία, ακριβώς καθ' ο μέρος περιλαμβάνει τέτοιο αντικείμενο, εκτός αρμοδιότητας Α.Ε.Π.Π. Περαιτέρω, το γεγονός πως ο πρώτος προσφεύγων δεν μετείχε ουδόλως αναιρεί το έννομο συμφέρον του προς προσβολή της διαδικασίας, ακριβώς αφού επικαλείται συνολική παρανομία της διαδικασίας, καθ' ο μέρος υποκρύπτει ανάθεση δημόσιας σύμβασης, για την οποία δεν προκηρύχθηκε ανάλογη και σύλληψη διαδικασία, στην οποία ενδιαφερόταν και θα δύνατο να μετάσχει. Ομοίως δεν αναιρείται το έννομο συμφέρον του δεύτερου προσφεύγοντα από την υποβολή αίτησης στη νυν διαδικασία, αφού ουδόλως προβάλλει η αναθέτουσα (η οποία δεν κοινοποίησε τις Απόψεις της στον δεύτερο ή τον πρώτο προσφεύγοντα), ότι τυχόν η αίτησή του υπεβλήθη ανεπιφυλάκτως. Επιπλέον, αβασίμως προβάλλει η αναθέτουσα ότι δεν έχουν έννομο συμφέρον οι προσφεύγοντες για την

προβολή των ισχυρισμών τους περί παράβασης όρων του δικαίου δημοσίων συμβάσεων, διότι επικαλούνται παρανομία της όλης διαδικασίας, αφού αφενός οι ισχυρισμοί είναι διακριτοί και δεν προϋποθέτουν ο ένας τον άλλο, αφετέρου, ακριβώς το γεγονός ότι η νυν διαδικασία, κατά τους ισχυρισμούς τους, δεν ερείδεται επί νομίμων διατάξεων, άγει και σε περαιτέρω ουσιαστικές και διαδικαστικές παραβάσεις του δικαίου δημοσίων συμβάσεων. Ακόμη, οι προσφεύγοντες με σαφήνεια επικαλούνται πρόθεση να προμηθεύσουν τον ... με τα αγαθά και υπηρεσίες που αναθέτει την παροχή τους προς τον ίδιο, ο ... δια της προσβαλλομένης πρόσκλησης, η πρόθεση δε αυτή, ως θεμέλιο του εννόμου συμφέροντος τους προς προσβολή της διαδικασίας, δεν προϋποθέτει βεβαιότητα ότι ο ..., αν ακυρωθεί ή δεν υπήρχε η νυν διαδικασία, θα προκήρυττε άλλη διαδικασία ανάθεσης σύμβασης για αυτές τις υπηρεσίες, παρά αρκεί το γεγονός ότι δια της προσβαλλομένης, εκτός άλλων προτίθεται να αναθέσει την προς αυτόν παροχή υπηρεσιών και αγαθών και άρα, αν δεν υφίστατο η προσβαλλομένη και όντως σκοπούσε στην ανάθεση των αγαθών και υπηρεσιών αυτών, θα υποχρεούτο να αναθέσει αυτές δια της σχετικής νομοθεσίας δημοσίων συμβάσεων. Συνεπώς, καταρχήν παραδεκτώς ασκούνται αμφότερες οι προσφυγές, αφού αφορούν και στρέφονται κατά το μέρος της προσβαλλομένης που περιλαμβάνει αντικείμενο ανάθεσης υπηρεσιών και προμήθειας προς τον ..., ενώ τυχόν ειδικότερα ζητήματα εννόμου συμφέροντος τυγχάνουν εξεταστέα και κατωτέρω.

5. Επειδή, εν προκειμένω, η προσβαλλομένη, καίτοι περιλαμβάνει κατά τα ανωτέρω αντικείμενο δημόσιας σύμβασης, καθ' ο μέρος αναφέρεται σε παροχή υπηρεσιών και αγαθών προς την αναθέτουσα, ήτοι τον ..., εκδόθηκε στις 4-2-2022, δεν έτυχε οιασδήποτε δημοσίευσης πέραν της ΔΙΑΥΓΕΙΑ την 4-2-2022 και του ιστότοπου του ... και τούτο ενώ η αξία του μέρους του υπό ανάθεση αντικειμένου που συνιστά αντικείμενο δημόσιας σύμβασης ανήκει σε κατηγορία υπηρεσιών που κοστολογήθηκε ήδη από τον ... σε 840.000 ευρώ όλως προσφάτως, χωρίς ο ... να επικαλείται συγκεκριμένη αξία των προμηθευόμενων εκ του ΦΥΠΥ λογισμικού και υπηρεσιών και ενώ η προθεσμία υποβολής των αιτήσεων, ορίστηκε στις 18-2-2022, ήτοι 14 ημέρες μετά την

έκδοση της προσβαλλομένης (η δε προθεσμία παρήλθε πριν την εκ της ΑΕΠΠ έκδοση Απόφασης Προσωρινών Μέτρων), περαιτέρω δε, όπως βάσιμα προβάλλει ο δεύτερος προσφεύγων, δεν προβλέπονται οι κατά Ν. 4412/2016 και Ν. 4413/2016 υποχρεωτικοί λόγοι αποκλεισμού του άρ. 73 παρ. 1 Ν. 4412/2016 και του άρ. 39 παρ. 4 Ν. 4413/2016 (δεδομένου ότι καίτοι δεν τίθενται εν γένει λόγοι αποκλεισμού, τουλάχιστον ζητείται φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα), ενώ η διαδικασία δεν αποκρίνεται σε καμία εκ του Ν. 4412/2016 νόμιμη διαδικασία και τεχνική ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων (άρ. 25-31, 39-41 Ν. 4412/2016), παρότι δεν υπάγεται σε καμία εκ των εξαιρέσεων και ειδικών περιπτώσεων των άρ. 7-17 Ν. 4412/2016 και των άρ. 9-16, 24-25 Ν. 4413/2016 ούτε άλλωστε, υφίσταται διάταξη του ενωσιακού ή διεθνούς δικαίου, που εξαιρεί την εκ του ... προμήθεια λογισμικού υποβολής αιτήσεων ενίσχυσης και υποστηρικτικών υπηρεσιών από την εθνική και ενωσιακή νομοθεσία δημοσίων συμβάσεων και συμβάσεων παραχώρησης. Άλλωστε, η νυν διαδικασία δεν καταλήγει εν τέλει σε σύναψη σύμβασης, η οποία θα πρέπει να διέπεται από τις διατάξεις της παραπάνω ειδικής νομοθεσίας περί δημοσίων συμβάσεων και κατά περίπτωση, συμβάσεων παραχώρησης και θα τελεί υπό το σχετικό ειδικό καθεστώς κανόνων εκτέλεσης, ως και έννομης προστασίας που η οικεία νομοθεσία προβλέπει, όχι μόνο κατά την ανάθεση, αλλά και κατά την εκτέλεση, αφού η παραγόμενη εκ της διαδικασίας πράξης θα φέρει τυπικά χαρακτήρα μονομερούς διοικητικής πράξης. Περαιτέρω, παρότι το άρ. 36 παρ. περ. η' Ν. 4413/2016 ορίζει ότι συνιστά αναγκαίο περιεχόμενο των εγγράφων της σύμβασης, ο τρόπος καταβολής ή είσπραξης του συμβατικού τιμήματος και δη, ενώ ακριβώς κατά την πρόσκληση, ο ΦΥΠΥ θα αναζητά το κόστος του εκ των ΚΥΔ και το κόστος αυτό θα συνίσταται μεταξύ άλλων και πρωτίστως στην παροχή λογισμικού προς την αναθέτουσα, δηλαδή το κόστος παροχής υπηρεσιών αυτού προς την αναθέτουσα, ενώ ο ανάδοχος δεν θα λαμβάνει αντάλλαγμα από τη χρήση του λογισμικού από τους αμέσως υποβάλλοντες, άνευ μεσολάβησης ΚΥΔ, την αίτησή τους, αγρότες, ουδόλως εκ της προσκλήσεως ορίζεται με οιαδήποτε σαφήνεια, που επιτρέπει τη λυσιτελή υποβολή προσφοράς, συγκεκριμένος τρόπος και κανόνες της είσπραξης ούτε

προσδιορίζεται οιαδήποτε εκτιμώμενη αξία του λογισμικού ή των υπηρεσιών που θα διατεθούν άνευ ανταλλάγματος (επιβαρύνοντας ούτως την τιμολόγηση προς τα ΚΥΔ), παρά, στον βαθμό που η πρόσκληση δύναται να γίνει όντως κατανοητή, τούτο καταλείπεται στη συμβατική ελευθερία των ΚΥΔ και του ανά περίπτωση ΦΥΠΥ, χωρίς να προκύπτει καν αν στην τυχόν περίπτωση που επιλεγούν άνω του ενός ΦΥΠΥ, αυτοί θα συμβληθούν έκαστος με όλα τα ΚΥΔ ή έκαστος με επιμέρους ΚΥΔ που θα επιλέξουν να συμβληθούν μαζί του ούτε αν το ΚΥΔ θα έχει ή όχι τη δυνατότητα να συμβληθεί με περισσότερους ΦΥΠΥ. Περαιτέρω, παρότι το άρ. 53 παρ. 2 περ. ια, ιβ και ιε' Ν. 4412/2016 και το άρ. 36 παρ. 2 περ. ιβ, ιγ και ιζ' Ν. 4413/2016 απαιτούν σαφήνεια των εγγράφων της διαδικασίας ως προς το κριτήριο ανάθεσης και ως προς τις τεχνικές προδιαγραφές, το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της νυν πρόσκλησης, που μάλιστα ορίζει και ότι υπερισχύει των σημείων που ορίζονται στο εγχειρίδιο χρήσης του 2021, σε περίπτωση διαφοροποίησης, αναφέρει ότι «Επισημαίνεται, ότι η αρχιτεκτονική της λύσης του υποψηφίου και η βελτιστοποίηση της χρήσης πόρων υπολογιστικού νέφους αποτελεί σημαντικό κριτήριο για την αποδοχή της πρότασης πιστοποίησης του κάθε υποψηφίου. Τονίζεται ότι κατά την κρίση της πρότασης ο κάθε υποψήφιος θα κληθεί να εγκαταστήσει το λογισμικό, στη συγκεκριμένη υποδομή φιλοξενίας και να επιδείξει τη λειτουργικότητά του.». Συνεπώς, το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι ορίζει ως αξιολογητέο περιεχόμενο για την επιλογή ΦΥΠΥ, όχι απλά την πλήρωση ελαχίστων συγκεκριμένων τεχνικών απαιτήσεων, αλλά και ένα, κατά το ως άνω όλως ασαφές και αόριστο κριτήριο, περί αρχιτεκτονικής λύσης του υποψηφίου και βελτιστοποίησης χρήσης πόρων υπολογιστικού νέφους που θα κριθούν κατά την επίδειξη λειτουργικότητας του λογισμικού. Τούτο ενώ στη σελ. 5 της Πρόσκλησης αντίθετα αναφέρεται ως βάση αποκλεισμού η αποτυχία εγκατάστασης ή επίδειξης λογισμικού και η μη κάλυψη λειτουργικότητων του εγχειριδίου αίτησης του έτους 2021, επί των οποίων όμως το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι ορίζει ότι υπερισχύει σε περιπτώσεις διαφοροποίησης και συγχρόνως, περιλαμβάνει και αναφορές σε ως άνω κριτήριο αξιολόγησης περί αρχιτεκτονικής και υπολογιστικού νέφους. Επιπλέον δε, η σελ. 5 της πρόσκλησης αναφέρει ότι αποκλείεται αίτηση, εκτός

της περίπτωσης μη πλήρωσης των λειτουργικών απαιτήσεων του 2021 (και ασχέτως, όσων άλλων ορίζει αντιθέτως το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι) και σε περίπτωση «αποτυχίας επίδειξης» του λογισμικού, όρος όλος ευρύς και δυνάμενος να περιλάβει σειρά ενδεχομένων που κυμαίνονται από την απόλυτη αποτυχία οιασδήποτε επίδειξης και λειτουργίας του λογισμικού, ως την τυχόν μη ικανοποίηση του οργάνου αξιολόγησης επί αδήλου ταυτότητας και βαρύτητας παραμέτρων. Περαιτέρω, ως πρόσθετος λόγος απόρριψης ορίζεται στη σελ. 5 πρόσκλησης και η «μη εγκυρότητα» μεταξύ άλλων και του «εγχειριδίου παρεχόμενου λογισμικού», χωρίς να προκύπτει σε τι συνίσταται, πώς θα αξιολογηθεί και με βάση ποιες ελάχιστες απαιτήσεις, η εγκυρότητα του ίδιου του εγχειριδίου ή και ως προς τι διαφοροποιείται και αν διαφοροποιείται σε σχέση με την επίδειξη του λογισμικού, βλ. ακριβώς παραπάνω. Επομένως, όπως προβάλλει ο δεύτερος προσφεύγων, όντως, αφενός υφίσταται πλήρης αοριστία ως προς το κριτήριο ανάθεσης, τις προδιαγραφές, το αντικείμενο αξιολόγησης και τους όρους επιλογής, αλλά και τον τρόπο πληρωμής του τιμήματος και απόσβεσης του κόστους του αναδόχου, αφετέρου, ελλείπουν κατά νόμο ουσιώδεις πληροφορίες που πρέπει να περιέχουν τα έγγραφα της διαδικασίας (και δη, τόσο κατά τον Ν. 4412/2016, όσο και κατά τον Ν. 4413/2016). Επιπλέον, όπως βάσιμα προβάλλουν αμφότεροι οι προσφεύγοντες, δεν τηρήθηκαν οι κατά νόμο διατυπώσεις δημοσιότητας των άρθρ. 32-33 Ν. 4413/2016 και των άρθρ. 26 παρ. 5, 62-63, 66, 120 παρ. 1 Ν. 4412/2016 ούτε οι κατά νόμο ελάχιστες προθεσμίες υποβολής προσφορών του άρθρ. 43 παρ. 3 επ. Ν. 4413/2016 και των άρθρ. 27-28 επ. Ν. 4412/2016 (πέραν του ότι η προκείμενη διαδικασία δεν ανήκει και δεν ακολουθεί με σαφή τρόπο, τους κανόνες οιασδήποτε εκ του νόμου διαδικασίας, ώστε να προκύπτει ο ανάλογος ελάχιστος ανά είδος διαδικασίας χρόνος, πάντως σε κάθε περίπτωση παραβιάζονται οι ελάχιστες προθεσμίες για κάθε είδος διαδικασίας και ενώ, ουδόλως προκύπτει ή επικαλείται και στοιχειοθετεί η αναθέτουσα δια των εγγράφων της διαδικασίας (βλ. κατωτέρω περί των Απόψεων της), τυχόν συγκεκριμένη εκτιμώμενη αξία που υπολείπεται των ορίων του άρθρ. 5 Ν. 4412/2016 ή εφαρμογή του άρθρ. 121 Ν. 4412/2016) και οι παραβάσεις αυτές

υφίστανται, τόσο υπό τον Ν. 4412/2016, όσο και υπό τον Ν. 4413/2016, όποιο πλαίσιο και αν εφαρμοζόταν, με αποτέλεσμα όχι μόνο να προκύπτει, καθ' ο μέρος η διαδικασία περιλαμβάνει αντικείμενο δημόσιας σύμβασης, κατά τεκμήριο ουσιώδης δυσχέρεια συμμετοχής και δη, υλοποιούμενη δια της παράβασης των ακριβώς εκ του νόμου ελάχιστων εγγυήσεων και χρονικών περιθωρίων της διαδικασίας υποβολής προσφορών, αλλά και παρανομία της όλης διαδικασίας, που προδήλως διακινδυνεύει τη συμβατική θέση και την πληρωμή του αναδόχου. Ακόμη, η θέση του τελευταίου δυσχεραίνεται ουσιωδώς, ως και η εξαρχής συμμετοχή του σε τέτοια διαδικασία, ακριβώς διότι οι ως άνω παραβάσεις θα άγουν και σε παραβάσεις ως προς τους εκ του νόμου όρους εκτέλεσης, αλλά και θα διακινδυνεύσουν ουσιωδώς και την έννομη προστασία του οικονομικού φορέα, αν αναλάβει το αντικείμενο και κατά την εκτέλεση αυτού. Περαιτέρω, δια της μη προβλέψεως υποχρεωτικών λόγων αποκλεισμού του Ν. 4412/2016 και του Ν. 4413/2016, προδήλως διακινδυνεύεται για τους μετέχοντες η απώλεια της σύμβασης από οικονομικό φορέα, που δεν θα έπρεπε να μετέχει παραδεκτώς και να αναλάβει τέτοιο αντικείμενο και αυτό, αδιαφόρως της μη σύγκρισης των αιτήσεων και της δυνατότητας επιλογής περισσότερων ΦΥΠΥ, αφού προδήλως η επιλογή παρανόμως οικονομικού φορέα ως ΦΥΠΥ και άρα, ως επιλέξιμου από τα ΚΥΔ αντισυμβαλλομένου, θα αφαιρέσει αντίκειμενο, ήτοι ΚΥΔ προς σύμβαση με τον τυχόν νομίμως επιλεγέντα για την ίδια ιδιότητα. Εξάλλου, οι εκ του νόμου οριζόμενες διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων δεν συνιστούν ενδεικτικές μορφές τέτοιων διαδικασιών και πλαισίων κανόνων διενέργειάς τους ούτε τίθενται προαιρετικά στις αναθέτουσας, προς εκ μέρους τους επιλογή επιμέρους κανόνων, διαμόρφωση υβριδικών διαδικασιών ή ενσωμάτωση μέρους κανόνων που επιλέγουν σε διαδικασίες που δεν ακολουθούν τους νόμιμους τύπους διαδικασιών. Αντίθετα, το άρ. 26 Ν. 4412/2016 («1.Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να προσφεύγουν: α) στις ανοικτές ή κλειστές διαδικασίες των άρθρων 27 και 28 αντίστοιχα ή β) στις συμπράξεις καινοτομίας του άρθρου 31. 2. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να προσφεύγουν στην ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση ή στον ανταγωνιστικό διάλογο,

στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) όσον αφορά έργα, αγαθά ή υπηρεσίες, που πληρούν ένα ή περισσότερα από τα ακόλουθα κριτήρια: αα) αν οι ανάγκες της αναθέτουσας αρχής δεν είναι δυνατόν να ικανοποιηθούν χωρίς προσαρμογή των άμεσα διαθέσιμων λύσεων, ββ) αν περιλαμβάνουν σχεδιασμό ή καινοτόμες λύσεις, γγ) αν η σύμβαση δεν είναι δυνατόν να ανατεθεί χωρίς προηγούμενες διαπραγματεύσεις λόγω ειδικών περιστάσεων που σχετίζονται με τη φύση, την πολυπλοκότητα ή τη νομική ή χρηματοοικονομική οργάνωση ή λόγω των κινδύνων που συνδέονται με τους ανωτέρω παράγοντες, δδ) αν οι τεχνικές προδιαγραφές δεν είναι δυνατόν να προκαθοριστούν με επαρκή ακρίβεια από την αναθέτουσα αρχή με αναφορά σε πρότυπο, ευρωπαϊκή τεχνική αξιολόγηση, κοινή τεχνική προδιαγραφή ή τεχνικό πλαίσιο αναφοράς κατά την έννοια των παραγράφων 2 έως 5 του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α', β) όσον αφορά έργα, αγαθά ή υπηρεσίες για τα οποία, έπειτα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, υποβάλλονται μόνο μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές...») θέτει συγκεκριμένες υποχρεωτικές για τις αναθέτουσες ευχέρειες επιλογής τύπου διαδικασίας και κανόνων διεξαγωγής καθ' εκάστη εξ αυτών, μεταξύ των αυστηρά καθορισθεισών εκ του νόμου εναλλακτικών διαδικασιών, οι οποίες εφόσον επιλέγονται, θα πρέπει να τηρούνται, ως κατά νόμο ορίζεται εκάστη διακριτά, επιπλέον δε, θέτει και ειδικές προϋποθέσεις για τη δυνατότητα υλοποίησης συγκεκριμένων τύπων επιμέρους διαδικασιών. Αντιθέτως, εν προκειμένω η αναθέτουσα, όπως βάσιμα προβάλλουν αμφότεροι οι προσφεύγοντες, διενεργεί μια διαδικασία, που, καθ' ο μέρος περιλαμβάνει αντικείμενο δημόσιας σύμβασης, εκφεύγει τόσο βασικών, βλ. ανωτέρω, κανόνων του δικαίου ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, ως και συμβάσεων παραχώρησης, αλλά επιπλέον, εκφεύγει και οιασδήποτε τυπολογίας συγκεκριμένων ακολουθούμενων διαδικασιών, ανάγοντας σε «πιστοποίηση» την ανάθεση ενός αντικειμένου δημόσιας σύμβασης και ακόμη και παραβιάζοντας και τους κανόνες, βλ. προηγούμενες σκέψεις, περί ανάθεσης μεικτών συμβάσεων με στοιχεία συμβάσεως προμήθειας-υπηρεσίας του Βιβλίου Ι Ν. 4412/2016 και συμβάσεως παραχώρησης του Ν. 4413/2016. Εξάλλου και αν ακόμη η εκ της αναθέτουσας επικαλούμενη «πιστοποίηση»,

όντως εμπλέκει αντικείμενο που κατά φύση δεν αφορά δημόσια σύμβαση ή σύμβαση παραχώρησης, δεδομένου ότι πάντως, άρρηκτα αναμειγνύει, βλ. προηγούμενες σκέψεις, αντικείμενο και στοιχεία δημόσιας σύμβασης (ως προς το προς την αναθέτουσα παρεχόμενο προς αποκλειστική χρήση λογισμικό και υπηρεσίες), ως και σύμβασης παραχώρησης, όφειλε να απεμπλέξει τα αντικείμενα αυτά και αντί, παραβιάζοντας την περί δημοσίων συμβάσεων και συμβάσεων παραχώρησης, νομοθεσία, αναθέσει αντικείμενα που αφορούν τις τελευταίες με τρόπο και κανόνες αντίθετους στους σχετικούς περί αυτών κανόνες, να προβεί σε διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης ή και μεικτής δημόσιας σύμβασης-σύμβασης παραχώρησης, για το ως άνω περιεχόμενο που πάντως σαφώς συνιστά αντικείμενο των τελευταίων. Εξάλλου, ακόμα και αν γίνει δεκτή η το πρώτον δια των μη κοινοποιηθεισών στους διαδίκους Απόψεων της αναθέτουσας, εκτίμηση αξίας 155.750 ευρώ κατ' ελάχιστον για το λογισμικό και την υλοποίηση των υποσυστημάτων που θα παράσχει ο ανάδοχος, εν τέλει ούτως, η αναθέτουσα συνομολογεί συμβατική παροχή του αναδόχου και καλούμενου ως ΦΥΠΥ, στην ίδια, που ακόμη και αν ισχύει, ουδόλως αναιρεί την υποχρέωση ανάθεσης του δια διαδικασίας του νόμου, υποκείμενης σε νόμιμη, ακόμη και για κάτω των ορίων, δημοσίευση (ΚΗΜΔΗΣ) και νόμιμη προθεσμία παραλαβής προσφορών που και πάλι ορίζεται για ανοικτή διαδικασία συμμετοχής, κατ' άρ. 121 παρ. 1 Ν. 4412/2016 σε 15 ημέρες και ενώ δεν υφίσταται διαδικασία διενεργούμενη με ηλεκτρονικά μέσα ούτε τεκμηριώνεται αδυναμία τήρησης της δεκαπενθημέρου προθεσμίας ούτε αναιρείται η μη πρόβλεψη εκ του νόμου λόγων αποκλεισμού, η έλλειψη ουσιωδών στοιχείων των τευχών της διαδικασίας, η αοριστία επί κρίσιμων περί της συμμετοχής και επιλογής αναδόχου, στοιχείων, η έλλειψη υπαγωγής σε συγκεκριμένο εκ του νόμου προβλεπόμενο τύπο διαδικασίας με σαφείς κανόνες και η εκ της διαδικασίας εν τέλει διαφυγή από υποχρεωτικούς περί της εκτέλεσης και έννομης προστασίας διατάξεις νόμου. Αλυσιτελώς, η αναθέτουσα προβάλλει το ενδεχόμενο εν τέλει μη προμήθειας του λογισμικού από τους ΦΥΠΥ, λόγω τυχόν ακύρωσης προηγηθείσας Απόφασης ΑΕΠΠ και αναβίωσης της προηγηθείσας περί της προμήθειας του διακήρυξης, αφού η δυνητική ματαίωση

ή μη εκτέλεση του δια της προσβαλλομένης διαδικασίας αντικειμένου, δεν αναιρεί το έννομο συμφέρον των προσφευγόντων να εμποδίσουν την ακριβώς δια του αντιστρόφου, δυνητική ανάθεση του δια παράνομης διαδικασίας, αφού το ενδεχόμενο ματαίωσης ή καταγγελίας κατά την εκτέλεση σύμβασης, συνιστά υποθετικό κατά τον χρόνο δημοσίευσης του κανονιστικού περιεχομένου της διαδικασίας ανάθεσης του, γεγονός, που δεν προκαταλαμβάνει το ενεστώδες έννομο συμφέρον του οικονομικού φορέα προς αποτροπή της διακινδυνευόμενης εκ παράνομης αναθέσεώς του, βλάβης του. Επιπλέον αλυσιτελώς προβάλλει η αναθέτουσα ότι το ποσό στο οποίο αντιστοιχεί το λογισμικό, όπως η ίδια πάντως ισχυρίζεται, είναι τέτοιο, ώστε θα δύνατο να αποτελέσει αντικείμενο μείωσης του συμβατικού αντικειμένου που θα δημοπρατείτο δια της διακήρυξης που ήδη ακυρώθηκε ή τυχόν επαναπροκηρυχθεί, αφού πρωτίστως, ακόμη και αν εν τέλει αποφασιστεί να μην ανατεθεί το συγκεκριμένο λογισμικό δια της νέας διακήρυξης ή δια της προηγούμενης διακήρυξης, που τυχόν αναβιώσει, τούτο δεν αναιρεί ότι εφόσον σε κάθε περίπτωση, η προμήθειά του τύχει ανάθεσης από την αναθέτουσα οποτεδήποτε ή και δια διακριτής διαδικασίας και πάλι, η ανάθεση θα πρέπει να λάβει χώρα δια νόμιμης διαδικασίας και μετά νομίμων όρων. Άλλωστε, οι προσφεύγοντες δεν προβάλλουν ότι μη νομίμως διαχωρίσθηκε το λογισμικό αυτό από το συμβατικό αντικείμενο που ομού δημοπρατείτο δια της ακυρωθείσας διακήρυξης, αλλά ότι ανατίθεται δια της νυν προσκλήσεως κατά παράνομη διαδικασία και όρους. Περαιτέρω, η αναθέτουσα επικαλείται ως έρεισμα της πρόσκλησης το καθεστώς πιστοποίησης της ΥΑ 264753/2003, πλην όμως, όπως βάσιμα επικαλείται ο δεύτερος προσφεύγων, η συγκεκριμένη ΥΑ ρητά αναφέρεται, βλ. και άρ. 7 αυτής, στην παροχή υπηρεσιών διευκόλυνσης συμπλήρωσης δηλώσεων εκ των αγροτών, παροχή συνδρομής στους αγρότες ως προς την αποφυγή σφαλμάτων εκ των αγροτών, αφού θα συμπληρώνει για λογαριασμό των αγροτών τις δηλώσεις τους και συγκεντρωτικής προώθησης, ακριβώς στο πλαίσιο διευκόλυνσης των τελευταίων, των αιτήσεών τους προς τον Επομένως, το ως άνω κανονιστικό πλαίσιο ορίζει μια διαδικασία πιστοποίησης ιδιωτικών φορέων προς παροχή

υπηρεσιών προς ιδιώτες και όχι προς παροχή στον ... λογισμικού ή υπηρεσιών ούτε αναθέτει στους ιδιώτες, εξουσίες ή παροχή υπηρεσιών που εμπλέκονται σε αυτή καθαυτή την αξιολόγηση των αιτήσεων, βλ. αναλυτικά ανωτέρω σκ. 3. Άλλωστε, η ως άνω ΥΑ όντως παρέχει κανονιστική εξουσιοδότηση στον Πρόεδρο ... με συγκεκριμένο πεδίο και άκρα όρια που έχουν ως εξής, κατ' άρ. 10 παρ. 1 αυτής «1. Με την παρούσα απόφαση εξουσιοδοτείται ο Πρόεδρος του ... να ρυθμίζει με αποφάσεις του και άλλες λεπτομέρειες ή τεχνικά θέματα που αφορούν στο θέμα της πιστοποίησης φορέων για τη συμπλήρωση δηλώσεων ΟΣΔΕ και δεν περιλαμβάνονται στην παρούσα απόφαση.». Όπως όμως προαναφέρθηκε, ενώ η κανονιστική εξουσιοδότηση προς τον ... αφορά ακριβώς και μόνο τη διαδικασία πιστοποίησης φορέων προς παροχή στους αγρότες υπηρεσιών διευκόλυνσης του άρ. 7 της ως άνω ΥΑ, η προκείμενη πρόσκληση βαίνει πέραν του πεδίου της ως άνω κανονιστικής εξουσιοδότησης και των ορίων της, αφού ο ... προβαίνει σε πιστοποίηση φορέων προς παροχή στον ίδιο υπηρεσιών και λογισμικού, δηλαδή επεκτείνει το αντικείμενο του πιστοποιούμενου φορέα και της διαδικασίας πιστοποίησης πέραν των ορίων της ως άνω ΥΑ και του πεδίου εφαρμογής αυτής, ακόμη και εμπλέκοντας τυχόν υπηρεσίες προς αγρότες που όντως εμπίπτουν σε αυτό το πεδίο εφαρμογής. Επομένως, η προκείμενη πρόσκληση εκτός των άλλων και καθ' ο μέρος προβαίνει και περιλαμβάνει και ανάθεση υπηρεσιών και προμηθειών προς την αναθέτουσα, εκδόθηκε άνευ κανονιστικού ερείσματος και καθ' υπέρβαση των ορίων της ως άνω εξουσιοδότησης και περαιτέρω, κατά το ίδιο μέρος και αναρμοδίως, αφού η οικεία κανονιστική αρμοδιότητα του Προέδρου του ... δεν καλύπτει τη μεταβολή του αντικειμένου της πιστοποίησης και της διαδικασίας πιστοποίησης, όπως ορίζεται στην ως άνω ΥΑ και την εμπλοκή σε αυτή αντικειμένου παροχής λογισμικού και υπηρεσιών στον Επιπλέον, αλυσιτελώς η αναθέτουσα επικαλείται νομοθεσία εθνική και ενωσιακή περί του συστήματος απονομής αποζημιώσεων και ενισχύσεων σε αγρότες, αφού ουδόλως η νομοθεσία αυτή επιτάσσει ή επιτρέπει την ανάθεση προμηθειών προς την ίδια, δια παράνομων διαδικασιών, μέσω της ανάμιξής τους με άλλες διαδικασίες περί της υποβολής αιτήσεων των αγροτών. Επιπλέον, ασχέτως αν

νομίμως η αναθέτουσα κινεί τη νυν διαδικασία, όσον αφορά αυτή καθαυτή την παροχή υπηρεσιών της ΥΑ 264753/2013, σε κάθε περίπτωση, οι τελευταίες ουδόλως περιλαμβάνουν παροχή προμηθειών και υπηρεσιών προς τον ... και επομένως, δεδομένου ότι καθ' ο μέρος η επίδικη πρόσκληση περιλαμβάνει ακριβώς τέτοιο αντικείμενο, που συνιστά αντικείμενο δημόσιας σύμβασης, βλ. και ανωτέρω, σκ. 2-4, πέραν του ότι αρμοδίως εξετάζεται η πρόσκληση αυτή, ακριβώς καθ' ο μέρος περιλαμβάνει τέτοιο αντικείμενο, μη νομίμως τυγχάνει το τελευταίο μέρος και αντικείμενο της επίδικης πρόσκλησης, η οποία είναι αντιστοίχως, ως προς το αντικείμενο αυτό, ακυρωτέα. Άρα, για όλους τους ανωτέρω λόγους, κατ' αποδοχή των οικείων ισχυρισμών των προσφευγόντων, η προσβαλλομένη πρόσκληση είναι ακυρωτέα, καθ' ο μέρος περιλαμβάνει αντικείμενο προμήθειας στην ίδια πάσης φύσεως υπηρεσιών και αγαθών, ασχέτως λοιπών προβαλλόμενων λόγων ακύρωσης της. Άλλωστε, η αρμοδιότητα και ευθύνη απεμπλοκής και αφαίρεσης από την επίδικη διαδικασία και πρόσκληση, του αντικειμένου που ως αναλυτικά ανωτέρω αναφέρθηκε, υπάγεται στην έννοια της δημόσιας σύμβασης και ούτως, περί αυτού παραβιάσθηκαν, όλοι οι ανωτέρω κανόνες και διαδικασίες ανάθεσης, ανήκει αποκλειστικά στην αναθέτουσα αρχή.

6. Επειδή, επομένως, πρέπει να γίνουν δεκτές οι Προδικαστικές Προσφυγές. Να ακυρωθεί η προσβαλλομένη Πρόσκληση, καθ' ο μέρος περιλαμβάνει αντικείμενο ανάθεσης παροχής υπηρεσιών και προμηθειών προς τον

7. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφούν τα παράβολα.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Δέχεται τις Προδικαστικές Προσφυγές.

Ακυρώνει την υπ' αριθ. πρωτ. ... Πρόσκληση Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος για την πιστοποίηση Φορέων Υποστήριξης και Παροχής Υπηρεσιών στο πλαίσιο υποβολής Ενιαίας Αίτησης Ενίσχυσης για το Έτος

2022, που δημοσιεύθηκε στη ΔΙΑΥΓΕΙΑ με ΑΔΑ:, καθ' ο μέρος περιλαμβάνει αντικείμενο ανάθεσης παροχής υπηρεσιών και προμηθειών προς τον

Ορίζει την επιστροφή των παραβόλων.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 10-3-2022 και εκδόθηκε στις 23-3-2022.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΜΙΧΑΗΛ ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΣΩΚΡΑΤΗΣ ΤΣΑΠΑΛΙΑΡΗΣ