

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
2ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 19 Δεκεμβρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Τόλης Πρόεδρος, Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου Εισηγήτρια και Χρήστος Σώκος, Μέλη.

Για να εξετάσει την, από 11.10.2022,προδικαστική προσφυγή με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ1600/14.10.2022 της ένωσης εταιρειών, με την επωνυμία «...», που αποτελείται από τις κάτωθι εταιρείες: 1. «...», που εδρεύει στη ... και 2. «...]», που εδρεύει στη ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ...(εφεξής αναθέτουσα αρχή), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Της παρεμβαίνουσας «...», που εδρεύει στο ... και η οποία διατηρεί μόνιμη εγκατάσταση/υποκατάστημα στην Ελλάδα με την επωνυμία «...», που εδρεύει στην ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα αιτείται όπως ακυρωθεί η με αριθμό ... απόφαση της αναθέτουσας αρχής, με την οποία εγκρίθηκαν τα ..., ...,,,,,,,,,, ... & ... πρακτικά της επιτροπής αξιολόγησης αποτελεσμάτων του διαγωνισμού, που εκδόθηκε στο πλαίσιο του δημόσιου ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού, με τίτλο: «...», προϋπολογισθείσας αξίας 12.086.290,32 € πλέον Φ.Π.Α, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας - τιμής (με αριθμ. πρωτ. ... διακήρυξη (ΑΔΑΜ:), συστημικός αριθμός ΕΣΗΔΗΣ:).

Με την παρέμβαση, η παρεμβαίνουσα ζητεί, όπως απορριφθεί καθ' ολοκληρίαν η προδικαστική προσφυγή της προσφεύγουσας και όπως διατηρηθεί η ισχύς της προσβαλλόμενης πράξης, με την οποία απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας και έγινε αποδεκτή η δική της προσφορά.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη Αν. Χαραλαμποπούλου

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο**

1. Επειδή, για την άσκηση της εν λόγω προδικαστικής προσφυγής προκύπτει πως έχει προσκομιστεί, ελεγχθεί και δεσμευτεί το υπ' αριθμ., ποσού δεκαπέντε χιλιάδων ευρώ 15.000,00€ αναλογούν παράβολο υπέρ Ελληνικού Δημοσίου, σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 (Α' 147) και 5 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 «Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της ΑΕΠΠ» (Α' 64) (εφεξής Κανονισμός).

2. Επειδή, η προσφεύγουσα άσκησε την, από 11.11.2022, προδικαστική προσφυγή της, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΕΑΔΗΣΥ 1600/14.11.2022, με χρήση του τυποποιημένου εντύπου της Αρχής, όπως προβλέπεται από τα άρθρα 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και 8 παρ. 2 του Κανονισμού.

3. Επειδή, εμπρόθεσμα η προσφεύγουσα ένωση προσβάλλει την ως άνω πράξη, καθόσον η κατ' αυτής προδικαστική προσφυγή έχει κατατεθεί εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 361 παρ. 1 περ. (α) Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. (α) του Κανονισμού. Σημειώνεται ότι η προσβαλλόμενη πράξη αναρτήθηκε στον διαδικτυακό τόπο του επίμαχου διαγωνισμού (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) την 01^η.11.2022.

4. Επειδή, η προσφεύγουσα, που υπέβαλε προσφορά στον εν θέματι Διαγωνισμό, η οποία απορρίφθηκε, θεμελιώνει άμεσο, ενεστώς και προσωπικό έννομο συμφέρον για την άσκηση της εν λόγω προδικαστικής προσφυγής, με την οποία στρέφεται κατά του αποκλεισμού της και κατά της αποδοχής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας. Πιο συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι υφίσταται δυσχερώς επανορθώσιμη βλάβη, σύμφωνα με το άρθρο 360 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, καθόσον με την υπ' αριθμ. ...απόφαση της αναθέτουσας αρχής: α) μη νομίμως απορρίφθηκε η δική της τεχνική προσφορά, παρά τις σχετικές διευκρινίσεις που παρείχε στην αναθέτουσα αρχή και ενώ είχε δεσμευθεί στον πίνακα συμμόρφωσης ως προς την πλήρωση του συνόλου των απαιτήσεων της επίμαχης ενότητας

Αριθμός απόφασης: 56/2023

Ι.3.2. της διακήρυξης και ειδικότερα, ως προς την πλήρωση της απαίτησης Ι.3.2.4.1 περί προσκόμισης εγγράφου της ψηφιοποιούμενης παρτίδας εντός μιας (1) εργάσιμης ημέρας, εάν τούτο ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή και β) μη νομίμως έγινε δεκτή και εν συνεχεία, βαθμολογήθηκε (έλαβε 108,9 βαθμούς), η τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας, μολοντί: i) στην παράγραφο 4.2.3.3 της προσφοράς της, δεν αναφέρει τον τρόπο που θα χρησιμοποιήσει για την υλοποίηση της απαίτησης περί προσκόμισης εγγράφου της ψηφιοποιούμενης παρτίδας εντός μιας(1) εργάσιμης ημέρας στην αναθέτουσα αρχή, αν τούτο της ζητηθεί και ii) η προσφορά της παραβιάζει την νομοθεσία περί προστασίας προσωπικών δεδομένων.

5. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του ΠΔ 39/2017, η ασκηθείσα παρέμβαση κατατέθηκε εμπρόθεσμα (24.11.2022), ήτοι, δέκα (10) ημέρες μετά την κοινοποίηση της προδικαστικής προσφυγής στις 14.11.2022 στους λοιπούς προσφέροντες, σκοπεί δε στην απόρριψη της εν λόγω προσφυγής, καθόσον η παρεμβαίνουσα προδήλως ευνοείται από τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης, με την οποία, αφενός μεν, απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας, αφετέρου δε, έγινε δεκτή η δική της τεχνική προσφορά της. Ως εκ τούτου, ασκείται παραδεκτώς και πρέπει να εξετασθεί περαιτέρω, κατ' ουσίαν από την Αρχή.

6. Επειδή, η οικεία αναθέτουσα αρχή απέστειλε το, από 25.11.2022, έγγραφο απόψεων επί της κρινόμενης προσφυγής, στο οποίο, μεταξύ άλλων, αναφέρει ότι: *«1^{ος} λόγος Προσφυγής: Έλλειψη νομικής και ουσιαστικής βασιμότητας της αιτιολογίας της απόρριψης της προσφοράς της Ένωσης Εταιρειών «...» από την Επιτροπή... Η προσφεύγουσα παραλείπει και δεν δηλώνει ρητώς και σαφώς στην τεχνική της προσφορά τη δέσμευση της ότι θα είναι σε θέση να προσκομίσει οποιοδήποτε έγγραφο από ψηφιοποιούμενη παρτίδα που θα ζητηθεί από την Αναθέτουσα Αρχή εντός μίας (1) εργάσιμης ημέρας και συνεπώς δεν καλύπτει τον ουσιώδη και αναγκαίο όρο της διακήρυξης της παρ. Ι.3.2.4.1, αλλά αντ' αυτού περιγράφει τον τρόπο ανάκλησης των εγγράφων και ότι με αυτόν, όπως επί λέξει αναφέρει: «θα εξυπηρετούνται ταχύτερα τυχόν απαιτήσεις ανάκλησης εγγράφων». Η παράλειψη της αυτή δεν θεραπεύεται ούτε με την συμπλήρωση του Πίνακα*

Αριθμός απόφασης: 56/2023

Συμμόρφωσης αναφορικά με την υλοποίηση του συνόλου των απαιτήσεων της διακήρυξης. Ο ως άνω όρος της διακήρυξης, ως προαναφέρθηκε, είναι ουσιώδης και αναγκαίος και εξυπηρετεί την εύρυθμη λειτουργία του ... και την ταχύτερη εξυπηρέτηση των αιτημάτων των ασφαλισμένων και έχει τεθεί προς όφελος του γενικότερου δημοσίου συμφέροντος.

2^{ος} λόγος Προσφυγής: Υποβολή από τη συμμετέχουσα στον διαγωνισμό εταιρεία «...» προσφοράς μη νόμιμης, παραβιάζουσας τη νομοθεσία περί προσωπικών δεδομένων. • Σύμφωνα με την παράγραφο 1.3.2.4.1 της διακήρυξης δεν απαιτείται η περιγραφή του τρόπου υλοποίησης της ανάκλησης των εγγράφων. Δεν υφίσταται παραβίαση του άρθρου 2.4.3.2 της διακήρυξης από τη συμμετέχουσα στον διαγωνισμό «...» και για τον λόγο αυτόν έγινε δεκτή η τεχνική προσφορά της εταιρείας «...».

3^{ος} λόγος Προσφυγής: Υποβολή από τη συμμετέχουσα στον διαγωνισμό εταιρεία «...» προσφοράς μη νόμιμης, παραβιάζουσας τη νομοθεσία περί προσωπικών δεδομένων.

- Επειδή, η αναφορά περί παραβίασης του νόμου περί προσωπικών δεδομένων δεν αποτελεί αρμοδιότητα και αντικείμενο ελέγχου από τα γνωμοδοτικά όργανα της αναθέτουσας αρχής
- Αρμοδιότητα των εν λόγω οργάνων είναι η Αξιολόγηση των αποτελεσμάτων του Διαγωνισμού .
- Τα εν λόγω όργανα οφείλουν να ελέγξουν και αξιολογήσουν αποκλειστικά και μόνον εάν οι προσφορές (τεχνικές & οικονομικές) των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν πληρούν ή όχι (και σε ποιο βαθμό) τους όρους της διακήρυξης σε συνδυασμό με τις ισχύουσες διατάξεις του ν. 4412/2016.
- Περαιτέρω και προς συνδρομή της αρχής (ΕΑΔΗΣΥ), ο φορέας μας ζήτησε με το υπ. αριθμ. έγγραφο προς την εταιρεία «...» να μας παρέχει πληροφόρηση αναφορικά με την πηγή προέλευσης των δεδομένων των ασφαλισμένων του τ. ΤΕΑΥΕΚ (σελ.39-40 της τεχν. Προσφοράς της) και πως περιήλθαν σε γνώση και κατοχή της αυτά.
- Η εν λόγω πληροφόρηση δόθηκε στην αναθέτουσα αρχή με τα υπ' αριθμ & έγγραφα της εταιρείας, τα οποία θα διαβιβαστούν στην αρχή σας με το παρόν.

Αριθμός απόφασης: 56/2023

• Στα πλαίσια των ανωτέρω, εκφεύγει των αρμοδιοτήτων μας η παροχή απόψεων επί του ως άνω λόγου της προδικαστικής προσφυγής...».

7. Επειδή, στις 30.11.2022, η προσφεύγουσα υπέβαλε υπόμνημα σύμφωνα με το άρθρ. 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016, ως τροποποιήθηκε και ισχύει, το οποίο ελήφθη υπόψη από την Αρχή.

8. Επειδή, από την εξέταση του συνόλου των στοιχείων της εξεταζόμενης υπόθεσης προκύπτουν ως προς τον αποκλεισμό της προσφεύγουσας, τα εξής: α) Η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η αναθέτουσα αρχή παρανόμως απέρριψε την προσφορά της, με την αιτιολογία : α) ότι η καταφατική απάντηση που έδωσε στο οικείο πεδίο του πίνακα συμμόρφωσης για την πλήρωση της απαίτησης I.3.2.4.1 περί προσκόμισης οποιουδήποτε εγγράφου από ψηφιοποιούμενη παρτίδα που θα ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή εντός 1 εργάσιμης ημέρας, που περιλαμβάνεται στην επίμαχη υπο-ενότητα I.3.2.4 (Διαδικασία ψηφιοποίησης) της ενότητας I.3.2 του Παραρτήματος I, δεν αποδεικνύει ότι πράγματι πληρούται η απαίτηση αυτή και β) ούτε από τις διευκρινίσεις που παρείχε σε σχέση με την εν λόγω απαίτηση, σύμφωνα με το άρθρ. 102 του ν. 4412/2016, προέκυψε σαφώς ότι η εταιρεία δεσμεύεται για την πλήρωσή της. • Ως υποστηρίζει η παρεμβαίνουσα, ούτε από την υποβληθείσα τεχνική προσφορά, αλλά ούτε και τις παρασχεθείσες διευκρινίσεις, προκύπτει σαφώς ότι η προσφεύγουσα δεσμεύτηκε ως προς την πλήρωση της απαίτησης I.3.2.4.1 της υπο-ενότητας I.3.2.4., που αφορά στην προσκόμιση οποιουδήποτε εγγράφου από ψηφιοποιούμενη παρτίδα, που θα ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή εντός 1 εργάσιμης ημέρας (ανάκληση εγγράφου), καθώς αναφέρει μόνο ότι θα προσκομίσει «το ταχύτερο» τυχόν έγγραφα που θα της ζητηθούν από ψηφιοποιούμενη παρτίδα. Ως δε χαρακτηριστικά αναφέρει η παρεμβαίνουσα: «... Είναι γνωστό τοις πάσι ότι ο χρόνος είναι σχετικός και, συνεπώς, η έννοια «ταχύτερο» μπορεί να μεταφραστεί σε μία εβδομάδα, σε πέντε μέρες ή σε πέντε ώρες, ανάλογα με το τι εξυπηρετεί κάθε φορά την προσφεύγουσα ένωση εταιρειών. Γίνεται αντιληπτό ότι η χρησιμοποίηση της λέξης αυτής, αντί της ρητής δεσμεύσεως της μίας (1) εργάσιμης ημέρας, σύμφωνα με τα οριζόμενα στη διακήρυξη, μπορεί να ερμηνεύεται, σε περίπτωση που κατακυρωθεί η σύμβαση υπέρ της προσφεύγουσας, κατά το δοκούν, ήτοι με τέτοιο τρόπο που, αφενός μεν δεν θα συνάδει με τα προβλεπόμενα στην οικεία διακήρυξη,

Αριθμός απόφασης: 56/2023

αφετέρου δε θα θέτει σε κίνδυνο τα συμφέροντα της αναθέτουσας αρχής. Με άλλα λόγια, θα μπορούσε να λεχθεί ότι η επιλογή της συγκεκριμένης διατύπωσης αποτελεί μία μορφή έμμεσης επιφύλαξης ως προς τη χρονική δέσμευση προσκόμισης του εκάστοτε ζητούμενου από την αναθέτουσα αρχή εγγράφου από την ψηφιοποιούμενη παρτίδα, η οποία θα εργαλειοποιείται στα χέρια της προσφεύγουσας, στην περίπτωση που αναδειχθεί ανάδοχος της υπό κρίση σύμβασης. Επιπλέον, για να «καλύψει» την εν λόγω πλημμέλεια στην προσφορά της, αναφέρει ότι έχει παραθέσει και τη μεθοδολογία για την επιστροφή των εγγράφων, κάτι το οποίο δεν αποτελεί απαίτηση της Διακήρυξης. Σε κάθε περίπτωση, μία στείρα απάντηση στον πίνακα συμμόρφωσης δεν δύναται να θεραπεύσει την πλημμέλεια στο σώμα της τεχνικής προσφοράς της προσφεύγουσας, τη στιγμή δε που της δόθηκε και η δυνατότητα να την θεραπεύσει και με τις διευκρινήσεις...». β). Στο άρθρο 2.4.3.2 της επίμαχης διακήρυξης, προβλέπεται ότι: «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με τα Παραρτήματα I έως VII (Αντικείμενο και προδιαγραφές έργου και Υποδείγματα και Πίνακες συμμόρφωσης αντίστοιχα) περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. [...]».

Ως προκύπτει από την επισκόπηση του Παραρτήματος I της διακήρυξης, η ενότητα I.3.2. «Ψηφιοποίηση χαρτώου αρχείου» περιλαμβάνει τις κάτωθι υπο-ενότητες: «I.3.2.1 Υπηρεσίες σάρωσης και τεκμηρίωσης χαρτώου αρχείου I.3.2.1.1 Προδιαγραφές ψηφιοποιημένου υλικού I.3.2.1.2 Τεκμηρίωση σαρωμένων μονάδων χαρτώου αρχείου – Μεταδεδομένα I.3.2.2 Αυτόματη Εξαγωγή Δεδομένων από τα παραγόμενα ψηφιακά προϊόντα της Σάρωσης I.3.2.3 Έλεγχοι ποιότητας προϊόντων ψηφιοποίησης I.3.2.3.1 Έλεγχοι Αναδόχου I.3.2.3.2 Έλεγχοι Αναθέτουσας Αρχής I.3.2.4 Διαδικασία ψηφιοποίησης I.3.2.4.1 Παράδοση υλικού στον Ανάδοχο I.3.2.4.2 Προετοιμασία υλικού προς ψηφιοποίηση I.3.2.4.3 Ψηφιοποίηση υλικού I.3.2.4.4 Έλεγχος ορθότητας και πληρότητας της ψηφιοποίησης I.3.2.4.5 Παράδοση / Επιστροφή υλικού στον ... I.3.2.5 Απαιτήσεις ασφάλειας & προστασίας προσωπικών δεδομένων I.3.2.6 Υπηρεσίες υποστήριξης ψηφιοποίησης». Περαιτέρω στο Παράρτημα I («Αντικείμενο και Προδιαγραφές Έργου») της διακήρυξης και ειδικότερα, στην επίμαχη απαίτηση I.3.2.4.1

Αριθμός απόφασης: 56/2023

(Παράδοση υλικού στον Ανάδοχο), ορίζεται, μεταξύ άλλων, ότι (βλ. σελ. 88-89): «*Η παράδοση υλικού προς ψηφιοποίηση από την Αναθέτουσα Αρχή στον Ανάδοχο θα γίνεται ως εξής: • Ο Ανάδοχος ενημερώνει την Αναθέτουσα Αρχή για να δρομολογήσει την παράδοση νέας παρτίδας υλικού προς ψηφιοποίηση σύμφωνα με το χρονοδιάγραμμα του έργου, τουλάχιστον 10 εργάσιμες ημέρες πριν την επιθυμητή ημερομηνία παραλαβής. • Ο ..., ειδικότερα η οργανωτική μονάδα του ... που διαχειρίζεται τα θέματα που σχετίζονται με τον τ. ... που είναι αρμόδιος για το υλικό, ετοιμάζει το προς παράδοση υλικό για μεταφορά στο Κέντρο Ψηφιοποίησης. • Ο ... μεριμνά για τη μεταφορά του προς ψηφιοποίηση υλικού στο Κέντρο Ψηφιοποίησης. • Ο Ανάδοχος προβαίνει σε άνοιγμα της συσκευασίας του υλικού (εφόσον υπάρχει) και έλεγχο/καταμέτρηση του υλικού (σε επίπεδο φακέλων και μονάδων χαρτί/αρχείου) και ετοιμάζει Πρωτόκολλο Παράδοσης – Παραλαβής για το συγκεκριμένο υλικό, το οποίο υπογράφεται από εξουσιοδοτημένο εκπρόσωπο του ... (επικεφαλής της Ομάδας Υποστήριξης Έργου) στο Κέντρο Ψηφιοποίησης και από τον Ανάδοχο. Για το διάστημα κατά το οποίο η παρτίδα χρησιμοποιείται από τον Ανάδοχο, αν ζητηθεί από την Αναθέτουσα Αρχή οποιοδήποτε έγγραφο το οποίο ανήκει στην ψηφιοποιούμενη παρτίδα, θα πρέπει ο Ανάδοχος να είναι σε θέση να το προσκομίσει εντός 1 εργάσιμης ημέρας.»*

Από τη σαφή γραμματική διατύπωση των ως άνω διατάξεων του Παραρτήματος Ι, που δεν καταλείπουν αμφιβολίες επί του περιεχομένου τους στον μέσο επιμελή οικονομικό φορέα, ως η έννοια αυτή έχει ερμηνευθεί από το Δ.Ε.Ε. και οι οποίες έχει τεθεί επί ποινή απαραδέκτου στην οικεία διακήρυξη, προκύπτει ότι σε περίπτωση που για το διάστημα, κατά το οποίο η παρτίδα θα χρησιμοποιείται από τον ανάδοχο, ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή οποιοδήποτε έγγραφο, το οποίο ανήκει στην ψηφιοποιούμενη παρτίδα, ο ανάδοχος θα πρέπει να το προσκομίσει εντός μιας (1) εργάσιμης ημέρας. Ως βασίμως υποστηρίζει ο παρεμβαίνων: «... *Η εν λόγω απαίτηση, η οποία είναι επαρκώς και σαφώς οριοθετημένη, δεν καταλείπει οιαδήποτε αμφιβολία για το χρονικό διάστημα εντός του οποίου οφείλει ο ανάδοχος να προσκομίσει οποιοδήποτε έγγραφο του ζητηθεί...*». Στην επίμαχη διαδικασία, η επιτροπή διενέργειας του υπόψη διαγωνισμού, με την υπ' αριθ. πρωτ. ... πρόσκλησή της, κάλεσε την προσφεύγουσα για την παροχή σχετικών με την υπο-ενότητα 1.3.2.4 διευκρινίσεων. Συγκεκριμένα, στην ως άνω πρόσκληση αναφέρεται,

Αριθμός απόφασης: 56/2023

μεταξύ άλλων, ότι: «...Ειδικότερα, από ποιο σημείο της τεχνικής της προσφοράς (σελίδα, παράγραφος, κείμενο) προκύπτει ότι πληρούνται οι απαιτήσεις της διακήρυξης του διαγωνισμού, όπως περιγράφεται στον κάτωθι πίνακα (μεταξύ άλλων):...

.....
1.3.2.4 – Διαδικασία ψηφιοποίησης	Αναλυτική περιγραφή για το σημείο στην τεχνική προσφορά στο οποίο περιέχονται οι απαιτήσεις της παραγράφου
.....

Η προσφεύγουσα ένωση εταιρειών, με το, από 13.10.2022, έγγραφό της, παρέπεμψε όσον αφορά στην πλήρωση της επίμαχης απαίτησης της υπο-ενότητας 1.3.2.4. (Διαδικασία ψηφιοποίησης), στο κεφάλαιο 3.3:«Μεθοδολογία Υλοποίησης του Έργου» της τεχνικής της προσφοράς (σελ. 49-68), στο οποία αναφέρονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: « [...] Η Ένωση στο στάδιο αυτό έχει προβλέψει την τοποθέτηση ειδικών φύλλων (*separators*) μοναδικής σειριακής αρίθμησης σε κάθε μονάδα χαρτί αρχείου (Εναλλακτικά, αν συμφωνηθεί με την Αναθέτουσα, μπορούν να επικολληθούν και πάνω στις μονάδες χαρτί αρχείου, στην περίπτωση που δεν αποκρύπτουν πληροφορίες). Με τη μεθοδολογία αυτή επιτυγχάνεται η ακριβής καταμέτρηση των μονάδων χαρτί αρχείου που περιλήφθησαν αλλά ταυτόχρονα και η σύνδεσή τους με το *barcode* του κιβωτίου στο οποίο περιλαμβάνονται. Κρίνεται απαραίτητο από πλευράς της Ένωσης το στάδιο αυτό, καθώς θα υπάρξει άμεση διασύνδεση των εγγράφων με την παρτίδα παραλαβής, πριν ακόμα ολοκληρωθεί το στάδιο της ψηφιοποίησης. Με αυτό τον τρόπο θα εξυπηρετούνται ταχύτερα τυχόν απαιτήσεις ανάκλησης εγγράφων, αλλά και σε περίπτωση που υιοθετηθεί αυτή η μεθοδολογία θα εξυπηρετήσει στο μέλλον για την άμεση ανάκτηση των φυσικών εγγράφων από τους Υπαλλήλους του Φορέα, αφού θα υπάρχει διασύνδεση του φυσικού με το ψηφιακό έγγραφο. Στο στάδιο αυτό γίνεται και η υπογραφή του

Αριθμός απόφασης: 56/2023

πρωτοκόλλου παραλαβής παράδοσης το οποίο ενδεικτικά μπορεί να έχει την κάτωθι μορφή [...]».

Εν όψει των ανωτέρω, γίνονται καταρχάς δεκτοί οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας, σύμφωνα με τους οποίους από κανέναν όρο της ένδικης διακήρυξης δεν απαιτείται η ρητή αναφορά πλήρωσης της συγκεκριμένης απαίτηση της διακήρυξης στην τεχνική προσφορά των υποψηφίων και ότι αρκεί η θέση καταφατικής απάντησης («Ναι») στο σχετικό πεδίο του πίνακα συμμόρφωσης, το οποίο και συμπλήρωσε προσηκόντως. Συνεπώς, λαμβανομένου υπόψη ότι η εν λόγω εταιρεία έδωσε καταφατική απάντηση ως προς την πλήρωση της ενότητας I.3.2, ως αυτή περιγράφεται στον πίνακα συμμόρφωσης («2. Ψηφιοποίηση Χαρτίου Αρχείου, 2.1. Πλήρης συμμόρφωση με τις απαιτήσεις της ενότητας I.3.2.»), συνάγεται ότι καταρχάς δεσμεύτηκε για το ότι συμμορφώνεται πλήρως με τις απαιτήσεις της υπο-ενότητας I.3.2.4 (Διαδικασία ψηφιοποίησης), στην οποία συμπεριλαμβάνεται και η επίμαχη απαίτηση I.3.2.4.1. (Παράδοση υλικού στον Ανάδοχο) περί επιστροφής εγγράφων της ψηφιοποιούμενης παρτίδας εντός 1 ημέρας. Εξάλλου, στην περίπτωση που η αναθέτουσα αρχή επιθυμούσε τη διακριτή δέσμευση των υποψηφίων οικονομικών φορέων για κάθε μία εκ των απαιτήσεων, που περιλαμβάνεται στις επιμέρους υπο-ενότητες της ενότητας I.3.2., θα είχε διαμορφώσει αναλόγως τον πίνακα συμμόρφωσης, θέτοντας τα αντίστοιχα πεδία, ώστε να δύναται να δοθούν χωριστές απαντήσεις, ανά υπο-ενότητα και ανά απαίτηση εκ μέρους των συμμετεχόντων.

Περαιτέρω, γίνεται εν προκειμένω, δεκτό πως, επειδή στην επίμαχη υποενότητα I.3.2.1. της ενότητας I.3.2., για την οποία ζητήθηκαν διευκρινίσεις, περιλαμβάνονται πλείστες απαιτήσεις, δεν ήταν σαφές εκ του περιεχομένου της σχετικής πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής, σε ποια στοιχεία των εν λόγω απαιτήσεων θα έπρεπε να δώσει έμφαση ο παρέχων τις σχετικές διευκρινίσεις. Μάλιστα, ειδικά ως προς την επίμαχη απαίτηση I.3.2.4.1, ουδόλως κατέστη σαφές εκ της προσκλήσεως της αναθέτουσας αρχής, εάν θα έπρεπε να δοθεί έμφαση στον τρόπο ή για παράδειγμα, στον χρόνο υλοποίησης της εν λόγω απαίτησης. Επίσης, σημειώνεται ότι η προσφεύγουσα έκρινε ορθότερο να περιγράψει στην τεχνική της προσφορά τον τρόπο υλοποίησης της διαδικασίας ανάκλησης, ήτοι, της διαδικασίας προσκόμισης των εγγράφων στην αναθέτουσα αρχή, όταν τούτο της ζητηθεί

Αριθμός απόφασης: 56/2023

(βλ. κεφάλαιο 3 της τεχνικής της προσφοράς, στο οποίο παραπέμπει με τις διευκρινίσεις της). Περιγράφοντας, όμως, τον τρόπο υλοποίησης της διαδικασίας προσκόμισης εγγράφων της ψηφιοποιούμενης παρτίδας, προκύπτει (έστω) εμμέσως ότι η εταιρεία αυτή δεσμεύεται και ως προς την πλήρωση της σχετικής απαίτησης, λαμβανομένης μάλιστα υπόψη και της θετικής απάντησης που έδωσε στο οικείο πεδίο του πίνακα συμμόρφωσης, χωρίς ωστόσο, να δηλώνεται ο ακριβής χρόνος που ζητείται στη διακήρυξη για την εν λόγω ενέργεια («εντός 1 ημέρας»).

Ωστόσο, γίνεται δεκτός ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας, ότι δηλαδή η οικεία αναθέτουσα αρχή θα μπορούσε να της ζητήσει πρόσθετες και σαφείς διευκρινίσεις ως προς το επίμαχο ζήτημα (χρόνος υλοποίησης της απαίτησης), δυνάμει του άρθρ. 102 του ν. 4412/2016. Και τούτο, διότι ναι μεν η φράση «*το ταχύτερο*» που αναφέρεται στην τεχνική της προσφοράς δεν δύναται να ερμηνευθεί με ασφάλεια ότι ανταποκρίνεται στη σαφή φράση του επίμαχου όρου («*εντός 1 ημέρας*»), ωστόσο, ακριβώς λόγω της ύπαρξης της ανωτέρω ασάφειας σε ήδη υποβληθέν έγγραφο της προσφοράς, στοιχειοθετείται νομίμως δικαίωμα της αναθέτουσας αρχής να προσφύγει - εκ νέου - στη διαδικασία παροχής διευκρινίσεων, δυνάμει του άρθρ. 102 του ν. 4412/2016, ως τροποποιήθηκε και ισχύει, χωρίς τούτη η δυνατότητα να συνεπάγεται ανεπίτρεπτη μεταβολή ήδη υποβληθείσας προσφοράς, αλλά ούτε και εισαγωγή αθέμιτης ευνοϊκής μεταχείρισης υπέρ του προσφεύγοντος και σε βάρος του έτερου συμμετέχοντος και ήδη παρεμβαίνοντος, απορριπτομένων των ισχυρισμών του τελευταίου, κατά τους οποίους η επίμαχη πλημμέλεια δεν δύναται να «θεραπευθεί» με διευκρινίσεις. Μάλιστα, το ότι στην προκειμένη περίπτωση θα έπρεπε να ζητηθούν πρόσθετες διευκρινίσεις ως προς την επίμαχη απαίτηση, επιρρωνύεται, τόσο από το γεγονός ότι οι εκ μέρους της προσφεύγουσας χορηγηθείσες διευκρινίσεις για όλα τα λοιπά ζητήματα της προσφοράς της, ως αυτά προσδιορίσθηκαν στη σχετική έγγραφη πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής, κρίθηκαν επαρκείς και εγκρίθηκαν από αυτήν, όσο και από το γεγονός ότι η τελευταία θεωρεί την επίμαχη απαίτηση ουσιώδη (βλ. σχετικά, έγγραφο απόψεων του ..., σκέψη 6 της παρούσας).

Με βάση τα ανωτέρω αναφερόμενα, γίνονται δεκτές οι αιτιάσεις της προσφεύγουσας, κατά τις οποίες «... *Εάν πάλι η Αναθέτουσα Αρχή θεωρούσε*

Αριθμός απόφασης: 56/2023

ότι το ζήτημα αυτό είναι επιδεκτικό συμπλήρωσης (όπως πράγματι ισχύει) όφειλε κατά την κλήση μας σε παροχή διευκρινίσεων, στην οποία προέβη, να ζητήσει ειδικά διευκρίνιση για το ζήτημα για το οποίο θεωρεί ότι καταλείπεται ασάφεια ή αμφιβολία, δεδομένου ότι η τεχνική προσφορά και οι πίνακες συμμόρφωσης έχουν προσηκόντως συμπληρωθεί. Η δε εκ των υστέρων διευκρίνιση ούτε θα τροποποιούσε την προσφορά μας ούτε θα μας παρείχε ανταγωνιστικό πλεονέκτημα έναντι της συνυποψήφιας εταιρείας. Αντ' αυτών, μας κάλεσε μεν αορίστως σε διευκρινίσεις, δεν εξειδίκευσε το προς διευκρίνιση ζήτημα, και έτσι δεν μας έδωσε την ευχέρεια να διατυπώσουμε εκ νέου την δέσμευσή μας για την ανάκληση των εγγράφων εντός μίας ημέρας, ώστε ακολούθως να μας αποκλείσει από την διαδικασία. Η κρίση της αυτή και οι σχετικώς διατυπωθείσες απόψεις της δεν είναι νόμιμες». Μάλιστα, η προσφεύγουσα όχι μόνο δεσμεύθηκε (βλ. πίνακα συμμόρφωσης, και υπεύθυνη δήλωση περί πλήρωσης των τεχνικών προδιαγραφών), αλλά δεσμεύθηκε και ως προς τον τρόπο υλοποίησής της, αφού δήλωσε στις διευκρινίσεις της ότι: «συμμορφώνεται με τη συγκεκριμένη απαίτηση, παρέπεμψε δε στο σχετικό κεφάλαιο της τεχνικής μας προσφοράς, όπου, προς περαιτέρω τεκμηρίωση της δέσμευσής μας, αναλύσαμε ως είχαμε υποχρέωση, με ποιο τρόπο θα υλοποιήσουμε την δέσμευση αυτή περιγράφοντας συγκεκριμένα ότι: «θα χρησιμοποιήσουμε την τοποθέτηση ειδικών φύλλων (separators) μοναδικής σειριακής αρίθμησης σε κάθε μονάδα χαρτώου αρχείου, ώστε να εξυπηρετούνται ταχύτερα τυχόν απαιτήσεις ανάκλησης εγγράφων και μάλιστα προσδιορίζουμε ότι στο μέλλον η μεθοδολογία αυτή θα εξυπηρετήσει για την άμεση ανάκτηση των φυσικών εγγράφων από τους Υπαλλήλους του Φορέα, αφού θα υπάρχει διασύνδεση του φυσικού με το ψηφιακό έγγραφο ...». Με βάση τα προαναφερόμενα, μη νομίμως απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας και ως εκ τούτου, ο σχετικός λόγος προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός.

9. Επειδή, από την εξέταση του συνόλου των στοιχείων της εξεταζόμενης υπόθεσης προκύπτουν ως προς την προσφορά της παρεμβαίνουσας, τα εξής: •^{1ος} λόγος προσφυγής: μη συμμόρφωση με την απαίτηση 1.3.2.4.1 του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης. Κατά την προσφεύγουσα, η προσφορά της παρεμβαίνουσας θα έπρεπε να είχε

Αριθμός απόφασης: 56/2023

απορριφθεί, διότι στην παράγραφο 4.2.3.3 της προσφοράς μας δεν αναφέρει τον τρόπο που θα χρησιμοποιήσει για την υλοποίηση της απαίτησης προσκόμισης εγγράφων της ψηφιοποιούμενης παρτίδας εντός 1 εργάσιμης ημέρας στην αναθέτουσα αρχή, όταν τούτο της ζητηθεί. Ως βασίμως υποστηρίζει η παρεμβαίνουσα, η επίμαχη παράγραφος είναι μέρος μιας λεπτομερέστατης και αναλυτικής περιγραφής της τεχνικής της προσέγγισης (παράγραφος 4.2.3, σελ. 70-74 της προσφοράς), δια της οποίας αποδεικνύεται με κάθε λεπτομέρεια, όχι μόνο τον τρόπο υλοποίησης της απαίτησης, αλλά και η πλήρης συμμόρφωσή της προς τις απαιτήσεις της διακήρυξης. Ως χαρακτηριστικά αναφέρει στην παρέμβασή της: *«...Σκοπίμως απαλείφεται από το κείμενο της Προσφυγής ότι, εκτός του κειμένου που παρέθεσε από την Προσφορά μας, υπάρχει και επιπλέον κείμενο που εξειδικεύει τον τρόπο κάλυψης της απαίτησης για την προσωρινή αποδέσμευση του αρχειακού υλικού. Παραθέτουμε επί λέξει το κείμενο της επίμαχης παραγράφου: «Για το διάστημα κατά το οποίο η παρτίδα χρησιμοποιείται από την Εταιρεία μας, αν ζητηθεί από την Αναθέτουσα Αρχή οποιοδήποτε έγγραφο το οποίο ανήκει στην ψηφιοποιούμενη παρτίδα, η Εταιρεία θα είναι σε θέση να το προσκομίσει εντός 1 εργάσιμης ημέρας. Για τη διασφάλιση τόσο της Εταιρείας όσο και της Αναθέτουσας Αρχής, όλα τα αιτήματα ανάκλησης θα πραγματοποιούνται μέσω ηλεκτρονικής διαδικασίας η οποία θα εξάγει πρωτόκολλο ανάκλησης με τα απαιτούμενα στοιχεία και θα υπογράφεται και από τις δύο πλευρές. Το πρωτόκολλο θα περιλαμβάνει τα κάτωθι πεδία: • Ημερομηνία Ανάκλησης, • Στοιχεία Εγγράφου, • Αιτών. Για τη διασφάλιση της διαδικασίας οι ανακλήσεις θα γίνονται από αρμόδια πρόσωπα που θα καθοριστούν πριν από την έναρξη της παραγωγικής διαδικασίας [...] Σημειώνεται ότι σε κάθε περίπτωση η υπόψη απαίτηση δεν ζητούσε ανάλυση/εξήγηση του τρόπου υλοποίησης, αλλά μόνον ποσοτική επιβεβαίωση...»*. Θα πρέπει στο σημείο αυτό να σημειωθεί ότι από το ως άνω χωρίο της τεχνικής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, προκύπτει ότι πληρούται η επίμαχη απαίτηση επιστροφής εγγράφου, αφού ουδόλως ήταν απαιτητό να δοθεί περιγραφή - και μάλιστα αναλυτική - του τρόπου υλοποίησής της, ως εσφαλμένα υπολαμβάνει ο προσφεύγων, παρά μόνο να δεσμευθεί ο συμμετέχων για την εντός 1 ημέρας επιστροφή του εγγράφου στην αναθέτουσα αρχή. Συνεπώς, αβασίμως προβάλλεται από την

Αριθμός απόφασης: 56/2023

προσφεύγουσα, ότι από το περιεχόμενο της εν λόγω τεχνικής προσφοράς, ουδεμία συγκεκριμένη πληροφορία εισφέρεται αναφορικά με τον τρόπο που θα διασφαλισθεί η πλήρωση της απαίτησης περί προσκόμισης εγγράφου της ψηφιοποιούμενης παρτίδας εντός μίας εργάσιμης ημέρας, διότι δήθεν η συνυποψήφιά της εταιρεία αρκείται απλώς στο να αναφέρει ότι όλα τα αιτήματα ανάκλησης θα πραγματοποιούνται μέσω ηλεκτρονικής διαδικασίας, η οποία θα εξάγει πρωτόκολλο ανάκλησης με τα απαιτούμενα στοιχεία και θα υπογράφεται και από τις δύο πλευρές. Για τους ανωτέρω λόγους, η παρεμβαίνουσα δεν ήταν υποχρεωμένη να παράσχει περισσότερα στοιχεία όσον αφορά στην ηλεκτρονική διαδικασία ανάκλησης των εγγράφων ή όσον αφορά στα επιμέρους στάδια της διαδικασίας αυτής, αφού έχει δεσμευθεί ρητά για την επιστροφή εγγράφου εντός 1 ημέρας, ως ακριβώς ζητείται. Σε κάθε περίπτωση, εάν η αναθέτουσα αρχή επιθυμούσε πρόσθετα στοιχεία, παρόλο που, ως προελέχθη, αυτά δεν ήταν απαιτητά στην εξεταζόμενη περίπτωση, θα μπορούσε να ζητήσει σχετικές διευκρινίσεις από τον παρεμβαίνοντα, δυνάμει του άρθρ. 102 του ν. 4412/2016, ως τροποποιήθηκε και ισχύει. Τούτων δοθέντων, ο υπό κρίση 1^{ος} λόγος προσφυγής που αφορά στην προσφορά της καθής η προσφυγή, θα πρέπει να απορριφθεί.

• 2^{ος} λόγος προσφυγής: παραβίαση νομοθεσίας περί προστασίας προσωπικών δεδομένων. α) Ως υποστηρίζει η προσφεύγουσα η καθής η προσφυγή συνομολογεί στην ασκηθείσα παρέμβασή της, ότι κατά τη σύνταξη της προσφοράς της, προέβη σε επεξεργασία απλών κατηγοριών προσωπικών δεδομένων (π.χ. ονοματεπώνυμο), διότι δήθεν με τον τρόπο αυτό απέδειξε ότι η τεχνική λύση που προτείνει είναι η πλέον κατάλληλη, σύμφωνα με τις απαιτήσεις της διακήρυξης. Ωστόσο, κατά την άποψη της προσφεύγουσας, η εν λόγω εταιρεία ουδόλως τεκμηρίωσε για ποιον λόγο τα προσωπικά δεδομένα που συμπεριέλαβε στην τεχνική της προσφορά συμβάλλουν στην απόδειξη της αρτιότητας της προτεινόμενης λύσης, αλλά ούτε και εάν τηρήθηκε, εν προκειμένω, η αρχή της αναλογικότητας. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι: α) από κανένα κανένα σημείο της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, δεν προκύπτει η ρητή συναίνεση των ασφαλισμένων για κοινοποίηση των δεδομένων τους, ενώ ούτε από το κανονιστικό πλαίσιο της εν θέματι διακήρυξης προκύπτει σχετική απαίτηση κοινοποίησης προσωπικών δεδομένων, β) σε κανένα σημείο του Γενικού

Αριθμός απόφασης: 56/2023

Κανονισμού Προστασίας Προσωπικών Δεδομένων δεν αφήνεται να εννοηθεί ότι δεδομένα που δεν είναι επικαιροποιημένα ή που έχουν συλλεγεί σε πρότερο, της περαιτέρω επεξεργασίας τους χρονικό διάστημα, παύουν να θεωρούνται προσωπικά δεδομένα και γ) στα επίδικα στιγμιότυπα που περιλαμβάνονται στην προσφορά της παρεμβαίνουσας περιέχονται πλήθος προσωπικών δεδομένων διαφόρων κατηγοριών - εκ των οποίων κάποια δεν δύνανται να θεωρούνται ως μη ακριβή, ως εσφαλμένα υποστηρίζει η εν λόγω εταιρεία, ακόμη και μετά την παρέλευση 20ετίας, όπως είναι π.χ τα ονοματεπώνυμα (βλ. σελ. 37, 39 της προσφοράς) ή τα ΑΦΜ (βλ. σελ. 37 κλπ) - είτε πρόκειται για απλά δεδομένα (βλ., μεταξύ άλλων αποδοχές, ειδικότητες, σελ. 39, 40, ΑΔΤ και τηλέφωνα, σελ. 37, διευθύνσεις κλπ), είτε πρόκειται για ειδικές κατηγορίες φυσικών προσώπων (βλ. αριθμός μητρώου ΤΕΑΥΕΚ ασφαλισμένων και λοιπές πληροφορίες που προκύπτουν με συσχέτιση των ημερών εργασίας και των αποδοχών τους, σελ. 39), τα οποία κοινοποιήθηκαν εις γνώση της παρεμβαίνουσας σε μη προσδιορισμένο αριθμό τρίτων αποδεκτών (π.χ συνυποψηφίων, αποδεκτών της αναθέτουσας αρχής κλπ).

Η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει ότι προκειμένου να είναι σε θέση να αναδείξει την καταλληλότητα και την επάρκεια της προτεινόμενης από αυτήν τεχνικής λύσης στην αναθέτουσα αρχή, κρίθηκε ως απαραίτητο στοιχείο η παρουσίαση στην προσφορά συγκεκριμένων στιγμιότυπων οθονών (screen shots), για απόδειξη της τεχνικής επάρκειας του προσφερόμενου λογισμικού αυτόματης εξαγωγής δεδομένων. Συγκεκριμένα, υπάρχουν έξι (6) αποσπασματικές εικόνες που δείχνουν παραδείγματα εξαγωγής στοιχείων από μισθολογικές καταστάσεις και χειρόγραφα στην ελληνική γλώσσα, όπου σε ορισμένες από αυτές εμπεριέχονται απλές κατηγορίες προσωπικών δεδομένων (π.χ. ονοματεπώνυμα). Συνεπώς, με τον τρόπο αυτόν, απέδειξε ότι η λύση που προτείνει είναι η πλέον κατάλληλη, διότι οδηγεί σε αυτόματη αναγνώριση και εξαγωγή πάσης φύσης πληροφοριών από χειρόγραφα ή εκτυπωμένα στην ελληνική γλώσσα χαρτώα αρχεία. β) Σημειώνεται καταρχάς, ότι αντικείμενο του εν λόγω έργου αποτελεί η ψηφιοποίηση χαρτώου αρχείου ασφαλιστικής ιστορίας ασφαλισμένων πρώην φορέων κύριας και επικουρικής ασφάλισης που έχουν ενταχθεί στον ..., με κύριο στόχο την επιτάχυνση απονομής σύνταξης σε ασφαλισμένους που πληρούν

Αριθμός απόφασης: 56/2023

τις σχετικές προϋποθέσεις. Το έργο περιλαμβάνει τα εξής βασικά επιμέρους αντικείμενα-ενότητες • Εκπόνηση μελέτης εφαρμογής • Ψηφιοποίηση στοιχείων ασφαλιστικής ιστορίας ασφαλισμένων που περιλαμβάνονται σε μονάδες χαρτώου αρχείου του Στο άρθρο 2.1.1 («Έγγραφο της σύμβασης») της οικείας διακήρυξης, ορίζεται ότι: *«Τα έγγραφα της παρούσας διαδικασίας σύναψης είναι τα ακόλουθα: • η με αρ. ...Προκήρυξη της Σύμβασης (ΑΔΑ: ... ΑΔΑΜ:...), όπως αυτή έχει δημοσιευτεί στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης • Το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης [ΕΕΕΣ] • η παρούσα Διακήρυξη και τα Παραρτήματά της • οι συμπληρωματικές πληροφορίες που τυχόν παρέχονται στο πλαίσιο της διαδικασίας, ιδίως σχετικά με τις προδιαγραφές και τα σχετικά δικαιολογητικά.»* Στο άρθρο 2.1.6 («Προστασία Προσωπικών Δεδομένων») της οικείας διακήρυξης, ορίζεται ότι: *«Η αναθέτουσα αρχή ενημερώνει το φυσικό πρόσωπο που υπογράφει την προσφορά ως Προσφέρων ή ως Νόμιμος Εκπρόσωπος Προσφέροντος, ότι η ίδια ή και τρίτοι, κατ' εντολή και για λογαριασμό της, θα επεξεργάζονται προσωπικά δεδομένα που περιέχονται στους φακέλους της προσφοράς και τα αποδεικτικά μέσα τα οποία υποβάλλονται σε αυτήν, στο πλαίσιο του παρόντος Διαγωνισμού, για το σκοπό της αξιολόγησης των προσφορών και της ενημέρωσης έτερων συμμετεχόντων σε αυτόν, λαμβάνοντας κάθε εύλογο μέτρο για τη διασφάλιση του απόρρητου και της ασφάλειας της επεξεργασίας των δεδομένων και της προστασίας τους από κάθε μορφής αθέμιτη επεξεργασία, σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας περί προστασίας προσωπικών δεδομένων, κατά τα αναλυτικώς αναφερόμενα στην αναλυτική ενημέρωση που επισυνάπτεται στην παρούσα, στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΧΙ.»*

Επίσης, στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΧΙ (ενημέρωση για την επεξεργασία προσωπικών δεδομένων) της διακήρυξης ορίζεται ότι: *«Η Αναθέτουσα Αρχή ενημερώνει υπό την ιδιότητά της ως υπεύθυνης επεξεργασίας το φυσικό πρόσωπο που υπογράφει την προσφορά ως Προσφέρων ή ως Νόμιμος Εκπρόσωπος Προσφέροντος, ότι το ίδιο ή και τρίτοι, κατ' εντολή και για λογαριασμό του, θα επεξεργάζονται τα ακόλουθα δεδομένα ως εξής: I. Αντικείμενο επεξεργασίας είναι τα δεδομένα προσωπικού χαρακτήρα που περιέχονται στους φακέλους της προσφοράς και τα αποδεικτικά μέσα τα οποία υποβάλλονται στην Αναθέτουσα Αρχή, στο πλαίσιο του παρόντος*

Αριθμός απόφασης: 56/2023

Διαγωνισμού, από το φυσικό πρόσωπο το οποίο είναι το ίδιο Προσφέρων ή Νόμιμος Εκπρόσωπος Προσφέροντος. II. Σκοπός της επεξεργασίας είναι η αξιολόγηση του Φακέλου Προσφοράς, η ανάθεση της Σύμβασης, η προάσπιση των δικαιωμάτων της Αναθέτουσας Αρχής, η εκπλήρωση των εκ του νόμου υποχρεώσεων της Αναθέτουσας Αρχής και η εν γένει ασφάλεια και προστασία των συναλλαγών. Τα δεδομένα ταυτοπροσωπίας και επικοινωνίας θα χρησιμοποιηθούν από την Αναθέτουσα Αρχή και για την ενημέρωση των Προσφερόντων σχετικά με την αξιολόγηση των προσφορών. III. Αποδέκτες των ανωτέρω (υπό Α) δεδομένων στους οποίους κοινοποιούνται είναι: (α) Φορείς στους οποίους η Αναθέτουσα Αρχή αναθέτει την εκτέλεση συγκεκριμένων ενεργειών για λογαριασμό της, δηλαδή οι Σύμβουλοι, τα υπηρεσιακά στελέχη, μέλη Επιτροπών Αξιολόγησης, Χειριστές του Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού και λοιποί εν γένει προστηθέντες της, υπό τον όρο της τήρησης σε κάθε περίπτωση του απορρήτου. (β) Το Δημόσιο, άλλοι δημόσιοι φορείς ή δικαστικές αρχές ή άλλες αρχές ή δικαιοδοτικά όργανα, στο πλαίσιο των αρμοδιοτήτων τους. (γ) Έτεροι συμμετέχοντες στο Διαγωνισμό, στο πλαίσιο της αρχής της διαφάνειας και του δικαιώματος προδικαστικής και δικαστικής προστασίας των συμμετεχόντων στο Διαγωνισμό, σύμφωνα με το νόμο. IV. Τα δεδομένα θα τηρούνται για χρονικό διάστημα για χρονικό διάστημα ίσο με τη διάρκεια της εκτέλεσης της σύμβασης, και μετά τη λήξη αυτής για χρονικό διάστημα πέντε ετών, για μελλοντικούς φορολογικούς-δημοσιονομικούς ή ελέγχους χρηματοδοτών ή άλλους προβλεπόμενους ελέγχους από την κείμενη νομοθεσία, εκτός εάν η νομοθεσία προβλέπει διαφορετική περίοδο διατήρησης. Σε περίπτωση εκκρεμοδικίας αναφορικά με δημόσια σύμβαση τα δεδομένα τηρούνται μέχρι το πέρας της εκκρεμοδικίας. Μετά τη λήξη των ανωτέρω περιόδων, τα προσωπικά δεδομένα θα καταστρέφονται. V. Το φυσικό πρόσωπο που είναι είτε Προσφέρων είτε Νόμιμος Εκπρόσωπος του Προσφέροντος, μπορεί να ασκεί κάθε νόμιμο δικαίωμά του σχετικά με τα δεδομένα προσωπικού χαρακτήρα που το αφορούν, απευθυνόμενο στον υπεύθυνο προστασίας προσωπικών δεδομένων της Αναθέτουσας Αρχής. VI. Η Αναθέτουσα Αρχή έχει υποχρέωση να λαμβάνει κάθε εύλογο μέτρο για τη διασφάλιση του απόρρητου και της ασφάλειας της επεξεργασίας των δεδομένων και της προστασίας τους από τυχαία ή αθέμιτη καταστροφή, τυχαία απώλεια, αλλοίωση, απαγορευμένη

Αριθμός απόφασης: 56/2023

διάδοση ή πρόσβαση από οποιονδήποτε και κάθε άλλης μορφή αθέμιτη επεξεργασία.»

Περαιτέρω, στο άρθρο 1.3.1.5 («Καθορισμός απαιτήσεων και σχεδίου ασφάλειας και προστασίας προσωπικών δεδομένων») των τεχνικών προδιαγραφών της Διακήρυξης ορίζεται ότι: «Το χαρτώο αρχείο που θα ψηφιοποιηθεί στο πλαίσιο του έργου περιλαμβάνει πληθώρα δεδομένων προσωπικού χαρακτήρα. Ο Ανάδοχος, λαμβάνοντας υπ' όψιν: • το κείμενο θεσμικό πλαίσιο για την προστασία των προσωπικών δεδομένων (με έμφαση στις απαιτήσεις του Γενικού Κανονισμού για την Προστασία Δεδομένων 2016/679 - *General Data Protection Regulation*, του Νόμου 4624/2019 και τυχόν εφαρμοστικών διατάξεων αυτού) • τις σύγχρονες εξελίξεις στις ΤΠΕ • τις βέλτιστες πρακτικές στο χώρο της Ασφάλειας Πληροφοριών • τυχόν διεθνή *de facto* ή *de jure* σχετικά πρότυπα (π.χ. *ISO/IEC 27001:2013*) • τις αναφερόμενες στην ενότητα 1.3.2.5 απαιτήσεις θα πρέπει να περιγράψει αναλυτικά στην προσφορά του τα μέτρα (οργανωτικά/ διαδικαστικά/ τεχνικά) που θα λάβει για την ασφάλεια και την προστασία των δεδομένων αυτών σε επίπεδο εξοπλισμού/ λογισμικού που θα χρησιμοποιηθεί για την ψηφιοποίηση του υλικού, διαδικασιών ψηφιοποίησης και προσωπικού.».

Επίσης, στο άρθρο 1.3.2.5 («Απαιτήσεις ασφάλειας & προστασίας προσωπικών δεδομένων») των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης ορίζεται ότι: «Καθ' όλη τη διάρκεια του έργου, ο Ανάδοχος οφείλει να συμμορφώνεται με τις παρακάτω ελάχιστες απαιτήσεις ασφάλειας και προστασίας προσωπικών δεδομένων: • Απαγορεύεται η απομάκρυνση χαρτώου αρχείου από το χώρο εκτέλεσης των εργασιών. • Απαγορεύεται η χρήση κινητών τηλεφώνων, φωτογραφικών μηχανών ή άλλης συσκευής που διαθέτει δυνατότητα σύλληψης πληροφορίας εντός του Κέντρου Ψηφιοποίησης. • Θα πρέπει να αποφεύγεται η τήρηση χειρόγραφων σημειώσεων από τα στελέχη του Αναδόχου. Σε περίπτωση που αυτό απαιτείται για την εκτέλεση των εργασιών ψηφιοποίησης, οι σημειώσεις θα πρέπει να καταστρέφονται με ασφαλή τρόπο μόλις εκλείψει η χρησιμότητά τους. Μέχρι εκείνη τη στιγμή, θα πρέπει να προστατεύονται με κατάλληλα μέτρα. Όσον αφορά την ασφάλεια του εξοπλισμού θα πρέπει να πληρούνται οι κάτωθι ελάχιστες απαιτήσεις: • Στους σταθμούς εργασίας των ψηφιοποιητών δεν θα επιτρέπεται η πρόσβαση σε τοπικές συσκευές αποθήκευσης

Αριθμός απόφασης: 56/2023

δεδομένων (CD/DVD, floppy disk drives, memory sticks, backup drives και άλλα φορητά μέσα αποθήκευσης) ή η μεταφορά δεδομένων μέσω άλλης τεχνολογίας μεταφοράς δεδομένων (wi-fi, υπέρυθρες ακτίνες, bluetooth κτλ.) πέραν του τοπικού δικτύου που θα δημιουργηθεί για τις ανάγκες του έργου. • Οι σταθμοί εργασίας των ψηφιοποιητών δεν θα πρέπει να έχουν πρόσβαση σε e-mail, στο διαδίκτυο ή άλλο εξωτερικό δίκτυο. • Τυχόν κεντρικός εξοπλισμός (server, SAN/NAS) που θα χρησιμοποιήσει ο Ανάδοχος δεν θα πρέπει να συνδέεται στο διαδίκτυο ή άλλο εξωτερικό δίκτυο. • Σε οποιαδήποτε περίπτωση εξοπλισμός που φέρει δεδομένα του έργου μεταφερθεί εκτός του Κέντρου Ψηφιοποίησης (αντικατάσταση, μετακίνηση σε άλλο Κέντρο Ψηφιοποίησης, επιστροφή στις εγκαταστάσεις του Αναδόχου κατά την ολοκλήρωση του έργου κλπ.), ο Ανάδοχος θα πρέπει να εφαρμόσει διαδικασίες ασφαλούς διαγραφής των δεδομένων που είναι αποθηκευμένα στους δίσκους του. • Ο Ανάδοχος είναι αποκλειστικά υπεύθυνος για τη λήψη αντιγράφων ασφάλειας των προϊόντων της ψηφιοποίησης μέχρι την οριστική παραλαβή του έργου. Η συχνότητα λήψης, το είδος και ο χώρος φύλαξης των αντιγράφων ασφάλειας θα οριστικοποιηθούν κατά την εκπόνηση της μελέτης εφαρμογής. Σχετικά με την ασφάλεια του χαρτώου αρχείου, ο Ανάδοχος οφείλει να εφαρμόζει μέτρα και τεχνικές που δεν θέτουν σε κίνδυνο την ακεραιότητά του (π.χ. χρήση ειδικών book scanners για τη σάρωση βιβλιοδετημένων εγγράφων, αποφυγή ύπαρξης υγρών και άλλων επικίνδυνων για το χαρτώο αρχείο υλικών στο χώρο της ψηφιοποίησης κλπ.). Τέλος, σε επίπεδο προσωπικού του Αναδόχου, ανεξαρτήτως σχέσης συνεργασίας / απασχόλησης, όλα τα μέλη της Ομάδας Έργου θα πρέπει να έχουν υπογράψει συμβάσεις εχεμύθειας. Η Αναθέτουσα Αρχή έχει τη δυνατότητα να ελέγχει τη συμμόρφωση του Αναδόχου με τα ανωτέρω σε οποιαδήποτε χρονική στιγμή.»

Τέλος, στο με αρ. πρωτ. ... έγγραφο διευκρινίσεων επί του ερωτήματος 13 σχετικά με το αν: «Ζητείται η εξαγωγή όχι μόνο χειρόγραφα συμπληρωμένων αριθμών αλλά πάσης φύσης χειρόγραφες εγγραφές (π.χ. ονοματεπώνυμο, περίοδος, εργοδότης, κ.λ.π.)», η αναθέτουσα αρχή απάντησε ότι: «Το ζητούμενο είναι να εξαχθεί από τις μονάδες χαρτώου αρχείου πάσης φύσης πληροφορία χειρόγραφη ή εκτυπωμένη, κυρίως στην Ελληνική γλώσσα, με δομημένη μορφή και γραμμογράφηση, η οποία θα

Αριθμός απόφασης: 56/2023

χρησιμοποιηθεί για την κατάρτιση της ασφαλιστικής ιστορίας των ασφαλισμένων. Γι' αυτό και στην διακήρυξη ζητείται λογισμικό αυτόματης εξαγωγής στοιχείων και όχι ένα απλό λογισμικό οπτικής αναγνώρισης χαρακτήρων.» γ) Από τα ανωτέρω αναφερόμενα και δοθέντος ότι η ανωτέρω διευκρινιστική απάντηση του ...αποτελεί, βάσει του όρου 2.1.1 της διακήρυξης, έγγραφο της σύμβασης, που δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, όσο και τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς, προκύπτει σαφώς ότι η αυτόματη εξαγωγή του συνόλου των δεδομένων είναι, εν προκειμένω, το βασικό ζητούμενο, καθότι η οικεία αναθέτουσα αρχή τα χρειάζεται, προκειμένου να προβεί στην περαιτέρω επεξεργασία τους, με σκοπό την ταχύτερη απονομή συντάξεων. Επομένως, στην προκείμενη περίπτωση κάθε υποψήφιος ανάδοχος όφειλε να αποδείξει στην αναθέτουσα αρχή ότι η προτεινόμενη από αυτόν τεχνική λύση ανταποκρίνεται πλήρως στις τεχνικές προδιαγραφές του υπόψη διαγωνισμού, ήτοι, επιτυγχάνει την πλήρη και ακριβή εξαγωγή πάσης φύσεως χειρόγραφων εγγραφών, συμπεριλαμβανομένων και των στοιχείων, που αποτελούν προσωπικά δεδομένα. Για τους ανωτέρω λόγους, η εκ μέρους της παρεμβαίνουσας επεξεργασία ορισμένων κατηγοριών προσωπικών δεδομένων κρίνεται, ως πρόσφορη και αναλογική σε σχέση με τον σκοπό της απόδειξης της εξαγωγής του συνόλου των πληροφοριών για τη διαμόρφωση της τεχνικοοικονομικής προσφοράς. Επίσης, γίνεται δεκτό ότι προς διασφάλιση των εννόμων συμφερόντων των υποκειμένων των εν λόγω προσωπικών δεδομένων, η παρεμβαίνουσα επέλεξε εικόνες εγγράφων που περιέχουν, αφενός μεν, μόνο απλές κατηγορίες προσωπικών δεδομένων και όχι ευαίσθητες, αφετέρου δε, δεδομένα των χρονικών περιόδων 2001 και 2002. Σε κάθε περίπτωση, η διαβίβαση των εν λόγω προσωπικών δεδομένων έγινε προς την αναθέτουσα αρχή, η οποία, σύμφωνα με το Παράρτημα XI της διακήρυξης, έχει λάβει κάθε εύλογο μέτρο για τη διασφάλιση του απορρήτου και της ασφάλειας της επεξεργασίας των δεδομένων που περιλαμβάνονται στις τεχνικές προσφορές των υποψηφίων. Ως, εξάλλου, προελέχθη, στο άρθρο 2.1.6 της διακήρυξης, ορίζεται ότι η αναθέτουσα αρχή ενημερώνει το φυσικό πρόσωπο που υπογράφει την προσφορά, ως προσφέρων ή ως νόμιμος εκπρόσωπος προσφέροντος, ότι η ίδια ή και τρίτοι, κατ' εντολή και για λογαριασμό της, θα επεξεργάζονται προσωπικά δεδομένα που περιέχονται στους φακέλους της προσφοράς και τα αποδεικτικά μέσα τα οποία

Αριθμός απόφασης: 56/2023

υποβάλλονται σε αυτήν, στο πλαίσιο του παρόντος διαγωνισμού, για τον σκοπό της αξιολόγησης των προσφορών και της ενημέρωσης έτερων συμμετεχόντων σε αυτόν, λαμβάνοντας κάθε εύλογο μέτρο για τη διασφάλιση του απόρρητου και της ασφάλειας της επεξεργασίας των δεδομένων και της προστασίας τους από κάθε μορφής αθέμιτη επεξεργασία, σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας περί προστασίας προσωπικών δεδομένων. Επίσης, βάσει των όρων του Παραρτήματος XI, οι υποψήφιοι ανάδοχοι είχαν δικαίωμα και υποχρέωση να αποδείξουν με κάθε νόμιμο και πρόσφορο τρόπο, ότι έχουν τις απαιτούμενες ικανότητες για να τους ανατεθεί ένα τόσο σημαντικό έργο με αδιαμφισβήτητες κοινωνικές προεκτάσεις. Μάλιστα, κατά τα οριζόμενα στο ως άνω Παράρτημα, η αναθέτουσα αρχή είχε δικαίωμα αλλά και υποχρέωση να επεξεργάζεται τα προσωπικά δεδομένα που εμπεριέχονται στους φακέλους προσφορών, προκειμένου να είναι σε θέση να αξιολογήσει ορθά τις υποβληθείσες προσφορές, ώστε να προχωρήσει στην ανάθεση της σύμβασης σε εκείνον τον υποψήφιο που θα αποδείκνυε ότι είναι ικανός να φέρει σε πέρας το έργο με επιτυχία. Θα πρέπει, επίσης, να σημειωθεί ότι κατόπιν υποβολής σχετικού ερωτήματος της αναθέτουσας αρχής προς τον παρεμβαίνοντα ως προς την πηγή προέλευσης των προσωπικών δεδομένων που περιέλαβε στην προσφορά του, ο τελευταίος απάντησε στις 22.11.2022 ότι: «... σας γνωρίζουμε ότι το εκεί τεθέν ερώτημα σχετικά με τον τρόπο περιελεύσεως των περιεχόμενων στις σελ. 39 - 40 της τεχνικής μας προσφοράς δεδομένων των ασφαλισμένων του τ. ΤΕΑΥΕΚ στην κατοχή μας ήδη διερευνάται από τα αρμόδια προς τούτο όργανα της Εταιρείας μας. Εντούτοις, έχουμε την άποψη ότι το εν λόγω ζήτημα επ' ουδενί συνδέεται ή/και ασκεί οποιαδήποτε επιρροή στη διαπίστωση αφενός της μη πληρώσεως στο πρόσωπο της Εταιρείας μας των προβλεπόμενων στη Διακήρυξη λόγων αποκλεισμού από την εν θέματι διαγωνιστική διαδικασία ή/και λόγων απορρίψεως της προσφοράς της και αφετέρου της πληρώσεως των όρων, κριτηρίων και προϋποθέσεων νομότυπης συμμετοχής της στον Διαγωνισμό. Σε κάθε περίπτωση, η Εταιρεία μας δηλώνει πρόθυμη να προσκομίσει σε σας κάθε προβλεπόμενο στη Διακήρυξη δικαιολογητικό το οποίο ήθελε κριθεί αναγκαίο για τη διαπίστωση της συμμόρφωσης της Εταιρείας μας προς τους όρους του Διαγωνισμού.».

Αριθμός απόφασης: 56/2023

Περαιτέρω, κατόπιν υποβολής αιτήματος της αναθέτουσας αρχής για χορήγηση πρόσθετων διευκρινίσεων εκ μέρους του παρεμβαίνοντος επί των δεδομένων που περιλαμβάνονται στην προσφορά του, ο τελευταίος απάντησε στις 24.11.2022, ότι: *«Η εταιρεία με την επωνυμία «...» που σε συνέχεια της από 22.11.2022 απάντησής μας επί της από 18.11.2022 υπ' αριθμ. ... επιστολής σας προς την Εταιρεία μας, σας γνωρίζουμε ότι τα περιεχόμενα στις σελ. 39 - 40 της τεχνικής μας προσφοράς δεδομένα των ασφαλισμένων του τ. ΤΕΑΥΕΚ παρασχέθηκαν από τον υπεργολάβο μας, ο οποίος τα κατείχε κατά δήλωσή του νομίμως στο πλαίσιο εκτέλεσης σύμβασης που του είχε ανατεθεί και ο οποίος τα είχε αποθηκευμένα και απολύτως προστατευμένα.»*

Εν κατακλείδι, ως προκύπτει από τις ανωτέρω διατάξεις της διακήρυξης, η αναθέτουσα αρχή και οι τρίτοι που, κατ' εντολή και για λογαριασμό της αναθέτουσας αρχής, θα επεξεργάζονται προσωπικά δεδομένα που περιέχονται στους (υπο)φακέλους των τεχνικών προσφορών, έχουν υποχρέωση να προβαίνουν σε νόμιμη επεξεργασία μόνο για τους σκοπούς και στο πλαίσιο του παρόντος διαγωνισμού, δεσμεύονται δε να προστατεύουν πλήρως τα προσωπικά δεδομένα, λαμβάνοντας κάθε εύλογο μέτρο για τη διασφάλιση του απόρρητου και της ασφάλειας της επεξεργασίας των δεδομένων και της προστασίας τους από κάθε μορφής αθέμιτη επεξεργασία. Επομένως, κρίνεται ότι η παρεμβαίνουσα συμμορφώθηκε με τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της ένδικης διακήρυξης, ως επίσης και με τις συμπληρωματικές επεξηγήσεις που ζητήθηκαν από την αναθέτουσα αρχή, οι οποίες αποτελούν έγγραφα της σύμβασης (βλ. όρο 2.1.1 της διακήρυξης), απορριπτομένων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών του προσφεύγοντος. Με βάση τα προαναφερόμενα και δοθέντος ότι η τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας διασφαλίζει την αυτόματη εξαγωγή του συνόλου των δεδομένων, πληρώνοντας συγχρόνως τις απαιτήσεις ασφάλειας και προστασίας προσωπικών δεδομένων που ορίζονται στην οικεία διακήρυξη, ο 2^{ος} λόγος προσφυγής που αφορά στην προσφορά της καθής η προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί.

10. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή θα πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή και αντίστοιχα, εν μέρει δεκτή θα πρέπει να γίνει και η ασκηθείσα παρέμβαση. Ειδικότερα, η εν λόγω προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή, κατά το σκέλος της απόρριψης της δικής της

Αριθμός απόφασης: 56/2023

προσφοράς και θα πρέπει να απορριφθεί, κατά το σκέλος της αποδοχής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας.

11. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, θα πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ. 5 του ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 5 του π.δ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την προσφυγή.

Δέχεται εν μέρει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την με αριθμό ... απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατά τα αναφερόμενα ειδικότερα στο σκεπτικό της παρούσας απόφασης.

Διατάσσει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του προσκομισθέντος παραβόλου ποσού δεκαπέντε χιλιάδων ευρώ (15.000,00€).

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 19 Δεκεμβρίου 2022 και εκδόθηκε στις 09 Ιανουαρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΤΟΛΗΣ

ΜΑΡΙΑ ΚΑΤΣΑΡΟΥ