

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**1<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 26 Αυγούστου 2019 με την εξής σύνθεση: Πουλοπούλου Αγγελική Πρόεδρος, Εμμανουέλα Σωτηροπούλου-Εισηγήτρια και Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Μέλη, κατόπιν της με αρ. 8/2019 απόφασης της Ολομέλειας της ΑΕΠΠ και της με αρ. 25/2019 Πράξης του Προέδρου της ΑΕΠΠ.

Για να εξετάσει την από 19/7/2019 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ)-Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 917/22.7.2019 της εταιρείας με την επωνυμία «.....» νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της Ανώνυμης εταιρείας «.....» και της υπ' αριθ. 11409/10.7.2019 Απόφασής της, καθ' ο μέρος και κατ' έγκριση των πρακτικών από 27.6.2019 και 3.7.2019 της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης του Διαγωνισμού, έγινε αποδεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα ..... και αναδείχτηκε προσωρινός ανάδοχος στα πλαίσια του διεθνή διαγωνισμού για την Προμήθεια Τραπεζών Μίξης Ήχου για τα Στούντιο της ....., που προκηρύχθηκε με τη με αρ. πρωτ. .... και με αρ. .... διακήρυξη της ....., εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 380.000 ευρώ.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....» και δ.τ «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Εμμανουέλα Σωτηροπούλου.

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα**

**Σκέφτηκε κατά το Νόμο**

## Αριθμός Απόφασης : 1026/2019

1. Επειδή, με την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, η οποία κατετέθη την 19/7/2019 στο διαδικτυακό τόπο του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.) με α/α συστήματος 71903, κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου και την αυθημερόν η αναθέτουσα αρχή προέβη στην προβλεπόμενη στο άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017 κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής στους λοιπούς ενδιαφερόμενους με μήνυμα μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, η προσφεύγουσα επιδιώκει όπως ακυρωθεί η υπ' αριθμ. αριθμ. πρ. 11409/10.07.2019 (ΑΔΑ: ..... ) απόφαση της αναθέτουσας αρχής-και τα από 27.06.2019 και 03.07.2019 Πρακτικά της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης του Διαγωνισμού εφ' ών ερείδεται-, καθ' ό μέρος αυτή έκανε αποδεκτή την προσφορά της παρεμβαίνουσας εταιρείας ..... και ανακηρύχθηκε προσωρινή ανάδοχος.

2. Επειδή με την Παρέμβαση της η παρεμβαίνουσα αιτείται την απόρριψη της υπό κρίση Προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλομένης απόφασης.

3. Επειδή η .....», ως αναθέτουσα αρχή (Ανώνυμη Εταιρεία του Δημοσίου), με την υπ' αριθμ. .... (αρ. πρωτ. ....) διακήρυξη, προκήρυξε Ηλεκτρονικό Ανοικτό Διεθνή Δημόσιο Διαγωνισμό για την Προμήθεια Τραπεζών Μίξης Ήχου για τα Στούντιο της ..... με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει μόνο τιμής, συνολικού προϋπολογισμού άνευ ΦΠΑ 24 % 380.000,00 €. Το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης απεστάλη για δημοσίευση στην ΕΕΕΕ την 21-2-2019 και δημοσιεύθηκε την 11-4-2019 στο ΚΗΜΔΗΣ με Μοναδικό ΑΔΑΜ ..... και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α .....Στον ανωτέρω διαγωνισμό έλαβαν μέρος δύο (2) διαγωνιζόμενοι, ήτοι η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα.

4. Επειδή με την υπ' αριθμ. 11409/10.7.2019 Απόφασή του ΔΣ της αναθέτουσας αρχής, επικυρώθηκε το από 27/6/2019 πρακτικό ελέγχου δικαιολογητικών και τεχνικών προσφορών της Επιτροπής τεχνικοοικονομικής Αξιολόγησης του υπόψη διαγωνισμού με το οποίο η επιτροπή γνωμοδότησε την αποδοχή των προσφορών και των δύο συμμετεχόντων εταιρειών ..... & ....., και το από 03/7/2019 πρακτικό ελέγχου οικονομικών προσφορών της

## Αριθμός Απόφασης : 1026/2019

Επιτροπής τεχνικοοικονομικής Αξιολόγησης του υπόψη διαγωνισμού με το οποίο η επιτροπή γνωμοδότησε την αποδοχή των οικονομικών προσφορών και των δύο συμμετεχόντων εταιρειών ..... & ..... και την ανακήρυξη της εταιρείας ..... ως προσωρινής αναδόχου της προμήθειας τραπεζών μίξης ήχου, του κατασκευαστικού οίκου ..... μοντέλο .....(τεμ2), με τα παρελκόμενα τους (CPV: .....), για τα στούντιο της ....., με το κριτήριο της συμφερότερης προσφοράς, μόνο βάση τιμής, με συνολικό κόστος 289.000,00€ πλέον ΦΠΑ, σύμφωνα και με την οικονομική προσφορά της. Η απόφαση κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα και τους λοιπούς διαγωνιζόμενους την 10-7-2019 μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού.

5. Επειδή, για την άσκηση της ανωτέρω Προδικαστικής Προσφυγής έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί, κατ' άρθρο 5 ΠΔ 39/2017 και 363 Ν. 4412/2016 το νόμιμο ηλεκτρονικό παράβολο, ήτοι το με κωδικό ....., ποσού 1900,00 €.

6. Επειδή η υπό κρίση Προσφυγή έχει ασκηθεί με χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του ΠΔ 39/2017 και της παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016.

7. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός εμπίπτει ενόψει του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016, η δε Α.Ε.Π.Π. είναι αρμόδια βάσει συνολικού ποσού της Διακήρυξης του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 1 περ. α) του ΠΔ 39/2017 και του άρθρου 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, ως και κατά χρόνο αρμόδια, όπως προκύπτει από το άρθρο 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει.

8. Επειδή, η Προδικαστική Προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 361 παρ. 1 περ. (α) του Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. (α) του Π.Δ. 39/2017, ήτοι εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στην προσφεύγουσα, η οποία έγινε με τη χρήση ηλεκτρονικών μέσων (μέσω του ΕΣΗΔΗΣ) στις 10.7.2019.

## Αριθμός Απόφασης : 1026/2019

9. Επειδή, η Προσφεύγουσα με προφανές έννομο συμφέρον ασκεί την υπό κρίση Προδικαστική της Προσφυγή αιτούμενη την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης κατά το μέρος που έγινε αποδεκτή η τεχνική προσφοράς της παρεμβαίνουσας και ανακηρύχθηκε προσωρινή ανάδοχος, η οποία, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, παραβιάζει τους όρους της Διακήρυξης.

10. Επειδή, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή ασκείται παραδεκτώς κατά της με αρ. 11409/10.7.2019 Απόφασης του ΔΣ της αναθέτουσας αρχής, κατά το μέρος που με αυτήν έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας εταιρείας, απαραδέκτως δε κατά του από 27/6/2019 πρακτικού ελέγχου δικαιολογητικών και τεχνικών προσφορών της Επιτροπής τεχνικοοικονομικής Αξιολόγησης του υπόψη διαγωνισμού κατά το μέρος που η επιτροπή γνωμοδότησε την αποδοχή της προσφοράς της παρεμβαίνουσας και του από 03/7/2019 πρακτικού ελέγχου οικονομικών προσφορών της Επιτροπής τεχνικοοικονομικής Αξιολόγησης του υπόψη διαγωνισμού με το οποίο η επιτροπή γνωμοδότησε την ανάδειξη της παρεμβαίνουσας ως προσωρινής αναδόχου του υπόψη διαγωνισμού, τα οποία στερούνται εκτελεστότητας ως έχοντα γνωμοδοτικό χαρακτήρα (πρβλ. ΕΑ του ΣΤΕ 423/2013, 464/2012, ΣΤΕ 323/2012, 721/2011, 419/2010, 631/2009, 818/2008, 107/2007).

11. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του ΠΔ 39/2017, η παρεμβαίνουσα κατέθεσε την 29-7-2019 στο διαδικτυακό τόπο του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.) την παρέμβαση της, σκοπεί δε στην απόρριψη της υπό κρίση Προσφυγής και στη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης, έχει δε προφανές έννομο συμφέρον από την απόρριψη της υπό εξέταση Προδικαστικής Προσφυγής, αφού προδήλως ευνοείται από την επιβεβαίωση της αποδοχής της προσφοράς της, επιδιώκοντας όπως αναδειχθεί η ίδια οριστική ανάδοχος του υπόψη διαγωνισμού.

12. Επειδή, επομένως, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή και η παρέμβαση παραδεκτά και νόμιμα φέρονται προς εξέταση ενώπιον του 1ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ.

13. Επειδή με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η προσβαλλόμενη απόφαση, καθ' ο μέρος έκανε αποδεκτή την προσφορά της παρεμβαίνουσας εταιρείας και ανακήρυξε την εν λόγω εταιρεία ως προσωρινή ανάδοχο του Διαγωνισμού, είναι μη σύννομη και ακυρωτέα. Ειδικότερα με τον πρώτο λόγο της προσφυγής της υποστηρίζει ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας θα έπρεπε να είχε απορριφθεί ήδη κατά το στάδιο ελέγχου των Δικαιολογητικών Συμμετοχής, καθώς η ημερομηνία σύνταξης και υπογραφής του υποβληθέντος από την εν λόγω εταιρεία Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης δεν συμπίπτει με αυτήν της υποβολής της προσφοράς της, όπως απαιτείται από την Διακήρυξη του Διαγωνισμού και την διέπущα τον εν λόγω Διαγωνισμό νομοθεσία. Εξάλλου, κατά τους ισχυρισμούς της η νέα προστεθείσα διά του Ν. 4605/2019, παρ. 4 του αρ. 79Α του Ν.4412/2016, δεν καταλαμβάνει και τον επίμαχο Διαγωνισμό, καθώς, σύμφωνα με το αρ. 1.6. της Διακήρυξης, η Προκήρυξη της σύμβασης του εν λόγω Διαγωνισμού απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 21/02/2019 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Συνεπώς, η μη προσήκουσα υποβολή του Ε.Ε.Ε.Σ. καθιστά την προσφορά της απορριπτέα. Με τον δεύτερο λόγο υποστηρίζει ότι η προσφορά της είναι απορριπτέα διότι απαντώντας στο σημείο Γ του Μέρους IV του ΕΕΕΣ δήλωσε 20 εγκαταστάσεις που δεν έχουν σχέση με το προσφερόμενο μοντέλο, ....., ενώ επιπλέον ισχυρίζεται ότι τα ηλεκτρονικά αρχεία στα οποία περιλαμβάνονται εγκαταστάσεις του προσφερόμενου μοντέλου δεν μπορούν να ληφθούν υπόψη γιατί δεν ταυτίζονται με τις δηλωθείσες εγκαταστάσεις στο σημείο Γ του Μέρους IV του ΕΕΕΣ. Τέλος, με τον τρίτο λόγο της προσφυγής η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι απορριπτέα διότι δεν πληροί απαραίτητες τεχνικές προδιαγραφές οι οποίες απαιτούνται από τους όρους 3.6.10, 3.6.10.1 και 3.6.10.2 του Παραρτήματος I (Τεχνικές Προδιαγραφές) της Διακήρυξης (σελ. 41-42)], τον όρο 3.5.1.1. του Παραρτήματος I (Τεχνικές Προδιαγραφές) της Διακήρυξης (σελ. 39)], τον όρο 3.6.1. του Παραρτήματος I (Τεχνικές Προδιαγραφές) της Διακήρυξης (σελ. 39) και τον όρο 3.2.5. του Παραρτήματος I (Τεχνικές Προδιαγραφές) της Διακήρυξης (σελ. 39).

## Αριθμός Απόφασης : 1026/2019

14. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τις υπ' αρ. Πρωτ. 857/25-07-2019 απόψεις της σχετικά με τον πρώτο λόγο της προσφυγής υποστηρίζει ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας υποβλήθηκε ηλεκτρονικά μέσω ΕΣΗΔΗΣ στις 11.6.2019, ενώ το ΕΕΣΣ υπεγράφη από τον νόμιμο εκπρόσωπό της, με ψηφιακή υπογραφή, στις 7/6/2019 και δεν ταυτίζεται η ημερομηνία υπογραφής του ΕΕΕΣ με την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς της. Επίσης ότι στη συγκεκριμένη περίπτωση δεν έχουν πεδίο εφαρμογής οι διατάξεις της παρ. 4 του άρθρου 79Α του ν. 4412/2016 που προστέθηκε με την παρ. 6 του άρθρου 43 του Ν. 4605/2019 (ΦΕΚ Α 52/1.4.2019) , στην οποία ορίζεται ότι το ΕΕΣΣ «μπορεί να υπογράφεται έως δέκα (10) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών» και η οποία (διάταξη) ισχύει από την ημερομηνία δημοσίευσης στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως (1.4.2019) και καταλαμβάνει, σύμφωνα και με το υπ' αρ. πρωτ. 2210/19.4.2019 Διευκρινιστικό έγγραφο της ΕΑΑΔΗΣΥ, μόνο τις νέες διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων, οι οποίες εκκινούν -κατά τις διατάξεις του άρθρου 61 του ν. 4412/2016- από την ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης σύμβασης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ένωσης. Σχετικά με τον δεύτερο λόγο υποστηρίζει ότι η παρεμβαίνουσα στο ΕΕΕΣ που υπέβαλε δεν αναφέρει 20 τουλάχιστον ολοκληρωμένες εγκαταστάσεις του προσφερόμενου μοντέλου σε όλο τον κόσμο, όπως απαιτεί ο όρος 2.2.6 σε συνδυασμό με τον όρο 2.2.9.2. περίπτωση Β4 της διακήρυξης, αλλά αναγράφει 20 έργα που έχει εκτελέσει, τα οποία ουδεμία σχέση έχουν με εγκατάσταση του προσφερόμενου στον υπό κρίση διαγωνισμό είδους και για τον λόγο αυτό δεν προαποδεικνύει ότι πληροί το κριτήριο επιλογής της παρ. 2.2.6 που αφορά στην Τεχνική και επαγγελματική ικανότητά της. Περαιτέρω , σχετικά με τον τρίτο λόγο της προσφυγής ισχυρίζεται ότι η απάντηση της παρεμβαίνουσας στην τεχνική προσφορά της ότι συμφωνεί με τον όρο 3.6.10 των τεχνικών προδιαγραφών δεν επαληθεύεται από τα στοιχεία που η ίδια παραθέτει προς απόδειξη της αρμονικής παραμόρφωσης και με βάση τον μαθηματικό τύπο για την μετατροπή στην απαιτούμενη από τη διακήρυξη μονάδα μέτρησης (db) και τα λοιπά στοιχεία που αναφέρει αναλυτικά στην προσφυγή της προσφεύγουσα, αποδεικνύεται ότι η προσφορά της ..... δεν πληροί τους όρους 3.6.10, 3.6.10.1 και 3.6.10.2.

## Αριθμός Απόφασης : 1026/2019

της διακήρυξης, γεγονός που διέλαθε της προσοχής της Επιτροπής κατά την αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς της και είναι ορθά όσα αναφέρονται στον υπό στοιχ. Γ.1. λόγο της προσφυγής. Επιπλέον, ισχυρίζεται ότι είναι αβάσιμα όσα αναφέρονται τον υπό στοιχ. Γ.2. της προσφυγής διότι όπως επιβεβαιώνεται και από το έγγραφο της κατασκευάστριας εταιρείας ..... που υπέβαλε στην προσφορά της η παρεμβαίνουσα, η συγκεκριμένη εταιρεία κάνει χρήση νεότερων τεχνολογιών μικροϋπολογιστών επιτυγχάνοντας αποτελέσματα που υπερκαλύπτουν τις απαιτήσεις της διακήρυξης και λόγο της προσφυγής. Περαιτέρω, υποστηρίζει ότι είναι αβάσιμα όσα αναφέρονται στον υπό στοιχ. Γ.3. λόγο της προσφυγής και ότι ο τρόπος που ερμηνεύει η προσφεύγουσα την απάντηση της ..... ως προς τον όρο 3.6.1. των τεχνικών προδιαγραφών («δεν προτείνεται η συνέχιση της λειτουργίας της κονσόλας μετά την αντικατάσταση πλακέτας εν λειτουργία») είναι αυθαίρετος και δεν προκύπτει από τη δήλωση της εταιρείας ..... Τέλος, υποστηρίζει ότι είναι αβάσιμα όσα αναφέρονται στον υπό στοιχ. Γ.4. λόγο της προσφυγής, διότι η παρεμβαίνουσα υπέβαλε, σύμφωνα με τον όρο 3.2.5. των τεχνικών προδιαγραφών πίνακα εγκαταστάσεων του προσφερόμενου μοντέλου στον οποίο περιλαμβάνονται 25 σχετικές εγκαταστάσεις.

15. Επειδή, η παρεμβαίνουσα εταιρεία απαντά στις αιτιάσεις της προσφεύγουσας ισχυριζόμενη ότι το σύνολο των λόγων στην προδικαστική προσφυγή είναι αβάσιμοι, μη νόμιμοι και απορριπτέοι. Ειδικότερα, ως προς τον πρώτο λόγο ισχυρίζεται ότι η παρ. 4 του άρθρου 79Α προστέθηκε με το άρθρο 43 παρ. 6 Ν.4605/2019 και δημοσιεύθηκε στο εξής φύλλο της Ελληνικής Κυβέρνησης ΦΕΚ Α 52/1.4.2019. Όπως ρητά ορίζεται στο άρθρο 108 του Ν 4605/2019 «Η ισχύς του παρόντος νόμου αρχίζει από τη δημοσίευσή του στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του». Ο νόμος δημοσιεύθηκε στο ΦΕΚ την 1η Απριλίου 2019 και από την ημερομηνία αυτή εφαρμόστηκε και εφαρμόζεται σε όλες τις διαδικασίες δημοσίων διαγωνισμών που υπάγονται στον Ν. 4412/2016 και ουδεμία διάταξη απαγορεύει την άμεση εφαρμογή του νόμου στις εκκρεμείς διαγωνιστικές διαδικασίες. Επισημαίνει δε ότι ουδόλως η Διακήρυξη του διαγωνισμού περιλαμβάνει πρόβλεψη που να επιβάλλει η ημερομηνία υπογραφής του ΕΕΕΣ

## Αριθμός Απόφασης : 1026/2019

να ταυτίζεται με αυτήν της υποβολής προσφοράς, συνεπώς ελλείπει σύγκρουσης με κάποιον όρο της Διακήρυξης, εφαρμόζεται η ισχύουσα κατά το χρόνο της ετοιμασίας και υποβολής της προσφοράς νομοθεσία και συνεπώς τυγχάνει εφαρμογής η διάταξη της παρ. 4 του άρθρου 79<sup>A</sup> ν. 4412/2016. Προς επίρρωση του παραπάνω υποστηρίζει ότι δρα η εφαρμογή από την αναθέτουσα αρχή της νέας 4ης παραγράφου του άρθρου 100 του Ν 4605/2019, ήτοι η αναθέτουσα αρχή δεν θα εφαρμόζε ούτε τη νέα διάταξη της παρ. 4 του άρθρου 100 και δεν θα προχωρούσε σε έκδοση μίας απόφασης για τα όλα τα στάδια της μέχρι τότε διαδικασίας. Σχετικά με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι από την επισκόπηση και αντιπαραβολή του όρου 2.2.6 σε συνδυασμό με τον όρο 2.2.9.2. περ. Β4 της Διακήρυξης με τον όρο Γ Μέρους IV του ΕΕΕΣ προκύπτει ότι δεν ζητούνται από τις δύο αυτές διατάξεις τα ίδια στοιχεία. Ο όρος Γ Μέρους IV του ΕΕΕΣ ζητεί από τον προσφέροντα να αναφέρει τις παραδόσεις/προμήθειες στις οποίες έχει προβεί ώστε να επικαλεστεί τεχνική και επαγγελματική πείρα σχετικά με τον διαγωνισμό, ενώ για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας (κατά το στάδιο της κατακύρωσης πλέον) ο όρος 2.2.9.2. περ. Β4 ζητεί να προσκομιστεί πίνακας 20 ολοκληρωμένων εγκαταστάσεων του προσφερόμενου μοντέλου αποκλειστικά, σε όλον τον κόσμο, χωρίς αναγκαία να τις έχει πραγματοποιήσει ο συμμετέχων (που έχει ανακηρυχθεί προσωρινός ανάδοχος). Σε κάθε περίπτωση υποστηρίζει ότι προσκόμισε ήδη με την προσφορά της και Ολοκληρωμένο Πίνακα καθώς και λίστα 20 και πλέον εγκαταστάσεων με το προσφερόμενο μοντέλο .....σε όλον τον κόσμο όπως και reference list της ..... με έτι μεγαλύτερο αριθμό συναφών έργων. Σχετικά δε με τον τρίτο λόγο υποστηρίζει ότι η προσφορά της υπερκαλύπτει και πληροί απόλυτα τους όρους της διακήρυξης και τις απαιτούμενες προδιαγραφές των όρων 3.6.10, 3.6.10.1 και 3.6.10.2 και 3.6.1., ως αποδεικνύεται από την δήλωση του κατασκευαστή, του όρου 3.5.1.1 ως αποδεικνύεται από την ανάλυση του κατασκευαστή, του όρου 3.2.5 ως αποδεικνύεται από τους καταλόγους που επισύναψε στην προσφορά της.

16. Επειδή η προσφεύγουσα με το από 5/8/2019 υπόμνημα της επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής υποστηρίζει ότι σύμφωνα με όσα αναφέρει, αποδέχεται και ομολογεί η αναθέτουσα στο σημείο 11.1. ,11.2 και



11.3 των Απόψεών της (αλλά και η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης επί της προσφυγής της στο σημείο 2.1, 2.2 και 2.3 του πρακτικού της) και σύμφωνα με όσα αναλυτικώς αναφέρονται στην από 19.07.2019 Προδικαστική Προσφυγή της αναφορικά με τον Α, Β και Γ1 λόγο της Προσφυγής, η προσφορά της ..... είναι απορριπτέα. Τέλος, αρνείται -ως προδήλως αβάσιμα και εσφαλμένα- τα όσα αναφέρει η αναθέτουσα αρχή στο σημείο 11.4, 11.5 και 11.6 των Απόψεών της και η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης επί της προσφυγής της στο σημείο 2.4., 2.5 και 2.6 του πρακτικού της, και προς αντίκρουση αυτών επικαλείται τα όσα αναλυτικώς αναφέρονται στην Προδικαστική Προσφυγή της αναφορικά με τον Γ.2, Γ.3 και Γ.4 λόγο της Προσφυγής.

17. Επειδή, η Διακήρυξη που διέπει τον κρίσιμο Διαγωνισμό προμηθειών αποτελώντας το κανονιστικό πλαίσιο αυτού και δεσμεύοντας τόσο την αναθέτουσα αρχή όσον και τους διαγωνιζόμενους ορίζει «[...]2.1.3 Παροχή Διευκρινίσεων Τα σχετικά αιτήματα παροχής διευκρινίσεων υποβάλλονται ηλεκτρονικά, το αργότερο δέκα (10) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών και απαντώνται αντίστοιχα στο δικτυακό τόπο του διαγωνισμού μέσω της Διαδικτυακής πύλης [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) , του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. [...] 2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα Όπως αναλύεται στην παράγραφο 2.2.9.2 περίπτωση Β4. [...] 2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής 2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4 έως και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II – ΕΕΕΣ, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος II του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του διαδικτυακού τόπου

*www.promitheus.gov.gr. Επισημαίνεται ότι ο προσωρινός ανάδοχος, μετά την ολοκλήρωση της διαδικασίας αξιολόγησης των προσφορών, οφείλει να προσκομίσει όσα αναλυτικά ορίζονται και περιγράφονται στο άρθρο 2.2.9.2- αποδεικτικά μέσα και δικαιολογητικά κατακύρωσης-της παρούσας διακήρυξης, εκ των οποίων και πιστοποιητικά ότι είναι ενήμερος ως προς τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης και ως προς τις φορολογικές υποχρεώσεις του , όπως προβλέπεται από τους νόμους της χώρας εγκατάστασής του, ισχύος τόσο κατά την ημερομηνία διενέργειας-υποβολής προσφοράς του διαγωνισμού όσο και μετά την ημερομηνία κοινοποίησης της πρόσκλησης υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης του διαγωνισμού. Η υπογραφή του ΕΕΕΣ γίνεται σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Άρθρο 79Α του ν. 4412/2016,[...] 2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα – Δικαιολογητικά Κατακύρωσης Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.7, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016[...].B.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει να προσκομίσουν: Πίνακα τουλάχιστον 20 ολοκληρωμένων εγκαταστάσεων σε όλο τον κόσμο του προσφερόμενου μοντέλου, όπως αναφέρονται και στο Ε.Ε.Ε.Σ. Ο Πίνακας εγκαταστάσεων πρέπει να συνταχθεί σύμφωνα με το ακόλουθο Υπόδειγμα: Α/Α. ΕΠΩΝΥΜΙΑ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΤΗ. ΕΠΩΝΥΜΙΑ ΠΕΛΑΤΗ. ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΟΡΣΤΙΚΗΣ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ.( ως τροποποιήθηκε με το με αρ. Πρωτ. 8300 / 03.06.19 έγγραφο της αναθέτουσας αρχής, βλ. αμέσως επόμενη σκέψη)[...] 2.4 Κατάρτιση - Περιεχόμενο Προσφορών 2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, για όλα τα είδη και για το σύνολο των ποσοτήτων τους.[...] 2.4.2.3. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα: (α) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής –Τεχνική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά και η τεχνική προσφορά σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα. (β) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» στον οποίο*

## Αριθμός Απόφασης : 1026/2019

περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα και τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά.[...] 2.4.2.5. Ο χρήστης - οικονομικός φορέας υποβάλλει τους ανωτέρω (υπο)φακέλους μέσω του Συστήματος, όπως περιγράφεται παρακάτω: Σελίδα 21 από 81 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για τη συμμετοχή του οικονομικού φορέα στη διαδικασία υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείων τύπου .pdf και εφόσον έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή, με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών, χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου της υπογραφής.[...] 2.4.2.5. Ο χρήστης - οικονομικός φορέας υποβάλλει τους ανωτέρω (υπο)φακέλους μέσω του Συστήματος, όπως περιγράφεται παρακάτω: Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για τη συμμετοχή του οικονομικού φορέα στη διαδικασία υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείων τύπου .pdf και εφόσον έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή, με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών, χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου της υπογραφής. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό πρότυπο ΕΕΕΣ το οποίο έχει αναρτηθεί, σε μορφή αρχείων τύπου XML και PDF, στη διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ – ΕΕΕΣ). Σημείωση: Οδηγίες σχετικά με τη συμπλήρωση και υποβολή του ΕΕΕΣ από τους οικονομικούς φορείς παρέχονται στο διαδικτυακό τόπο [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr).[...] 2.4.3.2 Η τεχνική προσφορά πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. Ο φάκελος τεχνικής προσφοράς πρέπει επίσης να περιλαμβάνει, κατάλληλα συμπληρωμένο τον Πίνακα Συγκρότησης Υλικού του Παραρτήματος Ι. Ο προσφέρων θα επισυνάψει στον (υπο)φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» την ηλεκτρονική τεχνική προσφορά του ηλεκτρονικά υπογεγραμμένη και τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία σύμφωνα με το υπόδειγμα

που υπάρχει στο Παράρτημα Ι, σε μορφή pdf.[...] 2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών) , 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης) της παρούσας, β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσης διακήρυξης, [...] ζ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης. [...]ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΑ ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι –Τεχνικές Προδιαγραφές[...]2. ΓΕΝΙΚΕΣ ΠΑΡΑΤΗΡΗΣΕΙΣ 2.1. Αξιολόγηση: 2.1.1. Όλοι οι όροι του διαγωνισμού είναι απαραίτατοι. Η μη τήρηση έστω και ενός από τους όρους αυτούς επισύρει τον αυτόματο αποκλεισμό του συμμετέχοντος στο διαγωνισμό.[...] 3.2.5. Το μοντέλο που θα προσφερθεί θα έχει κατ' ελάχιστο είκοσι εγκαταστάσεις σε όλο τον κόσμο. Να δοθεί κατάλογος που θα περιλαμβάνει στοιχεία (τηλ./Email) που θα επιτρέπουν την επικοινωνία με τους υπεύθυνους των εγκαταστάσεων. [...] 3.5. Δυνατότητες επεξεργασίας του συστήματος 3.5.1. Γενικά: 3.5.1.1. Η εσωτερική επεξεργασία να γίνεται τουλάχιστον σε 32 bits – floating point.[...] 3.6. Ειδικά τεχνικά χαρακτηριστικά. Το προς προμήθεια ικρίωμα εισόδων εξόδων (I/O rack) ήχου που συνοδεύει την τράπεζα μίξης πρέπει συνολικά να ανταποκρίνεται στα παρακάτω ειδικά τεχνικά χαρακτηριστικά (εξαιρείται η εξωτερική μονάδα de-embedding) : 3.6.1. Οι κάρτες εισόδων εξόδων να είναι hot-swap[...]3.6.10. Συνολική αρμονική παραμόρφωση: 3.6.10.1. Είσοδος μικροφωνική (MIC):

## Αριθμός Απόφασης : 1026/2019

καλύτερη των -90 dB. 3.6.10.2. Είσοδος LINE: καλύτερη των -95 dB. Και τα δύο για 1 KHz και για στάθμη -1 dBFS.[...]. Στο δε ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ – ΕΥΡΩΠΑΪΚΟ ΕΝΙΑΙΟ ΕΝΤΥΠΟ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ (ΕΕΕΠ) επισυνάπτεται υπόδειγμα του ΕΕΕΠ που οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να υποβάλλουν.

18. Επειδή, πριν από τη διενέργεια του ένδικου διαγωνισμού, η αναθέτουσα αρχή, με το αρ. πρωτ. αρ.Πρωτ. 8300 / 03.06.19 έγγραφο της με θέμα: «Διευκρινίσεις σχετικά με τους όρους της Διακήρυξης με αριθμ. Πρωτ. .... για το έργο «Προμήθεια Τραπεζών μίξης ήχου για τα στούντιο της .....» ΣΧΕΤΙΚΑ: Η από 27/5/2019 ψηφιακά υπογεγραμμένη επιστολή της εταιρίας .....». απάντησε μεταξύ άλλων ότι «1. Ερώτηση: Αναφερόμενα στο από 27/5/2019 έγγραφο της εταιρείας ....., με το οποίο ισχυρίζεται ότι τα στοιχεία του καταλόγου κυριότερων παραδόσεων που απαιτείται να υποβάλλουν οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς σύμφωνα με τους όρους 2.2.6 και 2.2.9.2 περ. Β.4 της υπ' αριθμ. .... διακήρυξης αποτελούν προσωπικά δεδομένα και δεν επιτρέπεται να δημοσιοποιηθούν χωρίς ειδικές προϋποθέσεις. [...] τροποποιείται ο όρος 2.2.9.2 περ. Β.4 της διακήρυξης στον οποίο καθορίζονται τα στοιχεία που πρέπει να υποβληθούν ως προς την τεχνική και επαγγελματική επάρκεια των συμμετεχόντων και να περιληφθούν στον κατάλογο των κυριότερων παραδόσεων μόνο τα στοιχεία που ρητά ορίζουν οι προαναφερόμενες διατάξεις του ν. 4412/2016, τα οποία δεν αποτελούν, κατά την άποψή μας, προσωπικά δεδομένα που προστατεύονται από τον νόμο. Όποτε ο εν λόγω πίνακας του όρου 2.2.9.2 περ. Β.4 της διακήρυξης με αριθμ. Πρωτ. 4725/11-4-2019 για το έργο «Προμήθεια Τραπεζών μίξης ήχου για τα στούντιο της .....», τροποποιείται ως ακολούθως: Α/Α ΕΠΩΝΥΜΙΑ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΤΗΣ ΕΠΩΝΥΜΙΑ ΠΕΛΑΤΗ ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΟΡΣΤΙΚΗΣ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ.» Επιπλέον, με το με αρ. πρωτ. 8301 / 03.06.19 έγγραφο της με θέμα: «Διευκρινίσεις σχετικά με τους όρους της Διακήρυξης με αριθμ. Πρωτ. .... για το έργο «Προμήθεια Τραπεζών μίξης ήχου για τα στούντιο της .....»». απάντησε τα εξής: «ΣΧΕΤΙΚΑ: Η από 20/5/2019 ψηφιακά υπογεγραμμένη επιστολή της εταιρείας .....». 1. Ερώτηση: «Στο αρ. 1.4 (Θεσμικό πλαίσιο) της υπ' αριθμ. .... Διακήρυξης γίνεται αναφορά στην με αριθμ. Πρωτ. 5035/28-9-2018 οδηγία της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. με θέμα «Ζητήματα που

## Αριθμός Απόφασης : 1026/2019

άπτονται του χρόνου έκδοσης και ισχύος των δικαιολογητικών που προσκομίζονται από τον προσωρινό ανάδοχο (δικαιολογητικά κατακύρωσης) για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού», ενώ στις υποπαραγράφους B.1, B.2, & B.5, της παραγράφου 2.2.9.2 (Αποδεικτικά μέσα-Δικαιολογητικά κατακύρωσης) της Διακήρυξης δεν υπάρχει αναφορά στον χρόνο έκδοσης των δικαιολογητικών που αναφέρονται στις εν λόγω υποπαραγράφους. Παρακαλούμε πολύ, όπως διευκρινιστεί αν ο χρόνο έκδοσης των δικαιολογητικών που αναφέρονται στις υποπαραγράφους B.1, B.2, & B.5 της παραγράφου 2.2.9.2. της Διακήρυξης, πρέπει να είναι σύμφωνος με την παράγραφο 12 του άρθρου 80 του Ν. 4412/2019, όπως ο Νόμος αυτός έχει τροποποιηθεί και ισχύει, ή αν ο χρόνος έκδοσης των εν λόγω δικαιολογητικών πρέπει να είναι σύμφωνος με την προαναφερθείσα υπ' αριθμ. Πρωτ. 5035/28-9-2018 οδηγία της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ..». Απάντηση: Μετά την έκδοση του Ν. 4605/2019, ο οποίος τροποποιεί τον Ν. 4412/2016, ισχύουν ως προς τον χρόνο έκδοσης των δικαιολογητικών κατακύρωσης της υπ' αριθμ. .... διακήρυξης, οι διατάξεις του άρθρου 43 παρ. 7 του Ν. 4605/2019» Οι ως άνω πράξεις παροχής διευκρινήσεων (επί αιτημάτων υποψηφίων) προβλεπόμενες ειδικώς από τον πιο πάνω όρο 2.1.3 της διακήρυξης, εφόσον δεν αμφισβητήθηκαν ευθέως από τους ενδιαφερόμενους ως προς τη νομιμότητά τους, εντάσσονται στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, συμπληρώνοντας τους οικείους όρους στους οποίους αναφέρονται και δεσμεύοντας τους συμμετέχοντες σε αυτούς ( ΕΑ 400/2018, 107/208, 109/2015, 254/2012 )

19. Επειδή, οι προσφορές και τα απαιτούμενα δικαιολογητικά υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στην Διακήρυξη. Η διαδικασία των διαγωνισμών είναι αυστηρώς τυπική, υπό την έννοια ότι οι προσφορές των διαγωνιζομένων πρέπει να τηρούν απολύτως τους υποχρεωτικούς και δεσμευτικούς όρους της διακήρυξης και να βρίσκονται σε συμφωνία με το κανονιστικό περιεχόμενο αυτών, όπερ συνάγεται ότι σε περίπτωση απόκλισης της προσφοράς διαγωνιζομένου από απαράβατους όρους της διακηρύξεως έχει σαν επακόλουθο το απαράδεκτο της υπόψη προσφοράς και την ακυρότητα των πράξεων της αναθέτουσας αρχής που δεν συνάδουν στις παραπάνω επιταγές.

20. Επειδή σχετικά με τον πρώτο λόγο της υπό κρίση προσφυγής γίνονται δεκτά τα ακόλουθα. Ο ν. 4412/2016 στο άρθρο 79 ορίζει, τα ακόλουθα: «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α'75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθορισθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77 γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθορισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 84. Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με το άρθρο 78, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις ως άνω πληροφορίες όσον αφορά τους φορείς αυτούς. Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή. Το ΕΕΕΣ προσδιορίζει τη δημόσια αρχή ή το τρίτο μέρος που είναι υπεύθυνο για την έκδοση των σχετικών δικαιολογητικών και περιλαμβάνει επίσημη δήλωση ότι ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση, εφόσον του ζητηθεί και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσει τα εν λόγω δικαιολογητικά. Όταν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να λάβει τα σχετικά δικαιολογητικά απευθείας με πρόσβαση σε βάση δεδομένων, σύμφωνα με την παρ. 6, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις πληροφορίες που απαιτούνται για τον συγκεκριμένο σκοπό, όπως την ηλεκτρονική διεύθυνση της βάσης δεδομένων, τυχόν δεδομένα αναγνώρισης και, κατά περίπτωση, την απαραίτητη δήλωση συναίνεσης.[...] [...] 3. Για τις συμβάσεις άνω των ορίων, το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016, και παρέχεται αποκλειστικά σε ηλεκτρονική μορφή. [...]», στη δε παρ. 4 του άρθρου 79Α του ίδιου ως άνω νόμου, η οποία προστέθηκε με

## Αριθμός Απόφασης : 1026/2019

το άρθρο 43 παρ. 6 του ν. 4605/2019, ορίζεται ότι «[...] 4. Το ΕΕΕΣ ή το ΤΕΥΔ κατά περίπτωση μπορεί να υπογράφεται έως δέκα (10) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής». Επισημαίνεται ότι ο ν. 4605/2019 δημοσιεύτηκε την 1-4-2019 (ΦΕΚ Α΄ 52/ 1.4.2019) και σύμφωνα με το άρθρο 108 αυτού η ισχύς του αρχίζει από τη δημοσίευση του στην ΕτΚ. Ωστόσο, μόνο οι διατάξεις του άρθρου 43 παρ. 7 περ. αδ και παρ. 46, καθώς και των διατάξεων των παρ. 2, 3, 18 περ. β, 31 και 48 του ν. 4605/2019, περιλαμβάνουν ρητή διάταξη αναδρομικής εφαρμογής τους. Ως εκ τούτου προκύπτει εξ αντιδιαστολής, ότι οι λοιπές διατάξεις, συμπεριλαμβανομένης και της διάταξης του αρ. 43 παρ. 6, δεν έχουν αναδρομική ισχύ και κατά συνέπεια, εφαρμόζονται μόνο σε νέες διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων οι οποίες εκκινούν – κατά τις διατάξεις των άρθρων 61 και 120 του ν. 4412/2016 – από την 1η Απριλίου 2019 και εφεξής ( βλ. παρ. Ε του με αρ. πρωτ. 1859/3- 4-2019 εγγράφου της ΕΑΑΔΗΣΥ (ΑΔΑ: 9ΞΠΗΟΞΤΒ-Κ43). Υπό τα δεδομένα αυτά η εν λόγω τροποποίηση δεν καταλαμβάνει την υπόψη διαγωνιστική διαδικασία, η προκήρυξη της οποίας απεστάλη για δημοσίευση στις 21-2-1019 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της ΕΕ, απορριπτομένου ως αβάσιμου του ισχυρισμού της παρεμβαίνουσας.

21. Επειδή, το Ε.Ε.Ε.Σ. ως ενημερωμένη Υπεύθυνη Δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986, με ημερομηνία υπογραφής προγενέστερη εκείνης της υποβολής της Προσφοράς, δεν καλύπτει τις απαιτήσεις του νόμου, δεδομένου ότι αναφέρεται, εν πάση περιπτώσει, σε γεγονότα παρόντα ή παρελθόντα και δεν δύναται να βεβαιώσει την ανυπαρξία καταδικών κλπ, σε μελλοντική ημερομηνία. Η ερμηνεία αυτή συνάδει με τον σκοπό του νόμου, ο οποίος συνίσταται στην ανάγκη διευκόλυνσης, τόσο της συμμετοχής των διαγωνιζόμενων, με την αποφυγή της υποχρέωσης συλλογής, ήδη από το χρονικό σημείο της υποβολής της Προσφοράς, των αντίστοιχων με τις δηλούμενες στο ΕΕΕΣ ιδιότητες δικαιολογητικών, όσο και της μη ενασχόλησης της αναθέτουσας αρχής με τα ως άνω δικαιολογητικά σε επίπεδο παραδεκτού της συμμετοχής των διαγωνιζομένων. Ο κανόνας αυτός, για το ταυτόχρονο της υπογραφής του ΕΕΕΣ με την υποβολή της Προσφοράς, δεν κάμπτεται σε περίπτωση που μεσολαβεί ιδιαίτερα μικρή χρονική απόσταση μεταξύ της



## Αριθμός Απόφασης : 1026/2019

ημερομηνίας της Δήλωσης και της ημερομηνίας υποβολής της Προσφοράς (βλ. ΣΤΕ 1344/2010 και Δ. Ι. Ράικο, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, β' έκδοση, Εκδόσεις Σάκκουλα, 2017, σελ. 455). Πιο συγκεκριμένα, η νομολογία έχει κρίνει ότι, σύμφωνα με τα άρθρα 79 παρ. 1 και 104 του Ν. 4412/2016 (καίτοι οι αναφερόμενες αποφάσεις του ΣΤΕ είναι προγενέστερες της έκδοσης του νόμου, η ερμηνεία των σχετικών διατάξεων του Ν. 4412/2016, ουδόλως διαφοροποιεί, την προσέγγισή τους, αλλά αντιθέτως ενισχύεται υπό το πρίσμα της εισαγωγής του Ε.Ε.Ε.Σ και των νέων διατάξεων), αλλά και σύμφωνα με τη ρητή πλέον διατύπωση του άρθρου 104 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, συνάγεται ότι η ημερομηνία υπογραφής της Υπεύθυνης Δήλωσης πρέπει να συμπίπτει με την ημερομηνία υποβολής της Προσφοράς. Δεδομένου δε ότι η Υπεύθυνη Δήλωση μπορεί να αφορά αποκλειστικώς γεγονότα παρόντα ή παρελθόντα, και όχι μέλλοντα, Υπεύθυνη Δήλωση με ημερομηνία υπογραφής προγενέστερη της ημερομηνίας υποβολής της Προσφοράς, δεν καλύπτει τις απαιτήσεις της Διακήρυξης και συνεπάγεται, κατά δέσμια αρμοδιότητα, τον αποκλεισμό του υποψηφίου και τούτο διότι, βεβαιώνοντας την ανυπαρξία καταδικών, πτώχευσης (ή διαδικασίας κήρυξης σε πτώχευση), κοινής ή ειδικής εκκαθάρισης (ή διαδικασίας έκδοσης τέτοιας Απόφασης), φορολογικών και λοιπών υποχρεώσεων σε μελλοντική ημερομηνία, η εν λόγω Υπεύθυνη Δήλωση είναι αυτονοήτως ανακριβής. Εξάλλου, ανεξαρτήτως της υποχρέωσης του αναδειχθησομένου αναδόχου να προσκομίσει, μεταγενεστέρως, και δη κατά το χρονικό σημείο προ της κατακυρώσεως του αποτελέσματος του Διαγωνισμού υπέρ αυτού, τα σχετικά πιστοποιητικά (απόσπασμα ποινικού μητρώου, πιστοποιητικά ότι δεν τελεί σε κατάσταση πτώχευσης, εκκαθάρισης κ.λ.π., ότι είναι ενήμερος ως προς τις φορολογικές του υποχρεώσεις κ.λ.π.), απαιτείται η προσκόμιση της ως άνω υπεύθυνης δήλωσης (πλέον Ε.Ε.Ε.Σ.) με την υποβολή της Προσφοράς, για λόγους απλοποίησης της διαδικασίας και προκειμένου να απαλλαγούν οι διαγωνιζόμενοι από την υποχρέωση συλλογής και υποβολής των αντίστοιχων δικαιολογητικών κατά το ως άνω χρονικό σημείο, ήτοι εκείνο της υποβολής της Προσφοράς (βλ. ΑΕΠΠ 136/2019, ΑΕΠΠ336/2019, ΣΤΕ 7μελής 1344/2010, 1118/2010, ΣΤΕ 1415/2010, 3867/2015, ΕΑ ΣΤΕ 334/2011, 273/2012, ΣΤΕ Ολομ. 949/2011, 769/2011, 1105/2010). Το αυτό συμπέρασμα

## Αριθμός Απόφασης : 1026/2019

συνάγεται και από την έλλειψη ρητής πρόβλεψης για τη δυνατότητα διάστασης της ημερομηνίας υποβολής Προσφοράς και της υπογραφής του Ε.Ε.Ε.Σ (υπεύθυνης δήλωσης), υπό το ισχύον κατά τον κρίσιμο χρόνο διεξαγωγής του διαγωνισμού καθεστώ του ν. 4412/2016 ως έγινε δεκτό στην αμέσως προηγούμενη σκέψη. Η ως άνω κρίση επιρρωνύεται και από την Αιτιολογική Έκθεση του Σχεδίου νόμου του Υπουργείου Οικονομίας και Ανάπτυξης «Εναρμόνιση της ελληνικής νομοθεσίας με την Οδηγία (ΕΕ) 2016/943 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, της 8ης Ιουνίου 2016, περί προστασίας της τεχνογνωσίας και των επιχειρηματικών πληροφοριών που δεν έχουν αποκαλυφθεί (εμπορικό απόρρητο) από την παράνομη απόκτηση, χρήση και αποκάλυψή τους (EEL 157 της 15.06.2016) - Μέτρα για την επιτάχυνση του έργου του Υπουργείου Οικονομίας και Ανάπτυξης και άλλες διατάξεις», όπου στη σελίδα 38 γίνεται αναφορά στο άρθρο 43 του εν λόγω σχεδίου νόμου σύμφωνα με την οποία *«Με την παράγραφο 6 αποσαφηνίζονται ζητήματα ως προς την ημερομηνία υπογραφής του ΕΕΕΣ, προκειμένου να μην δημιουργούνται τεχνητά εμπόδια στην υποβολή των προσφορών και να διευκολύνεται η ανάπτυξη του ανταγωνισμού (βλ. Απόφαση ΔΕΕ της 7.7.2016 στην υπόθεση C 46/2005)»*, ήτοι συνάγεται ότι η εν λόγω πρόβλεψη έγινε το πρώτον με τον ν. 4605/2019, ο οποίος τροποποίησε το άρθρο 79 Α του ν. 4412/2016, προκειμένου να αρθούν τα υφιστάμενα με το προηγούμενο καθεστώς τεχνικά εμπόδια στην υποβολή των προσφορών και που συνίσταντο στην ανάγκη ταύτισης της ημερομηνίας υπογραφής του ΕΕΕΣ με την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς. Συνεπώς, όπως προκύπτει από την επισκόπηση του φακέλου της εξεταζόμενης υπόθεσης, το έντυπο Ε.Ε.Ε.Σ, με τίτλο συνημμένου ηλεκτρονικού αρχείου στην Προσφορά της παρεμβαίνουσας «ΕΕΕΣ.pdf», πράγματι έφερε ψηφιακή υπογραφή με ημερομηνία 7/06/2019, ήτοι 4 ημέρες προ της κατάθεσης της Προσφοράς της στον διαδικτυακό τόπο του εν λόγω Διαγωνισμού, η οποία έλαβε χώρα στις 11/06/2019, ως βάσιμα υποστηρίζει η προσφεύγουσα. Επομένως, παρά την ύπαρξη μικρής χρονικής απόκλισης, μεταξύ της υπογραφής του επίμαχου Ε.Ε.Ε.Σ και της υποβολής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, το υπό εξέταση έντυπο Ε.Ε.Ε.Σ έχει εν προκειμένω υπογραφεί πλημμελώς, αποτελώντας νόμιμο λόγο αποκλεισμού

## Αριθμός Απόφασης : 1026/2019

του διαγωνιζομένου, ως άλλωστε συνομολογεί κι η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της. Ο ισχυρισμός δε της παρεμβαίνουσας ότι δεδομένης της ημερομηνίας εκκίνησης της διαδικασίας (21η.02.2019) δεν εφαρμόζεται ο ν. 4605/2019 που προβλέπει ότι το ΕΕΕΣ κατά περίπτωση μπορεί να υπογράφεται έως δέκα (10) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, τότε δεν θα εφαρμοζόταν ούτε η νέα διάταξη της παρ. 4 του άρθρου 100 και δεν θα προχωρούσε η αναθέτουσα αρχή σε έκδοση μίας απόφασης για τα όλα τα στάδια της μέχρι τότε διαδικασίας, είναι αβάσιμος και τούτο διότι η ως άνω πρόβλεψη της παρ. 4 του άρθρου 100 του ν. 4412/2016 περί έκδοσης μίας απόφασης με την οποία επικυρώνονται τα αποτελέσματα όλων των σταδίων («Δικαιολογητικά Συμμετοχής», «Τεχνική Προσφορά» και «Οικονομική Προσφορά»), έγινε με το άρθρο 107 περ. 18 του ν. 4497/2017, ο οποίος τροποποίησε το άρθρο 100 παρ. 4 εδ. γ του ν. 4412/2016. Υπό τα δεδομένα αυτά, με βάση τα προλεχθέντα, το προσκομιζόμενο ΕΕΕΣ από την παρεμβαίνουσα παρουσιάζει ελλείψεις, κατά παράβαση του ν. 4412/2016 και δεν έπρεπε να γίνει δεκτό, ως βάσιμα υποστηρίζει η προσφεύγουσα και ο πρώτος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

22. Επειδή, σχετικά με τον δεύτερο λόγο της υπό κρίση προσφυγής γίνονται δεκτά τα ακόλουθα. Στο άρθρο 75 του ν. 4412/2016 ορίζονται, τα ακόλουθα: *«Κριτήρια επιλογής: 1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν: α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν στους οικονομικούς φορείς ως απαιτήσεις συμμετοχής μόνο τα κριτήρια που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 3 και 4. Οι αναθέτουσες αρχές περιορίζουν τις όποιες απαιτήσεις συμμετοχής σε εκείνες που είναι απαραίτητες, ώστε να διασφαλίζεται ότι ο υποψήφιος ή ο προσφέρων διαθέτει τις εκ του νόμου απαιτούμενες προϋποθέσεις, τις χρηματοοικονομικές δυνατότητες, καθώς και τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης. Όλες οι απαιτήσεις σχετίζονται και είναι ανάλογες με το αντικείμενο της σύμβασης. 2. . . . 4. Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να εξασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί*

## **Αριθμός Απόφασης : 1026/2019**

φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους και τεχνικούς πόρους και την εμπειρία για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας. Οι αναθέτουσες αρχές μπορεί να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να διαθέτουν ικανοποιητικό επίπεδο εμπειρίας, αποδεικνυόμενο με κατάλληλες συστάσεις από συμβάσεις που έχουν εκτελεστεί κατά το παρελθόν . . . . 5. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τις απαιτούμενες προϋποθέσεις συμμετοχής που μπορεί να εκφράζονται ως ελάχιστα επίπεδα ικανότητας, καθώς και τα κατάλληλα αποδεικτικά μέσα, στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος».

23. Επειδή, από το άρθρο 75 του ν. 4412/2016 συνάγεται ότι για τη συμμετοχή σε διαγωνισμό για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει αφενός μεν να μην τελούν σε καταστάσεις που συνεπάγονται ή δικαιολογούν, κατά περίπτωση, τον αποκλεισμό τους, αφετέρου δε να πληρούν τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής ή καταλληλότητας που καθορίζονται, κατά περίπτωση, από τους αναθέτοντες φορείς. Τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής, μεταξύ των οποίων περιλαμβάνονται και κριτήρια τεχνικής και επαγγελματικής καταλληλότητας των υποψηφίων αναδόχων, και οι προβλεπόμενοι εκ του νόμου λόγοι αποκλεισμού ανάγονται, κατ' αυτόν τον τρόπο, σε προϋποθέσεις ή κωλύματα συμμετοχής σε διαγωνιστική διαδικασία για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης, η εξέταση της πλήρωσης ή της συνδρομής των οποίων διενεργείται, κατ' αρχήν, στο στάδιο του ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής, βάσει των στοιχείων που υποβάλλονται με την προσφορά των διαγωνιζομένων. Μεταξύ των στοιχείων αυτών περιλαμβάνεται και το ΕΕΕΠ του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, το οποίο κατατίθεται με την αρχικώς υποβληθείσα προσφορά και αποτελεί περιεχόμενο του φακέλου των δικαιολογητικών συμμετοχής των διαγωνιζομένων (πρβλ. ΣτΕ 568/2019), ελεγχόμενο, ως προς την ακρίβεια και την πληρότητά του, κατά το στάδιο αυτό (βλ. άρθρα 73 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και 57 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ). Το έντυπο αυτό, όπως προβλέπεται από τον εθνικό νομοθέτη, κατά μεταφορά στην εσωτερική έννομη τάξη των αντίστοιχων προβλέψεων της ενωσιακής νομοθεσίας (άρθρο 59 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ), αποτελεί ουσιώδες δικαιολογητικό συμμετοχής, που επέχει θέση υπεύθυνης δήλωσης και

## Αριθμός Απόφασης : 1026/2019

λειτουργεί ως προκαταρκτική απόδειξη ότι ο οικονομικός φορέας, που το υποβάλλει, πληροί τις προϋποθέσεις συμμετοχής που καθορίζονται από την οικεία διακήρυξη και ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι, κατά περίπτωση, προβλεπόμενοι λόγοι αποκλεισμού (ΣΤΕ 569/2019, 2723/2018, ΣΤΕ ΕΑ 135/2018, 251/2018, 99/2018, 27/2018, 40/2019, βλ. και ΣΤΕ ΕΑ 129/2018 σχετ. με το άρθρο 79Α του ν. 4412/2016).

24. Επειδή, κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς, έχει καθιερωθεί ο κανόνας της προκαταρκτικής απόδειξης περί μη συνδρομής των λόγω αποκλεισμού και περί πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής που τίθενται με τους όρους της Διακήρυξης μέσω της συμπλήρωσης και υποβολής του ΕΕΕΠ, το οποίο, ως εκτίθεται ως άνω, συνιστά υπεύθυνη δήλωση, την οποία υποβάλλουν οι συμμετέχοντες ως δικαιολογητικό συμμετοχής κατά την υποβολή της προσφοράς τους, και στην οποία δηλώνουν ότι, αντιστοίχως προς τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, δεν εμπίπτουν στις καταστάσεις εκείνες που συνιστούν λόγους αποκλεισμού, όπως και ότι πληρούν τα ανάλογα με τη διακήρυξη κριτήρια ποιοτικής επιλογής, ως προκαταρκτική απόδειξη της προσωπικής τους κατάστασης, ώστε να θεμελιώσουν κατ' αρχήν το δικαίωμα συμμετοχής τους στο διαγωνισμό. Σε δεύτερο στάδιο, το δικαίωμα συμμετοχής των διαγωνιζομένων κρίνεται κατά το στάδιο που η αναθέτουσα αρχή καλεί το διαγωνιζόμενο που κατ' αρχήν ανέδειξε ως προσωρινό ανάδοχο της σύμβασης να προσκομίσει τα απαιτούμενα κατά τη διακήρυξη δικαιολογητικά κατακύρωσης, προκειμένου εκ των εν λόγω εγγράφων ο διαγωνιζόμενος να αποδείξει στο αυτό στάδιο της διαδικασίας ότι ικανοποιεί πλήρως όλες τις απαιτήσεις που συνδέονται με την κατοχύρωση του δικαιώματος συμμετοχής του στο διαγωνισμό, στοιχεία τα οποία προαποδεικτικά δήλωσε ότι πληροί με τη συμπλήρωση και υποβολή του ΕΕΕΠ. Συνεπώς, ειδικά κατά το στάδιο ελέγχου των προσκομισθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης, ο έλεγχος που ενεργείται έχει διπτό περιεχόμενο, αφενός μεν ελέγχεται η αλήθεια και ακρίβεια των δηλούμενων στο ΕΕΕΠ, ήτοι επαληθεύεται εάν κατ' αληθή και ορθή δήλωση του διαγωνιζομένου, αυτός πληρούσε την εκάστοτε απορρέουσα από το σχετικό δικαιολογητικό απαίτηση κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του, αφετέρου δε ελέγχεται εάν εκ του περιεχομένου των δικαιολογητικών

κατακύρωσης που προσκομίζονται αποδεικνύεται και κατά το στάδιο της κατακύρωσης (στάδιο στο οποίο τα εν λόγω δικαιολογητικά προσκομίζονται) η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και η πλήρωση των απαιτήσεων των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής ( ΔεφΚομ Ν1/2018, ΑΕΠΠ 1054/2018, 127/2017).

25. Επειδή, στο άρθρο 2.2.6 της διακήρυξης προβλέπεται η τεχνική και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων, η οποία δεν αναφέρεται μεν ρητά, συνάγεται όμως και τούτο διότι το άρθρο αυτό παραπέμπει στην παράγραφο 2.2.9.2 περίπτωση Β4, ήτοι στον Πίνακα που οφείλει να υποβάλλει ο προσωρινός ανάδοχος για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6, ήτοι έναν πίνακα τουλάχιστον 20 ολοκληρωμένων εγκαταστάσεων σε όλο τον κόσμο του προσφερόμενου μοντέλου, ο οποίος πρέπει να συνταχθεί σύμφωνα με το ακόλουθο Υπόδειγμα: Α/Α. ΕΠΩΝΥΜΙΑ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΤΗ. ΕΠΩΝΥΜΙΑ ΠΕΛΑΤΗ. ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΟΡΙΣΤΙΚΗΣ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ. Μάλιστα στο άρθρο αυτό ρητώς επισημαίνεται ότι ο πίνακας των 20 εγκαταστάσεων του προσφερόμενου μοντέλου θα πρέπει να συμπίπτει με τις εγκαταστάσεις που δηλώνονται στο ΕΕΕΣ ( *«Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει να προσκομίσουν: Πίνακα τουλάχιστον 20 ολοκληρωμένων εγκαταστάσεων σε όλο τον κόσμο του προσφερόμενου μοντέλου, όπως αναφέρονται και στο Ε.Ε.Ε.Σ.»* ). Γίνεται επομένως δεκτό ότι οι οικονομικοί φορείς όφειλαν να δηλώσουν στο ΕΕΕΣ προς προαποδεικτική απόδειξη των κριτηρίων τεχνικής ικανότητας τους τουλάχιστον 20 ολοκληρωμένες εγκαταστάσεις σε όλο τον κόσμο του προσφερόμενου μοντέλου. Συγκεκριμένα όφειλαν να τα αναφέρουν στο Μέρος IV του ΕΕΕΣ, υπόδειγμα του οποίου συνδημοσιεύθηκε με τη διακήρυξη, και συγκεκριμένα στο σημείο Γ Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, όπου αναφέρεται *«Για τις συμβάσεις προμηθειών: επιδόσεις παράδοσης του συγκεκριμένου τύπου Μόνο για τις συμβάσεις δημόσιων προμηθειών: Κατά τη διάρκεια της περιόδου αναφοράς, ο οικονομικός φορέας έχει εκτελέσει τις ακόλουθες κυριότερες παραδόσεις του συγκεκριμένου τύπου. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να ζητούν έως τρία έτη και να επιτρέπουν την τεκμηρίωση πείρας που υπερβαίνει τα τρία έτη. Περιγραφή - Ποσό --- Ημερομηνία έναρξης - Ημερομηνία λήξης - Αποδέκτες»*. Στο συγκεκριμένο πεδίο η αναθέτουσα αρχή,

## Αριθμός Απόφασης : 1026/2019

έχοντας τροποποιήσει σύμφωνα με τις ανάγκες της το έντυπο του ΕΕΕΣ, ζητούσε μεταξύ άλλων και περιγραφή των εκτελεσθέντων κυριότερων παραδόσεων του συγκεκριμένου τύπου, ήτοι του προσφερόμενου μοντέλου, από τις οποίες θα προκύπτει προκαταρκτικά η κάλυψη της τεχνικής και επαγγελματικής του ικανότητας, απορριπτομένου του ισχυρισμού της παρεμβαίνουσας ότι «στο σημείο Γ ζητά να αναφερθούν παραδόσεις είδους που έχει προσδιοριστεί (και μάλιστα μόνο αν αυτό απαιτείται από τη διακήρυξη να συμπληρωθεί στο στάδιο υποβολής προσφοράς): Μόνο για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών: Κατά τη διάρκεια της περιόδου αναφοράς, ο οικονομικός φορέας έχει προβεί στις ακόλουθες κυριότερες παραδόσεις του είδους που έχει προσδιοριστεί: Κατά τη σύνταξη του σχετικού καταλόγου αναφέρετε τα ποσά, τις ημερομηνίες και τους δημόσιους ή ιδιωτικούς παραλήπτες» Από το υποβαλλόμενο από την παρεμβαίνουσα ΕΕΕΣ, το οποίο είναι διάφορο του υποδείγματος του εντύπου ΕΕΕΣ που επισυνάπτεται στο Παράρτημα ΙΙ, σελίδα 81 της διακήρυξης, και συγκεκριμένα από το αρχείο με τίτλο «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ-ΕΕΕΣ pdf.» προκύπτει ότι η απάντηση στο πεδίο IV του ΕΕΕΣ, σημείο Γ Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα είχε επί λέξει «Περιγραφή Προμήθεια Συστημάτων Η/Υ και Παρελκόμενων για τις ανάγκες του ..... για το έτος 2017. Ποσό 18086 EUR. Ημερομηνία Έναρξης 30.05.2018. Ημερομηνία Λήξης 20.07.2018. Αποδέκτες ..... Περιγραφή Προμήθεια και Εγκατάσταση Οπτικοακουστικού Εξοπλισμού Αίθουσας Τελετών και Αμφιθεάτρου ΒΑ του ..... Ποσό 31901.4 EUR Ημερομηνία Έναρξης 19.04.2018 Ημερομηνία Λήξης 28.05.2018 Αποδέκτες ..... Περιγραφή Προμήθεια και εγκατάσταση ψηφιακού συνεδριακού συστήματος για την αίθουσα του του Δημοτικού Συμβουλίου του ..... Ποσό 44120 EUR Ημερομηνία Έναρξης 27.07.2017 Ημερομηνία Λήξης 11.08.2017 Αποδέκτες ..... Περιγραφή Προμήθεια και εγκατάσταση προβολικών συστημάτων και συστημάτων μικροφωνικής κάλυψης για τις ανάγκες της ..... Ποσό 24544.06 EUR Ημερομηνία Έναρξης 24.10.2017 Ημερομηνία Λήξης 29.11.2017 Αποδέκτες ..... Περιγραφή Προμήθεια κονσόλας ήχου Ποσό 11200 EUR Ημερομηνία Έναρξης 04.11.2016 Ημερομηνία Λήξης 12.12.2016 Αποδέκτες ..... Περιγραφή Προμήθεια και εγκατάσταση συνεδριακού και

## Αριθμός Απόφασης : 1026/2019

προβολικού συστήματος Ποσό 3200 EUR Ημερομηνία Έναρξης 23.08.2016  
Ημερομηνία Λήξης 05.09.2016 ..... Περιγραφή Προμήθεια εξοπλισμού  
στο κτίριο της φιλαρμονικής εταιρείας ..... Ποσό 23163 EUR  
Ημερομηνία Έναρξης 03.02.2017 Ημερομηνία Λήξης 21.02.2017 Αποδέκτες  
..... Περιγραφή Προμήθεια εγκατάσταση συστήματος ενίσχυσης του ήχου  
για το πολύκεντρο νεολαίας του ..... Ποσό 5086.44 EUR Ημερομηνία  
Έναρξης 30.03.2016 Ημερομηνία Λήξης 19.04.2016 Αποδέκτες .....  
Περιγραφή Προμήθεια και εγκατάσταση οπτικοακουστικού εξοπλισμού για τις  
αίθουσες της .....» της πράξης «Αναβάθμιση Υποδομών και Χώρων της  
..... του ..... Ποσό 148937 EUR Ημερομηνία Έναρξης 10.12.2015  
Ημερομηνία Λήξης 15.12.2015 Αποδέκτες ..... Περιγραφή  
ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ ΠΡΟΒΟΛΗΣ ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΩΝ  
ΕΚΔΗΛΩΣΕΩΝ ΤΟΥ ..... Ποσό 39000 EUR Ημερομηνία Έναρξης  
27.12.2018 Ημερομηνία Λήξης 31.01.2019. Αποδέκτες .....  
Περιγραφή Προμήθεια εξοπλισμού Ήχου και Εικόνας & λοιπού Ηλεκτρονικού  
Υλικού Ποσό 9431.56 EUR Ημερομηνία Έναρξης 09.11.2018 Ημερομηνία  
Λήξης 13.12.2018 Αποδέκτες ..... Περιγραφή ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ  
ΟΠΤΙΚΟΑΚΟΥΣΤΙΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ..... 2017-2018 Ποσό  
47310 EUR Ημερομηνία Έναρξης 16.10.2018 Ημερομηνία Λήξης 29.11.2018  
Αποδέκτες ..... (.....) Περιγραφή Προμήθεια και εγκατάσταση  
υλικών για την Αναβάθμιση του Συστήματος Θεατρικού Φωτισμού στο Κεντρικό  
Αμφιθέατρο του ..... Ποσό 22177.42 EUR Ημερομηνία Έναρξης  
08.06.2018 Ημερομηνία Λήξης 19.09.2018 Αποδέκτες .....  
Περιγραφή Προμήθεια και Εγκατάσταση Υλικών για την Αναβάθμιση του  
Ηλεκτρακουστικού Συστήματος στο Κεντρικό..... Ποσό  
6990 EUR Ημερομηνία Έναρξης 03.09.2018 Ημερομηνία Λήξης 04.11.2018  
Αποδέκτες ..... Περιγραφή ΑΝΑΒΑΘΜΙΣΗ ΤΗΛΕΟΠΤΙΚΟΥ  
ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ – 2Χ ΚΑΗΥΝΑ PRODUCTIONS SWITCHERS, ΓΙΑ ΤΑ  
STUDIOS ΤΗΣ ..... Ποσό 44000 EUR Ημερομηνία Έναρξης 28.12.2017  
Ημερομηνία Λήξης 16.03.2018 Αποδέκτες ..... Περιγραφή Προμήθεια  
ψηφιακής κονσόλας ήχου on air με παρελκόμενα για τον 102 FM ραδιοφωνίας  
της ..... Ποσό 37700 EUR Ημερομηνία Έναρξης 28.12.2017 Ημερομηνία



## Αριθμός Απόφασης : 1026/2019

Λήξης 16.03.2018 Αποδέκτες ..... Περιγραφή Visual Mixer Kahuna 6400 2M/E Ποσό 63000 EUR Ημερομηνία Έναρξης 29.12.2017 Ημερομηνία Λήξης 16.03.2018 Αποδέκτες ..... Περιγραφή ΑΝΑΒΑΘΜΙΣΗ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ MATRIX VIDEO ROUTER SAM SIRIUS Ποσό 66000 EUR Ημερομηνία Έναρξης 29.12.2017 Ημερομηνία Λήξης Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) / Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) 24 Ημερομηνία Λήξης 16.03.2018 Αποδέκτες ..... Περιγραφή ΑΝΑΒΑΘΜΙΣΗ ΟΠΤΙΚΟΑΚΟΥΣΤΙΚΗΣ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ ΑΙΘΟΥΣΑΣ ..... Ποσό 51787.02 EUR Ημερομηνία Έναρξης 12.12.2018 Ημερομηνία Λήξης 10.04.2019 Αποδέκτες ..... Περιγραφή Προμήθεια και εγκατάσταση συστήματος Video Wall για προβολή συμβάντων ασφαλείας και εποπτείας υποδομών ΥΠ.ΕΣ. ενόψει των εκλογών του Μαΐου 2019. Ποσό 10116 EUR Ημερομηνία Έναρξης 22.05.2019 Ημερομηνία Λήξης 29.05.2019 Αποδέκτες ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΕΣΩΤΕΡΙΚΩΝ.», ήτοι αναφέρει 20 ολοκληρωμένες από την τελευταία εγκαταστάσεις, χωρίς ωστόσο να προσδιορίζεται αν αφορούν το προσφερόμενο είδος ....., ως βάσιμα υποστηρίζει η προσφεύγουσα και ομολογεί και η αναθέτουσα αρχή. Από τις ως άνω απαντήσεις προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα αναγράφει 20 έργα που έχει εκτελέσει, χωρίς ουδόλως να έχουν σχέση με το προσφερόμενο είδος. Την εν λόγω έλλειψη εμμέσως παραδέχεται και η παρεμβαίνουσα, αμφισβητώντας ανεπικαίρως και απαραδέκτως τη νομιμότητα της εν λόγω απαίτησης, δεδομένου και του ότι ούτε προβάλλεται ούτε από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι η προσφεύγουσα έλαβε μέρος στο διαγωνισμό διατυπώνοντας ρητή επιφύλαξη ως προς τη νομιμότητα του όρου αυτού (ΕΑ ΣΤΕ 597, 319/2007, ΔΕΦΑΘ 165/2018), παραδεχόμενη ότι συμπλήρωσε αναλυτικό κατάλογο με εν γένει έργα που έχουν παραδοθεί από την τελευταία. Επιπλέον δε περιλαμβανόμενα στην προσφορά στοιχεία, μη καταγραφέντα στο ΕΕΕΣ, προς απόδειξη της απαιτούμενης τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας δεν καλύπτουν τις επί ποινή αποκλεισμού επιταγές της διακήρυξης (ΔΕΦΑΘ 188/2018, ΔΕΦΘεσ 166/2018). Σε κάθε περίπτωση από την επισκόπηση των αρχείων με τίτλο ΠΙΝΑΚΑΣ\_ΟΛΟΚΛΗΡΩΜΕΝΩΝ\_ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ.pdf,.....\_Customer\_List\_20\_users.pdf, Artemis reference list May 2019.pdf», προκύπτει ότι αφενός οι

αναφερόμενες εγκαταστάσεις είναι διάφορες από αυτές που έχουν δηλωθεί στο ΕΕΕΣ, κατά παράβαση ρητής απαίτησης της διακήρυξης περί σύμπτωσης τους με τις εγκαταστάσεις που δηλώνονται στο ΕΕΕΣ ως βάσιμα υποστηρίζει η προσφεύγουσα, αφετέρου το αρχείο με τίτλο ΠΙΝΑΚΑΣ\_ΟΛΟΚΛΗΡΩΜΕΝΩΝ\_ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ.pdf, ήτοι ο πίνακας του άρθρου 2.2.9.2 της παρ. Β4 προσκομίζεται από τον προσωρινό ανάδοχο, ως ομολογεί και η παρεμβαίνουσα, και δεν εξετάζεται στο παρόν στάδιο του διαγωνισμού από την αναθέτουσα αρχή, διότι με τον τρόπο αυτό παρακάμπτεται ο ως άνω κανόνας της προαπόδειξης και προκαλείται πρόσθετο διοικητικό βάρος στις διαδικασίες συμβάσεων. Στο σκοπό δε αυτό της θέσπισης του ΕΕΕΣ θα εντέκειτο η εκ των πραγμάτων διαμόρφωση υποχρέωσης των αναθετουσών αρχών, προκειμένου να διαπιστώσουν την συμμόρφωση της προσφοράς να ελέγχουν, πλην του ΕΕΕΣ και αυτοβούλως υποβαλλόμενα δικαιολογητικά μη απαιτούμενα κατά το παρόν στάδιο του διαγωνισμού. Ως εκ τούτου, ο σχετικός λόγος προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως νόμω και ουσία βάσιμος, καθώς από τα οριζόμενα στο άρθρο 2.2.6 της διακήρυξης, προκύπτει αβίαστα, ότι μη σύννομα και εκτός του κανονιστικού πλαισίου της διακήρυξης έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας, απορριπτομένων ως αβάσιμων των ισχυρισμών της παρεμβαίνουσας.

26. Επειδή, σχετικά με τον τρίτο λόγο της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής υπό στοιχείο Γ.1 γίνονται δεκτά τα κάτωθι. Από την επισκόπηση της υποβαλλόμενης στον υπό κρίση διαγωνισμό τεχνικής προσφοράς της προσφεύγουσας προέκυψε ότι η τελευταία προς πλήρωση της απαίτησης του όρου 3.6.10, 3.6.10.1 και 3.6.10.2 για το προς προμήθεια ικρίωμα εισόδων εξόδων (I/O rack) ήχου που συνοδεύει την τράπεζα μίξης «3.6.10. Συνολική αρμονική παραμόρφωση: Σελίδα 42 από 81 3.6.10.1. Είσοδος μικροφωνική (MIC): καλύτερη των -90 dB. 3.6.10.2. Είσοδος LINE: καλύτερη των -95 dB. Και τα δύο για 1 KHz και για στάθμη -1 dBFS.» υπέβαλε το αρχείο με τίτλο «ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ», όπου στη σελίδα 13 αναφορικά με την απαίτηση αυτή απάντησε «Απάντηση: Συμφωνούμε με τον παραπάνω όρο. Και για τα δυο (mic & line) εισόδους έχουμε: -1 dBFS @ 1 kHz – Better than 0.006% -20 dBFS @ 1 kHz – Better than 0.003% -60 dBFS @ 1 kHz – Better than 0.3% Frequency

*Response 20 Hz to 20 kHz +/- 0.5 dB on Mic/Line input Παραπομπή: Hydra2-Installation-Manual.pdf σελ. 120» και το αρχείο με τίτλο ΤΕΧΝΙΚΑ ΦΥΛΛΑΔΙΑ- Hydra2-Installation-Manual.pdf, όπου στη σελίδα 120 αναφέρεται «Distortion -1 dBFS @ 1 kHz – Better than 0.006% -20 dBFS @ 1kHz – Better than 0.003% -60 dBFS @ 1 kHz \_ Better than 0.3% Frequency Response 20 Hz to 20 kHz +/- 0.25 dB». Από τα ως ανω υποβαλλόμενα έγγραφα προκύπτει ότι η συνολική αρμονική παραμόρφωση στο 1 kHz για στάθμη -1 dBFS είναι καλύτερη από 0,006%, ενώ οι τιμές παραμόρφωσης για στάθμη -20dBFS και -60dBFS που αναφέρονται δεν αφορούν τις συγκεκριμένες απαιτήσεις των προδιαγραφών του Διαγωνισμού. Με βάση τον μαθηματικό τύπο για την μετατροπή στην απαιτούμενη από τη διακήρυξη μονάδα μέτρησης (db), η προκύπτουσα τιμή της αρμονικής παραμόρφωσης των 0,006% και για τις δύο εισόδους (Mic & line) για 1kHz και για στάθμη -1dBFS όπως απαιτεί η διακήρυξη, αντιστοιχεί σε -84,44 dB , τιμή πολύ χειρότερη από τα -90db που ζητάει ο όρος 3.6.10.1 και ακόμη χειρότερη από τα -95dB που ζητάει ο όρος 3.6.10.2, ως βάσιμα υποστηρίζει η προσφεύγουσα και ομολογεί και η αναθέτουσα, επισημαίνοντας ότι τούτο διέλαθε της προσοχής της Επιτροπής Αξιολόγησης του Διαγωνισμού. Ο ισχυρισμός δε της παρεμβαίνουσας ότι από τη δήλωση του κατασκευαστή αποδεικνύεται ότι οι ως άνω τιμές στο τεχνικό φυλλάδιο αφορούν το «χειρότερο δυνατό σενάριο» που μπορεί να επηρεαστεί ακόμα και από εξωτερικούς παράγοντες και ότι η ..... διασφαλίζει ότι όλες οι κάρτες που παρέχονται διαθέτουν προδιαγραφές που είναι καλύτερες η ίσες με τις απαιτούμενες προδιαγραφές όπως απαιτείται στη διακήρυξη του διαγωνισμού, κρίνεται αβάσιμος και τούτο διότι δεν αποδεικνύεται με ποια συγκεκριμένα στοιχεία και με βάση ποιες μετρήσεις και μελέτες ο κατασκευαστής δηλώνει ότι οι ζητούμενες τιμές των μετρήσεων καλύπτουν τους όρους της διακήρυξης, σε κάθε περίπτωση ουδόλως η παρεμβαίνουσα παρέπεμψε για την εν λόγω απαίτηση στη συγκεκριμένη δήλωση του κατασκευαστή και η ΑΕΠΠ δεν δύναται το πρώτο να την αξιολογήσει. ουδόλως αντικρούει τον εν λόγω ισχυρισμό. Εν όψει αυτών, προκύπτει αβίαστα, ότι μη σύννομα και εκτός του κανονιστικού πλαισίου της διακήρυξης έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας και ο σχετικός λόγος της προσφυγής είναι βάσιμος και πρέπει να γίνει δεκτός.*

27. Επειδή, σχετικά με τον τρίτο λόγο της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής υπό στοιχείο Γ.2 γίνονται δεκτά τα κάτωθι. Σύμφωνα με τον όρο 3.5.1.1 σχετικά με τις δυνατότητες επεξεργασίας του συστήματος απαιτείται « Η εσωτερική επεξεργασία να γίνεται τουλάχιστον σε 32 bits – floating point», ήτοι η ελάχιστη απαιτούμενη εσωτερική επεξεργασία να γίνεται σε 32 bits και κατ' ελάχιστον με την τεχνολογία floating point. Από την επισκόπηση της υποβαλλόμενης στον υπό κρίση διαγωνισμό τεχνικής προσφοράς της προσφεύγουσας προέκυψε ότι η τελευταία προς πλήρωση της ως άνω απαίτησης υπέβαλε το αρχείο με τίτλο «ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ», όπου στη σελίδα 8 αναφορικά με την απαίτηση αυτή απάντησε «*Απάντηση: Συμφωνούμε και υπερκαλύπτουμε με τον όρο. Παραπομπή: επισυναπτόμενο statement "floating point.pdf"*» και το αρχείο με τίτλο ΤΕΧΝΙΚΑ ΦΥΛΛΑΔΙΑ- *statement "floating point.pdf*, από το οποίο προκύπτει ότι η χρησιμοποιούμενη τεχνολογία από τον κατασκευαστή του προσφερόμενου προϊόντος fixed point προσφέρει ακόμη μεγαλύτερη ακρίβεια και από αυτή που ζητά η προδιαγραφή, ήτοι υπερβαίνει την ακρίβεια των 40 bits με χρήση υπολογισμών floating point. Άλλωστε, ο όρος 5.1.1.1 αναφέρει την απαιτούμενη ελάχιστη αποδεκτή ποιότητα, το ελάχιστο απαιτούμενο επίπεδο εσωτερικής επεξεργασίας, ως αναφέρει και η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της και σε καμία περίπτωση δεν αποκλείεται η χρήση ανώτερης τεχνολογίας μικρουπολογιστών, ως εν προκειμένω, επιτυγχάνοντας μάλιστα καλύτερα αποτελέσματα. Υπό τα δεδομένα αυτά ορθά έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας, ως προς την απαίτηση αυτή και ο λόγος αυτός της Προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

28. Επειδή, σχετικά με τον τρίτο λόγο της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής υπό στοιχείο Γ.3 γίνονται δεκτά τα κάτωθι. Σύμφωνα με τον όρο 3.6.1. σχετικά με τα ειδικά τεχνικά χαρακτηριστικά του προς προμήθεια ικριώματος εισόδων εξόδων (I/O rack) ήχου που συνοδεύει την τράπεζα μίξης απαιτείται μεταξύ άλλων «*Οι κάρτες εισόδων εξόδων να είναι hot-swap*». Από την επισκόπηση της υποβαλλόμενης στον υπό κρίση διαγωνισμό τεχνικής προσφοράς της προσφεύγουσας προέκυψε ότι η τελευταία προς πλήρωση της ως άνω απαίτησης υπέβαλε το αρχείο με τίτλο «ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ»,

όπου στη σελίδα 12 αναφορικά με την απαίτηση αυτή απάντησε «*Απάντηση: Συμφωνούμε με τον παραπάνω όρο. Οι κάρτες είναι hot-swap. Παραπομπή: Επισυναπτόμενο statement clarification letter.pdf*» και το αρχείο με τίτλο ΤΕΧΝΙΚΑ ΦΥΛΛΑΔΙΑ- *statement clarification letter.pdf*, ήτοι δήλωση του κατασκευαστή σύμφωνα με την οποία «[...] *The Input and output cards of the consoles are hot-swappable, but it is it is always advisable to reboot the system at a convenient time following a hot swap*» και σε μετάφραση «*Οι κάρτες εισόδων και εξόδων των κονσολών είναι hot-swappable, αλλά είναι πάντα συνιστώμενο να γίνεται επανεκκίνηση του συστήματος σε βολικό χρόνο μετά το hot- swap*». Από το ως άνω έγγραφο του κατασκευαστή του προϊόντος ..... που προσφέρει η παρεμβαίνουσα, προκύπτει με σαφήνεια ότι οι κάρτες εισόδων και εξόδων είναι hot-swappable, ως απαιτεί η διακήρυξη. Το γεγονός ότι ο κατασκευαστής συνιστά να γίνεται επανεκκίνηση του συστήματος μετά το hot- swap, ουδόλως αναιρεί την ύπαρξη της εν λόγω απαίτησης Άλλωστε, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι τα συστήματα που υποστηρίζουν hot- swap δεν χρειάζονται επανεκκίνηση απορρίπτεται ως αόριστος και αναπτόδεικτος ενώ ο ισχυρισμός της ότι δεν προτείνεται η συνέχιση της λειτουργίας της κονσόλας μετά την αντικατάσταση πλακέτας εν λειτουργία είναι αβάσιμος και ουδόλως προκύπτει από την προσκομιζόμενη ως άνω δήλωση της κατασκευάστριας εταιρείας. Υπό τα δεδομένα αυτά ορθά έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας, ως προς την απαίτηση αυτή και ο λόγος αυτός της Προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

29. Επειδή, σχετικά με τον σχετικά με τον τρίτο λόγο της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής υπό στοιχείο Γ.4 γίνονται δεκτά τα κάτωθι. Σύμφωνα με τον όρο 3.2.5. απαιτείται «*Το μοντέλο που θα προσφερθεί θα έχει κατ' ελάχιστο είκοσι εγκαταστάσεις σε όλο τον κόσμο. Να δοθεί κατάλογος που θα περιλαμβάνει στοιχεία (τηλ./Email) που θα επιτρέπουν την επικοινωνία με τους υπεύθυνους των εγκαταστάσεων.*». Από την επισκόπηση της υποβαλλόμενης στον υπό κρίση διαγωνισμό τεχνικής προσφοράς της προσφεύγουσας προέκυψε ότι η τελευταία προς πλήρωση της ως άνω απαίτησης υπέβαλε το αρχείο με τίτλο «ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ», όπου στη σελίδα 15 αναφορικά με την απαίτηση αυτή απάντησε « *Απάντηση:*

Συμφωνούμε με τον παραπάνω όρο. Παραπομπή: *Επισυνάπτετε αναλυτική λίστα με τις ζητούμενες εγκαταστάσεις αλλά και εκτεταμένη reference list με συνολικά όλες τις εγκαταστάσεις του προσφερόμενου μοντέλου* » και το αρχείο με τίτλο ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ- artemis reference list May 2019.pdf και .....\_Customer\_List\_20\_users.pdf. Και στις ως άνω προσκομιζόμενες 2 λίστες αναφέρεται ως κονσόλα το μοντέλο artemis, πλην όμως στο ως άνω αρχείο με τίτλο .....\_Customer\_List\_20\_users.pdf. υπάρχει μνεία του κατασκευαστή ότι «[...]the attached document named *Artemis Customer Reference list, includes a small selection of projects that include the Digital Audio Consoles .....»*, ήτοι ότι η λίστα αφορά το μοντέλο ....., συνεπώς ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι δεν προσδιορίζεται σαφώς αν και πόσα είναι .....είναι αβάσιμος, τουλάχιστον ως προς τη λίστα αυτή, η οποία αποτυπώνει περισσότερες από 100 εγκαταστάσεις. Ως εκ τούτου, η προσφορά της πληροί την εν λόγω απαίτηση και ο λόγος αυτός της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

30. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να απορριφθεί η ασκηθείσα Παρέμβαση.

31. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να επιστραφεί (άρθρο 363 Ν. 4412/2016).

### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την υπ' αριθ. 11409/10.7.2019 απόφαση της αναθέτουσας αρχής «.....» καθ' ο μέρος και κατ' έγκριση των πρακτικών από 27.6.2019 και 3.7.2019 της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης του Διαγωνισμού, έγινε αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντα οικονομικού φορέα ..... και αναδείχτηκε προσωρινός ανάδοχος στα πλαίσια του διεθνή διαγωνισμού για την Προμήθεια Τραπεζών Μίξης Ήχου για τα Στούντιο της ....., που προκηρύχθηκε με τη με αρ. πρωτ. .... και με αρ. .... διακήρυξη της ....., εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 380.000 ευρώ.

**Αριθμός Απόφασης : 1026/2019**

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου με κωδικό ....., ποσού 1900,00 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 26 Αυγούστου 2019 και εκδόθηκε στις 13 Σεπτεμβρίου 2019 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**ΠΟΥΛΟΠΟΥΛΟΥ ΑΓΓΕΛΙΚΗ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΑΣΗΜΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΚΩΝ/ΝΟΣ**