

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 25 Μαΐου 2021, δυνάμει της με αριθμό 991/2021 Πράξης Προέδρου του Κλιμακίου, με την εξής σύνθεση: Νικόλαος Σαββίδης, Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου και Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Μέλη

Για να εξετάσει την Προδικαστική Προσφυγή του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 823/20-04-2021 της εταιρείας με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στην ... (...), νόμιμα εκπροσωπούμενης

Κατά της ...(...), που εδρεύει στην ... (...), όπως νόμιμα εκπροσωπείται

και της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...», που εδρεύει στη ...(...), νόμιμα εκπροσωπούμενης.

Με την κρινόμενη προσφυγή ζητείται ν'ακυρωθεί η με αρ. πρωτ. Δ.Π.Κ.Υ. Α ... ΕΞ ...πράξη της αναθέτουσας αρχής, με την οποία, κατά την προσφυγή, γίνεται αποδεκτή η από 03.04.2021 απόφαση του Προέδρου της Επιτροπής του Διαγωνισμού και απορρίπτεται το από 25.02.2021 αίτημα της προσφεύγουσας να ενημερωθεί εγκαίρως, για τον χρόνο και τόπο διενέργειας κάθε πρακτικής δοκιμασίας των προσφερόμενων από τους διαγωνιζόμενους συστημάτων, στο πλαίσιο του διαγωνισμού για την επιλογή αναδόχου για την «Προμήθεια οκτώ (8) αυτοκινούμενων ή ρυμουλκούμενων ανιχνευτικών συστημάτων με ακτίνες Χ ελέγχου φορτηγών & εμπορευματοκιβωτίων για τις ανάγκες της Τελωνειακής Υπηρεσίας της και παροχή υπηρεσιών διετούς περιόδου συντήρησης αυτών» (Διακήρυξη με αρ. πρωτ. Δ.Π.Δ.Υ.Κ.Υ. Α ... ΕΞ ...), ως και κάθε άλλη συναφής προγενέστερη ή μεταγενέστερη πράξη ή παράλειψη.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή, Νικόλαο Σαββίδη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο και αποφάσισε τα εξής

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε και δεσμεύτηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 του π.δ. 39/2017. Συγκεκριμένα, καταβλήθηκε και δεσμεύτηκε το ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό ..., ποσού 15.000,00€, το οποίο αποτελεί το ανώτερο προς καταβολή οριζόμενο, σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις, ποσό, σε περίπτωση που το αναλογικό ποσοστό (0,5%) επί της προϋπολογισθείσας αξίας της υπό ανάθεση σύμβασης, υπερβαίνει το ποσό αυτό, ως εν προκειμένω, δοθέντος ότι η χωρίς ΦΠΑ και χωρίς δικαίωμα προαίρεσης προϋπολογισθείσα αξία της υπό ανάθεση σύμβασης ανέρχεται σε 25.203.248,00 €.

2. Επειδή, η κρινόμενη προσφυγή ανατέθηκε στο 2^ο Κλιμάκιο της ΑΕΠΠ με το από 20-04-2021 ηλεκτρονικό μήνυμα του Προέδρου της Αρχής.

3. Επειδή, η Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Εσόδων (στο εξής καλούμενη στην παρούσα «ΑΑΔΕ» ή «αναθέτουσα αρχή»), με τη με αριθμό πρωτ. Δ.Π.Δ.Υ.Κ.Υ. Α ... ΕΞ ... διακήρυξη κίνησε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό άνω των ορίων (μέσω ΕΣΗΔΗΣ) για την ανάθεση της σύμβασης με τίτλο: «Προμήθεια οκτώ (8) αυτοκινούμενων ή ρυμουλκούμενων ανιχνευτικών συστημάτων με ακτίνες Χ ελέγχου φορτηγών & εμπορευματοκιβωτίων για τις ανάγκες της Τελωνιακής Υπηρεσίας της και παροχή υπηρεσιών διεισδυτικής περιόδου συντήρησης αυτών» συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, με το δικαίωμα προαίρεσης ανερχόμενης σε 37.398.368,00 € πλέον Φ.Π.Α. και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση τη βέλτιστη σχέση ποιότητας-τιμής (εφεξής «διαγωνισμός»). Προκήρυξη της εν λόγω σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 03-12-2019 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης (αρ. δημ/σης: 2019/S 236-578033), το δε πλήρες κείμενο της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) στις 13-12-2019, με ΑΔΑΜ Ο διαγωνισμός διεξάγεται μέσω της διαδικτυακής πύλης του ΕΣΗΔΗΣ υπό το συστημικό αριθμό ... Στον διαγωνισμό υποβλήθηκαν προσφορές από τέσσερις (4) οικονομικούς φορείς, μεταξύ των οποίων η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα. Από τον φάκελο της υπόθεσης

Αριθμός απόφασης: 1070 / 2021

προκύπτουν τα εξής: Ενόσω διαρκούσε η αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών των διαγωνιζομένων, η προσφεύγουσα, με την από 25.02.2021 αίτησή της, η οποία υποβλήθηκε μέσω ΕΣΗΔΗΣ, και απευθυνόταν στη Γενική Διεύθυνση Οικονομικών Υπηρεσιών Διεύθυνση Προμηθειών, Διαχείρισης Υλικού & Κτιριακών Υποδομών Τμήμα Α'- Προμηθειών της ΑΑΔΕ ζήτησε να ενημερωθεί εγκαίρως για τον χρόνο και τόπο διενέργειας κάθε πρακτικής δοκιμασίας (και όχι μόνο αυτής που αφορά την προσφορά της), προκειμένου εκπρόσωπός της να είναι παρών κατά τη διενέργεια της πρακτικής δοκιμασίας των προσφερόμενων συστημάτων των λοιπών διαγωνιζόμενων φορέων. Η ως άνω επιστολή της προσφεύγουσας, με το με αρ. πρωτ. Δ.Π.Κ.Υ. Α ... ΕΞ 2021/1-4-2021 έγγραφο του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Προμηθειών και Κτιριακών Υποδομών της ΑΑΔΕ απεστάλη μέσω της λειτουργικότητας της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στην Επιτροπή του διαγωνισμού για τις απόψεις της. Επί του εγγράφου αυτού, ο Πρόεδρος της Επιτροπής του Διαγωνισμού απάντησε στην ως άνω Διεύθυνση της ΑΑΔΕ με το από 03-04-2021 έγγραφό του, το οποίο έλαβε αριθ. πρωτ. ...ΕΙ 2021/05-04-2021, στο οποίο αναφέρει τα εξής: «Σε απάντηση του υπ'αρ. πρωτ. Δ.Π.Κ.Υ. ΑΑΔ.Ε. Α ... ΕΞ 2021 εγγράφου σας, και λαμβάνοντας υπόψη τις επιστολές της εταιρείας ΑΤΕΣΕ ΑΕ, σας γνωρίζουμε ότι: Η επιτροπή, κατά τη διαδικασία της αξιολόγησης, ενεργεί σύμφωνα με τα οριζόμενα στην υπαρ. πρωτ. Δ... ΕΞ ...(ΑΔΑΜ: ...) Διακήρυξη Ανοικτού Διαγωνισμού, η οποία δεν προβλέπει αυτοπρόσωπη παρουσία των συμμετεχόντων στον διαγωνισμό οικονομικών φορέων κατά τη διενέργεια της πρακτικής δοκιμασίας μηχανήματος άλλου υποψηφίου. Περαιτέρω επισημαίνεται ότι, πρακτική δοκιμασία πραγματοποιείται, με επιμέλεια της Επιτροπής, μόνο για τα προσφερόμενα μηχανήματα για τα οποία τα δικαιολογητικά συμμετοχής και η τεχνική προσφορά κρίνονται αποδεκτά από την Επιτροπή κατά την αξιολόγηση, κατόπιν συνεννόησης με τον εκάστοτε προσφέροντα. Τα αποτελέσματα της αξιολόγησης θα αποτυπωθούν αναλυτικά στο Πρακτικό Αξιολόγησης Δικαιολογητικών Συμμετοχής και Τεχνικής Προσφοράς, το οποίο θα κοινοποιηθεί στην Αναθέτουσα Αρχή, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ, μετά την ολοκλήρωση της διαδικασίας». Το ως άνω έγγραφο της Επιτροπής του διαγωνισμού, τέλος, διαβιβάστηκε στην προσφεύγουσα με το με αρ. πρωτ. Δ.Π.Κ.Υ. Α ... ΕΞ 2021/9-4-2021 έγγραφο

Αριθμός απόφασης: 1070 / 2021

του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Προμηθειών και Κτιριακών Υποδομών της ΑΑΔΕ. Στο έγγραφο αυτό αναφέρονται επί λέξει τα εξής: «Σε απάντηση των επιστολών της εταιρείας σας (σχετ. 2,3), σας διαβιβάζουμε συνημμένα την υπ'αρ. πρωτ. Δ.Π.Δ.Υ.Κ.Υ. ...ΕΙ 2021/5.4.2021 απάντηση της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης προσφορών του υπ'αρ. πρωτ. Δ.Π.Δ.Υ.Κ.Υ. Α ... ΕΞ ...Διαγωνισμού. Παραμένουμε στη διάθεσή σας για οποιαδήποτε περαιτέρω διευκρίνιση.» Κατά του εγγράφου αυτού στρέφεται η προσφεύγουσα, για τους λόγους και με τους ειδικούς ισχυρισμούς που αναπτύσσονται στην κρινόμενη προσφυγή.

4. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικείμενου του (προμήθεια και υπηρεσίες, με κύριο αντικείμενό του την προμήθεια), της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, με το δικαίωμα προαίρεσης όσον αφορά τη χρονική διάρκεια συντήρησης των υπό προμήθεια συστημάτων, η οποία ανέρχεται χωρίς ΦΠΑ στα 37.398.368,00 € πλέον Φ.Π.Α., της νομικής φύσης και της δραστηριότητας που η ΑΑΔΕ ασκεί ως αναθέτουσα αρχή και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, υπάγεται όμως και στις διατάξεις του ν. 4412/2016 και δη του Βιβλίου Ι αυτού. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου ΙV του νόμου αυτού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 345 παρ. 1 και την παρ. 7 του άρθρου 379 αυτού, όπως ισχύουν, η δε Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκήθηκε η προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

5. Επειδή, η προσφυγή ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι του Π.Δ. 39/2017, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 αυτού και την παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016, είναι δε και εμπρόθεσμη, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 περ. α' του ν. 4412/2016, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη πράξη κοινοποιήθηκε μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 09-04-2021 και η προσφυγή ασκήθηκε στις 19-04-2021, δηλαδή εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας για την άσκησή της.

6. Επειδή, εξάλλου, στις 05-04-2021, προς τον σκοπό απόρριψης της κρινόμενης προσφυγής με την από ίδιας ημερομηνίας παρέμβασή της, κατά την

Αριθμός απόφασης: 1070 / 2021

έννοια των διατάξεων των άρθρων 362 παρ. 3 του ν. 4412/2016 και 7 του π.δ. 39/2017, παρεμβαίνει η συμμετέχουσα στον διαγωνισμό εταιρεία «...» (στο εξής «παρεμβαίνουσα» ή «...»).

7. Επειδή περαιτέρω η ΑΑΔΕ, παραδεκτώς και εμπροθέσμως στις 26-04-2021 ανήρτησε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και κοινοποίησε στην ΑΕΠΠ τις απόψεις της (έγγραφο με αρ. πρωτ. Δ.Π.Κ.Υ. Α 1035426 ΕΞ 2021/26-04-2021, μετά των συνημμένων σε αυτό λοιπών εγγράφων) επί της προσφυγής, στις οποίες απόψεις για τους λόγους που αναπτύσσονται σε αυτές, ζητεί την απόρριψή της.

8. Επειδή, τέλος, η προσφεύγουσα στις 19-05-2021 ανήρτησε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και κοινοποίησε στην ΑΕΠΠ το από ίδιας ημερομηνίας υπόμνημά της, προς αντίκρουση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με τις διατάξεις του τελευταίου εδ. της πρώτης παραγράφου του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, όπως ισχύει.

9. Επειδή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 100 του ν. 4412/2016 (Α' 147), το οποίο αφορά γενικούς κανόνες σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών και εντάσσεται στον Τίτλο 3 του Μέρους Α του Βιβλίου Ι του νόμου αυτού: "1. Το αρμόδιο όργανο προβαίνει στην έναρξη της διαδικασίας αποσφράγισης των προσφορών ... Η αποσφράγιση διενεργείται δημόσια. 2. Τα επί μέρους στάδια στην ανοικτή διαδικασία ... έχουν ως εξής: α) Αποσφραγίζεται ο κυρίως φάκελος προσφοράς, ο φάκελος των δικαιολογητικών συμμετοχής στην ανοικτή διαδικασία, καθώς και ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς, εφόσον προβλέπεται η υποβολή της στα έγγραφα της σύμβασης, μονογράφονται δε και σφραγίζονται από το αρμόδιο όργανο όλα τα δικαιολογητικά που υποβάλλονται κατά το στάδιο αυτό και η τεχνική προσφορά ... Το αρμόδιο όργανο καταχωρεί όσους υπέβαλαν προσφορές, καθώς και τα υποβληθέντα αυτών δικαιολογητικά και τα αποτελέσματα του ελέγχου αυτών σε πρακτικό ... Οι φάκελοι των οικονομικών προσφορών δεν αποσφραγίζονται ... β) Στη συνέχεια το αρμόδιο όργανο προβαίνει στην αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς ... και συντάσσει πρακτικό ... γ) Οι κατά τα ανωτέρω σφραγισμένοι φάκελοι με τα οικονομικά στοιχεία των προσφορών, μετά την ολοκλήρωση της αξιολόγησης των λοιπών στοιχείων των προσφορών, αποσφραγίζονται ... και

Αριθμός απόφασης: 1070 / 2021

ακολουθεί σχετική ανακοίνωση τιμών ... 4. Τα αποτελέσματα των ανωτέρω σταδίων επικυρώνονται με απόφαση του αποφαινόμενου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, η οποία κοινοποιείται ... Κατά της ανωτέρω απόφασης χωρεί ... η σύμφωνα με το άρθρο 360 προδικαστική προσφυγή ...". Στο άρθρο 221 του ως άνω νόμου, το οποίο επίσης εντάσσεται στο Βιβλίο Ι, ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: "[Τ]α όργανα που γνωμοδοτούν προς τα αποφαινόμενα όργανα (‘γνωμοδοτικά όργανα’)" έχουν, μεταξύ άλλων, την αρμοδιότητα να ελέγχουν και να αξιολογούν τις προσφορές, να "εισηγούνται τον αποκλεισμό των προσφερόντων ή υποψηφίων από τη διαδικασία, την απόρριψη των προσφορών, την κατακύρωση των αποτελεσμάτων ...", να "γνωμοδοτούν για κάθε άλλο θέμα που ανακύπτει κατά τη διαδικασία ανάθεσης" [παρ. 1]. Κατά την άσκηση των αρμοδιοτήτων τους, "τα όργανα αυτά εκδίδουν γνώμη ... μετά από ψηφοφορία ..." [παρ. 2]. "Με απόφαση της αναθέτουσας αρχής συγκροτούνται γνωμοδοτικά όργανα για συγκεκριμένη σύμβαση ή περισσότερες ή σε ετήσια βάση για τις συμβάσεις που συνάπτει η αναθέτουσα αρχή. Η ύπαρξη οργάνων σε ετήσια βάση δεν αποκλείει τη συγκρότηση οργάνου συγκεκριμένης/ων σύμβασης ή συμβάσεων. Εφόσον τα όργανα συγκροτούνται σε ετήσια βάση, οι διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων που δεν έχουν ολοκληρωθεί εντός του έτους, συνεχίζονται και ολοκληρώνονται από το ίδιο όργανο ... Με τις αποφάσεις της παρούσας δύνανται να συγκροτούνται κατά περίπτωση και έκτακτες επιτροπές ή ομάδες εργασίας για την αντιμετώπιση ειδικών θεμάτων που αφορούν τις διαδικασίες σύναψης ..." [παρ. 3]. Περαιτέρω, στο άρθρο 91 «Λόγοι απόρριψης προσφορών», ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. 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 τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102. γ) Για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή,

Αριθμός απόφασης: 1070 / 2021

σύμφωνα με το άρθρο 102. δ) Η οποία είναι εναλλακτική προσφορά, αν τέτοια δεν επιτρέπεται ή, αν επιτρέπεται, δεν πληροί τις ελάχιστες απαιτήσεις των εγγράφων της σύμβασης. ... η) Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης προμηθειών ή γενικών υπηρεσιών, προσφορά η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής, χωρίς αυτό να προβλέπεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή, εφόσον στα έγγραφα της σύμβασης προβλέπεται η κατάθεση δειγμάτων, η μη προσήκουσα κατάθεση τους.». Εξάλλου, το Βιβλίο IV του ν. 4412/2016 περιέχει ρυθμίσεις για την “[έ]ννομη προστασία κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων”. Στο άρθρο 346, όπως ισχύει μετά την τροποποίησή του με το άρθρο 107 παρ. 49 του ν. 4497/2017 (Α’ 171), ορίζονται τα εξής: “1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α’ και β’ της παραγράφου 2 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368. 2. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από απόφαση της ΑΕΠΠ επί της προδικαστικής προσφυγής του άρθρου 360, μπορεί να ασκήσει αίτηση για την αναστολή εκτέλεσης και αίτηση για την ακύρωση της απόφασής της ενώπιον των αρμόδιων δικαστηρίων, σύμφωνα με το άρθρο 372. Δικαίωμα άσκησης των ίδιων ενδίκων βοηθημάτων έχει και η αναθέτουσα αρχή αν η ΑΕΠΠ δεχθεί την προδικαστική προσφυγή”. Κατά το άρθρο 360 του ίδιου νόμου: “1. Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ενδίκων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής. 2. Η άσκηση της προδικαστικής προσφυγής αποτελεί προϋπόθεση για την άσκηση των ενδίκων βοηθημάτων του Τίτλου 3 κατά των εκτελεστών πράξεων ή

Αριθμός απόφασης: 1070 / 2021

παραλείψεων των αναθετουσών αρχών. 3. Δεν επιτρέπεται η άσκηση άλλης διοικητικής προσφυγής κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων της αναθέτουσας αρχής κατά τη διαδικασία της ανάθεσης δημόσιων συμβάσεων εκτός από την προδικαστική προσφυγή της παραγράφου 1”.

10. Επειδή, στη διακήρυξη του διαγωνισμού που συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο του επίμαχου διαγωνισμού, στο άρθρο 2.4.3.2 «Τεχνική προσφορά», ορίζεται ότι: «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να περιλαμβάνει όλα τα στοιχεία που αναφέρονται αναλυτικά στο Παράρτημα ΙΙ «ΠΙΝΑΚΑΣ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ» και να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την Αναθέτουσα Αρχή στο Παράρτημα Ι, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται.», στο δε Παράρτημα ΙΙ, στο Κεφάλαιο «Τεχνικές Προδιαγραφές», στο υποκεφάλαιο «2. ΓΕΝΙΚΕΣ ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ», μεταξύ άλλων, ότι: «2.10. Οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να παραχωρήσουν αδαπάνως στην Υπηρεσία, τη δυνατότητα τεχνικής αξιολόγησης του προσφερόμενου συστήματος ή συστήματος ισοδύναμων τεχνικών και λειτουργικών χαρακτηριστικών με το προσφερόμενο σύστημα από την αρμόδια επιτροπή διενέργειας, με πρακτική δοκιμασία για διάστημα 24 ωρών. Τα έξοδα μετάβασης και διαμονής της Επιτροπής Διενέργειας στον τόπο διενέργειας της τεχνικής αξιολόγησης καλύπτονται από τον προσφέροντα. 2.11. Στο πλαίσιο της πρακτικής δοκιμασίας, η Τελωνειακή Υπηρεσία θα εξασφαλίσει ένα container, το οποίο θα είναι όμοιο για όλους τους συμμετέχοντες στον διαγωνισμό προς αξιολόγηση των δυνατοτήτων (όσον αφορά στο επίπεδο της ενέργειας των παραγόμενων ακτίνων Χ, την απορροφούμενη δόση στο υπό έλεγχο container και τη διαπερατότητα της δέσμης σε πάχος ασαλιού) του προσφερόμενου συστήματος οπουδήποτε είναι επιθυμητό εντός Ευρωπαϊκής Ένωσης. Το container, το οποίο θα είναι σφραγισμένο, θα μεταφερθεί με ευθύνη της Τελωνειακής Υπηρεσίας στον τόπο ελέγχου με έξοδα του κάθε συμμετέχοντα και δεν θα ανοιχτεί πριν από την άφιξη της Επιτροπής Διενέργειας στο σημείο ελέγχου. Η Επιτροπή Διενέργειας θα ελέγξει το εμπορευματοκιβώτιο και το περιεχόμενο του για την περίπτωση παραβίασης, ή μετακίνησης και αλλαγής θέσης των μεταφερόμενων υλικών κατά την διάρκεια της μεταφοράς. 2.11.1. Κάθε συμμετέχων στον διαγωνισμό δηλώνει στην προσφορά του ότι στην

Αριθμός απόφασης: 1070 / 2021

έναρξη της Τεχνικής Αξιολόγησης, θα παραδώσει για σκοπούς αξιολόγησης στην Επιτροπή Διενέργειας ένα λογισμικό επεξεργασίας εικόνας (του σταθμού εργασίας του χειριστή) ακριβώς ίδιο με εκείνο του προσφερόμενου συστήματος.

2.11.2. Στο container, η Τελωνειακή Υπηρεσία θα τοποθετήσει αντικείμενα ενδιαφέροντος μαζί με άλλα μεταφερόμενα υλικά, προσομοιώνοντας έτσι ένα πραγματικό σενάριο ελέγχου. Τα αντικείμενα ενδιαφέροντος, τα οποία θα πρέπει να διακρίνονται με επεξεργασία εικόνας είναι:

2.11.2.1. Μία παλέτα με τσιγάρα ανάμεσα σε άλλα υλικά. Τοποθέτηση 8 χαρτοκιβωτίων (σε διάταξη κύβου 2x2x2) διαστάσεων 46 cm μήκος x 25 cm πλάτος x 58 cm ύψος με τσιγάρα. Κάθε χαρτοκιβώτιο θα περιλαμβάνει 5 x 7 σειρές των 10 πακέτων έκαστο. Ανάλογα με τον τρόπο τοποθέτησης (οριζόντια ή κάθετα), θα πρέπει να είναι πλήρως ευδιάκριτες οι 5 ή 7 σειρές των τσιγάρων (ελάχιστη απαίτηση).

2.11.2.2. Μπουκάλια με αλκοόλ τοποθετημένα ανάμεσα ή πίσω από άλλα μεταφερόμενα υλικά.

A. Τοποθέτηση 6 γεμάτων και 6 άδειων μικρών πλαστικών μπουκαλιών μέσα (εσωτερικά) σε διπλή σειρά από λάστιχα αυτοκινήτων. Θα πρέπει να διακρίνονται τουλάχιστον δύο μπουκάλια (ένα γεμάτο και ένα άδειο) (ελάχιστη απαίτηση).

B. Τοποθέτηση δύο χαρτοκιβωτίων με γυάλινα μπουκάλια αλκοόλ (π.χ. κρασί) - κάθε χαρτοκιβώτιο περιέχει σε όρθια θέση 6 μπουκάλια (3 μπροστά + 3 πίσω). Θα πρέπει να μπορούν να διακριθούν τουλάχιστον τα 3 μπροστά και στις δύο κούτες ή χαρτοκιβώτια (ελάχιστη απαίτηση).

2.11.2.3. Ομοιώματα ναρκωτικών και εκρηκτικών, σε διάφορες ποσότητες που ενδιαφέρουν και οπουδήποτε κρίνει η Τελωνειακή Υπηρεσία (ακόμη και μέσα σε άλλα εμπορεύματα).

A. Τοποθέτηση χαρτοκιβωτίου που περιέχει ομοίωμα ναρκωτικού (ζάχαρης) σε συσκευασίες κιλού – συνολικά 6 κιλά (3 μπροστά και 3 πίσω μέσα στο κουτί), πίσω από μεγάλο σάκο με χύμα τρόφιμα (π.χ. ρύζι). Θα πρέπει να είναι ορατές τουλάχιστον οι τρεις συσκευασίες με τα ομοιώματα σε σχέση με τα σάκο τροφίμων (ελάχιστη απαίτηση).

B. Τοποθέτηση ομοιωμάτων εκρηκτικού συνολικής μάζας 500 γραμμαρίων (1x250g+5x50g) στην εσωτερική πλευρά της μεταλλικής πόρτας του container (μέσα στο container) (π.χ. ρύζι). Θα πρέπει να είναι ορατή μάζα εκρηκτικού 500 γραμμαρίων (ελάχιστη απαίτηση).

2.11.2.4. Όπλα/πολεμικό υλικό ή υλικά που να προσομοιάζουν όσον αφορά την ανίχνευση τους με την εν λόγω τεχνολογία, τοποθετημένα μέσα σε άλλα αντικείμενα.

A. Τοποθέτηση με τη μεγάλη επιφάνεια κάθετα στην ακτινοβολία ενός μικρού όπλου (περίστροφο) εντός μεγάλου σάκου με χύμα

Αριθμός απόφασης: 1070 / 2021

τρόφιμα (π.χ. ρύζι). Το όπλο θα πρέπει να είναι τελείως ορατό (ελάχιστη απαίτηση). Β. Τοποθέτηση σε όρθια θέση με την μικρή επιφάνεια μακρύτερου όπλου (καραμπίνα) σε μία από τις τέσσερις γωνίες του container. Το όπλο θα πρέπει να είναι τελείως ορατό (ελάχιστη απαίτηση).

2.12. Ο έλεγχος των παραμέτρων διαπερατότητα, διάκριση σύρματος, συντελεστής αντίθεσης, μέτρηση ρυθμού δόσης θα γίνει με την μεθοδολογία που προβλέπεται από το standard ANSI N42.46 (2008) στο ύψος H/4 και με την ίδια ταχύτητα ελέγχου που ζητούν οι προδιαγραφές (driveby), δηλαδή σε 0.4m/sec για όλους τους συμμετέχοντες. Το συγκεκριμένο δοκίμιο ελέγχου με ύψος H/4 θα κατασκευαστεί στην Ελλάδα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο standard ANSI N42.46 (2008) για τον χρησιμοποιούμενο τύπο ατσαλιού, κλπ και θα μεταφερθεί στον τόπο δοκιμών από τους συμμετέχοντες στην τεχνική αξιολόγηση. Ο έλεγχος των παραμέτρων διαπερατότητα, διάκριση σύρματος, συντελεστής αντίθεσης, μέτρηση ρυθμού δόσης θα γίνει με το δοκίμιο ελέγχου έξω από το εμπορευματοκιβώτιο (στον αέρα), όπως ορίζει το standard. Τα ελάχιστα απαιτούμενα όρια μετρούμενα στο ύψος H/4, σύμφωνα με το standard ANSI N42.46 (2008) με ταχύτητα ελέγχου 0.4m/sec και χωρίς υπέρβαση του ανώτατου ορίου δόσης, τα οποία πρέπει να δηλωθούν στην Τεχνική Προσφορά, είναι: - Διαπερατότητα: 290mm ατσάλι - Διάκριση σύρματος: Διάμετρος 10 AWG (2.59mm) οριζόντια και κάθετα - Ευαισθησία αντίθεσης: 3% στο 10% της μέγιστης διαπερατότητας, 3% στο 50% της μέγιστης διαπερατότητας, 5% στο 80% της μέγιστης διαπερατότητας.

2.13. Ο έλεγχος της πραγματικής δυνατότητας διαχωρισμού υλικών σε 3 τουλάχιστον χρώματα ανάλογα με τον ατομικό τους αριθμό, θα γίνει με το ίδιο δοκίμιο ελέγχου που θα περιλαμβάνει συνολικά 9 διαφορετικά υλικά (3 οργανικά, 3 μικτά, 3 ανόργανα) διαστάσεων περίπου 20cm x 20cm το κάθε ένα και ισοδύναμου πάχους 4cm ατσαλιού. Σωστός χρωματισμός λογίζεται εφόσον τουλάχιστον το 80% κάθε υλικού χρωματίζεται ορθά και για τουλάχιστον 15 διελεύσεις με ταχύτητα σάρωσης όπως ορίζεται στις προδιαγραφές για driveby δηλαδή 0.4m/sec. Το δοκίμιο ελέγχου θα κατασκευαστεί στην Ελλάδα και θα μεταφερθεί στον τόπο δοκιμών. Η δοκιμή της δυνατότητας διαχωρισμού θα γίνει με το δοκίμιο ελέγχου έξω από το εμπορευματοκιβώτιο (στον αέρα) με την ίδια ταχύτητα ελέγχου που ζητούν οι προδιαγραφές (driveby), δηλαδή σε 0.4m/sec για όλους τους συμμετέχοντες. Τα οποιαδήποτε έξοδα της παραπάνω διαδικασίας (μεταφορές, μετακινήσεις κλπ.)

Αριθμός απόφασης: 1070 / 2021

βαρύνουν αποκλειστικά τους προσφέροντες. ...». Εξάλλου, στο άρθρο 2.4.6 «Λόγοι απόρριψης προσφορών», η διακήρυξη ορίζει ότι: «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), ... 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, γ) για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας και το άρθρο 102 του Ν. 4412/2016, δ) η οποία είναι εναλλακτική προσφορά, ... η) 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.» και στο άρθρο 3.1.2 «Αξιολόγηση προσφορών», ότι: «Μετά την κατά περίπτωση ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών η Αναθέτουσα Αρχή προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο Σύστημα οργάνων της, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων διατάξεων. α) ... β) Στη συνέχεια το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο προβαίνει στην αξιολόγηση και βαθμολόγηση μόνο των τεχνικών προσφορών των προσφερόντων, των οποίων τα δικαιολογητικά συμμετοχής έκρινε πλήρη. Η αξιολόγηση και βαθμολόγηση γίνεται σύμφωνα με τα σχετικώς προβλεπόμενα στον Ν. 4412/2016, τους όρους της παρούσας και τα ειδικότερα αναφερόμενα στο Παράρτημα Ι (Κεφ.2) και συντάσσεται πρακτικό για την απόρριψη όσων τεχνικών προσφορών δεν πληρούν τους όρους και τις απαιτήσεις των τεχνικών προδιαγραφών και την αποδοχή και βαθμολόγηση των τεχνικών προσφορών, με βάση τα κριτήρια αξιολόγησης του άρθρου 2.3.1 και 2.3.2 της παρούσας. Για την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών μπορεί να συντάσσεται ενιαίο πρακτικό, το οποίο κοινοποιείται από το ως άνω όργανο ,μέσω της λειτουργικότητας της

Αριθμός απόφασης: 1070 / 2021

«Επικοινωνίας», στην αναθέτουσα αρχή προς έγκριση. Τα αποτελέσματα των εν λόγω σταδίων («Δικαιολογητικά Συμμετοχής» & «Τεχνική Προσφορά» επικυρώνονται με απόφαση του αποφαινόμενου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, η οποία κοινοποιείται με επιμέλεια αυτής, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ, στους προσφέροντες μαζί με αντίγραφο των πρακτικών της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών των ως άνω σταδίων. Κατά της εν λόγω απόφασης χωρεί προδικαστική προσφυγή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 3.4 της παρούσας. γ.) Μετά την ολοκλήρωση της αξιολόγησης, σύμφωνα με τα ανωτέρω, αποσφραγίζονται, κατά την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται στην ειδική πρόσκληση οι φάκελοι των οικονομικών προσφορών εκείνων των προσφερόντων που δεν έχουν απορριφθεί σύμφωνα με τα ανωτέρω. Στο άρθρο 3.4 της διακήρυξης, τέλος, με τίτλο «Προδικαστικές Προσφυγές - Προσωρινή Δικαστική Προστασία» ορίζεται ότι «Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, δικαιούται να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, προσδιορίζοντας ειδικώς τις νομικές και πραγματικές αιτιάσεις που δικαιολογούν το αίτημά του. Σε περίπτωση προσφυγής κατά πράξης της αναθέτουσας αρχής η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι: (α) δέκα (10) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα αν η πράξη κοινοποιήθηκε με ηλεκτρονικά μέσα ή τηλεομοιοτυπία ή (β) δεκαπέντε (15) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης σε αυτόν αν χρησιμοποιήθηκαν άλλα μέσα επικοινωνίας, άλλως γ) δέκα (10) ημέρες από την πλήρη, πραγματική ή τεκμαιρόμενη, γνώση της πράξης που βλάπτει τα συμφέροντα του ενδιαφερόμενου οικονομικού φορέα. Σε περίπτωση παράλειψης, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι δεκαπέντε (15) ημέρες από την επομένη της συντέλεσης της προσβαλλόμενης παράλειψης. ...».

11. Επειδή, με την κρινόμενη προσφυγή προβάλλεται ότι με την προσβαλλόμενη πράξη απορρίφθηκε το αίτημα της προσφεύγουσας να

Αριθμός απόφασης: 1070 / 2021

παραστεί κατά τη διενέργεια της πρακτικής δοκιμασίας των προσφερόμενων συστημάτων των λοιπών διαγωνιζόμενων φορέων, ως διαγωνιζόμενη, η προσφορά της οποίας ακόμα αξιολογείται, κατά παράβαση των αρχών της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης, αλλά και της διασφάλισης άσκησης αποτελεσματικής προσφυγής σε βάρος της απόφασης της αναθέτουσας αρχής επί της αξιολόγησης της πρακτικής δοκιμασίας των συστημάτων των λοιπών διαγωνιζόμενων, καθώς και των προβλέψεων της διακήρυξης, η οποία προβλέπει η εν λόγω πρακτική δοκιμασία να πληροί συγκεκριμένες προδιαγραφές, η οποία, μολονότι δεν προβλέπει ειδικώς την παράσταση των λοιπών διαγωνιζόμενων φορέων, ενόψει των πιο πάνω αναφερομένων αρχών, πρέπει να ερμηνεύεται ότι παρέχει το δικαίωμα κάθε διαγωνιζόμενος φορέας να παρίσταται σε αυτήν (την πρακτική δοκιμασία δηλαδή), ιδίως εάν τούτο ζητηθεί. Η αναθέτουσα αρχή, αντιθέτως, ισχυρίζεται ότι με το προσβαλλόμενο έγγραφο απλώς διαβίβασε τις απόψεις της επιτροπής του διαγωνισμού επί του αιτήματος της προσφεύγουσας, με την οποία επιβεβαιώθηκε η μη πρόβλεψη της Διακήρυξης στη δυνατότητα αυτοπρόσωπης παρουσίας των συμμετεχόντων στον διαγωνισμό οικονομικών φορέων κατά τη διενέργεια της πρακτικής δοκιμασίας μηχανήματος άλλου υποψηφίου και δεν προέβη σε έκδοση απόφασης, δηλαδή εκτελεστής διοικητικής πράξης. Παρόμοιους ισχυρισμούς εξάλλου, προβάλλει και η παρεμβαίνουσα, η οποία επιπλέον υποστηρίζει ότι το αίτημα της προσφεύγουσας είναι μη νόμιμο, αφού δεν προβλέπεται στη διακήρυξη του διαγωνισμού η δυνατότητα να παραστεί κατά την πρακτική δοκιμασία των προσφερόμενων συστημάτων των συνυποψηφίων της, ότι η γνώση της αιτιολογίας των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής παρέχεται μέσω της ακώλυτης πρόσβασης στα Πρακτικά της Επιτροπής Διαγωνισμού και όχι μέσω της δημόσιας συνεδρίασης της Επιτροπής και ότι στο βαθμό που η προσφεύγουσα βάλλει κατά της νομιμότητας της διακήρυξης κατά το μέρος που δεν προβλέπει δημόσια πρακτική δοκιμασία των προσφερόμενων συστημάτων, είναι απαράδεκτη ως ανεπίτρεπτη εκ των υστέρων αμφισβήτηση των όρων της διακήρυξης.

12. Επειδή, από τον συνδυασμό των διατάξεων του ν. 4412/2016 και των όρων της διακήρυξης, που εκτίθενται στην 9^η και στη 10^η σκέψη της παρούσας, πρέπει να γίνουν δεκτά τα εξής: Η άσκηση προδικαστικής

Αριθμός απόφασης: 1070 / 2021

προσφυγής ενώπιον της ΑΕΠΠ προβλέπεται κατά των εκτελεστών πράξεων της αναθέτουσας αρχής ή του αναθέτοντος φορέα. Εκτελεστή πράξη, υπό την ανωτέρω έννοια, είναι εκείνη με την οποία το οικείο αποφαινόμενο όργανο αποφασίζει οριστικώς για το αντίστοιχο, κατά περίπτωση, στάδιο της εν εξελίξει διαδικασίας του διαγωνισμού, προς περαίωση του σταδίου αυτού, όχι δε η γνώμη της Επιτροπής του Διαγωνισμού ότι δεν προβλέπεται παρουσία του διαγωνιζόμενου κατά την πρακτική δοκιμασία των προσφερόμενων από τους λοιπούς συνυποψήφιους του συστημάτων, ούτε και το έγγραφο της αναθέτουσας αρχής που διαβιβάζει την άνω γνώμη, ούτε ακόμη και αν από το έγγραφο της επιτροπής ή και της αναθέτουσας αρχής συνάγεται καταρχήν άρνηση στον διαγωνιζόμενο να παραστεί κατά την ως άνω δοκιμασία. Κατά τον έλεγχο δε της νομιμότητας της πράξης του αποφασίζοντος οργάνου, με την οποία περατώνεται το οικείο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, με αποδοχή ή απόρριψη των προσφορών, εξετάζονται, εφόσον προβληθούν, και αιτιάσεις που αφορούν πλημμέλειες της διαδικασίας αξιολόγησης, στην οποία εντάσσεται και η πρακτική δοκιμασία των προσφερόμενων από τους διαγωνιζόμενους συστημάτων, είτε οι πλημμέλειες αυτές ανάγονται στην διεξαγωγή της διαδικασίας είτε ανάγονται στη συνδρομή των προϋποθέσεων υπό τις οποίες αυτή βαίνει επιτυχής ως προς τα ελεγχόμενα συστήματα ή όχι. Με την ανωτέρω ερμηνεία εξυπηρετείται ο σκοπός των σχετικών διατάξεων, που αποβλέπουν στην άσκηση αποτελεσματικών και όσο το δυνατόν ταχύτερων προσφυγών, στο κατάλληλο, όμως, χρονικό σημείο, ώστε να διατάσσονται επικαίρως τα αναγκαία μέτρα, από την Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών και, ακολούθως, από τα αρμόδια δικαστήρια, χωρίς πάντως να παρακωλύεται η εξέλιξη της διαγωνιστικής διαδικασίας, κατά τρόπο υπερβαίνοντα το αναγκαίο μέτρο (βλ. ΕΑ ΣτΕ 271/2020).

13. Επειδή, όπως, ήδη προεκτέθηκε (βλ. 3^η σκ. της παρούσας), κατά τον χρόνο κατά τον οποίο κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα το με αρ. πρωτ. Δ.Π.Κ.Υ. Α ... ΕΞ 2021/9-4-2021 έγγραφο του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Προμηθειών και Κτιριακών Υποδομών της ΑΑΔΕ (προσβαλλόμενη πράξη) δεν έχει εκδοθεί πρακτικό αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών των διαγωνιζομένων, ούτε σε σχέση με τις τεχνικές τους προσφορές γενικώς, ούτε ειδικώς σε σχέση με τα αποτελέσματα της πρακτικής δοκιμασίας των από

Αριθμός απόφασης: 1070 / 2021

αυτούς προσφερόμενων συστημάτων. Πολύ περισσότερο δεν έχει εκδοθεί πράξη της αναθέτουσας αρχής που να εγκρίνει το πρακτικό αυτό και να περατώνει το στάδιο αυτό (αξιολόγησης τεχνικών προσφορών) του διαγωνισμού. Με το ως άνω δε έγγραφο του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Προμηθειών και Κτιριακών Υποδομών της ΑΑΔΕ διαβιβάζονται οι απόψεις της επιτροπής του διαγωνισμού επί του αιτήματος της προσφεύγουσας για παράσταση κατά την πρακτική δοκιμασία των συστημάτων των συνυποψήφιων της και μόνο και δεν συνιστά ούτε απόφαση για την αποδοχή ή την απόρριψη των προσφορών των διαγωνιζόμενων, ούτε και για την επιτυχή έκβαση της πρακτικής δοκιμασίας των συστημάτων που προσφέρουν ή όχι, ούτε καν περιέχει οριστική κρίση επί του προγενέστερου ζητήματος αν νομίμως διεξήχθησαν οι πρακτικές δοκιμασίες των συστημάτων που οι συνυποψήφιοι της προσφεύγουσας προσέφεραν, χωρίς την αυτοπρόσωπη παρουσία εκπροσώπων της, αν και το ζήτησε. Κατά συνέπεια, ενόψει των όσων γίνονται δεκτά στην αμέσως προηγούμενη σκέψη της παρούσας, η ως άνω πράξη της αναθέτουσας αρχής δεν υπόκειται, αυτοτελώς, σε προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ. Οι αιτιάσεις δε που προβάλλονται με την προδικαστική προσφυγή ως προς τη νομιμότητα της το με αρ. πρωτ. Δ.Π.Κ.Υ. Α ... ΕΞ 2021/9-4-2021 πράξης του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Προμηθειών και Κτιριακών Υποδομών της ΑΑΔΕ και συγκεκριμένα, οι λόγοι ότι, κατά παράβαση της διακήρυξης και των αρχών της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης, η αναθέτουσα αρχή αγνόησε το αίτημα της προσφεύγουσας για αυτοπρόσωπη παρουσία εκπροσώπων της κατά την διεξαγωγή της πρακτικής δοκιμασίας των συστημάτων που προσφέρουν οι συνυποψήφιοί της, δύνανται να εξετασθούν, κατά τον έλεγχο από την ΑΕΠΠ [και το Δικαστήριο], της απόφασης της αναθέτουσας αρχής με την οποία θα περατώνεται το στάδιο της διαδικασίας ελέγχου των δικαιολογητικών και αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών, υπό την αυτονόητη προϋπόθεση ότι η απόφαση αυτή θα είναι βλαπτική για τα συμφέροντα της προσφεύγουσας και ότι θα ασκηθεί κατ' αυτής προδικαστική προσφυγή [και αίτηση αναστολής]. Κατά μείζονα λόγο, δύνανται να εξετασθούν στο στάδιο εκείνο και οι τυχόν πλημμέλειες στην αιτιολογία της εκδοθησόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής περί την αποδοχή ή την απόρριψη των προσφορών των διαγωνιζόμενων, αλλά και για την επιτυχή έκβαση της

Αριθμός απόφασης: 1070 / 2021

πρακτικής δοκιμασίας των συστημάτων που αυτοί προσφέρουν ή όχι, εφόσον υφίσταται πεδίο προβολής τέτοιων αιτιάσεων.

14. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη προσφυγή, πρέπει ν' απορριφθεί ως απαράδεκτη, η δε παρέμβαση πρέπει να γίνει δεκτή.

15. Επειδή, ύστερα από την αμέσως προηγούμενη σκέψη το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του ν. 4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του π.δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου που κατέθεσε η προσφεύγουσα για την εξέταση της προσφυγής της.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 25 Μαΐου 2021 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 14 Ιουνίου 2021.

Ο Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

Νικόλαος Σ. Σαββίδης

Μιχαήλ Γ. Σοφιανός