

Αριθμός απόφασης: 1189 / 2020

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 10 Σεπτεμβρίου 2020, με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη, Μέλος και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλος και Εισηγητής, δυνάμει της με αριθμό 1286/2020 Πράξης του Προέδρου του Κλιμακίου

Για να εξετάσει την Προδικαστική Προσφυγή του άρθρου 360 του ν. 4412/2016, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1073/07-08-2020 της ένωσης εταιρειών «...» και των εταιρειών μελών της: 1) ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «...» που εδρεύει στη ..., επί της οδού ..., νόμιμα εκπροσωπούμενης, 2) ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «...», που εδρεύει στο ..., επί της οδού ..., νόμιμα εκπροσωπούμενης και 3) εταιρείας περιορισμένης ευθύνης με την επωνυμία «...», που εδρεύει στην ..., επί της οδού ..., νόμιμα εκπροσωπούμενης

Κατά του ..., που εδρεύει στην ..., επί της οδού ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται και

της παρεμβαίνουσας ένωσης εταιρειών «...», με μέλη 1) την ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στον ..., επί της οδού ..., νόμιμα εκπροσωπούμενη και 2) την αλλοδαπή (...) εταιρεία με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στο ... επί της ..., νόμιμα εκπροσωπούμενη.

Με την κρινόμενη προσφυγή ζητείται να ακυρωθεί η με αριθμό ... απόφαση του Προϊσταμένου του ... του ..., με την οποία περατώνονται τα αποτελέσματα του Α' σταδίου (αξιολόγησης και αποδοχής αιτήσεων για

Αριθμός απόφασης: 1189 / 2020

συμμετοχή στο Β΄ στάδιο υποβολής προσφορών) του κλειστού διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου του έργου «Υλοποίηση της Κεντρικής Υποδομής του Εθνικού Συστήματος Εισόδου – Εξόδου» (... Διακήρυξης ...).

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή, Νικόλαο Σαββίδη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

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 (ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό ...), ποσού 12.147,58€, το οποίο αναλογεί σε ποσοστό 0,5% επί της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης (2.429.516,13€).

2. Επειδή, η κρινόμενη προσφυγή ανατέθηκε στο 2^ο Κλιμάκιο της ΑΕΠΠ με το από 07-08-2020 ηλεκτρονικό μήνυμα του Προέδρου της Αρχής.

3. Επειδή, το ... (στο εξής στην παρούσα «αναθέτουσα αρχή» ή «...»), με τη με αριθμό ... διακήρυξή του προκήρυξε δημόσιο κλειστό ηλεκτρονικό διαγωνισμό δύο (2) σταδίων (Α΄ και Β΄), για την υλοποίηση της κεντρικής υποδομής του εθνικού Συστήματος Εισόδου - Εξόδου, όπως περιγράφεται στην παράγραφο 1.3 με τίτλο «Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της Σύμβασης» της επίμαχης διακήρυξης και στο Παράρτημα Ι αυτής με τίτλο «Τεύχος τεχνικών προδιαγραφών για την υλοποίηση κεντρικής υποδομής και μηχανογραφικής εφαρμογής του εθνικού Συστήματος Εισόδου – Εξόδου ΣΤΑΔΙΟ Α΄», με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής απόψεως προσφορά, βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής (αφορά Β΄ στάδιο), για τη σύναψη σύμβασης εκτιμώμενης αξίας 2.429.516,13€, άνευ Φ.Π.Α., συμπεριλαμβανομένων κρατήσεων και δαπανών, πλέον του αναλογούντος Φ.Π.Α. που αντιστοιχεί στο ποσό των 583.083,87€, ήτοι συνολική αξία σύμβασης 3.012.600,00 ευρώ, συμπεριλαμβανομένων Φ.Π.Α., κρατήσεων και

Αριθμός απόφασης: 1189 / 2020

δαπανών (στο εξής στην παρούσα «διαγωνισμός»). Η προκήρυξη και το πλήρες κείμενο του τεύχους Α΄ της διακήρυξης που αφορά στο Α΄ Στάδιο της Κλειστής Διαγωνιστικής Διαδικασίας αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) στις 15-05-2020. Ο διαγωνισμός διεξάγεται μέσω της διαδικτυακής πύλης του ΕΣΗΔΗΣ, υπό τον συστημικό αριθμό Καταληκτική ημερομηνία υποβολής αιτήσεων συμμετοχής στο Α΄ στάδιο του διαγωνισμού ορίστηκε η 15-06-2020, κατά την οποία υπέβαλαν αιτήσεις συμμετοχής συνολικά έξι (6) οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα. Μετά την αποσφράγιση των φακέλων των αιτήσεων των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων, τον έλεγχο και την αξιολόγηση των περιεχόμενων σε αυτούς εγγράφων και στοιχείων, τις διευκρινίσεις που ζητηθήκαν και δόθηκαν επ' αυτών, με το με αριθμό ... από 22-7-2020 Πρακτικό της, η Επιτροπή Προμηθειών και Σύναψης Δημοσίων Συμβάσεων Υπηρεσιών / (Ε.Π.Σ.Δ.Σ.Υ./...), εισηγήθηκε α) την αποδοχή των αιτήσεων συμμετοχής των εξής ενώσεων και εταιρειών: 1) της ένωσης «...» και «...», ήδη παρεμβαίνουσας ένωσης, με συνολική βαθμολογία 75 βαθμούς, 2) της εταιρείας «...» με συνολική βαθμολογία 60 βαθμούς, 3) της εταιρείας «...» με συνολική βαθμολογία 63,75 βαθμούς, και 4) της εταιρείας «...» με συνολική βαθμολογία 67,50 βαθμούς, αφού υπέβαλαν εγκαίρως και προσηκόντως όλα τα απαιτούμενα στη διακήρυξη του διαγωνισμού, δικαιολογητικά και τα αποδεικτικά μέσα για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής τους επάρκειας, καθώς και της τεχνικής και επαγγελματικής τους ικανότητας και β) την απόρριψη των αιτήσεων συμμετοχής 1) της εταιρείας «...», με την αιτιολογία ότι υπέβαλε αποδεικτικά μέσα για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας, σύμφωνα με τα οποία ο μέσος όρος ιδίων κεφαλαίων κατά τις τρεις (3) τελευταίες χρήσεις είναι μικρότερος από το όριο των τριών εκατομμυρίων ευρώ (3.000.000€) που απαιτείται από την παράγραφο 2.2 του Τεύχους Τεχνικών Προδιαγραφών της διακήρυξης και 2) της προσφεύγουσας ένωσης, με την αιτιολογία ότι υπέβαλε αποδεικτικά μέσα για την απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, σύμφωνα με τα οποία δεν έχει εκτελεστεί

Αριθμός απόφασης: 1189 / 2020

σύμβαση υλοποίησης πληροφοριακού συστήματος, το οποίο βρίσκεται κατά την ημερομηνία δημοσίευσης της εν λόγω διακήρυξης σε επιχειρησιακή λειτουργία και στο οποίο πραγματοποιείται λήψη, διαχείριση και αποστολή βιομετρικών και αλφαριθμητικών δεδομένων μέσω μηχανισμού web service σε έτερο σύστημα, σύμφωνα με την από 27.06.2020 έντυπη αναφορά των τεχνικών συμβούλων και την παράγραφο 2.3 του Τεύχους Τεχνικών Προδιαγραφών της διακήρυξης. Με τη με αριθμό ... απόφασή του, τέλος, (στο εξής στην παρούσα «προσβαλλόμενη απόφαση» ή «προσβαλλόμενη πράξη»), ο Προϊστάμενος του ... του ... ενέκρινε το ανωτέρω πρακτικό της επιτροπής του διαγωνισμού, το οποίο και συμπεριέλαβε στην απόφασή του και απέρριψε τις αιτήσεις συμμετοχής της εταιρείας «...» και της προσφεύγουσας ένωσης ως απαράδεκτες, ενώ έκανε αποδεκτές τις αιτήσεις των λοιπών συμμετεχουσών στον διαγωνισμό ενώσεων και εταιρειών. Κατά της απόφασης αυτής του Προϊσταμένου του ... του ..., κατά το μέρος με το οποίο απορρίπτεται η αίτηση συμμετοχής της στον διαγωνισμό στρέφεται η προσφεύγουσα ένωση, για τους λόγους και κατά τα ειδικά αιτήματα που αναπτύσσονται στην κρινόμενη προσφυγή της.

4. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει της συνολικής, χωρίς ΦΠΑ εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (2.429.516,13€), του αντικείμενου της (προμήθεια) και της νομικής φύσης και της δραστηριότητας που το ανήκον στο ... που διενεργεί το διαγωνισμό ασκεί, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, υπάγεται όμως και στις διατάξεις του ν. 4412/2016. Συνακόλουθα, και λαμβανομένου υπόψη και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας (αποστολή για δημοσίευση της προκήρυξης του διαγωνισμού στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 12-05-2020), η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV 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 ασκείται η προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

Αριθμός απόφασης: 1189 / 2020

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 στην προσφεύγουσα στις 27-07-2020 και η προσφυγή ασκήθηκε στις 06-08-2020.

6. Επειδή, από την επισκόπηση του φακέλου του διαγωνισμού προκύπτει ότι η προσφεύγουσα συμμετείχε στο διαγωνισμό, με εμπρόθεσμη και νομότυπη αίτηση συμμετοχής στο Α΄ στάδιο αυτού, κατά συνέπεια με έννομο συμφέρον, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του π.δ. 39/2017, βάλλει κατά της προσβαλλόμενης πράξης της αναθέτουσας αρχής. Και τούτο, διότι μη νομίμως κατά τα ιστορούμενα στην προσφυγή στερείται της δυνατότητας να υποβάλει προσφορά κατά το Β΄ στάδιο του διαγωνισμού και να αναδειχθεί ανάδοχος της σύμβασης.

7. Επειδή συνακόλουθα, ως τύποις παραδεκτή, η κρινόμενη προσφυγή πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της.

8. Επειδή, εξάλλου, υπέρ της διατήρησης της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης και επί σκοπώ απόρριψης της κρινόμενης προσφυγής, με έννομο συμφέρον και εν γένει παραδεκτώς, κατά την έννοια των διατάξεων των άρθρων 362 παρ. 3 του ν. 4412/2016 και 7 του π.δ. 39/2017 παρεμβαίνει η ένωση εταιρειών «...», με την αναρτηθείσα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 17-08-2020 και κοινοποιηθείσα και στην ΑΕΠΠ από ίδιας ημερομηνίας παρέμβασή της.

9. Επειδή, περαιτέρω, με το με αριθμό ... έγγραφο του Προϊσταμένου του ... του ..., το οποίο αυθημερόν αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ, η αναθέτουσα αρχή κοινοποιεί τις απόψεις της επί της προσφυγής, στις οποίες

Αριθμός απόφασης: 1189 / 2020

για τους λόγους που σε αυτές αναπτύσσονται ζητείται η απόρριψη της προσφυγής.

10. Επειδή, τέλος, η προσφεύγουσα ένωση στις 04-09-2020 παραδεκτώως ανήρτησε στην επικοινωνία του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού και κοινοποίησε στην ΑΕΠΠ το από ίδιας ημερομηνίας υπόμνημά της, σύμφωνα με τις διατάξεις του τελευταίου εδαφίου της πρώτης παρ. του άρ. 365 του ν. 4412/2016, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει, προς αντίκρουση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής και της παρέμβασης (βλ. Δ.Εφ. Κομ. 29/2019, πρβλ. ΣτΕ 780/2019).

11. Επειδή, η διακήρυξη, που συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο που διέπει τον διαγωνισμό, στο υπό το κεφάλαιο «Κριτήρια Επιλογής» άρθρο 2.2.5 με τίτλο «Τεχνική και Επαγγελματική ικανότητα», ορίζει ότι *«Ως ορίζεται στο παράρτημα Ι της παρούσης, με τίτλο «Τεύχος τεχνικών προδιαγραφών για την υλοποίηση κεντρικής υποδομής και μηχανογραφικής εφαρμογής του εθνικού Συστήματος Εισόδου - Εξόδου ΣΤΑΔΙΟ Α'»*, στο άρθρο 2.2.8 με τίτλο *«Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής»*, ότι *«2.2.8.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής. Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) [...] β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5 και 2.2.6 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της αίτησης συμμετοχής τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης [Γ]Ε.Ε.Ε.Σ.)*. το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του Ν. 1599/1986. Το Ε.Ε.Ε.Σ. καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με το Παράρτημα IV παρούσας. ... 2.2.7.2 Αποδεικτικά μέσα ... Β.4. Για την απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.5, οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα δικαιολογητικά της παραγράφου 3.3 του παραρτήματος Ι της παρούσης, με τίτλο *«Τεύχος τεχνικών προδιαγραφών για την υλοποίηση*

Αριθμός απόφασης: 1189 / 2020

κεντρικής υποδομής και μηχανογραφικής εφαρμογής του εθνικού Συστήματος Εισόδου - Εξόδου». ...» και στο άρθρο 2.3.2 με τίτλο «Περιεχόμενο Φακέλου Αίτησης Συμμετοχής», ότι «Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν, επί ποινή απορρίψεως, στον φάκελο της αίτησης συμμετοχής τους τα ακόλουθα: α) Αίτηση συμμετοχής, ψηφιακά υπογεγραμμένη από τον νόμιμο εκπρόσωπο (ως αυτός ορίζεται στο άρθρο 79^Α του Ν. 4412/2016) του οικονομικού φορέα. Ο υποψήφιος πρέπει να καταθέσει αίτηση συμμετοχής στο Διαγωνισμό με την μορφή επιστολής προς την Αναθέτουσα Αρχή, στην οποία αναφέρονται τα στοιχεία του υποψηφίου οικονομικού φορέα που υποβάλλει αίτηση συμμετοχής. Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων που υποβάλουν κοινή αίτηση συμμετοχής, υπογράφεται ψηφιακά υποχρεωτικά είτε από όλους τους οικονομικούς φορείς που αποτελούν την ένωση είτε από εκπρόσωπό τους νομίμως εξουσιοδοτημένο. ... ε) Τα αποδεικτικά μέσα της παραγράφου 3.3 του παραρτήματος Ι της παρούσης, με τίτλο «Τεύχος τεχνικών προδιαγραφών για την υλοποίηση κεντρικής υποδομής και μηχανογραφικής εφαρμογής του εθνικού Συστήματος Εισόδου - Εξόδου», για την απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας. Εάν ο προσφέρων οικονομικός φορέας στηριχτεί στις ικανότητες άλλου οικονομικού φορέα σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 78 του Ν. 4412/2016. σ' αυτή την περίπτωση θα υποβληθούν τα αποδεικτικά μέσα της παραγράφου 3.4 του παραρτήματος Ι της παρούσης, με τίτλο «Τεύχος τεχνικών προδιαγραφών για την υλοποίηση κεντρικής υποδομής και μηχανογραφικής εφαρμογής του εθνικού Συστήματος Εισόδου - Εξόδου».». Στο άρθρο 2.2.7 της διακήρυξης, εξάλλου, με τίτλο «Στήριξη στην ικανότητα τρίτων», ορίζεται ότι «Οι οικονομικοί φορείς μπορούν, όσον αφορά στα κριτήρια οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας και τα σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, ως ορίζονται στην παρούσα Διακήρυξη, να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών τους με αυτούς. Στην περίπτωση αυτή, αποδεικνύουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους τούς αναγκαίους πόρους, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων στην ικανότητα των οποίων στηρίζονται. Όταν οι οικονομικοί φορείς

Αριθμός απόφασης: 1189 / 2020

στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων όσον αφορά στα κριτήρια που σχετίζονται με την απαιτούμενη με τη Διακήρυξη οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, οι εν λόγω οικονομικοί φορείς και αυτοί στους οποίους στηρίζονται είναι από κοινού υπεύθυνοι για την εκτέλεση της σύμβασης. Υπό τους ίδιους όρους οι ενώσεις οικονομικών φορέων μπορούν να στηρίζονται στις ικανότητες των συμμετεχόντων στην ένωση ή άλλων φορέων.». Περαιτέρω, στο άρθρο 3.1.2, με τίτλο «Αξιολόγηση αιτήσεων συμμετοχής», η διακήρυξη ορίζει ότι « ... - Αξιολόγηση/βαθμολόγηση αιτήσεων συμμετοχής : Η Αρμόδια επιτροπή του ..., προβαίνει στην αξιολόγηση - βαθμολόγηση των φακέλων αιτήσεων συμμετοχής των οικονομικών φορέων, βάσει των κριτηρίων προεπιλογής που καθορίζονται στην παρούσα Διακήρυξη. Η αξιολόγηση - βαθμολόγηση των αιτήσεων συμμετοχής γίνεται βάσει των κριτηρίων του παραρτήματος Ι της παρούσης, με τίτλο *«Τεύχος τεχνικών προδιαγραφών για την υλοποίηση κεντρικής υποδομής και μηχανογραφικής εφαρμογής του εθνικού Συστήματος Εισόδου - Εξόδου»*. - Μετά την ολοκλήρωση της διαδικασίας αξιολόγησης - βαθμολόγησης των φακέλων αιτήσεων συμμετοχής, η ως άνω Επιτροπή προβαίνει στην κατάταξη των αιτήσεων συμμετοχής, που πληρούν τους όρους - απαιτήσεις της παρούσας Διακήρυξης, κατά φθίνουσα σειρά Συνολικής Βαθμολογίας. Οι αιτήσεις συμμετοχής που δεν πληρούν τους όρους - απαιτήσεις της παρούσας Διακήρυξης απορρίπτονται, χωρίς να βαθμολογούνται. - Ανάδειξη των οικονομικών φορέων που θα προσκληθούν για την υποβολή προσφοράς. Οι πέντε (5) πρώτοι οικονομικοί φορείς με βάση τη κατάταξη των αιτήσεων συμμετοχής, ήτοι οι φάκελοι αιτήσεων συμμετοχής με τις πέντε (5) υψηλότερες συνολικές βαθμολογίες, θα προσκληθούν κατά το Β' Στάδιο της Κλειστής Διαγωνιστικής Διαδικασίας για την υποβολή προσφοράς. Επισημαίνεται ότι, σε περίπτωση ισοβαθμίας περισσότερων Συμμετεχόντων στην τελευταία θέση επιλογής των οικονομικών φορέων που θα προσκληθούν να υποβάλουν προσφορά στο Β' Στάδιο της Κλειστής Διαγωνιστικής Διαδικασίας, προεπιλέγονται όλοι οι ισοβαθμούντες στην εν λόγω θέση. Σε περίπτωση που οι αποδεκτές αιτήσεις συμμετοχής δεν

Αριθμός απόφασης: 1189 / 2020

υπερβαίνουν τις πέντε (5), τότε θα επιλεγούν όσοι οικονομικοί φορείς των οποίων οι φάκελοι αιτήσεων συμμετοχής καλύπτουν τους όρους - απαιτήσεις της παρούσας Διακήρυξης ακόμη και αν είναι λιγότεροι των πέντε (5) οικονομικών φορέων. Η διαδικασία ματαιώνεται, σε περίπτωση απόρριψης όλων των φακέλων αιτήσεων συμμετοχής. Η αναθέτουσα αρχή κατά την αξιολόγηση των φακέλων αιτήσεων συμμετοχής, μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβληθεί, ή να διευκρινίσουν το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς τους, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 102 του Ν. 4412/ 2016. ...».

12. Επειδή, περαιτέρω, *στο παράρτημα Ι της διακήρυξης, με τίτλο «Τεύχος τεχνικών προδιαγραφών για την υλοποίηση κεντρικής υποδομής και μηχανογραφικής εφαρμογής του εθνικού Συστήματος Εισόδου - Εξόδου ΣΤΑΔΙΟ Α'»*, στην παράγραφο 2.3, με τίτλο «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» ορίζεται ότι «Στο πλαίσιο του κριτηρίου αυτού, θα βαθμολογείται η εμπειρία του Υποψηφίου - Οικονομικού Φορέα στην εκτέλεση συμβάσεων προμήθειας ή συντήρησης δράσεων ΤΠΕ. Ο οικονομικός φορέας, και σε περίπτωση συμμετοχής περισσότερων ως ένωση, τουλάχιστον ένα από τα μέλη της Ένωσης: α) οφείλει να έχει υλοποιήσει τουλάχιστον ένα (1) πληροφοριακό σύστημα το οποίο βρίσκεται κατά την ημερομηνία δημοσίευσης της παρούσας διακήρυξης σε επιχειρησιακή λειτουργία και στο οποίο πραγματοποιείται λήψη, διαχείριση και αποστολή βιομετρικών και αριθμητικών δεδομένων μέσω μηχανισμού web service σε έτερο σύστημα, β) [...], γ) [...]. Διευκρινίζεται ότι, σε περίπτωση ένωσης προσώπων το μέλος της Ένωσης που διαθέτει την ως άνω εμπειρία υπό ένα κριτήριο δεν απαιτείται να διαθέτει το ίδιο και την ως άνω εμπειρία υπό έτερο κριτήριο, την οποία μπορεί να διαθέτει άλλο μέλος της Ένωσης. Σε ό,τι αφορά το πληροφοριακό σύστημα [περίπτωση (α) ανωτέρω] θα πρέπει να βρίσκεται σε επιχειρησιακή λειτουργία κατά την ημερομηνία δημοσίευσης της παρούσας διακήρυξης, ανεξαρτήτως της ημερομηνίας έναρξης υλοποίησης - ανάπτυξης του. ...», στην παράγραφο 3.3 με τίτλο «Δικαιολογητικά Τεχνικής και

Αριθμός απόφασης: 1189 / 2020

Επαγγελματικής Ικανότητας», ότι «Θα πρέπει να υποβληθούν συμπληρωμένα τα Παραρτήματα 2α, 2β, 2δ, 2στ και, κατά περίπτωση, 2γ, 2ε, 2ζ της παρούσας. Τα παραρτήματα παρέχονται και σε επεξεργάσιμη μορφή και πρέπει να υποβάλλονται σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρούσα διακήρυξη. Τα ανωτέρω θα συνοδεύονται από πιστοποιητικά / βεβαιώσεις που έχουν εκδοθεί ή θεωρηθεί από την αρμόδια Αρχή του εργοδότη, όπου θα αναφέρεται ο Ανάδοχος, το είδος της δράσης/σύμβασης σύμφωνα με όσα αναφέρονται κατωτέρω, και θα πιστοποιείται η έντεχνη, επιτυχής, έγκαιρη και προσήκουσα αποπεράτωση - υλοποίηση της Δράσης ή/και της σύμβασης συντήρησης - διαχείρισης, καθώς και ο χρόνος περαίωσής της. Στην περίπτωση σύμβασης προμήθειας ή συντήρησης - διαχείρισης που βρίσκεται σε εξέλιξη θα γίνεται σχετική αναφορά στα ως άνω πιστοποιητικά / βεβαιώσεις. Εφόσον τα Μέλη του Υποψηφίου αδυνατούν να προσκομίσουν, σύμφωνα με τα ανωτέρω, τα απαιτούμενα πιστοποιητικά / βεβαιώσεις, θα αρκεί η υποβολή πρόσθετης Υπεύθυνης Δήλωσης, στην οποία θα παρατίθενται οι λόγοι, για τους οποίους δεν είναι δυνατή η προσκόμιση των ανωτέρω εγγράφων και, επίσης, θα βεβαιώνεται η έντεχνη, επιτυχής, έγκαιρη και προσήκουσα αποπεράτωση της δράσης ή/και της σύμβασης συντήρησης - διαχείρισης, καθώς και ο χρόνος περαίωσής της. Στην περίπτωση σύμβασης συντήρησης - διαχείρισης που βρίσκεται σε εξέλιξη θα γίνεται σχετική αναφορά. ...» και στην παράγραφο 4, με τίτλο Διαδικασία αξιολόγησης βαθμολόγησης κριτηρίων, ότι «Η Επιτροπή Αξιολόγησης βαθμολογεί τους Υποψηφίους - Οικονομικούς Φορείς με βάση τα κριτήρια και τη βαθμολογία των πινάκων που ακολουθούν. Η βαθμολογία αυτή είναι προκαθορισμένη, δηλαδή δεν υφίσταται περίπτωση ενδιάμεσης βαθμολογίας. Η τελική βαθμολογία του κάθε Υποψηφίου ισούται με το άθροισμα των βαθμών που λαμβάνει σε κάθε επιμέρους κριτήριο. Για τις ανάγκες βαθμολόγησης των κριτηρίων είναι αναγκαία: α) Για κάθε μέλος του Υποψηφίου, η υποβολή Υπεύθυνης Δήλωσης συνταγμένης σύμφωνα με το Παράρτημα 1α καθώς και πίνακα συνταγμένο σύμφωνα με το Παράρτημα 1β. Οι Υπεύθυνες Δηλώσεις και ο πίνακας υπογράφονται από τον νόμιμο εκπρόσωπο του μέλους του

Αριθμός απόφασης: 1189 / 2020

Υποψηφίου. Εφόσον το μέλος του υποψηφίου διαθέτει επαγγελματική και τεχνική ικανότητα θα υποβάλει Υπεύθυνη Δήλωση συνταγμένη σύμφωνα με το Παράρτημα 2α καθώς και πίνακες συνταγμένους σύμφωνα με το Παράρτημα 2β, 2δ και 2στ. β) Για κάθε Υποψήφιο, η υποβολή πινάκων συνταγμένων σύμφωνα με τα Παραρτήματα 1γ, 2γ, 2ε και 2ζ. Οι πίνακες αυτοί υπογράφονται από τον εκπρόσωπο του Υποψηφίου. ... 4.2 Τεχνική και Επαγγελματική Ικανότητα (Μέγιστη βαθμολογία: [4]15 βαθμοί) Εμπειρία του Υποψηφίου - Οικονομικού Φορέα στην εκτέλεση συμβάσεων υλοποίησης πληροφοριακού συστήματος το οποίο βρίσκεται κατά την ημερομηνία δημοσίευσης της παρούσας διακήρυξης σε επιχειρησιακή λειτουργία και στο οποίο πραγματοποιείται λήψη, διαχείριση και αποστολή βιομετρικών και αλφαριθμητικών δεδομένων μέσω μηχανισμού web service σε έτερο σύστημα. (κριτήριο B1, μέγιστη βαθμολογία κριτηρίου: 15 βαθμοί - Παραρτήματα 2α, 2β και 2γ)

	Πλήθος υλοποιημένων πληροφοριακών συστημάτων	Βαθμοί
B1	Υλοποιημένα πληροφοριακά συστήματα= 1	0,00
	Υλοποιημένα πληροφοριακά συστήματα= 2	3,75
	Υλοποιημένα πληροφοριακά συστήματα= 3	7,50
	Υλοποιημένα πληροφοριακά συστήματα= 4	11,25
	Υλοποιημένα πληροφοριακά συστήματα> 5	15,00

Για τη βαθμολόγηση του κριτηρίου B1, θα υπολογισθεί το άθροισμα των υλοποιημένων πληροφοριακών συστημάτων τα οποία βρίσκονται κατά την ημερομηνία δημοσίευσης της παρούσας διακήρυξης σε επιχειρησιακή λειτουργία και στα οποία πραγματοποιείται λήψη, διαχείριση και αποστολή βιομετρικών και αλφαριθμητικών δεδομένων μέσω μηχανισμού web service σε έτερο σύστημα. ...». Στο Παράρτημα 2β, τέλος, του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης υπό τον τίτλο «ΠΙΝΑΚΑΣ ΥΛΟΠΟΙΗΜΕΝΩΝ ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΑΚΩΝ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ ΠΟΥ ΒΡΙΣΚΟΝΤΑΙ ΚΑΤΑ ΤΗΝ ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΔΗΜΟΣΙΕΥΣΗΣ ΤΗΣ ΠΑΡΟΥΣΑΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ ΣΕ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΙΑΚΗ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑ ΚΑΙ ΣΤΑ ΟΠΟΙΑ ΠΡΑΓΜΑΤΟΠΟΙΕΙΤΑΙ ΛΗΨΗ, ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗ

Αριθμός απόφασης: 1189 / 2020

ΚΑΙ ΑΠΟΣΤΟΛΗ ΒΙΟΜΕΤΡΙΚΩΝ ΚΑΙ ΑΛΦΑΡΙΘΜΗΤΙΚΩΝ ΔΕΔΟΜΕΝΩΝ ΜΕΣΩ ΜΗΧΑΝΙΣΜΟΥ WEB SERVICE ΣΕ ΕΤΕΡΟ ΣΥΣΤΗΜΑ.», ακολουθεί πίνακας προς συμπλήρωση, με τις εξής στήλες και τους αντίστοιχους τίτλους: (1) Τίτλος Πληροφοριακού συστήματος, (2) Αντικείμενο συστήματος, (3) Ποσοστό συμμετοχής στο σύστημα, (4) Προϋπολογισμός του συστήματος, (5) Τόπος υλοποίησης συστήματος, (6) Περίοδος υλοποίησης, (7) Ημερομηνία έναρξης επιχειρησιακής λειτουργίας, (8) Εργοδότης και (9) Στοιχεία Επικοινωνίας Εργοδότη.

13. Επειδή, όπως προκύπτει από τον φάκελο της αίτησης συμμετοχής της, για την πλήρωση του Β1 κριτηρίου της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας η προσφεύγουσα ένωση δήλωσε ότι η εταιρεία μέλος της με την επωνυμία «...», έχει υλοποιήσει δύο (2) έργα πληροφοριακών συστημάτων ελέγχου πρόσβασης, που πληρούν τις απαιτήσεις του εν λόγω κριτηρίου των προδιαγραφών. Συγκεκριμένα, στον πίνακα του Παραρτήματος 2β του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης, δήλωσε ότι έχει υλοποιήσει α) για την εταιρεία ..., με ποσοστό συμμετοχής 100%, ένα πληροφοριακό σύστημα ελέγχου πρόσβασης «σε ορισμένα τμήματα ή χώρους εργασίας (Αποθήκη ανταλλακτικών-αναλωσίμων, Computer room κλπ) ώστε να είναι επιτρεπτή μόνο σε εξουσιοδοτημένα στελέχη. Στους χώρους αυτούς έχει τοποθετηθεί σύστημα αναγνώστη δακτυλικού αποτυπώματος με οθόνη LCD, πληκτρολόγιο και αναγνώστη για κάρτες προσέγγισης. Το πληροφοριακό σύστημα του αναγνώστη πραγματοποιεί την λήψη, διαχείριση και αποστολή βιομετρικών (δακτυλικό αποτύπωμα) και αλφαριθμητικών δεδομένων (ονοματεπώνυμο, κωδικός) και αποστέλλονται μέσω μηχανισμού web service στο σύστημα της ταυτοποίησης ώστε να δοθεί πρόσβαση», προϋπολογισμού 5.000,00€, με περίοδο υλοποίησης από 01-01-2020 έως 30-04-2020, το οποίο τέθηκε σε επιχειρησιακή λειτουργία την 01-03-2020, εργοδότης του οποίου είναι η εταιρεία «...», για την επικοινωνία με τον οποίο τα στοιχεία είναι «...» και β) για την εταιρεία ..., με ποσοστό συμμετοχής στην υλοποίηση 100%, ένα πληροφοριακό σύστημα ελέγχου πρόσβασης «σε ορισμένα τμήματα ή χώρους εργασίας (Αποθήκη

Αριθμός απόφασης: 1189 / 2020

ανταλλακτικών-αναλωσίμων, Computer room κλπ) ώστε να είναι επιτρεπτή μόνο σε εξουσιοδοτημένα στελέχη. Στους χώρους αυτούς έχει τοποθετηθεί σύστημα αναγνώστη δακτυλικού αποτυπώματος με οθόνη LCD, πληκτρολόγιο και αναγνώστη για κάρτες προσέγγισης. Το πληροφοριακό σύστημα του αναγνώστη πραγματοποιεί την λήψη, διαχείριση και αποστολή βιομετρικών (δακτυλικό αποτύπωμα) και αλφαριθμητικών δεδομένων (ονοματεπώνυμο, κωδικός) και αποστέλλονται μέσω μηχανισμού web service στο σύστημα της ταυτοποίησης ώστε να δοθεί πρόσβαση», προϋπολογισμού 5.000,00€, με περίοδο υλοποίησης από 01-01-2020 έως 30-04-2020, το οποίο τέθηκε σε επιχειρησιακή λειτουργία την 01-03-2020, εργοδότης του οποίου είναι η εταιρεία «...», για την επικοινωνία με τον οποίο τα στοιχεία είναι «...». Επιπλέον, ο νόμιμος εκπρόσωπος της εταιρείας «...» υπέβαλε την από 15-06-2020 υπεύθυνη δήλωση ότι «... τα στοιχεία του πίνακα του Παραρτήματος 2β ... είναι ακριβή και αληθή». Τέλος, δε υπέβαλε και τις από 12-06-2020 δύο (2) βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης έργου, η μία από την εταιρεία με την επωνυμία «...» και η άλλη από την εταιρεία «...». Στην πρώτη, ο νόμιμος εκπρόσωπος της «...» βεβαιώνει ότι «Η εταιρεία «...» έχει εκτελέσει με επιτυχία, πληροφοριακό σύστημα το οποίο βρίσκεται σε επιχειρησιακή λειτουργία (από τις αρχές του 2020 μέχρι και σήμερα) και στο οποίο πραγματοποιείται λήψη, διαχείριση και αποστολή βιομετρικών και αλφαριθμητικών δεδομένων μέσω μηχανισμού web service σε **έτερο** σύστημα, αξίας 5.000,00€ πλέον ΦΠΑ. Η εταιρεία μας χρησιμοποιεί σύστημα ελέγχου πρόσβασης σε ορισμένα τμήματα ή χώρους εργασίας (Αποθήκη ανταλλακτικών - αναλωσίμων, Computer room κλπ) ώστε να είναι επιτρεπτή μόνο σε εξουσιοδοτημένα στελέχη. Στους χώρους αυτούς έχει τοποθετηθεί σύστημα αναγνώστη δακτυλικού αποτυπώματος με οθόνη LCD, πληκτρολόγιο και αναγνώστη για κάρτες προσέγγισης. Το πληροφοριακό σύστημα του αναγνώστη πραγματοποιεί την λήψη, διαχείριση και αποστολή βιομετρικών (δακτυλικό αποτύπωμα) και αλφαριθμητικών δεδομένων (ονοματεπώνυμο, κωδικός) και αποστέλλονται μέσω μηχανισμού web service στο σύστημα της ταυτοποίησης ώστε να δοθεί πρόσβαση» και, στη δεύτερη, ο

Αριθμός απόφασης: 1189 / 2020

νόμιμος εκπρόσωπος της «... - ...» βεβαιώνει ότι «η εταιρεία «...» έχει εκτελέσει με επιτυχία, πληροφοριακό σύστημα το οποίο βρίσκεται σε επιχειρησιακή λειτουργία από τις αρχές του 2020 μέχρι και σήμερα) και στο οποίο πραγματοποιείται λήψη, διαχείριση και αποστολή βιομετρικών και αλφαριθμητικών δεδομένων μέσω μηχανισμού web service σε έτερο σύστημα, αξίας 5.000,00€ πλέον ΦΠΑ. Η εταιρεία μας χρησιμοποιεί σύστημα ελέγχου πρόσβασης σε ορισμένα τμήματα ή χώρους εργασίας (Αποθήκη ανταλλακτικών - αναλωσίμων, Computer room κλπ) ώστε να είναι επιτρεπτή μόνο σε εξουσιοδοτημένα στελέχη. Στους χώρους αυτούς έχει τοποθετηθεί σύστημα αναγνώστη δακτυλικού αποτυπώματος με οθόνη LCD, πληκτρολόγιο και αναγνώστη για κάρτες προσέγγισης. Το πληροφοριακό σύστημα του αναγνώστη πραγματοποιεί την λήψη, διαχείριση και αποστολή βιομετρικών (δακτυλικό αποτύπωμα) και αλφαριθμητικών δεδομένων (ονοματεπώνυμο, κωδικός) και αποστέλλονται μέσω μηχανισμού web service στο σύστημα της ταυτοποίησης ώστε να δοθεί πρόσβαση». Η Επιτροπή Προμηθειών και Σύναψης Δημοσίων Συμβάσεων και Υπηρεσιών της αναθέτουσας αρχής, όμως, υιοθετώντας την από 27-06-2020 γνώμη των τεχνικών συμβούλων A/B' (...) ... και A/B' (...) ..., που κλήθηκαν να συνδράμουν το έργο της, η οποία είχε ως εξής «Τα δύο (2) έργα με τίτλο 'ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΑΚΟ ΣΥΣΤΗΜΑ ΕΛΕΓΧΟΥ ΠΡΟΣΒΑΣΗΣ' της εταιρείας '...' δεν ικανοποιούν την απαίτηση αποστολής βιομετρικών και αλφαριθμητικών δεδομένων μέσω μηχανισμού web service σε έτερο σύστημα, καθώς το αναφερόμενο ως σύστημα ταυτοποίησης αποτελεί υποσύστημα του πληροφοριακού συστήματος ελέγχου πρόσβασης και όχι έτερο σύστημα. Ως εκ τούτου δεν γίνονται αποδεκτά», με το με αριθμό ... Πρακτικό της, το οποίο και έγινε αποδεκτό με την προσβαλλόμενη πράξη του Προϊσταμένου του ... του ..., εισηγήθηκε να μην γίνει αποδεκτή η αίτηση συμμετοχής της προσφεύγουσας ένωσης, με την αιτιολογία ότι «υπέβαλε αποδεικτικά μέσα για την απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, σύμφωνα με τα οποία δεν έχει εκτελεστεί σύμβαση υλοποίησης πληροφοριακού συστήματος, το οποίο βρίσκεται κατά την ημερομηνία δημοσίευσης της εν λόγω διακήρυξης

Αριθμός απόφασης: 1189 / 2020

σε επιχειρησιακή λειτουργία και στο οποίο πραγματοποιείται λήψη, διαχείριση και αποστολή βιομετρικών και αλφαριθμητικών δεδομένων μέσω μηχανισμού web service σε έτερο σύστημα, σύμφωνα με την από 27.06.2020 έντυπη αναφορά των τεχνικών συμβούλων και την παράγραφο 2.3 του Τεύχους Τεχνικών Προδιαγραφών της διακήρυξης του διαγωνισμού.».

14. Επειδή, με την προσφυγή της, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι από τις αναφερόμενες στην προηγούμενη σκέψη της παρούσας βεβαιώσεις προκύπτει με σαφήνεια ότι τα πληροφοριακά συστήματα που υλοποίησε το μέλος της «...» πραγματοποιούν λήψη και διαχείριση βιομετρικών και αλφαριθμητικών δεδομένων μέσω μηχανισμού web service σε έτερο σύστημα, όπως ρητά αναφέρεται σε καθεμία από τις ανωτέρω βεβαιώσεις, επιπλέον ότι και στις δύο περιπτώσεις το έτερο σύστημα είναι τρίτου κατασκευαστή και συγκεκριμένα της εταιρείας «...», το οποίο ονομάζεται «...» (σύστημα διαχείρισης προσωπικού - Μισθοδοσίας), το οποίο διατηρεί το μητρώο του προσωπικού και των στελεχών των εταιρειών με τα δικαιώματα πρόσβασης αυτών, και μια από τις πολλές λειτουργίες που εκτελεί, είναι η συλλογή δεδομένων πρόσβασης και η καταγραφή των ωρών εισόδου - εξόδου στους χώρους πρόσβασης ώστε να προκύπτουν στοιχεία σε διάφορες εκτυπωτικές καταστάσεις που ζητούνται από τις εν λόγω εταιρείες. Συνημμένα δε, στην προσφυγή της υπέβαλε και τις από 05-08-2020 βεβαιώσεις των εταιρειών «...» και «... - ...». Ενόψει των ανωτέρω, διατείνεται η προσφεύγουσα, η αίτηση εκδήλωσης ενδιαφέροντός της πληρούσε απολύτως και την επίμαχη απαίτηση του όρου 2.3 της διακήρυξης, η δε προσβαλλόμενη απόφαση δεν εκτίμησε προσηκόντως τις ως άνω βεβαιώσεις και γι' αυτό πρέπει να ακυρωθεί. Η αναθέτουσα αρχή, από την άλλη, ισχυρίζεται ότι «Σύμφωνα με την ένωση οικονομικών φορέων, η λειτουργικότητα του ελέγχου πρόσβασης σε τμήματα ή χώρους εργασίας, διενεργείται με τη χρήση αλφαριθμητικών και βιομετρικών δεδομένων και μέσω αναγνώστη δακτυλικού αποτυπώματος που διαθέτει οθόνη LCD, πληκτρολόγιο και αναγνώστη για κάρτες προσέγγισης καθώς και του συστήματος ... το οποίο αναφέρεται ως έτερο σύστημα και συγκεκριμένα ως σύστημα ταυτοποίησης. Το ανωτέρω

Αριθμός απόφασης: 1189 / 2020

σύνολο συνιστά ένα ενιαίο σύστημα ελέγχου πρόσβασης και κατ' επέκταση τα επιμέρους τμήματά του δεν μπορούν να θεωρηθούν ως έτερα συστήματα.». Οι ως άνω ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής, όμως, δεν φαίνεται να ερείδονται επί των όρων της παραγράφου 2.3 περί της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του *παραρτήματος I της διακήρυξης, περί των τεχνικών προδιαγραφών των υπό προμήθεια συστημάτων*. Και τούτο, διότι από τις διατυπώσεις της επίμαχης παραγράφου των τεχνικών προδιαγραφών (βλ. 12^η σκέψη της παρούσας) δεν προκύπτει ότι απαιτείται επί ποινή απόρριψης το πληροφοριακό σύστημα λήψης, διαχείρισης και αποστολής βιομετρικών και αλφαριθμητικών δεδομένων και το έτερο σύστημα, στο οποίο αποστέλλονται τα δεδομένα αυτά, να μην αποτελούν υποσυστήματα ενός ενιαίου συστήματος, το οποίο επιτελεί μια νέα, ενιαία λειτουργία. Εξάλλου, η έννοια του «έτερου» συστήματος δεν εξειδικεύεται, περαιτέρω, συνεπώς, αρκεί να επιτελεί καταρχήν διαφορετικές λειτουργίες από το σύστημα λήψης, διαχείρισης και αποστολής βιομετρικών και αλφαριθμητικών δεδομένων, ανεξαρτήτως αν τα δύο συστήματα, διαλειτουργούνται μεταξύ τους, επιτελούν μια νέα ενιαία λειτουργία. Δοθέντος ότι, όπως το μέλος της προσφεύγουσας ένωσης «...» δήλωσε, χωρίς να αμφισβητείται από την αναθέτουσα αρχή, τα πληροφοριακά συστήματα που υλοποίησε πραγματοποιούν λήψη και διαχείριση βιομετρικών και αλφαριθμητικών δεδομένων (μέσω αναγνώστη δακτυλικού αποτυπώματος που διαθέτει οθόνη LCD, πληκτρολόγιο και αναγνώστη για κάρτες προσέγγισης, κατά την είσοδο – έξοδο προσωπικού από συγκεκριμένο χώρο) και τα αποστέλλουν σε πληροφοριακό σύστημα διαχείρισης προσωπικού – μισθοδοσίας με την ονομασία «...», έτερου κατασκευαστή (της εταιρείας «...»), δεν μπορεί να γίνει δεκτό ότι δεν πληρούν τις απαιτήσεις της παραγράφου 2.3 του παραρτήματος I περί τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης, με την αιτιολογία ότι τα δύο συστήματα συνιστούν ένα ενιαίο σύστημα ελέγχου πρόσβασης και κατ' επέκταση τα επιμέρους τμήματά του δεν μπορούν να θεωρηθούν ως έτερα συστήματα. Κατά συνέπεια, η αιτιολογία απόρριψης της αίτησης συμμετοχής της προσφεύγουσας ένωσης ότι «... δεν έχει εκτελεστεί σύμβαση υλοποίησης

Αριθμός απόφασης: 1189 / 2020

πληροφοριακού συστήματος, ... στο οποίο πραγματοποιείται λήψη, διαχείριση και αποστολή βιομετρικών και αλφαριθμητικών δεδομένων μέσω μηχανισμού web service σε έτερο σύστημα» είναι πλημμελής και ανεπαρκής, η δε προσβαλλόμενη πράξη πρέπει να ακυρωθεί ως μη νόμιμη. Και υπό την εκδοχή, όμως, ότι κατά την έννοια της παραγράφου 2.3 του Παραρτήματος Ι περί τεχνικών προδιαγραφών δεν θεωρούνται «έτερα» τα πληροφοριακά συστήματα που μαζί με τα συστήματα που πραγματοποιούν λήψη, διαχείριση και αποστολή βιομετρικών και αλφαριθμητικών δεδομένων επιτελούν μια νέα ενιαία λειτουργία και ως εκ τούτου θεωρούνται ενιαίο σύστημα, λόγω της σχετικής με την έννοια του «έτερου» συστήματος ασάφειας των όρων της διακήρυξης, δεν θα ήταν νόμιμος ο αποκλεισμός της προσφεύγουσας ένωσης με την αιτιολογία ότι τα συστήματα που πραγματοποιούν τη λήψη, διαχείριση και αποστολή βιομετρικών και αλφαριθμητικών δεδομένων μέσω μηχανισμού web service και τα έτερα συστήματα στα οποία αποστέλλουν τα δεδομένα αυτά αποτελούν υποσυστήματα ενός ενιαίου συστήματος. Και τούτο, διότι ασάφειες ή πλημμέλειες των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορούν να ερμηνεύονται σε βάρος των διαγωνιζομένων, κατά παράβαση των αρχών του ανταγωνισμού και της παροχής ίσων ευκαιριών και θα πρέπει να παρέχεται και σε αυτούς, οι οποίοι βλάπτονται από την ασάφεια ή την πλημμέλεια αυτή, η δυνατότητα να συμπληρώσουν την τυχόν ελαττωματική προσφορά τους (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 423/2011, 424/2011, 425/2011). Απορριπτέοι, εξάλλου, ως αβάσιμοι είναι και οι ισχυρισμοί της παρεμβαίνουσας ότι τα υπό της προσφεύγουσας ένωσης επικαλούμενα έργα αφορούν σε περιορισμένο σύστημα διαχείρισης ελέγχου πρόσβασης, και σε καμία περίπτωση δεν έχουν συνάφεια με το αντικείμενο του διαγωνισμού για Σύστημα Εισόδου - Εξόδου διασυνοριακής διέλευσης υπηκόων τρίτων χωρών στα εξωτερικά σύνορα της ΕΕ και δεν αφορούν σε πληροφοριακό σύστημα στο οποίο πραγματοποιείται λήψη, διαχείριση και αποστολή βιομετρικών και αλφαριθμητικών δεδομένων και ότι τα συστήματα Access Control (Ελέγχου Πρόσβασης), φέρουν πληκτρολόγιο για την εισαγωγή αριθμητικού κωδικού (pin) και μόνο, και όχι αλφαριθμητικών δεδομένων. Και τούτο, διότι εκτός από το γεγονός ότι

Αριθμός απόφασης: 1189 / 2020

συνιστούν νέους λόγους για τους οποίους θα έπρεπε η αίτηση συμμετοχής της προσφεύγουσας ένωσης να απορριφθεί, επιπλέον αυτών για τους οποίους η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την αίτησή της, και επομένως προβάλλονται απαραδέκτως με παρέμβαση και όχι με προδικαστική προσφυγή, ο μεν πρώτος ισχυρισμός περί έλλειψης συνάφειας των επικαλούμενων συμβάσεων με το αντικείμενο του διαγωνισμού ερείδεται επί ανύπαρκτης προϋπόθεσης, ο δε δεύτερος είναι αόριστος και αναπόδεικτος. Τούτο δε, διότι, κατά τα γενόμενα δεκτά ανωτέρω, τα συστήματα που απαιτείται να έχει υλοποιήσει κάθε συμμετέχων για την πλήρωση του κριτηρίου Β1 της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας δεν απαιτείται επί ποινή απόρριψης της αίτησης συμμετοχής να είναι συναφή με το αντικείμενο του διαγωνισμού, περαιτέρω, από τις βεβαιώσεις που η προσφεύγουσα ένωση προσκόμισε, δίχως να αμφισβητούνται με αρκούντως εξειδικευμένους και αποδεδειγμένους ισχυρισμούς, προκύπτει ότι τα συστήματα ελέγχου πρόσβασης των έργων που υλοποίησε, πραγματοποιούν (μέσω αναγνώστη δακτυλικού αποτυπώματος με οθόνη LCD και πληκτρολογίου και αναγνώστη για κάρτες προσέγγισης) λήψη, διαχείριση και αποστολή βιομετρικών (δακτυλικό αποτύπωμα) και αλφαριθμητικών δεδομένων (ονοματεπώνυμο, κωδικός). Τούτων, έπεται ότι ο πρώτος λόγος της κρινόμενης προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός.

15. Επειδή, περαιτέρω, η εταιρεία «...» για την πλήρωση του Β1 κριτηρίου της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας δήλωσε ότι έχει υλοποιήσει α) έργο με τίτλο ««Σχεδιασμός και Υλοποίηση Πληροφοριακού Συστήματος Υποστήριξης των Θεσμικών αλλαγών του Ν.3907/2011 & του Ν.4018/2011», Υποέργου 1 της Πράξης «Πληροφοριακό Σύστημα για τον Εκσυγχρονισμό της Διαδικασίας Έκδοσης Αδειών Διαμονής και Απόδοσης Ιθαγένειας στην Ελληνική Επικράτεια» με Κωδ. ...», με αντικείμενο «... τα κάτωθι υποσυστήματα: • Υποσύστημα Μετανάστευσης • Υποσύστημα Ιθαγένειας • Υποσύστημα Αυτοτελούς Εγγράφου – Βιομετρικά για την: ο Λήψη δακτυλικών αποτυπωμάτων από λογισμικό δακτυλοσκόπησης ο Ασφαλή φύλαξη δακτυλικών αποτυπωμάτων ο Ταίριασμα δακτυλικών αποτυπωμάτων

Αριθμός απόφασης: 1189 / 2020

ο Ασφαλή επικοινωνία, μεταγωγή δεδομένων και διαλειτουργία με Φορέα Εκτύπωσης και Προσωποποίησης Κάρτας ο Εισαγωγή της ψηφιακής φωτογραφίας στο σύστημα ο Παράδοση Κάρτας • Υποσύστημα Διαδικτυακής Πύλης Ενημέρωσης • Υποσύστημα Παραβόλων • Υποσύστημα Ροής Εργασιών και Επιχειρησιακών Διαδικασιών • Υποσύστημα Διαλειτουργικότητας», β) έργο με τίτλο «Προσαρμογή του ΟΠΣ Μετανάστευσης σε Κανονισμούς της Ε.Ε. κ.α.», με αντικείμενο, μεταξύ άλλων, «...• Μεταβολές στις διαδικασίες που άπτονται της εκτύπωσης του Αυτοτελούς Εγγράφου – Βιομετρικά για την: ο Λήψη δακτυλικών αποτυπωμάτων από λογισμικό δακτυλοσκόπησης ο Ασφαλή φύλαξη δακτυλικών αποτυπωμάτων ο Ταίριασμα δακτυλικών αποτυπωμάτων ο Ασφαλή επικοινωνία, μεταγωγή δεδομένων και διαλειτουργία με Φορέα Εκτύπωσης και Προσωποποίησης Κάρτας ο Εισαγωγή της ψηφιακής φωτογραφίας στο σύστημα ο Παράδοση Κάρτας», γ) έργο με τίτλο «Προμήθεια Μηχανογραφικού & Δακτυλοσκοπικού Εξοπλισμού Κέντρων Υποδοχής και Εξυπηρέτησης (ΚΥΕ) Υπηκόων Τρίτων Χωρών Υποέργα 3 & 4 της Πράξης με Κωδ. ΟΠΣ: ...», με αντικείμενο, μεταξύ άλλων, «...1.Καταχώρηση νέας αίτησης 2.Λήψη Δακτυλικών αποτυπωμάτων 3.Διαδικασία Ολοκλήρωσης της παραλαβής των απαιτούμενων δεδομένων 4. Αποστολή των βιομετρικών και αλφαριθμητικών δεδομένων στο σύστημα εκτύπωσης και προσωποποίησης 5.Εκτύπωση απόδειξης κατάθεσης αιτήματος 6.Αυτόματη ενημέρωση Ηλεκτρονικού πρωτοκόλλου του Μηχ/κού Συστήματος» και δ) έργο με τίτλο «Αναβάθμιση των υφιστάμενων πληροφοριακών συστημάτων της ... για τη διαδικασία καταγραφής Υπηκόων Τρίτων Χωρών (ΝΥΔΚΕ-ΧΚΑ)», αντικείμενο του οποίου είναι «1) η προμήθεια, εγκατάσταση, παραμετροποίηση και υποστήριξη των απαραίτητων υπολογιστικών, αποθηκευτικών, δικτυακών συστημάτων και υποδομών, 2) η προμήθεια, εγκατάσταση, παραμετροποίηση των λογισμικών συστημάτων, 3) η ανάπτυξη και αναβάθμιση της εφαρμογής «Χαρτογράφηση Κυκλοφορίας Αλλοδαπών» και των άμεσα συναρτώμενων τρίτων εφαρμογών, 4) η υλοποίηση διαδικασίας λήψης, διαχείρισης και αποστολής βιομετρικών

Αριθμός απόφασης: 1189 / 2020

(Δακτυλικά, Φωτογραφία) και δημογραφικών στοιχείων 5) η υλοποίησης νέας ψηφιακής υπογραφής εγγράφου για αντικατάσταση της υφιστάμενης 6) η μετάπτωση δεδομένων και δικτύου στην τελική υποδομή ΝΥΚΔΕ, 7) η εκπαίδευση Διαχειριστών / Προγραμματιστών / Στελεχών, 8) η καλή λειτουργία του συνόλου της ΝΥΚΔΕ.». Κατά την αξιολόγηση των φακέλων αιτήσεων των συμμετεχόντων στον διαγωνισμό, η Επιτροπή Προμηθειών και Σύναψης Δημοσίων Συμβάσεων και Υπηρεσιών της αναθέτουσας αρχής, σε σχέση με τις ως άνω επικαλούμενες συμβάσεις, υιοθετώντας τη γνώμη των τεχνικών συμβούλων Α/Β' (...) ... και Α/Β' (...) ..., που κλήθηκαν να συνδράμουν το έργο της, με το με αριθμό ... από 29-6-2020 Πρακτικό της, γνωμοδότησε ομόφωνα «Να κληθεί εγγράφως, κατά το άρθρο 102 του Ν. 4412/2016, εντός της προθεσμίας που προβλέπει αυτό, ο οικονομικός φορέας «...» να διευκρινίσει με συμπληρωματική υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου του ή του ειδικώς εξουσιοδοτηθέντος για τον ως άνω διαγωνισμό, για τα τέσσερα (4) έργα της που έχει δηλώσει για τα κριτήρια του πίνακα Β1: - Τα αλφαριθμητικά και βιομετρικά δεδομένα αποστέλλονται μέσω μηχανισμού web service σε έτερο σύστημα;». Ακολούθως, με το υπ' αριθ. ... από 03-7-2020 έγγραφο της Διεύθυνσης Προμηθειών / ..., η εταιρεία «...» προσκλήθηκε, κατ' εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 102 του Ν.4412/2016, την 03-07-2020 μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., να διευκρινίσει την αίτηση συμμετοχής του, κατά τα άνω, η δε εταιρεία στις 06-7-2020 με μήνυμα μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. ανήρτησε τις συνημμένες διευκρινίσεις της και πιο συγκεκριμένα την από 06-07-2020 υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της ότι « τα ... έργα ... που δηλώθηκαν για την κάλυψη των κριτηρίων του πίνακα Β1, καλύπτουν την απαίτηση για την αποστολή, μέσω μηχανισμού web service, αλφαριθμητικών και βιομετρικών δεδομένων σε έτερο σύστημα, όπως αυτά περιγράφονται αναλυτικά στον Πίνακα του Παραρτήματος 2β και βεβαιώνεται η ακρίβεια των στοιχείων του με την Υπεύθυνη Δήλωση του Παραρτήματος 2α.». Κατόπιν αυτών, η Επιτροπή Προμηθειών και Σύναψης Δημοσίων Συμβάσεων και Υπηρεσιών της αναθέτουσας αρχής, υιοθετώντας τη σχετική αναφορά του τεχνικού

Αριθμός απόφασης: 1189 / 2020

συμβούλου Α/Β' (...) ... ότι «Από τη διευκρίνιση που δόθηκε σχετικά με τα τέσσερα (4) έργα της εταιρείας '...' προκύπτει ότι και τα τέσσερα (4) πληροφοριακά συστήματα ικανοποιούν το κριτήριο Β1 και ως εκ τούτου τα αντίστοιχα έργα γίνονται αποδεκτά.» με το με αριθμό 8028/1/183/25-λε' από 22-7-2020 Πρακτικό της, εισηγήθηκε την αποδοχή, μεταξύ άλλων και της αίτησης συμμετοχής της εταιρείας «...», προσμετρώντας στο κριτήριο αξιολόγησης Β1 της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας για την εταιρεία αυτή τέσσερα (4) έργα, τα οποία αντιστοιχούν σε 11,25 βαθμούς.

16. Επειδή, ενόψει της κλήσης της εταιρείας «...» να παράσχει την ως άνω διευκρίνιση, η προσφεύγουσα ένωση, με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής της, ισχυρίζεται ότι η αναθέτουσα αρχή, εφόσον διατηρούσε αμφιβολίες ως προς το εάν τα δύο έργα του μέλους της «...» πληρούν την ειδικότερη απαίτηση της αποστολής δεδομένων σε έτερο σύστημα μέσω μηχανισμού web service, όφειλε, σύμφωνα με το άρθρο 18 παρ.1 του ν. 4412/2016 και το άρθρο 102 παρ. 5 του ίδιου νόμου να ζητήσει και από την προσφεύγουσα ένωση διευκρινίσεις, τις οποίες και θα παρείχε. Η αναθέτουσα αρχή, από την άλλη, ισχυρίζεται ότι δεν προέκυψαν αμφιβολίες ότι τα έργα που η προσφεύγουσα ένωση επικαλούνταν δεν πληρούσαν την απαίτηση της λήψης, διαχείρισης και αποστολής αλφαριθμητικών και βιομετρικών δεδομένων σε έτερο σύστημα μέσω μηχανισμού web service, για τον λόγο αυτό και δεν ζητήθηκαν διευκρινίσεις. Ενόψει των όσων γίνονται δεκτά στην αμέσως προηγούμενη σκέψη της παρούσας, ωστόσο, ο ως άνω ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής δεν είναι επαρκώς και νομίμως αιτιολογημένος. Συγκρίνοντας, μάλιστα, τα έργα που η προσφεύγουσα ένωση δήλωσε για την πλήρωση του επίμαχου (Β1) κριτηρίου της τεχνικής ικανότητας με αυτά που δήλωσε η εταιρεία «...», σχετικά με το ίδιο κριτήριο, παρόλο που πρόκειται για διαφορετικής φύσεως και έκτασης έργα, προκύπτει ότι η αναθέτουσα αρχή, κατά παράβαση της αρχής της ίσης μεταχείρισης δεν ζήτησε και από την προσφεύγουσα ένωση διευκρίνιση όμοια με αυτήν που ζήτησε από την εταιρεία Και τούτο, διότι εφόσον διατηρούσε αμφιβολία αν στα έργα που η ... δήλωσε ότι υλοποίησε τα αλφαριθμητικά και βιομετρικά δεδομένα

Αριθμός απόφασης: 1189 / 2020

αποστέλλονται μέσω μηχανισμού web service σε έτερο σύστημα, πρέπει να γίνει δεκτό ότι με πλημμελή και ανεπαρκή αιτιολογία δεν διατηρούσε ίδια αμφιβολία και για τα έργα που η προσφεύγουσα ένωση επικαλούνταν ότι υλοποίησε, επειδή τα συστήματα αποστολής και λήψης των δεδομένων αποτελούν υποσυστήματα ενιαίου συστήματος. Τούτο δε, διότι στο πρώτο έργο της εταιρείας ..., η λήψη δακτυλικών αποτυπωμάτων από λογισμικό δακτυλοσκόπησης και η μεταγωγή δεδομένων φαίνεται να αποτελεί υποσύστημα του Πληροφοριακού Συστήματος για τον Εκσυγχρονισμό της Διαδικασίας Έκδοσης Αδειών Διαμονής και Απόδοσης Ιθαγένειας στην Ελληνική Επικράτεια, χωρίς να προκύπτει με σαφήνεια ότι τα δεδομένα μεταφέρονται σε έτερο χωριστό πληροφοριακό σύστημα και ποιο. Ομοίως, στο δεύτερο έργο, οι ίδιες ως άνω λειτουργίες φαίνεται να αποτελούν υποσυστήματα του ολοκληρωμένου πληροφοριακού συστήματος μετανάστευσης, χωρίς ούτε και στο έργο αυτό να προκύπτει με σαφήνεια ότι τα δεδομένα μεταφέρονται σε έτερο χωριστό πληροφοριακό σύστημα και ποιο. Στο τρίτο έργο, καίτοι προκύπτει ότι οι λειτουργίες αυτές αποστέλλονται στο σύστημα εκτύπωσης και προσωποποίησης, εντούτοις δεν προκύπτει ότι το σύστημα αυτό δεν είναι υποσύστημα του συστήματος δακτυλοσκοπικού ελέγχου των Κέντρων Υποδοχής και Εξυπηρέτησης (ΚΥΕ) Υπηκόων Τρίτων Χωρών. Στο τελευταίο έργο δε, η υλοποίηση διαδικασίας λήψης, διαχείρισης και αποστολής βιομετρικών (Δακτυλικά, Φωτογραφία) και δημογραφικών στοιχείων, δεν προκύπτει με σαφήνεια ούτε αν αποτελεί χωριστό πληροφοριακό σύστημα, εντός της υποδομής ΝΥΚΔΕ, ούτε αν τα δεδομένα που συλλέγει μεταφέρονται σε έτερο χωριστό πληροφοριακό σύστημα εντός της ίδιας υποδομής ή άλλης και ποιο. Συνακόλουθα, η απόρριψη της αίτησης συμμετοχής της προσφεύγουσας ένωσης, χωρίς να ζητηθούν διευκρινίσεις ως προς τα αν το σύστημα στο οποίο μεταφέρονται τα αλφαριθμητικά και βιομετρικά δεδομένα μέσω web service ήταν έτερο από το σύστημα που πραγματοποιεί τη λήψη, διαχείριση και αποστολή των δεδομένων αυτών, ενώ η αναθέτουσα αρχή κάλεσε την εταιρεία «...» να παράσχει αντίστοιχες διευκρινίσεις, ήταν μη νόμιμη και για τον λόγο ότι παραβίασε την αρχή της

Αριθμός απόφασης: 1189 / 2020

ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων. Τούτων, έπεται ότι θα πρέπει να γίνει δεκτός και ο δεύτερος λόγος της κρινόμενης προσφυγής.

17. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, η δε παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί, σύμφωνα με το σκεπτικό.

18. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να της επιστραφεί, 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

Δέχεται την προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει τη με αριθμό ... απόφαση του Προϊσταμένου του ... του ..., με την οποία περατώνονται τα αποτελέσματα του Α' σταδίου (αξιολόγησης και αποδοχής αιτήσεων για συμμετοχή στο Β' στάδιο υποβολής προσφορών) του κλειστού διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου του έργου «Υλοποίηση της Κεντρικής Υποδομής του Εθνικού Συστήματος Εισόδου – Εξόδου» (... Διακήρυξης ...), κατά το μέρος με το οποίο απορρίπτεται η αίτηση συμμετοχής της ένωσης εταιρειών «...» στον διαγωνισμό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου, που κατέθεσε η προσφεύγουσα ένωση.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 10 Σεπτεμβρίου 2020 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 28 Σεπτεμβρίου 2020.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Κων/νος Πολ. Κορομπέλης

Αλεξάνδρα Κ. Παπαχρήστου