

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 23.04.2019 με την εξής σύνθεση:
Σταυρούλα Κουρή Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου-Εισηγήτρια και Μαρία-Ελένη Σιδέρη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 22.03.2019 (ημεροχρονολογία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 360/22.03.2019 της εταιρίας με την επωνυμία [...], νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της [...] και της με αριθ. 65/2019 απόφασης του Δ.Σ. της [...] περί εγκρίσεως των υπ'αριθ. 1 και 2 Πρακτικών της Επιτροπής του Διαγωνισμού και περί αποκλεισμού της προσφοράς της προσφεύγουσας από τον διαγωνισμό που προκηρύχθηκε με την υπ'αριθ. 41/2018 Διακήρυξη με αντικείμενο την υλοποίηση του έργου «Τηλεέλεγχος και Αυτοματισμός του συστήματος Ύδρευσης της περιοχής».

Της παρεμβαίνουσας εταιρίας [...], με δ.τ. [...], νομίμως εκπροσωπούμενης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την Προδικαστική Προσφυγή της, η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που με

Αριθμός απόφασης: 464/2019

αυτήν απορρίφθηκε η τεχνική προσφορά της και ως εκ τούτου αναδείχθηκε ως προσωρινός ανάδοχος της υπόψη σύμβασης ο οικονομικός φορέας [....].

2. Επειδή, με την Παρέμβασή της, η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που με αυτήν απορρίπτεται η τεχνική προσφορά της προσφεύγουσας και συνεπώς την απόρριψη της υπόψη Προδικαστικής Προσφυγής.

3. Επειδή, με τη με αριθ. 41/2018 Διακήρυξη της [...] προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός, ανοικτός, δημόσιος διαγωνισμός με αντικείμενο την υλοποίηση της προμήθειας «Τηλεέλεγχος και Αυτοματισμός του συστήματος Ύδρευσης της περιοχής», συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 185.000 ευρώ (χωρίς ΦΠΑ), με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής και δυνατότητα αύξησης κατά 100% του προϋπολογισμού στις περιπτώσεις : α) αναβάθμιση των υφιστάμενων γραμμών με την ίδια ή άλλη τεχνολογία ή προσθήκη νέων, β) υπέρβαση των αρχικών πακέτων δεδομένων κινητής τηλεφωνίας και γ) δυνατότητα άσκησης προαίρεσης μέχρι και δύο (2) χρόνια. Ο συνολικός προϋπολογισμός του ανωτέρω περιγραφόμενου διαγωνισμού συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης ανήρχετο στο ποσό των τριακοσίων εβδομήντα χιλιάδων ευρώ (370.000,00€), πλέον ΦΠΑ.. Η εν λόγω Διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 06.12.2018 και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) ομοίως στις 06.12.2018, όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό: α/α 68132.

4. Επειδή, έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 265793492959 0520 0071), ποσού 1.850,00 €, το οποίο υπερβαίνει κατά 925,00 ευρώ το απαιτούμενο κατά το νόμο ποσό παραβόλου ύψους 925,00 ευρώ, όπως τούτο υπολογίζεται σε ποσοστό 0,5% επί της προϋπολογισθείσας αξίας της υπόψη σύμβασης (χωρίς ΦΠΑ και δικαίωμα προαίρεσης), και ως εκ τούτου πρέπει κατά το υπερβάλλον

Αριθμός απόφασης: 464/2019

μέρος του να επιστραφεί στην προσφεύγουσα, ανεξαρτήτως της έκβασης της προσφυγής της.

5. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του (προμήθεια) και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 185.000,00€ χωρίς ΦΠΑ, ήτοι ανώτερης αξίας των 60.000 €, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ.1 του Ν.4412/2016, όπως και του χρόνου δημοσίευσης της διακήρυξης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω Προδικαστική Προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

6. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ.α'), δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ και κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους στις 14.03.2019, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής οι συμμετέχοντες, και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 22.03.2019, ήτοι εντός της δεκαήμερης προβλεπόμενης προθεσμίας.

7. Επειδή, η προσφεύγουσα μετ' εννόμου συμφέροντος στρέφεται κατά της με αριθ. 65/2019 απόφασης του Δ.Σ. της [...], αιτούμενη την ακύρωση αυτής κατά το μέρος που απορρίφθηκε η τεχνική προσφορά της και ως εκ τούτου αποκλείσθηκε από τη συνέχεια της διαγωνιστικής διαδικασίας, με την αιτιολογία ότι : *« Η προσφορά της εταιρίας [...] δεν καλύπτει την απαίτηση του άρθρου 2 της διακήρυξης και συγκεκριμένα «Εξαίρεση από την προμήθεια αποτελεί ο απαραίτητος εξοπλισμός για την υλοποίηση των υπηρεσιών με χρήση LMDS ή άλλης αντίστοιχης τεχνολογίας ισοδύναμων χαρακτηριστικών ο οποίος θα εξασφαλιστεί μέσω χρησιδανεισμού από τον ανάδοχο και θα περιλαμβάνεται αντίστοιχα στην προσφορά του». Ειδικότερα, όπως προκύπτει από τα αναφερόμενα στην ενότητα 2.3.2 της τεχνικής προσφοράς ο εξοπλισμός για τα 18 σημεία με υλοποίηση της κύριας διασύνδεσης μέσω MW ασύρματης ζεύξης (18 σημεία του πίνακα 1) δεν παρέχεται με χρησιδανεισμό • Η προσφορά της εταιρίας [...] δεν καλύπτει την απαίτηση του άρθρου 9 της διακήρυξης και*

Αριθμός απόφασης: 464/2019

συγκεκριμένα «Όσον αφορά τον παρεχόμενο και υφιστάμενο εξοπλισμό (του πίνακα 1 του παρόντος), από τον ανάδοχο, η υποχρέωση υποστήριξης-συντήρησης είναι 24/7/365 και άρσης της βλάβης εντός 4 ωρών». Ειδικότερα, όπως προκύπτει από τα αναφερόμενα στην ενότητα 4.4.3 της τεχνικής προσφοράς και της διευκρίνησης, στο ζητούμενο χρόνο άρσης βλάβης των 4 ωρών (24/7/365) δεν υπολογίζεται το χρονικό διάστημα κατά το οποίο ο πάροχος του δημοσίου δικτύου αναλαμβάνει να διορθώσει προβλήματα σε δίκτυο χαλκού (αφορά κυκλώματα aDSL, SHDSL/EFM), γεγονός που δεν είναι αποδεκτό σε ότι αφορά τον εξοπλισμό για τον οποίο ο ανάδοχος θα έχει την αποκλειστική υποχρέωση υποστήριξης – συντήρησης και άρσης κάθε βλάβης, χωρίς να εξαρτάται από τον πάροχο του δημοσίου δικτύου • Η προσφορά της εταιρίας [...] δεν καλύπτει την απαίτηση του άρθρου 2 της διακήρυξης και συγκεκριμένα «Για την εξασφάλιση της παρεχόμενης υπηρεσίας ο ανάδοχος θα πρέπει να προμηθεύσει το σύνολο του απαραίτητου εξοπλισμού (δρομολογητών, κ.λ.π.), ο οποίος θα αφορά στην υλοποίηση του κύριου τηλεπικοινωνιακού δικτύου...». Ειδικότερα, όπως προκύπτει από τα αναφερόμενα στην ενότητα 2.3.2 της τεχνικής προσφοράς και της διευκρίνησης για την υλοποίηση της κύριας διασύνδεσης μέσω EFM (G.SHDSL.bis) (2 routers στο σημείο 95 του πίνακα 1) πέρα του προμηθευόμενου εξοπλισμού εγκαθίσταται επιπρόσθετος αναγκαίος ειδικός εξοπλισμός, που δεν αναφέρεται στην τεχνική προσφορά, ο οποίος παραμένει στην κυριότητα της [...] και δεν αποτελεί προμήθεια». Ειδικότερα, αναφορικά με την μη κάλυψη της απαίτησης του άρθρου 2 της διακήρυξης, κατά την οποία ο απαραίτητος εξοπλισμός για την υλοποίηση των υπηρεσιών με χρήση LMDS ή άλλης αντίστοιχης τεχνολογίας ισοδύναμων χαρακτηριστικών πρέπει να εξασφαλίζεται μέσω χρησιδανεισμού, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι στην παράγραφο 2.1.3 της Τεχνικής Προσφοράς της αποτυπώνεται ρητά και ευκρινώς, βάσει ακριβώς των προδιαγραφών της Διακήρυξης, ότι ο απαραίτητος εξοπλισμός για την υλοποίηση των υπηρεσιών με χρήση LMDS ή άλλης αντίστοιχης τεχνολογίας ισοδύναμων χαρακτηριστικών θα εξασφαλιστεί μέσω χρησιδανεισμού από τον ανάδοχο. Άλλωστε, η προσφεύγουσα επισημαίνει ότι αυτό προκύπτει και από

Αριθμός απόφασης: 464/2019

τις διευκρινίσεις που παρείχε προς τον αναθέτοντα φορέα, όπου ορίζεται σαφώς ότι ο εξοπλισμός για την υλοποίηση ασύρματης ζεύξης και EFM διασύνδεσης παρέχεται με χρησιδανεισμό και γίνεται σαφής παραπομπή στην παράγραφο 2.1.3 της τεχνικής προσφοράς της. Αναφορικά με την μη κάλυψη της απαίτησης του άρθρου 9 της διακήρυξης, κατά το οποίο ο ανάδοχος αναλαμβάνει την υποχρέωση άρσης της βλάβης στον παρεχόμενο και υφιστάμενο εξοπλισμό εντός 4 ωρών, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι τόσο στην ενότητα 4.4.3 της τεχνικής προσφοράς της όσο και στις διευκρινήσεις που παρείχε προς τον αναθέτοντα φορέα αναφέρεται στο χρονικό διάστημα κατά το οποίο ο πάροχος του δημοσίου δικτύου αναλαμβάνει να αποκαταστήσει βλάβες στο τηλεπικοινωνιακό δίκτυο χαλκού (το οποίο ανήκει κατά κυριότητα στην [...]) και όχι στην αποκατάσταση βλαβών που αφορούν στον παρεχόμενο και υφιστάμενο εξοπλισμό, οι οποίες βλάβες πράγματι δεσμεύεται ότι θα αποκαθίστανται εντός 4 ωρών. Άλλωστε, η προσφεύγουσα επισημαίνει ότι οι διευκρινήσεις που παρείχε προς τον αναθέτοντα φορέα αναφέρονταν ξεκάθαρα μόνο στο δίκτυο χαλκού, ήτοι σε κυκλώματα ARYS και Τοπικούς Βρόχους (ιδιοκτησίας της [...]) και στην αποκατάσταση βλαβών που θα εμφανίζονταν στο εν λόγω δίκτυο χαλκού (ιδιοκτησίας της [...]) και ουχί στην αποκατάσταση βλαβών του εξοπλισμού, για τον οποίον υπήρχε ειδική/ξεχωριστή αναφορά. Τέλος, αναφορικά με την μη κάλυψη της απαίτησης του άρθρου 2 της διακήρυξης, ήτοι της απαίτησης ο ανάδοχος να προμηθεύσει το σύνολο του απαραίτητου εξοπλισμού (δρομολογητών, κ.λ.π.), ο οποίος θα αφορά στην υλοποίηση του κύριου τηλεπικοινωνιακού δικτύου, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι το όλο ζήτημα προέκυψε από διευκρινιστική ερώτηση του αναθέτοντος φορέα σχετικά με τον τρόπο υλοποίησης της υπηρεσίας, επί της οποίας προχώρησε σε αναλυτική περιγραφή του συνόλου του βοηθητικού/πρόσθετου εξοπλισμού που παρεμβάλλεται και είναι τεχνικά απαραίτητος για την παροχή EFM κυκλώματος. Άλλωστε, η προσφεύγουσα επισημαίνει ότι πουθενά στη διακήρυξη δεν προβλεπόταν η υποχρέωση της εταιρείας να προχωρήσει σε αναλυτική αναφορά στην τεχνική προσφορά της του συνόλου του απαιτούμενου βοηθητικού/πρόσθετου εξοπλισμού για την

Αριθμός απόφασης: 464/2019

υλοποίηση ενός κυκλώματος EFM, ο οποίος μάλιστα δεν τιμολογείται στον αναθέτοντα φορέα. Για τους λόγους αυτούς, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης, σωρεύοντας παράλληλα το αίτημα αναστολής της υπόψη διαγωνιστικής διαδικασίας, έως την έκδοση απόφασης επί της Προδικαστικής Προσφυγής.

8. Επειδή, παρεμβαίνει η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία [...], η οποία Παρέμβαση, ασκείται εν γένει παραδεκτώς και στη νόμιμη προθεσμία, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 7 του Π.Δ.39/2017, αφού, η εν λόγω Προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή προς τους ενδιαφερόμενους τρίτους στις 26.03.2019, οπότε και έλαβε γνώση αυτής η παρεμβαίνουσα, και η υπό κρίση Παρέμβαση ασκήθηκε στις 04.04.2019, ήτοι εντός της προβλεπόμενης εκ του νόμου δεκαήμερης προθεσμίας. Εν προκειμένω, η παρεμβαίνουσα έχει προφανές έννομο συμφέρον να παρέμβει, αφού επιδιώκει την διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που με αυτήν απορρίπτεται η τεχνική προσφορά του μοναδικού έτερου διαγωνιζόμενου για το αυτό αντικείμενο οικονομικού φορέα, με συνέπεια την ανάδειξη της ίδιας ως προσωρινής αναδόχου της δημοπρατούμενης σύμβασης. Με την Παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει, αναφορικά με την κάλυψη της απαίτησης του άρθρου 9 των Ειδικών Όρων της Διακήρυξης, και δη αναφορικά με το χρόνο αποκατάστασης της βλάβης στον παρεχόμενο και υφιστάμενο εξοπλισμό ότι στην προσφορά της η προσφεύγουσα δεν αναφέρεται σε έναν ενιαίο συνολικό χρόνο άρσης της βλάβης. Ειδικότερα, η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι, ακόμα κι αν στην τεχνική προσφορά της προσφεύγουσας αναφέρεται ως χρόνο αποκατάστασης της βλάβης του εξοπλισμού οι τέσσερις (4) ώρες, από την περαιτέρω αναφορά στην τεχνική προσφορά της ότι : «Στους παραπάνω χρόνους δεν υπολογίζεται το χρονικό διάστημα κατά το οποίο ο πάροχος του δημόσιου δικτύου αναλαμβάνει να διορθώσει προβλήματα σε δίκτυο χαλκού (αφορά κυκλώματα ADSL, SHDSL/EFM)» προκύπτει ότι η προσφεύγουσα προσφέρει μια τεχνική λύση υπό αίρεση, γεγονός το οποίο αντίκειται στο άρθρο 91 περ. στ' του Ν. 4412/2016 και συνιστά λόγο απορρίψεως της προσφοράς της. Σε κάθε

Αριθμός απόφασης: 464/2019

περίπτωση, η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι το χρονικό διάστημα κατά το οποίο ο πάροχος του δημόσιου δικτύου αναλαμβάνει να διορθώσει τα προβλήματα στο δίκτυο χαλκού ουδόλως επηρεάζουν τον χρόνο άρσης της βλάβης στον ενεργό εξοπλισμό, ο οποίος τελεί υπό την διαχειριστική ευθύνη του αναδόχου του έργου όπως και ότι εν τέλει μέσω των διευκρινίσεων της προσφοράς της, με τις οποίες η προσφεύγουσα παραπέμπει στους χρόνους άρσης βλαβών στους οποίους η [...] δεσμεύεται να προβαίνει στις ενέργειες ευθύνης της, και από τους οποίους εξαρτώνται οι χρόνοι άρσης βλαβών του παρόντος διαγωνισμού, η προσφεύγουσα επιδιώκει απαράδεκτη τροποποίηση της τεχνικής της προσφοράς. Αναφορικά δε με την πλήρωση του άρθρου 2 των Ειδικών Όρων της Διακήρυξης, ο απαραίτητος εξοπλισμός για την υλοποίηση των υπηρεσιών με χρήση LMDS ή άλλης αντίστοιχης τεχνολογίας ισοδύναμων χαρακτηριστικών, να παρέχεται μέσω χρησιδανεισμού από τον ανάδοχο, η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει ότι η αναφορά στην παράγραφο 2.3.2. της τεχνικής προσφοράς της προσφεύγουσας ότι : «Η [...] θα υποβάλει στην προσφορά της τον εξοπλισμό που απαιτείται για την πλήρη υλοποίηση της αιτούμενης υπηρεσίας, συμπεριλαμβανομένης της εγκατάστασης και παραμετροποίησης. Ο εν λόγω εξοπλισμός θα αποτελέσει ιδιοκτησία της [...] Α.Ε. με την υπογραφή της σύμβασης (δηλαδή ο διατιθέμενος από την [...] εξοπλισμός θα περιέλθει στην ιδιοκτησία της [...] Α.Ε. από την αρχή της σύμβασης)» έρχεται σε ευθεία αντίθεση με την επίμαχη προδιαγραφή της διακήρυξης καθότι από την προσφορά της προσφεύγουσας με σαφήνεια προκύπτει ότι ο εν λόγω εξοπλισμός θα αποτελέσει ιδιοκτησία της [...] Α.Ε., ακόμα και για τα άκρα με LMDS/MW υπηρεσία, τα οποία είναι τα άκρα που διασυνδέονται μέσω MW ασύρματης ζεύξης. Μάλιστα, όπως ισχυρίζεται η παρεμβαίνουσα, η προσφεύγουσα διαμέσω των διευκρινίσεων της προσφοράς της συνδέει τα αναγραφόμενα στην ενότητα 2.3.2 της τεχνικής προσφοράς της με τα αναγραφόμενα στην ενότητα 2.1.3. αυτής, όπου δηλώνεται ότι ο συγκεκριμένος εξοπλισμός θα παρέχεται με χρησιδανεισμό, επιχειρώντας απαράδεκτη τροποποίηση της προσφοράς της ως προς την συγκεκριμένη προδιαγραφή.

Αριθμός απόφασης: 464/2019

9. Επειδή, με το υπ' αριθ. πρωτ. 7563/01.04.2019 έγγραφό του ο αναθέτων φορέας απέστειλε τις απόψεις του επί της Προσφυγής με τις οποίες αιτείται την απόρριψη αυτής ως αβάσιμης. Ειδικότερα, αναφορικά με την μη κάλυψη της απαίτησης περί παροχής του εξοπλισμού για την υλοποίηση των υπηρεσιών με χρήση LMDS ή άλλης αντίστοιχης τεχνολογίας ισοδύναμων χαρακτηριστικών μέσω χρησιδανεισμού, ο αναθέτων φορέας υποστηρίζει ότι από τα αναφερόμενα στο σημείο 2.1.3. της τεχνικής προσφοράς της προσφεύγουσας, όπου δεσμεύεται ως προς την τήρηση του παραπάνω όρου, σε σχέση με τα αναφερόμενα στο σημείο 2.3.2. της τεχνικής προσφοράς της, όπου δηλώνει ότι ο εν λόγω εξοπλισμός θα αποτελέσει ιδιοκτησία της [...] Α.Ε., δεν είναι κατανοητό κατά πόσον η προσφεύγουσα συμμορφώνεται με το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, με αποτέλεσμα για τον λόγο αυτόν να την καλέσει σε παροχή περαιτέρω διευκρινίσεων επί του θέματος. Ακολουθώντας, ο αναθέτων φορέας υποστηρίζει ότι, ακόμα και από την διευκρίνιση της τεχνικής προσφοράς της, όπου η προσφεύγουσα αναφέρει ότι : «Στην ενότητα 2.3.2 της τεχνικής προσφοράς της [...] αναφέρεται ο τρόπος διάθεσης του δικτυακού εξοπλισμού CISCO ο οποίος θα αποτελέσει ιδιοκτησία της [...] Α.Ε. με την υπογραφή της σύμβασης. Στη ενότητα 2.1.3. αναφέρεται ο τρόπος διάθεσης του απαραίτητου εξοπλισμού ανά περίπτωση για την υλοποίηση των υπηρεσιών ασύρματης και EFM διασύνδεσης, ο οποίος είναι ο χρησιδανεισμός» δεν αίρεται η υφιστάμενη ασάφεια, αντιθέτως αναδεικνύεται μια εσωτερική αντίφαση που ενυπάρχει στην προσφορά της, αφού σε ένα σημείο αυτής αναφέρεται ότι το μέρος του εξοπλισμού θα παρασχεθεί στην [...] με τον προβλεπόμενο στην διακήρυξη τρόπο και σε άλλο σημείο γίνεται λόγος για μεταβίβαση του συνόλου του εξοπλισμού στην κυριότητα της [...]. Αναφορικά με την πλήρωση της απαίτησης του άρθρου 9 της διακήρυξης σχετικά με τον χρόνο αποκατάστασης των βλαβών του εξοπλισμού, ο αναθέτων φορέας υποστηρίζει ότι από την γραμματική και μόνον ερμηνεία του επίμαχου όρου προκύπτει σαφής αναφορά στον παρεχόμενο και υφιστάμενο εξοπλισμό της [...], με συνέπεια οιαδήποτε βλάβη αφορά στον εξοπλισμό αυτόν να πρέπει να αποκατασταθεί εντός του χρονικού ορίου των 4 ωρών. Την απαίτηση αυτή δεν

Αριθμός απόφασης: 464/2019

καλύπτει με την προσφορά της η προσφεύγουσα, δηλώνοντας ότι ο χρόνος ανταπόκρισής της σε βλάβες που αφορούν στο δίκτυο χαλκού δεν θα είναι 4 ώρες, άλλως ότι στους δηλούμενους χρόνους δεν συνυπολογίζεται το χρονικό διάστημα κατά το οποίο ο πάροχος του δημόσιου δικτύου αναλαμβάνει να διορθώσει προβλήματα στο δίκτυο χαλκού. Σε κάθε δε περίπτωση, ο αναθέτων φορέας επισημαίνει ότι απαραίδektως και δε ανεπικαίρως η προσφεύγουσα δια του προβαλλόμενου λόγου πλήττει την νομιμότητα του επίμαχου όρου της διακήρυξης. Τέλος, αναφορικά με την υποχρέωση της προσφεύγουσας, κατ'άρθρο 2 των ειδικών όρων της διακήρυξης, να περιγράψει στην τεχνική προσφορά της το σύνολο του υπό προμήθεια εξοπλισμού, ο αναθέτων φορέας ισχυρίζεται ότι, ορθώς απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας λόγω μη πλήρωσης της συγκεκριμένης απαίτησης, στο μέτρο που, όπως προκύπτει από τα αναγραφόμενα στην ενότητα 2.3.2. της τεχνικής προσφοράς της σε συνδυασμό με τις συναφείς προς τούτο διευκρινίσεις, για την υλοποίηση της κύριας διασύνδεσης μέσω EFM δηλώνεται ότι πέραν του προμηθευόμενου εξοπλισμού εγκαθίσταται επιπρόσθετος αναγκαίος ειδικός εξοπλισμός, ο οποίος ουδόλως περιέχεται στην τεχνική προσφορά της.

10. Επειδή, κατά τους όρους της υπόψη διακήρυξης, η οποία θέτει το κανονιστικό πλαίσιο του εν λόγω διαγωνισμού, προβλέπονται τα εξής : Στο άρθρο 15 της διακήρυξης με τίτλο : «Περιεχόμενο φακέλου δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικής προσφοράς» ορίζεται ότι : *«Στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» οι προσφέροντες υποβάλουν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου .pdf τα ακόλουθα: {...} Β. Τεχνική προσφορά (σύμφωνα με άρθρο 4 των ειδικών όρων)»*. Ακολούθως, στο Κεφάλαιο Β της Διακήρυξης με τίτλο «Ειδικό Όροι» περιγράφεται στο άρθρο 1 το αντικείμενο του διαγωνισμού ως εξής : *«Αντικείμενο του διαγωνισμού είναι η σύναψη σύμβασης για: 1. την ανάπτυξη μισθωμένου ιδιόκτητου δικτύου τεχνολογίας MPLS-VPN 97 σταθμών σε αντίστοιχα γεωγραφικά σημεία και 5 φορητών σταθμών και υποστήριξη αυτού, 2. την προμήθεια δικτυακού εξοπλισμού (routers) όπως περιγράφεται παρακάτω για την υλοποίηση του εν λόγω ιδεατού δικτύου. με στόχο της εξασφάλιση τηλεπικοινωνιακής διασύνδεσης*

Αριθμός απόφασης: 464/2019

102 σταθμών για την υλοποίηση έργου τηλεμετρίας και αυτοματισμών του τομέα ύδρευσης της [...] Α.Ε». Εν συνεχεία, στο άρθρο 2 με τίτλο «Τεχνικές Προδιαγραφές» ορίζονται ως ελάχιστες ζητούμενες προδιαγραφές των παρεχόμενων υπηρεσιών, μεταξύ άλλων, και οι εξής : «Αναλυτικά τεχνικά χαρακτηριστικά και απαιτήσεις. Η απαίτηση της τηλεπικοινωνιακής διασύνδεσης αναφέρεται στο συνημμένο παράρτημα 1, και πιο συγκεκριμένα: Στον πίνακα 1 του εν λόγω παραρτήματος παρουσιάζονται όλα τα σημεία του ενιαίου συστήματος τηλεμετρίας καθώς και η απαίτηση τηλεπικοινωνιακής διασύνδεσης των 27 σταθμών. {...} Αντίστοιχα, στον πίνακα 2, παρουσιάζονται οι ειδικότερες και πιο συγκεκριμένες απαιτήσεις της τηλεπικοινωνιακής διασύνδεσης για όλα τα σημεία του ενιαίου συστήματος τηλεμετρίας. Εξοπλισμός. Για την εξασφάλιση της παρεχόμενης υπηρεσίας ο ανάδοχος θα πρέπει να προμηθεύσει το σύνολο του απαραίτητου εξοπλισμού (δρομολογητών, κ.λ.π.), ο οποίος θα αφορά στην υλοποίηση του κύριου τηλεπικοινωνιακού δικτύου, ενώ ταυτόχρονα θα εξασφαλίζεται η αυτόματη μετάβαση στο εφεδρικό τηλεπικοινωνιακό δίκτυο (που χρησιμοποιεί 3G τεχνολογία). Εξαίρεση από την προμήθεια αποτελεί ο απαραίτητος εξοπλισμός για την υλοποίηση των υπηρεσιών με χρήση LMDS ή άλλης αντίστοιχης τεχνολογίας ισοδύναμων χαρακτηριστικών ο οποίος θα εξασφαλιστεί μέσω χρησιδανεισμού από τον ανάδοχο και θα περιλαμβάνεται αντίστοιχα στην προσφορά του» ενώ στο άρθρο 9 με τίτλο : «Ειδικές απαιτήσεις υποστήριξης – Συντήρησης» προβλέπεται ότι : «Με την υπογραφή της σύμβασης παροχής τηλεπικοινωνιακών υπηρεσιών όπως αυτές περιγράφονται παραπάνω, απαιτείται η διασφάλιση της καλής και απρόσκοπτης λειτουργίας MPLS-VPN δικτύου. Απαιτείται να υπάρχει κέντρο τεχνικής υποστήριξης που να λειτουργεί σε 24ωρη βάση, όλες τις ημέρες του χρόνου και που να μπορεί να δεχθεί, να καταγράψει, να χειριστεί και να αποκαταστήσει κάθε είδους τεχνικό ζήτημα. Απαιτείται άρση της βλάβης εντός 8 ωρών από την δήλωση της, όσο αφορά την υπηρεσία. Όσον αφορά τον παρεχόμενο και υφιστάμενο εξοπλισμό (του πίνακα 1 του παρόντος), από τον ανάδοχο, η υποχρέωση υποστήριξης – συντήρησης είναι 24/7/365 και άρσης της βλάβης εντός 4 ωρών. Επισημαίνεται ότι στην απαίτηση υποστήριξης και συντήρησης του εξοπλισμού δεν

Αριθμός απόφασης: 464/2019

περιλαμβάνεται ο προσφερόμενος από την [...] εξοπλισμός των 3G routers». Περαιτέρω, στο άρθρο 4 με τίτλο : «Περιεχόμενο φακέλου τεχνικής προσφοράς» ορίζεται ότι : «Ο φάκελος τεχνικής προσφοράς θα περιλαμβάνει τα ακόλουθα με ποινή αποκλεισμού: Τεχνική περιγραφή υλοποίησης της παρεχόμενης υπηρεσίας και του προσφερόμενου εξοπλισμού, σύμφωνα με την οποία θα προκύπτει η κάλυψη των γενικότερων και ειδικότερων τεχνικών απαιτήσεων της παρούσας. 31 Επιπρόσθετα της παραπάνω περιγραφής, οι υποψήφιοι ανάδοχοι υποβάλλουν με την προσφορά τους Υπεύθυνη Δήλωση Ν.1599/1986 στην οποία ο προσφέρων δηλώνει ότι οι παρεχόμενες υπηρεσίες πληρούν όλες τις τεχνικές απαιτήσεις». Τέλος, στο Παράρτημα 1: Τεχνικές Απαιτήσεις επισυνάπτεται Πίνακας 1: Γενικές απαιτήσεις τηλεπικοινωνιακής διασύνδεσης κατά τα οριζόμενα ως άνω, στο κάτω μέρος του οποίου ορίζεται ότι : «Για το σύνολο των σημείων, πλην αυτών με την ένδειξη *, παρέχεται, για την κύρια σύνδεση, από την [...] φυσική υποδομή χαλκού και PSTN τηλ/κή σύνδεση. * Αφορά σε σταθμούς που δεν παρέχεται υποδομή χαλκού από την [...] Α.Ε. για την παροχή της εν λόγω υπηρεσίας. Ο υποψήφιος ανάδοχος δύναται να προσφέρει ολοκληρωμένη υπηρεσία και πρόσβαση vrn-mp/s με χρήση τεχνολογίας adsl ή άλλης αντίστοιχης τεχνολογίας προσφέροντας παράλληλα και την φυσική υποδομή χαλκού εφόσον απαιτείται από την προσφερόμενη λύση του. Τονίζεται ότι για τα σημεία με την ένδειξη «*» στον παραπάνω πίνακα δεν παρέχεται φυσική υποδομή χαλκού από την [...] Α.Ε. Για τα σημεία αυτά, οι υποψήφιοι ανάδοχοι δύναται να προσφέρουν α.) είτε ολοκληρωμένη υπηρεσία aDSL δηλαδή τόσο την φυσική υποδομή χαλκού πάνω στην οποία θα περιλαμβάνεται και η «aDSL πρόσβαση 4Mbps down/1Mbps up/ MPLS - VPN Υπηρεσία» ή αντίστοιχη άλλη τεχνολογία είτε β.) τεχνολογία Local Multipoint Distribution System (LMDS) 1Mbps για την υλοποίηση του MPLS - VPN δικτύου είτε τέλος γ.) οποιαδήποτε ισοδύναμη τεχνολογία που δύναται να υλοποιήσει την απαιτούμενη υπηρεσία του MPLS - VPN δικτύου».

11. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ

Αριθμός απόφασης: 464/2019

Πράξεις Τμήματος VI 78/2007, 19/2005, 31/2003 κλπ), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ). Αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της Διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής, αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.10.2001, Υπόθεση C-19/00 Siac Construction Ltd, σκέψεις 34 και 44, ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54 κλπ).

12. Επειδή, η αρχή της διαφάνειας, προϋποθέτει ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στη Διακήρυξη του Διαγωνισμού ή στη Συγγραφή Υποχρεώσεων, κατά τρόπο ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός έλεγχος του εάν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (ΔΕΕ C-496/1999, CAS Succhi di Frutta SpA, σκέψη 111 κλπ).

13. Επειδή, κατά το στάδιο αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών, η Επιτροπή του Διαγωνισμού ζήτησε περαιτέρω διευκρινίσεις σχετικά με την τεχνική προσφορά της προσφεύγουσας, προς τούτο δε ο αναθέτων φορέας απεύθυνε στην προσφεύγουσα το υπ' αριθ. πρωτ. 689/14.01.2019 έγγραφο παροχής διευκρινίσεων, μεταξύ άλλων, και για τα εξής : 1) «2. Στοιχεία, διευκρινήσεις διάθεσης του αναφερόμενου στην προσφορά εξοπλισμού (χρησιδανεισμός, προμήθεια) δεδομένης της απαίτησης της διακήρυξης και των αναφερόμενων στην προσφορά (ενότητες 2.1.3, 2.3.2)», 2) Ως προς την

Αριθμός απόφασης: 464/2019

ενότητα 4.4.3. της προσφοράς της όπου δηλώνεται ότι : «Στους παραπάνω χρόνους δεν υπολογίζεται το χρονικό διάστημα κατά το οποίο ο πάροχος του δημοσίου δικτύου αναλαμβάνει να διορθώσει προβλήματα σε δίκτυο χαλκού (αφορά κυκλώματα Adsl, SHDSL/EFM)», δεδομένης της απαίτησης της διακήρυξης κατά την οποία : «Για την διασφάλιση της απαίτησης της διακήρυξης όσον αφορά στον παρεχόμενο και υφιστάμενο εξοπλισμό (του πίνακα 1 του παρόντος) από τον ανάδοχο, η υποχρέωση υποστήριξης-συντήρησης είναι 24/7/365 και άρσης της βλάβης εντός 4 ωρών» και 3) Ως προς την συνδεσιμότητα και τοπολογία του προσφερόμενου εξοπλισμού Cisco 881 για την υλοποίηση των SHDSL συνδέσεων στο Wan Interface όπου παρέχει 10/100 Mps Fast Ethernet». Σε απάντηση του εν λόγω αιτήματος, με το από 18.01.2019 έγγραφό της η προσφεύγουσα διευκρίνισε τα στοιχεία της προσφοράς της, μεταξύ των οποίων, για το ως άνω υπό στοιχ. 1) σημείο απάντησε ότι : «Στην ενότητα 2.3.2. της τεχνικής προσφοράς της [...] αναφέρεται ο τρόπος διάθεσης του δικτυακού εξοπλισμού CISCO ο οποίος θα αποτελέσει ιδιοκτησία της [...] Α.Ε. με την υπογραφή της σύμβασης. Στην ενότητα 2.1.3. αναφέρεται ο τρόπος διάθεσης του απαραίτητου εξοπλισμού ανά περίπτωση για την υλοποίηση των υπηρεσιών ασύρματης και EFM διασύνδεσης, ο οποίος είναι ο χρησιδανεισμός», για το ως άνω υπό στοιχ. 2) σημείο απάντησε ότι : «Εφόσον για τη λειτουργία των υπηρεσιών του παρόντος διαγωνισμού προβλέπεται η χρήση υποδομών χονδρικής της [...], οι χρόνοι άρσης βλαβών εξαρτώνται και από τους χρόνους εντός των οποίων η [...] οφείλει να προβαίνει στις ενέργειες ευθύνης της και οι οποίες ορίζονται από τις παρακάτω σχετικές αποφάσεις της Εθνικής Ρυθμιστικής Αρχής – ΕΕΤΤ» και για το ως άνω υπό στοιχ. 3 σημείο ότι : «Η υπηρεσία EFM δίνει τη δυνατότητα παράδοσης υπηρεσίας με συμμετρικό bandwidth μέσω χαλκού, που σημαίνει ότι η υπηρεσία έχει ίδιο upstream/downstream. Κάθε ζεύγος χαλκού στα EFM κυκλώματα παρέχει έως 5.7 Mbps συμμετρικά (ονομαστική ταχύτητα) και μπορεί να γίνει bonding σε έως και 4 ζεύγη χαλκών φτάνοντας μέγιστη ταχύτητα τα 22.8 Mbps συμμετρικά (ονομαστική ταχύτητα), εξαρτώμενη από την απόσταση από το σημείο παροχής της υπηρεσίας και των ποιοτικών

Αριθμός απόφασης: 464/2019

χαρακτηριστικών των εκάστοτε χαλκών. Η συγκεκριμένη τεχνολογία καλύπτει την ανάγκη συμμετρικού κυκλώματος 2/2 Mbps. Θα εγκατασταθεί ειδικός εξοπλισμός EFM NTU κυριότητας [...] για τον τερματισμό των χάλκινων ζευγών, ο οποίος διαθέτει Fast Ethernet Interface στο οποίο θα συνδεθεί το Fast Ethernet WAN interface του προτεινόμενου Cisco 881 εξοπλισμού».

14. Επειδή, αναφορικά με την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας για τον λόγο ότι στην ενότητα 2.3.2 της τεχνικής προσφοράς ο εξοπλισμός για τα 18 σημεία με υλοποίηση της κύριας διασύνδεσης μέσω MW ασύρματης ζεύξης (18 σημεία του πίνακα 1) δεν παρέχεται με χρησιδανεισμό κατά παράβαση της απαίτησης του άρθρου 2 της διακήρυξης, γίνονται δεκτά τα εξής : Ως ήδη εκτέθηκε ανωτέρω, με το άρθρο 2 των ειδικών όρων της διακήρυξης εξαιρείται από τον υπό προμήθεια εξοπλισμό ο απαραίτητος για την υλοποίηση των υπηρεσιών με χρήση LMDS ή άλλης αντίστοιχης τεχνολογίας ισοδύναμων χαρακτηριστικών εξοπλισμός, ο οποίος θα εξασφαλιστεί μέσω χρησιδανεισμού από τον ανάδοχο και θα περιλαμβάνεται αντίστοιχα στην προσφορά του. Ακολούθως, από τον επισυναπτόμενο στο Παράρτημα 1 της διακήρυξης Πίνακα 2 με τίτλο : «Ειδικότερες απαιτήσεις τηλεπικοινωνιακής διασύνδεσης» προκύπτει ότι η παροχή των ζητούμενων υπηρεσιών με τεχνολογία aDSL ή LMDS ή άλλη ισοδύναμη /Υπηρεσία MPLS - VPN LMDS αφορά στα 18 σημεία με την ένδειξη * για τα οποία, κατά τα οριζόμενα στην διακήρυξη, δεν παρέχεται φυσική υποδομή χαλκού από την [...] Α.Ε., οπότε οι υποψήφιοι ανάδοχοι δύναται να προσφέρουν α) είτε ολοκληρωμένη υπηρεσία aDSL δηλαδή τόσο την φυσική υποδομή χαλκού πάνω στην οποία θα περιλαμβάνεται και η «aDSL πρόσβαση 4Mbps down/1Mbps up/ MPLS - VPN Υπηρεσία» ή αντίστοιχη άλλη τεχνολογία είτε β) τεχνολογία Local Multipoint Distribution System (LMDS) 1Mbps για την υλοποίηση του MPLS - VPN δικτύου είτε τέλος γ) οποιαδήποτε ισοδύναμη τεχνολογία που δύναται να υλοποιήσει την απαιτούμενη υπηρεσία του MPLS - VPN δίκτυου. Εκ των επίμαχων όρων γίνεται αντιληπτό ότι κρίσιμο είναι ο εξοπλισμός που απαιτείται για την υλοποίηση των ζητούμενων υπηρεσιών στα ως άνω 18 σημεία με την ένδειξη “ * “ να παρέχεται με χρησιδάνειο. Στην κριθείσα περίπτωση, η προσφεύγουσα

Αριθμός απόφασης: 464/2019

δηλώνει στην ενότητα 2.1.3. της προσφοράς της ότι : «Εξαίρεση από την προμήθεια αποτελεί ο απαραίτητος εξοπλισμός για την υλοποίηση των υπηρεσιών με χρήση LMDS ή άλλης αντίστοιχης τεχνολογίας ισοδύναμων χαρακτηριστικών, ο οποίος θα εξασφαλιστεί μέσω χρησιδανεισμό από τον ανάδοχο και θα περιλαμβάνεται αντίστοιχα στην προσφορά του» ενώ στην ενότητα 2.3.2. της προσφοράς περιγράφεται ο προσφερόμενος εξοπλισμός ως εξής : «Για τις ανάγκες υλοποίησης του MPLS-VPN δικτύου παρέχεται από την [...] ο παρακάτω δικτυακός εξοπλισμός : - Cisco 881, για κάθε σημείο με υλοποίηση της κύριας διασύνδεσης μέσω MW ασύρματης ζεύξης (18 σημεία του πίνακα 1) - Cisco 881, στο σημείο με υλοποίηση της κύριας διασύνδεσης μέσω EFM (G.SHDSL.bis) (2 routers στο σημείο 95 του πίνακα 1) - Cisco 886(7)VA, για κάθε σημείο με υλοποίηση της κύριας διασύνδεσης μέσω ADSL υπηρεσίας (27 σημεία του πίνακα 1)» και περαιτέρω δηλώνεται ότι : « Στα 19 σημεία του Πίνακα 2 ο εξοπλισμός παρέχεται από την [...] Α.Ε. και όπως αναφέρεται στην διακήρυξη δύναται να χρησιμοποιηθεί για την υλοποίηση του MPLS-VPN δικτύου στα συγκεκριμένα σημεία. Η πρόταση της [...] βασίζεται στην χρήση του υφιστάμενου εξοπλισμού στα συγκεκριμένα σημεία. Η [...] θα υποβάλει στην προσφορά της τον εξοπλισμό που απαιτείται για την πλήρη υλοποίηση της αιτούμενης υπηρεσίας, συμπεριλαμβανομένης της εγκατάστασης και παραμετροποίησης του. Ο εν λόγω εξοπλισμός θα αποτελέσει ιδιοκτησία της [...] Α.Ε. με την υπογραφή της σύμβασης (δηλαδή ο διατιθέμενος από την [...] εξοπλισμός θα περιέλθει στην ιδιοκτησία της [...] Α.Ε. από την αρχή της σύμβασης)». Δοθέντος ότι εκ των ανωτέρω στοιχείων της προσφοράς της προσφεύγουσας δεν προκύπτει ξεκάθαρα ποιο μέρος του δηλούμενου στην ενότητα 2.3.2. εξοπλισμού θα παρασχεθεί μέσω χρησιδανείου, ο αναθέτων φορέας εύλογα απεύθυνε σχετική διευκρίνιση προς την προσφεύγουσα, η οποία με το από 18.01.2019 έγγραφό της διευκρίνισε ότι στην ενότητα 2.1.3. της προσφοράς της αναφέρεται στον παρεχόμενο μέσω χρησιδανεισμού εξοπλισμό, ο οποίος είναι απαραίτητος για την υλοποίηση των υπηρεσιών ασύρματης και EFM διασύνδεσης. Συνεπώς, ειδικά ως προς τον εξοπλισμό που απαιτείται για την υλοποίηση των ζητούμενων υπηρεσιών στα

Αριθμός απόφασης: 464/2019

18 σημεία με την ένδειξη «*» του Πίνακα 1 της προσφοράς της, για τα οποία κατά τα δηλούμενα στην ενότητα 2.3.2. οι ζητούμενες υπηρεσίες θα παρασχεθούν μέσω ασύρματης ζεύξης, διευκρινίζεται ότι ο σχετικός εξοπλισμός θα παρασχεθεί μέσω χρησιδανείου, και συνεπώς πληρούται κατά τούτο η απαίτηση του άρθρου 2 των ειδικών όρων της επίμαχης διακήρυξης. Ουδόλως δε αποδεικνύεται ότι δια της παρεχόμενης διευκρίνισης η προσφεύγουσα τροποποιεί την προσφορά της καθότι οι ουσιώδεις απαιτήσεις της διακήρυξης καλύπτονται στο σύνολό τους από την τεχνική προσφορά της προσφεύγουσας, η οποία, σύμφωνα με όσα αναλυτικά εκτίθενται στην παρούσα σκέψη, μόνον διευκρινίζεται με το από 18.01.2019 έγγραφο. Τούτων δοθέντων γίνεται δεκτός ως βάσιμος ο πρώτος λόγος προσφυγής, απορριπτόμενων των οικείων ισχυρισμών της παρεμβαίνουσας.

15. Επειδή, αναφορικά με την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας για τον λόγο ότι, κατά τα δηλούμενα στην ενότητα 4.4.3. της προσφοράς της, στον ζητούμενο χρόνο άρσης βλάβης των 4 ωρών δεν υπολογίζεται το χρονικό διάστημα κατά το οποίο ο πάροχος του δημόσιου δικτύου αναλαμβάνει να διορθώσει προβλήματα στο δίκτυο χαλκού, γίνονται δεκτά τα εξής : Ως ήδη εκτέθηκε, με το άρθρο 9 των ειδικών όρων της διακήρυξης απαιτείται αναφορικά με τον παρεχόμενο και υφιστάμενο εξοπλισμό, ο ανάδοχος να παρέχει υπηρεσίες υποστήριξης-συντήρησης 24/7/365 και άρσης της βλάβης εντός 4 ωρών. Με την απαίτηση αυτή συμμορφώνεται κατ'αρχήν η προσφεύγουσα, δηλώνοντας στην ενότητα 4.4.3. της τεχνικής προσφοράς της ως χρόνο αποκατάστασης βλάβης εξοπλισμού τις 4 ώρες. Περαιτέρω, στην ενότητα 4.4.3. της προσφοράς της, η προσφεύγουσα επισημαίνει ότι στον παραπάνω χρόνο δεν υπολογίζεται το χρονικό διάστημα κατά το οποίο ο πάροχος του δημοσίου δικτύου αναλαμβάνει να διορθώσει προβλήματα σε δίκτυο χαλκού (αφορά κυκλώματα aDSL, SHDSL/EFM), την οποία δήλωση επαναλαμβάνει με το από 18.01.2019 έγγραφό της, διευκρινίζοντας ότι για την λειτουργία των δημοπρατούμενων υπηρεσιών προβλέπεται η χρήση υποδομών της [...], με συνέπεια οι χρόνοι άρσης βλαβών να εξαρτώνται και από τους χρόνους εντός των οποίων η τελευταία οφείλει να

Αριθμός απόφασης: 464/2019

προβαίνει στις ενέργειες ευθύνης της, ήτοι η προσφεύγουσα διακρίνει την περίπτωση που η προκληθείσα βλάβη δεν θα οφείλεται στον παρεχόμενο ή υφιστάμενο εξοπλισμό, αλλά στις ήδη υφιστάμενες δομές του παρόχου του δημόσιου δικτύου. Εν προκειμένω, λαμβάνοντας υπόψιν το αντικείμενο και τους όρους εκτέλεσης των δημοπρατούμενων υπηρεσιών, οι οποίες, ανεξαρτήτως του εάν υλοποιούνται μέσω του παρεχόμενου ή του υφιστάμενου εξοπλισμού, σε κάθε περίπτωση συγχέονται με το ήδη υπάρχον δημόσιο δίκτυο, γίνεται αντιληπτό ότι τυχόν προκληθείσα βλάβη δεν αποκλείεται να οφείλεται στο τελευταίο. Συνεπώς, ο αναθέτων φορέας, γνωρίζοντας επακριβώς τις ανάγκες του και τον τρόπο υλοποίησης των ζητούμενων υπηρεσιών, δύνατο, εάν τυχόν επιθυμούσε στον ζητούμενο χρόνο άρσης βλάβης των 4 ωρών να συνυπολογίζεται και το χρονικό διάστημα κατά το οποίο ο πάροχος του δημόσιου δικτύου αναλαμβάνει να διορθώσει προβλήματα στο υφιστάμενο δίκτυο χαλκού, να προβλέψει τούτο ρητώς. Τούτων δοθέντων, γίνεται δεκτό ότι η διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε εν προκειμένω να εκφραστεί σαφέστερα, εάν πράγματι, ως διαφαίνεται και από τις απόψεις της, επιθυμούσε στο χρόνο των 4 ωρών να συνυπολογίζεται και ο χρόνος που απαιτείται για την αποκατάσταση βλάβης από τον πάροχο του δημόσιου δικτύου, με συνέπεια, η έλλειψη σαφούς πρόβλεψης ως προς το σημείο τούτο να μην μπορεί να αποβεί σε βάρος της προσφεύγουσας, οδηγώντας άνευ ετέρου σε απόρριψη της προσφοράς της, αφ'ης στιγμής δηλώνεται ως χρόνο αποκατάστασης βλαβών του εξοπλισμού οι 4 ώρες. Ενόψει των ανωτέρω γίνεται δεκτός ως βάσιμος και ο δεύτερος λόγος προσφυγής, απορριπτόμενων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών του αναθέτοντος φορέα. Ομοίως ως αβάσιμοι απορρίπτονται και οι ισχυρισμοί της παρεμβαίνουσας, αφενός μεν διότι ουδόλως προκύπτει από την διακήρυξη ότι ο προσφέρων απαιτείται να δηλώνει ενιαίο συνολικό χρόνο άρσης της βλάβης, υπό την έννοια ότι στον δηλούμενο χρόνο πρέπει να συνυπολογίζεται η διόρθωση προβλημάτων από τον πάροχο του δημόσιου δικτύου, αφετέρου δε διότι από τα δηλούμενα στην ενότητα 4.4.3. της τεχνικής προσφοράς της προσφεύγουσας σε σχέση με τις παρεχόμενες διευκρινίσεις ουδόλως

Αριθμός απόφασης: 464/2019

προκύπτει απόκλιση από τις ουσιώδεις απαιτήσεις της διακήρυξης ή ουσιώδης τροποποίηση της προσφοράς της προσφεύγουσας.

16. Επειδή, αναφορικά με την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας για τον λόγο ότι με τις διευκρινίσεις της αναφέρεται σε πρόσθετο ειδικό εξοπλισμό, ο οποίος δεν περιγράφεται στην τεχνική της προσφοράς κατά παράβαση του άρθρου 2 των ειδικών όρων της διακήρυξης, γίνονται δεκτά τα εξής : Από τον συνδυασμό των οριζόμενων στα άρθρα 2 και 4 των ειδικών όρων της διακήρυξης προκύπτει η απαίτηση ο προσφέρων να περιγράψει στην τεχνική προσφορά του τον υπό προμήθεια εξοπλισμό για την υλοποίηση των δημοπρατούμενων υπηρεσιών. Σε συμμόρφωση με την απαίτηση αυτή, η προσφεύγουσα αναφέρεται στην ενότητα 2.3.2. της τεχνικής προσφοράς της στον εν λόγω εξοπλισμό ως εξής : «Για τις ανάγκες υλοποίησης του MPLS-VPN δικτύου παρέχεται από την [...] ο παρακάτω δικτυακός εξοπλισμός : - Cisco 881, για κάθε σημείο με υλοποίηση της κύριας διασύνδεσης μέσω MW ασύρματης ζεύξης (18 σημεία του πίνακα 1) - Cisco 881, στο σημείο με υλοποίηση της κύριας διασύνδεσης μέσω EFM (G.SHDSL.bis) (2 routers στο σημείο 95 του πίνακα 1) - Cisco 886(7)VA, για κάθε σημείο με υλοποίηση της κύριας διασύνδεσης μέσω ADSL υπηρεσίας (27 σημεία του πίνακα 1)» ενώ στο σημείο 6 του από 18.01.2019 εγγράφου διευκρινίσεων εξηγεί αναλυτικά τον τρόπο υλοποίησης της υπηρεσίας EFM, παραπέμποντας περαιτέρω στον ειδικό εξοπλισμό EFM NTU που θα εγκαταστήσει για τον τερματισμό των χάλκινων ζευγών και την σύνδεσή του με τον κύριο εξοπλισμό με σκοπό την υλοποίηση της διασύνδεσης μέσω EFM. Συνεπώς, δοθέντος ότι στην ενότητα 2.3.2. της τεχνικής προσφοράς γίνεται σαφής αναφορά στον κύριο δικτυακό εξοπλισμό που θα χρησιμοποιηθεί για την υλοποίηση της κύριας διασύνδεσης μέσω EFM, ήτοι στον εξοπλισμό Cisco 881, ουδόλως δικαιολογείται η απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας μόνον για το λόγο ότι δεν αναφέρεται ειδικά σε επιμέρους κομμάτι του εξοπλισμού που θα αξιοποιηθεί για την επίτευξη της κύριας διασύνδεσης μέσω EFM, και συγκεκριμένα στον εξοπλισμό EFM NTU για τον τερματισμό των χάλκινων ζευγών στον οποίον θα συνδεθεί ο προτεινόμενος Cisco 881

Αριθμός απόφασης: 464/2019

εξοπλισμός. Ενόψει των ανωτέρω, γίνεται δεκτός ως βάσιμος και ο τρίτος λόγος προσφυγής.

17. Επειδή, ενόψει των ανωτέρω, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή γίνεται δεκτή ως νόμω και ουσία βάσιμη ενώ απορρίπτεται η ασκηθείσα Παρέμβαση.

18. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα, ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 265793492959 0520 0071, ποσού 1.850,00 €, πρέπει να επιστραφεί στην προσφεύγουσα, τόσο κατά το υπερβάλλον μέρος του ύψους 925,00 ευρώ, ως εκτίθεται στη σκέψη 4 της παρούσας, όσο και κατά το υπόλοιπο μέρος του ύψους 925,00 ευρώ, το οποίο συνιστά το νόμιμο ποσό παραβόλου, ενόψει της αποδοχής της υπόψη προσφυγής.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Απορρίπτει την Παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη με αριθ. 65/2019 απόφαση του Δ.Σ. της [...], όπως αυτή εκδόθηκε στο πλαίσιο του προκηρυχθέντος με την υπ'αριθ. 41/2018 Διακήρυξη διαγωνισμού με αντικείμενο την υλοποίηση του έργου «Τηλεέλεγχος και Αυτοματισμός του συστήματος Ύδρευσης της περιοχής», και δη κατά το μέρος που αφορά στην έγκριση του Πρακτικού με αριθ. 1 και ως εκ τούτου στον αποκλεισμό της προσφεύγουσας από τη συνέχεια της διαγωνιστικής διαδικασίας.

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του παραβόλου με κωδικό 265793492959 0520 0071 συνολικού ποσού 1.850,00 ευρώ.

Αριθμός απόφασης: 464/2019

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 23 Απριλίου 2019 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 25 Απριλίου 2019.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Σταυρούλα Κουρή

Αικατερίνη Ζερβού