

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

6^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της την 22^η Δεκεμβρίου 2020 με την εξής σύνθεση:
Ειρήνη Αποκάρδου Πρόεδρος, Ιωάννα Θεμελή Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 12-11-2020 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 1638/13-11-2020 της εταιρείας με την επωνυμία *****, νομίμως εκπροσωπούμενης

Κατά της *****, και εκπροσωπείται νόμιμα (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), και

Κατά της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία *****, νομίμως εκπροσωπούμενης

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά να ακυρωθεί η από 26.10.2020 με Αρ. πρωτ. 936/16 απόφαση κατά το μέρος που έκανε δεκτή την προσφορά της εταιρείας με την επωνυμία «**** και κάθε συναφής πράξη και παράλειψη της Διοίκησης, που ελήφθη στα πλαίσια του διαγωνισμού για την *****.

Με την παρέμβαση ζητείται η απόρριψη της προσφυγής και η διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ιωάννα Θεμελή

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

1. Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί το ελάχιστο νόμιμο παράβολο ύψους 5.500 ευρώ, επί τη βάσει του προϋπολογισμού της προμήθειας ποσού 1.100.000,00 χωρίς ΦΠΑ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017 (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό ***** και την ένδειξη *δεσμευμένο*, εκτύπωση από την επίσημη ιστοσελίδα της ΓΓΠΣ του ΥΠΟΙΚ με τα στοιχεία του παραβόλου και την ένδειξη «*δεσμευμένο*»).

2. Επειδή με την από Ιουνίου 2020 διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής διακηρύχθηκε ηλεκτρονικός ανοικτός διεθνής διαγωνισμός για την *****-Υποέργο 1 της Πράξης «*****». Το αντικείμενο της σύμβασης αποτελείται από τα ακόλουθα: α. Δώδεκα (12) φορητές μονάδες εποπτείας – μικρού όγκου και βάρους - που θα έχουν δυνατότητα μετρήσεων, καταγραφής και απεικόνισης φάσματος, ανάλυσης διαμόρφωσης ηλεκτρομαγνητικών σημάτων, εκτίμησης κατεύθυνσης λήψης σήματος (*Line of Bearing - LoB*) με χρήση φορητής κατευθυντικής κεραίας και απεικόνισης αυτής επί γεωπολιτικού χάρτη υψηλής ανάλυσης, σε εύρος ζώνης συχνοτήτων 9 kHz – 8 GHz. .. με ενσωματωμένη έγχρωμη οθόνη υψηλής ανάλυσης για την απεικόνιση λειτουργιών, του παρατηρούμενου ηλεκτρομαγνητικού φάσματος και της γραμμής διόπτευσης πηγής σήματος (*Line of Bearing – LoB*) επί χάρτου. β. Δώδεκα (12) σετ φορητών στο χέρι (*handheld*) κατευθυντικών κεραιών συντονισμένων σε ολόκληρο το εύρος ζώνης συχνοτήτων λειτουργίας της προσφερόμενης μονάδας. γ. Τέσσερις (4) εκ των ανωτέρω μονάδων εποπτείας θα διαθέτουν ενσωματωμένο σύστημα αυτόματης ραδιογωνιομέτρησης (*DF*) τύπου *Angle of Arrival (AoA)* με δυνατότητα απεικόνισης της διόπτευσης (*Line of bearing – LoB*) σε υψηλής ανάλυσης γεωπολιτικό χάρτη. Οι υπόλοιπες οκτώ (8) μονάδες εποπτείας θα έχουν τη δυνατότητα αναβάθμισης με ενσωμάτωση του συστήματος αυτόματης ραδιογωνιομέτρησης (*DF*) τύπου *Angle of Arrival (AoA)*. δ. Τέσσερα (4) σετ κεραιών αυτόματης ραδιογωνιομέτρησης για λειτουργία στη ζώνη συχνοτήτων 20MHz-6GHz, που θα λειτουργούν με τις ανωτέρω μονάδες εποπτείας με το ενσωματωμένο σύστημα αυτόματης ραδιογωνιομέτρησης (*DF*). Οι κεραίες αυτές θα πρέπει να μην αποτελούνται από μηχανικά κινούμενα ή περιστρεφόμενα μέρη, να λειτουργούν με τις μεθόδους ***** (για να καλύψουν το απαιτούμενο εύρος συχνοτήτων), να έχουν μικρό όγκο και βάρος, ώστε να μεταφέρονται εύκολα και να

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

τοποθετούνται χωρίς μετατροπές σε οποιοδήποτε όχημα ιδιωτικής χρήσης και σε τρίποδο. ε. Λογισμικό (4 άδειες) που θα διαθέτει τη δυνατότητα – κατά την κίνηση του φέροντος τον εξοπλισμό οχήματος – να αξιοποιεί τις συλλεγόμενες στιγμιαίες διοπτρεύσεις για την πραγματοποίηση υπολογισμού της θέσης της αναζητούμενης πηγής σήματος. Το υπολογιζόμενο στατιστικό αποτέλεσμα θα παρουσιάζεται επί γεωπολιτικού χάρτη υψηλής ανάλυσης και λεπτομέρειας (με στοιχεία οδοσήμανσης) με χρήση χρωματικού κώδικα («heat map»), που θα αντιστοιχεί στη πιθανότητα επιτυχούς εντοπισμού της αναζητούμενης πηγής σήματος (geolocation). στ. Τέσσερις (4) υπολογιστές τύπου notebook με δυνατότητα απόσπασης ή αναδίπλωσης πληκτρολογίου (περιστροφή 360°) με τα απαραίτητα καλώδια για τη διασύνδεσή τους με τους δέκτες με δυνατότητα ραδιογωνιολογίας (DF), προκειμένου να είναι εφικτός ο έλεγχος της λειτουργίας των και η πραγματοποίηση μετρήσεων, καθώς και τέσσερις (4) άδειες (εφόσον απαιτούνται) του απαραίτητου λογισμικού για τη λειτουργία γεωεντοπισμού ζ. Τέσσερις (4) υπολογιστές γραφείου (desktop) και τέσσερις (4) άδειες (εφόσον απαιτούνται) του απαραίτητου λογισμικού για τη μεταφόρτωση και επεξεργασία των αποθηκευμένων μετρήσεων. .. στο αντικείμενο της σύμβασης εκτός από την προμήθεια περιλαμβάνονται τόσο υπηρεσίες εκπαίδευσης των τεχνικών της Αναθέτουσας Αρχής στη χρήση του εξοπλισμού και των σχετικών εφαρμογών όσο και υπηρεσίες συντήρησης και υποστήριξης για την Περίοδο Εγγύησης Καλής Λειτουργίας (****), με .. εκτιμώμενη καθαρή αξία: ένα εκατομμύριο εκατό χιλιάδες ευρώ (1.100.000,00 €) και με δικαίωμα προαίρεσης Εκτιμώμενης καθαρής αξίας προαίρεσης (€) χωρίς ΦΠΑ 528.000,00 €, με κριτήριο ανάθεσης τη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής, υπολογιζόμενη με βάση συντελεστή βαρύτητας τόσο για την τεχνική όσο και για την οικονομική προσφορά, επί τη βάσει σταθμισμένων κριτηρίων αξιολόγησης και αντίστοιχων συντελεστών βαρύτητας (όροι 1.3, 2.3 της διακήρυξης).

3. Επειδή η προκήρυξη απεστάλη την 24-6-2020 για δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, και δημοσιεύτηκε στο Συμπλήρωμα της Επίσημης Εφημερίδας ΕΕ την 26-6-2020 με αριθμό 2020/S 122-298874, και το πλήρες κείμενο της διακήρυξης αναρτήθηκε την 26-6-2020 στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) με Α.Δ.Α.Μ. *****,

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο διαγωνισμός έλαβε αριθμό συστήματος *****.

4. Επειδή ο διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, και, επομένως, παραδεκτά έχει ασκηθεί η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ.

5. Επειδή στον διαγωνισμό συμμετείχαν η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα, με τις προσφορές τους υπ' αριθ. συστήματος ***** και ***** αντίστοιχα και έτερος τρίτος οικονομικός φορέας.

6. Επειδή η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού αφού αποσφράγισε τις προσφορές σε συνεδρίαση της 1-9-2020, και της 9-9-2020, και εξέδωσε σχετικό Πρακτικό 2^ο, συνεδρίασε εκ νέου την 10-9-2020 και εξέδωσε Πρακτικό 3^ο, σύμφωνα με το οποίο έκρινε αποδεκτά τα δικαιολογητικά συμμετοχής της προσφεύγουσας και της παρεμβαίνουσας, και απορριπτέα τα δικαιολογητικά συμμετοχής του τρίτου οικονομικού φορέα. Ακολούθως η Επιτροπή συνεδρίασε την 24-9-2020 και εξέδωσε Πρακτικό 4^ο, σύμφωνα με το οποίο έκρινε ότι πρέπει να ζητηθούν διευκρινήσεις επί των τεχνικών προσφορών της προσφεύγουσας και της παρεμβαίνουσας. Ακολούθως η Επιτροπή συνεδρίασε την 9-10-2020 και εξέδωσε Πρακτικό 5^ο, σύμφωνα με το οποίο αφού αξιολόγησε τις χορηγηθείσες διευκρινήσεις των διαγωνιζομένων επί των τεχνικών προσφορών τους, έκρινε αποδεκτές αμφότερες τις προσφορές τις οποίες βαθμολόγησε ως εξής : η προσφεύγουσα έλαβε 103,90 βαθμούς και η παρεμβαίνουσα 105.

7. Επειδή με την ήδη προσβαλλόμενη με αριθ. πρωτ. ***** απόφαση της αναθέτουσας αρχής, εγκρίθηκαν τα ως άνω Πρακτικά 2^ο, 3^ο, 4^ο, 5^ο. Η προσβαλλόμενη απόφαση, κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς την 2-11-2020, μέσω της λειτουργικότητας *επικοινωνία* του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού (εφεξής η *επικοινωνία*).

8. Επειδή κατά της ως άνω απόφασης της αναθέτουσας αρχής ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, νόμιμα και εμπρόθεσμα την 12-11-2020, με κατάθεση μέσω της *επικοινωνίας*, και με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017, και κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΑΕΠΠ από τον προσφεύγοντα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου,

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

9. Επειδή την 13-11-2020 η αναθέτουσα αρχή προέβη στην προβλεπόμενη στο άρθ. 365 παρ. 1 περ. (α) του ν. 4412/20169 και στο άρθ. 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017 γνωστοποίηση μέσω της *επικοινωνίας* της προσφυγής.

10. Επειδή την 19-11-2020 η αναθέτουσα αρχή, μέσω της *επικοινωνίας* ανακοίνωσε στους διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς ότι *δεν θα προβεί στην αποσφράγιση των φακέλων των οικονομικών προσφορών έως την έκδοση απόφασης επί της από 12-11-2020 (ΓΑΚ 1638/13-11-2020) προδικαστικής προσφυγής*. Ωστόσο, αργότερα την ίδια ημέρα 19-11-2020 η αναθέτουσα αρχή μέσω της *επικοινωνίας* κοινοποίησε στους διαγωνιζόμενους το με αριθ. πρωτ. 35925/19-11-2020 έγγραφο απόψεων επί του αιτήματος αναστολής της προσφυγής σύμφωνα με το οποίο ζήτησε *Να μην χορηγηθεί αναστολή εκτέλεσης της προσβαλλόμενης απόφασης - ορισμός προσωρινών μέτρων έως την έκδοση απόφασης επί της από 12-11-2020 (ΓΑΚ 1638/13-11-2020) προδικαστικής προσφυγής*. Σε κάθε περίπτωση, από τα στοιχεία του διαγωνισμού όπως βρίσκονται αναρτημένα στον οικείο ηλεκτρονικό τόπο στο ΕΣΗΔΗΣ δεν προκύπτει συνέχιση της διαδικασίας στο επόμενο στάδιο ήτοι στο άνοιγμα των οικονομικών προσφορών.

11. Επειδή η αναθέτουσα αρχή την 20-11-2020 μέσω της *επικοινωνίας*, κοινοποίησε προς την ΑΕΠΠ, το με αριθ. πρωτ. 36120/Φ800/20-11-2020 έγγραφο με τις απόψεις της επί της προσφυγής, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθ. 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και το άρθ. 9 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017, το οποίο γνωστοποίησε σύμφωνα με τον νόμο στην προσφεύγουσα αυθημερόν μέσω της *επικοινωνίας*.

12. Επειδή υπέρ της διατήρησης της προσβαλλόμενης απόφασης εμπρόθεσμα, με προφανές έννομο συμφέρον, καθόσον η προσφυγή στρέφεται ευθέως κατά της αποδοχής της προσφοράς της, ασκήθηκε την 23-11-2020, η με αριθ. ΠΑΡ. ΑΕΠΠ 2082 παρέμβαση, με τον νόμιμο προβλεπόμενο τρόπο κατάθεσης στην *επικοινωνία*, κατ' άρθ. 362 ν. 4412/2016 και άρθ. 7 ΠΔ 39/2017, και κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΑΕΠΠ από την παρεμβαίνουσα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου. Ειδικότερα,

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

η παρεμβαίνουσα, με έννομο συμφέρον αιτείται τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης καθώς έχει κριθεί αποδεκτή η τεχνική προσφορά της έχοντας λάβει την μεγαλύτερη βαθμολογία. Επομένως με έννομο συμφέρον ασκεί την παρούσα παρέμβαση, προς διατήρηση της προσβαλλόμενης η οποία συνεπάγεται ευθέως ευμενή για το πρόσωπό της νομική και πραγματική κατάσταση (πρβλ. αποφ. ΕΣ Τμ. Μείζονος Σύνοσης 2826, 1652/2011). Το έννομο συμφέρον της παρεμβαίνουσας στηρίζεται στην ιδιότητά της ως συμμετέχουσας στη διαγωνιστική διαδικασία με αποδεκτή τεχνική προσφορά, που ασκεί την παρέμβαση ώστε να διατηρήσει την προσδοκία να της ανατεθεί η σύμβαση (ΣΤΕ 2515/2005) δοθέντος και του ότι, ως έχει κριθεί, παραδεκτώς παρεμβαίνει προσφέρων η νομιμότητα της συμμετοχής του οποίου στον διαγωνισμό αμφισβητείται (ΣΤΕ 1794/2008).

13. Επειδή η προσφεύγουσα κατέθεσε εμπρόθεσμα και παραδεκτά, την 15-12-2020 στην *επικοινωνία* και κοινοποίησε την 16-12-2020 στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, *Υπόμνημα* επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθ. 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016. Η προσφεύγουσα κατέθεσε -και δη μετά την εξέταση της προσφυγής- επίσης το από 5-1-2021 *Υπόμνημα Αντίκρουσης της παρέμβασης* το οποίο έχει υποβληθεί απαραδέκτως, και δεν εξετάζεται στα πλαίσια της παρούσας διαδικασίας διότι δεν προβλέπεται στο ισχύον νομοθετικό πλαίσιο εξέτασης της προδικαστικής προσφυγής, η δικονομική δυνατότητα αντίκρουσης των ισχυρισμών άλλων φορέων της διαδικασίας (πχ παρεμβαίνοντες), με εξαίρεση την υποβολή υπομνήματος του προσφεύγοντος μόνον επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, κατ' άρθ. 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016. Ομοίως για τους ίδιους λόγους υποβλήθηκε απαραδέκτως και δεν εξετάζεται στα πλαίσια της παρούσας διαδικασίας ούτε το από 7-1-2020 *Υπόμνημα* της αναθέτουσας αρχής με αντίκρουση του από 5-1-2020 υπομνήματος αντίκρουσης της παρέμβασης.

14. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 παρ. 1, 360, και 366 του ν. 4412/2016 και των άρθρων 3 παρ. 1, και 15 του ΠΔ 39/2017 και εξετάζεται από το 6^ο Κλιμάκιο, κατόπιν της με αριθ. 1936/2020 Πράξης της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου, *περί ορισμού*

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

ημερομηνίας εξέτασης προδικαστικής προσφυγής και εισηγητή-κλήση περί απόψεων επί προσωρινών μέτρων.

15. Επειδή η προσφεύγουσα θεμελιώνει το έννομο συμφέρον, ως ένας εκ των δύο συμμετεχόντων οικονομικών φορέων με αποδεκτή προσφορά στον διαγωνισμό, που εύλογα προσδοκά να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση και, ως εκ τούτου, επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης, η οποία, κατά τη προσφυγή, παραβιάζει τους κανόνες που αφορούν στις διαδικασίες ανάθεσης, βασιζοντας το έννομο συμφέρον προς παροχή έννομης προστασίας στη ζημία από την -φερόμενη- παράνομη συμμετοχή της παρεμβαίνουσας, καθώς και στο επιδιωκόμενο προφανές όφελος από την απόρριψη της προσφοράς της (βλ. ΣτΕ 678/2016, ΕΑ ΣτΕ 1216/2006, ΣτΕ 678/2016, ΕΑ ΣτΕ 512/2002, 517/2001, ΣτΕ 956/95 ΔΔικ 1995/577, ΣτΕ Ολομ. 280/96, Κωνσταντίνος Β. Χιώλος, «Το έννομο συμφέρον στην ακυρωτική δίκη ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας», ΔιοικΔ, 2010, τ. 4, σελ 846- 7), ώστε να παραμείνει ο μόνος διαγωνιζόμενος με αποδεκτή προσφορά.

16. Επειδή η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι η προσφυγή έχει ασκηθεί απαραδέκτως διότι έχει κατατεθεί παράβολο υπολογιζόμενο επί της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης χωρίς να συνυπολογισθεί η εκτιμώμενη αξία του δικαιώματος προαίρεσης της αναθέτουσας αρχής, ισχυριζόμενη ότι *«...Ειδικότερα, η προσφεύγουσα εταιρεία προσκόμισε παράβολο ύψους 5.500,00 ευρώ, που αποτελεί το 0,50% του 1.100.000,00 ευρώ, δηλαδή της αξίας της σύμβασης χωρίς το δικαίωμα προαίρεσης. Αντιθέτως, η αξία της σύμβασης, συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης, ανέρχεται σε ποσό 1.628.000,00 ευρώ και το ποσοστό 0,50% αυτής σε 8.140,00 ευρώ. Συνεπώς, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί πρωτίστως ως απαράδεκτη, λόγω μη πληρωμής του ορθού παραβόλου που προβλέπεται από τη διάταξη του άρθρου 363 του Ν. 4412/2016...»*

17. Επειδή το ποσό του παραβόλου υπολογίζεται με βάση τον προϋπολογισμό της σύμβασης, ήτοι 1.100.000 ευρώ (σκέψη 1), μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και δικαιώματος προαίρεσης. Ειδικότερα, ενώ η έννοια της *εκτιμώμενης* αξίας της σύμβασης του άρθρου 6 του ν. 4412/2016 περιλαμβάνει και το δικαίωμα προαίρεσης ή παράτασης υπέρ της αναθέτουσας αρχής, αλλά όμως τούτο δεν συσχετίζεται με το ποσόν

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

αναφοράς του παραβόλου της προσφυγής, αλλά προβλέπεται μόνον προκειμένου να υπολογισθεί εάν η εν λόγω σύμβαση εμπίπτει ή όχι στα κατώτατα όρια εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ σύμφωνα με το άρθρ. 5 του Ν. 4412/2016 (βλ. και ΔΕφΑθ 262/2014, 512/2014). Αντιθέτως, ως έχει παγίως κριθεί, για τον υπολογισμό του οφειλόμενου παραβόλου προδικαστικής προσφυγής, λαμβάνεται υπ' όψιν η προϋπολογισθείσα δαπάνη συμβάσεως, στην ανάθεση της οποίας αποβλέπει πράγματι η διαγωνιστική διαδικασία, χωρίς να συμπεριλαμβάνεται η δαπάνη της ενδεχόμενης επέκτασης της συμβάσεως, η οποία (επέκταση) επαφίεται στη διακριτική ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής, υπό τη μορφή δικαιώματος προαίρεσεως, και, ως εκ τούτου, είναι αβέβαιο εάν θα ασκηθεί ή όχι το δικαίωμα αυτό (ΣΤΕ ΑΣΦ 10/2017, 187/2017, 319, 182/2019, ΔΕφΘεσ/νίκης Ν58/2019, ΔΕφΑθ 16/2020 επί της απόφασης 1296/2019 του 8ου Κλιμακίου ΑΕΠΠ). Ως εκ τούτου, είναι απορριπτέος ως αβάσιμος ο παραπάνω λόγος της παρέμβασης (σκέψη 16), διότι η προσφεύγουσα έχει καταβάλει το ορθό ποσόν παραβόλου επί τη βάσει του προϋπολογισμού της προμήθειας άνευ ΦΠΑ και άνευ συνυπολογισμού του προβλεπόμενου ποσού του δικαιώματος προαίρεσης, ως αναφέρεται στην σκέψη 1.

18. Επειδή η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι η προσφυγή έχει ασκηθεί απαραδέκτως διότι ο υπογράφων την προσφυγή δεν έχει δεόντως νομιμοποιηθεί προς τούτο, ισχυριζόμενη ότι «... Από το άρθρο 362 προκύπτει ότι η προδικαστική προσφυγή υπογράφεται από τον προσφεύγοντα ή επί νομικών προσώπων από τον νόμιμο εκπρόσωπο αυτών, ή το νομίμως εξουσιοδοτημένων από αυτούς πρόσωπο (Βλ. Δ. Γ. Ράικος, Ε. Γ. Βλάχου, Ε. Κ. Σαββίδη, Δημόσιες Συμβάσεις Ν. 4412/2016 Ερμηνεία κατ' άρθρο, Τομ. Ι, Εκδόσεις Σάκκουλα Αθήνα – Θεσσαλονίκη, 2018, σελ. 1189). Εξάλλου, όπως παγίως γίνεται δεκτό, η προδικαστική προσφυγή έχει τον χαρακτήρα της ενδικοφανούς προσφυγής και, συνεπώς, ο φορέας που την ασκεί έχει το βάρος απόδειξης ως προς το ότι συντρέχουν οι όροι παραδεκτού της άσκησης και συζήτησης αυτής, σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 4412/2016, συμπεριλαμβανομένης της νομιμοποίησης για την υποβολή της προδικαστικής προσφυγής. Σε κάθε περίπτωση, όπως προκύπτει και από το άρθρο 11 παρ. 2 περ. β' του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας (Ν. 2690/1999-ΦΕΚ Α' 45), ο οποίος εφαρμόζεται επικουρικά και στη διαδικασία ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.,

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

σύμφωνα με το άρθρο 12 του Π.Δ/τος 38/2017 (ΦΕΚ Α' 63), αντίγραφα ιδιωτικών εγγράφων που υποβάλλονται ενώπιον της Αρχής γίνονται δεκτά αποκλειστικά και μόνον εφόσον έχουν επικυρωθεί, είτε από δικηγόρο, είτε από τις υπηρεσίες και τους φορείς του άρθρου 11 παρ. 2 περ. α' του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας. Στην προκείμενη περίπτωση, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή υπογράφεται ηλεκτρονικά από τον ****, ο οποίος αναφέρεται στην προδικαστική προσφυγή ως ειδικώς ορισθείς νόμιμος εκπρόσωπος της προσφεύγουσας εταιρείας, δυνάμει της από 11.11.2020 απόφασης του Διοικητικού της Συμβουλίου (*****). Η προσφεύγουσα, ωστόσο, εταιρεία δεν έχει επισυνάψει ως όφειλε στην προδικαστική της προσφυγής την παραπάνω αναφερόμενη απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου, ώστε να κριθεί από την Αρχή αν πράγματι το συγκεκριμένο πρόσωπο έχει τη σχετική νομιμοποίηση ή όχι. Η έλλειψη, άλλωστε, αυτή δεν μπορεί να καλυφθεί εκ των υστέρων, καθώς δεν εφαρμόζονται εν προκειμένω οι σχετικές διατάξεις του Κ.Δ.Δικ. αλλά του Κ.Δ.Διαδ. που δεν προβλέπουν το δικαίωμα αυτό (βλ. συναφώς για άλλες τυπικές πλημμέλειες Α.Ε.Π.Π. 305/2018, 281/2018, 187/2018 κ.λπ.). Επίσης, η έλλειψη αυτή δεν μπορεί να θεωρηθεί ότι καλύπτεται από το από 26.08.2020 πρακτικό εκπροσώπησης που υπέβαλε η προσφεύγουσα εταιρεία με την προσφορά της για τους εξής λόγους: (α) Κατ' αρχάς, διότι η προσφεύγουσα εταιρεία δεν υπέβαλε ως όφειλε με την προδικαστική της προσφυγή το καταστατικό της, ώστε να μπορεί να βεβαιωθεί από την Α.Ε.Π.Π. αν δύναται πράγματι το Διοικητικό Συμβούλιο να καθιστά τρίτα πρόσωπα, πέραν των μελών αυτού, εκπροσώπους της εταιρείας για συγκεκριμένη υπόθεση, σύμφωνα με τις διατάξεις που διέπουν τις ανώνυμες εταιρείες. (β) Περαιτέρω, διότι, από το σώμα του παραπάνω από 11.11.2020 πρακτικού εκπροσώπησης προκύπτει σαφώς ότι το συγκεκριμένο πρόσωπο κατέστη εκπρόσωπος της εταιρείας αποκλειστικά και μόνον για την υπογραφή της προσφοράς, του Ε.Ε.Ε.Σ., τυχόν ενόρκων βεβαιώσεων και λοιπών δηλώσεων, καθώς και της σχετικής σύμβασης. Αντιθέτως, από κανένα σημείο του πρακτικού αυτού δεν προκύπτει ότι το συγκεκριμένο πρόσωπο δύναται να ασκεί για λογαριασμό της ανθυποψήφιας εταιρείας μέσα προδικαστικής ή δικαστικής προστασίας, στο πλαίσιο του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016. (γ) Τέλος, διότι το παραπάνω από 11.11.2020 πρακτικό εκπροσώπησης, αν και ιδιωτικό έγγραφο, δεν φέρει βεβαίωση του γνησίου της

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

υπογραφής των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου από δημόσια αρχή ή δικηγόρο, όπως απαιτεί ο Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας. Αντιθέτως, μάλιστα, δεν φέρει καν τις υπογραφές των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου, αλλά φαίνεται να αποτελεί ένα απλό αντίγραφο από το αντίγραφο του αποσπάσματος του πρακτικού του Διοικητικού Συμβουλίου που εξέδωσε ένα εκ των μελών του.»

19. Επειδή το άρθρο 36 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «... 3. Με κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού και Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων ρυθμίζονται τα τεχνικά ζητήματα που αφορούν την ανάθεση και εκτέλεση των δημοσίων συμβάσεων έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών σχετικά με: α) τον προσδιορισμό του περιεχομένου, των κανόνων και λεπτομερειών χρήσης των επιμέρους εργαλείων του ΕΣΗΔΗΣ, όπως της διαδικτυακής διαχείρισης αιτημάτων και πληροφοριών, της χρήσης προτύπων και υποδειγμάτων, της ηλεκτρονικής κοινοποίησης, της διαδικασίας ηλεκτρονικής σύναψης των δημόσιων συμβάσεων που συνάπτονται, των ηλεκτρονικών καταλόγων, των ηλεκτρονικών πλειστηριασμών, των δυναμικών συστημάτων αγορών, των ηλεκτρονικών παραγγελιών, της ηλεκτρονικής τιμολόγησης, των ηλεκτρονικών πληρωμών, β) τους όρους και τις προϋποθέσεις για την υποβολή, τη γνωστοποίηση, τη διακίνηση εγγράφων μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, τον τύπο και το περιεχόμενό τους, τον προσδιορισμό του χρόνου αποστολής ή παραλαβής και τον υπολογισμό των προθεσμιών, τεκμήρια γνωστοποίησης και απόκτησης πρόσβασης από τον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα, καθώς και τον τρόπο και την απόδειξη πρόσβασης σε έγγραφα μέσω του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. και χορήγησης αντιγράφων και [...]4. Με κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού, Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων, καθώς και του κατά περίπτωση αρμόδιου Υπουργού, ρυθμίζονται τα τεχνικά ζητήματα που αφορούν τη διαλειτουργική σύνδεση του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. με την Εθνική Βάση Δεδομένων Δημοσίων Συμβάσεων της Αρχής και τα πληροφοριακά συστήματα των αναθετουσών αρχών, και των πάσης φύσεως φορέων του δημόσιου τομέα, όπως το Γενικό Εμπορικό Μητρώο, το Μητρώο Δεσμεύσεων του Γενικού Λογιστηρίου του Κράτους, τα σχετικά Μητρώα του Υπουργείου Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων (ΜΕΚ, ΜΕΕΠ, κ.λπ.), του Προγράμματος ΔΙΑΥΓΕΙΑ

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

του ν. 3862/2010 (Α' 112), όπως εκάστοτε ισχύει, το Ολοκληρωμένο Πληροφοριακό Σύστημα παρακολούθησης συγχρηματοδοτούμενων έργων, και με κάθε άλλο πληροφοριακό σύστημα που κρίνεται απαραίτητο για την παρακολούθηση των δημοσίων συμβάσεων για ελεγκτικούς, δημοσιονομικούς, στατιστικούς και λοιπούς σκοπούς των φορολογικών ασφαλιστικών, δικαστικών και εισαγγελικών αρχών, καθώς, και με τα πληροφοριακά συστήματα της Ένωσης και άλλων κρατών-μελών».

20. Επειδή η υπ' αριθμ. 56902/215/2-06-2017 Υπουργική Απόφαση (ΦΕΚ Β' 1924) «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.)», ορίζει στο άρθρο 19 ότι: «1. Προδικαστικές Προσφυγές 1.1. Με την επιφύλαξη της παραγράφου 2 του παρόντος, οι Προδικαστικές Προσφυγές του Βιβλίου IV του ν.4412/2016, κατατίθενται ηλεκτρονικά μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του Συστήματος, στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, επιλέγοντας κατά περίπτωση την ένδειξη «Προδικαστική Προσφυγή» και επισυνάπτοντας το σχετικό έγγραφο σε μορφή ηλεκτρονικού αρχείου *Portable Document Format (PDF)*, το οποίο φέρει εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών σύμφωνα με την παρ.3 του άρθρου 8 [...] ». Περαιτέρω, στο άρθρο 8 παρ. 3 ορίζεται ότι: «3. Οι Οικονομικοί Φορείς υποβάλλουν μέσω του υποσυστήματος τα κατά περίπτωση έγγραφα που έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τους ίδιους υπογεγραμμένα με εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή που υποστηρίζεται από εγκεκριμένο πιστοποιητικό, το οποίο χορηγήθηκε από έναν εγκεκριμένο πάροχο υπηρεσιών πιστοποίησης, ο οποίος περιλαμβάνεται στον κατάλογο εμπιστευσης που προβλέπεται στην απόφαση 2009/767/ΕΚ (όπως τροποποιήθηκε και ισχύει) και σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014 και τις διατάξεις της παρούσας». Τέλος, στο άρθρο 26 ορίζεται ότι: «Οι διατάξεις της παρούσας εφαρμόζονται σε όλες τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών, η έναρξη σύναψης των οποίων, σύμφωνα με τα αρ. 61 και 120 του ν. 4412/2016 αντίστοιχα, λαμβάνει χώρα μετά τη δημοσίευση της παρούσας στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως».

21. Επειδή, με τον Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014 ορίζεται στο άρθρο 25 ότι : «2. Η εγκεκριμένη ηλεκτρονική υπογραφή έχει νομική ισχύ ισοδύναμη με την

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

ιδιόχειρη υπογραφή. 3. Εγκεκριμένη ηλεκτρονική υπογραφή βασιζόμενη σε εγκεκριμένο πιστοποιητικό που έχει εκδοθεί σε ένα κράτος μέλος αναγνωρίζεται ως τέτοια σε όλα τα άλλα κράτη μέλη», στο άρθρο 26 ότι : «Μία προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή πληροί τις ακόλουθες απαιτήσεις: α) συνδέεται κατά τρόπο μοναδικό με τον υπογράφοντα β) είναι ικανή να ταυτοποιεί τον υπογράφοντα γ) δημιουργείται με δεδομένα δημιουργίας ηλεκτρονικής υπογραφής τα οποία ο υπογράφων μπορεί, με υψηλό βαθμό εμπιστοσύνης, να χρησιμοποιεί υπό τον αποκλειστικό του έλεγχο, και δ) συνδέεται με τα δεδομένα που έχουν υπογραφεί σε σχέση με αυτήν κατά τρόπο ώστε να μπορεί να ανιχνευθεί οποιαδήποτε επακόλουθη τροποποίηση των εν λόγω δεδομένων» και στο άρθρο 27 ότι : «1..... 2. Εάν ένα κράτος μέλος απαιτεί προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή που βασίζεται σε εγκεκριμένο πιστοποιητικό για τη χρήση μιας επιγραμμικής υπηρεσίας που προσφέρεται από φορέα του δημόσιου τομέα ή για λογαριασμό του, το εν λόγω κράτος μέλος αναγνωρίζει τις προηγμένες ηλεκτρονικές υπογραφές που βασίζονται σε εγκεκριμένο πιστοποιητικό και τις εγκεκριμένες ηλεκτρονικές υπογραφές τουλάχιστον με τους μορφότυπους ή με τις μεθόδους που καθορίζονται στις εκτελεστικές πράξεις που αναφέρονται στην παράγραφο 5».

22. Επειδή με τον Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014 καθορίζονται οι απαιτήσεις ασφάλειας για την παροχή υπηρεσιών ηλεκτρονικής ταυτοποίησης και το πλαίσιο εποπτείας των παρόχων τους. Κατά τα οριζόμενα στον ως άνω Κανονισμό, η ψηφιακή υπογραφή εκδίδεται από εγκεκριμένους παρόχους υπηρεσιών πιστοποίησης, οι οποίοι με τη χορήγησή της εγγυώνται για τα στοιχεία του κατόχου της και επέχει θέση ιδιόχειρης υπογραφής. Με τη χρήση της προηγμένης ψηφιακής υπογραφής σκοπός είναι να επιτυγχάνεται η ταυτοποίηση του υπογράφοντος, δηλαδή η σύνδεση της ηλεκτρονικής συναλλαγής με το φυσικό πρόσωπο που υπογράφει, η εγγύηση της γνησιότητας των ψηφιακών δεδομένων και η δέσμευση του υπογράφοντος ως προς την ηλεκτρονική συναλλαγή, δηλαδή ο υπογράφων να μη μπορεί να αρνηθεί την συμβολή του στην εν λόγω συναλλαγή.

23. Επειδή κατά το άρθρο 2 του ΠΔ 150/2001 (Α' 125) περί προσαρμογής της εθνικής νομοθεσίας προς τις διατάξεις της οδηγίας 99/93/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου σχετικά με το κοινοτικό πλαίσιο για ηλεκτρονικές υπογραφές (ΕΕ L 13), "νοούνται ως: 1.

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

‘ηλεκτρονική υπογραφή’: δεδομένα σε ηλεκτρονική μορφή, τα οποία είναι συνημμένα σε άλλα ηλεκτρονικά δεδομένα ή συσχετίζονται λογικά με αυτά και τα οποία χρησιμεύουν ως μέθοδος απόδειξης της γνησιότητας. 2. ‘προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή’ ή ‘ψηφιακή υπογραφή’: ηλεκτρονική υπογραφή, που πληροί τους εξής όρους: α) συνδέεται μονοσήμαντα με τον υπογράφοντα, β) είναι ικανή να καθορίσει ειδικά και αποκλειστικά την ταυτότητα του υπογράφοντος, γ) δημιουργείται με μέσα τα οποία ο υπογράφων μπορεί να διατηρήσει υπό τον αποκλειστικό του έλεγχο και δ) συνδέεται με τα δεδομένα στα οποία αναφέρεται κατά τρόπο, ώστε να μπορεί να εντοπισθεί οποιαδήποτε μεταγενέστερη αλλοίωση των εν λόγω δεδομένων. 3. ‘υπογράφων’: φυσικό ή νομικό πρόσωπο, που κατέχει διάταξη δημιουργίας υπογραφής και ενεργεί είτε στο δικό του όνομα είτε στο όνομα άλλου φυσικού ή νομικού προσώπου ή φορέα. 4. ‘δεδομένα δημιουργίας υπογραφής’: μονοσήμαντα δεδομένα, όπως κώδικες ή ιδιωτικά κλειδιά κρυπτογραφίας, που χρησιμοποιούνται από τον υπογράφοντα για τη δημιουργία ηλεκτρονικής υπογραφής. 5. ‘διάταξη δημιουργίας υπογραφής’ ... 6. ‘ασφαλής διάταξη δημιουργίας υπογραφής’ ... 7. ‘δεδομένα επαλήθευσης υπογραφής’: δεδομένα, όπως κώδικες, ή δημόσια κλειδιά κρυπτογραφίας, τα οποία χρησιμοποιούνται για την επαλήθευση της ηλεκτρονικής υπογραφής. 8. ‘διάταξη επαλήθευσης υπογραφής’ ... 9. ‘πιστοποιητικό’: ηλεκτρονική βεβαίωση, η οποία συνδέει δεδομένα επαλήθευσης υπογραφής με ένα άτομο και επιβεβαιώνει την ταυτότητά του. 10. ‘αναγνωρισμένο πιστοποιητικό’: πιστοποιητικό που πληροί τους όρους του Παραρτήματος I και εκδίδεται από πάροχο υπηρεσιών πιστοποίησης ... 11. ‘πάροχος υπηρεσιών πιστοποίησης’: φυσικό ή νομικό πρόσωπο ή άλλος φορέας, που εκδίδει πιστοποιητικά ή παρέχει άλλες υπηρεσίες, συναφείς με τις ηλεκτρονικές υπογραφές. 12. ‘προϊόν ηλεκτρονικής υπογραφής’ ... 13. ‘εθελοντική διαπίστευση’ ...”. Στο άρθρο 3 του δ/τος αυτού ορίζονται τα εξής: “1. Η προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή που βασίζεται σε αναγνωρισμένο πιστοποιητικό και δημιουργείται από ασφαλή διάταξη δημιουργίας υπογραφής επέχει θέση ιδιόχειρης υπογραφής τόσο στο ουσιαστικό όσο και στο δικονομικό δίκαιο. 2. Η ισχύς της ηλεκτρονικής υπογραφής ή το παραδεκτό της ως αποδεικτικού στοιχείου δεν αποκλείεται από μόνο τον λόγο ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις της προηγούμενης παραγράφου».

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

24. Επειδή σύμφωνα με την διακήρυξη: «... 2.4.2.1 ... Για τη συμμετοχή στον Διαγωνισμό οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή που υποστηρίζεται από εγκεκριμένο πιστοποιητικό, το οποίο χορηγήθηκε από έναν εγκεκριμένο πάροχο υπηρεσιών πιστοποίησης, ο οποίος περιλαμβάνεται στον κατάλογο εμπιστευσης που προβλέπεται στην απόφαση 2009/767/ΕΚ και σύμφωνα με τα οριζόμενα στον Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014 και τις διατάξεις της υπ' αριθ. 56902/215/19- 05-2017 Υπουργικής Απόφασης (Β' 1924) «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ)» και να εγγραφούν στο ηλεκτρονικό σύστημα (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ – διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr) ακολουθώντας τη διαδικασία εγγραφής του άρθρου 5 της ίδιας Υπουργικής Απόφασης.... 3.4 Προδικαστικές Προσφυγές - Προσωρινή Δικαστική Προστασία... Η προδικαστική προσφυγή κατατίθεται ηλεκτρονικά μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στον ηλεκτρονικό τόπο του Διαγωνισμού, επιλέγοντας κατά περίπτωση την ένδειξη «Προδικαστική Προσφυγή» και επισυνάπτοντας το σχετικό έγγραφο σε μορφή ηλεκτρονικού αρχείου *Portable Document Format (PDF)*, το οποίο φέρει εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών...»

25. Επειδή είναι άνευ ετέρου απορριπτός ως αβάσιμος ο ισχυρισμός της προσφυγής ότι η προσφεύγουσα δεν έχει συνυποβάλει με την προσφυγή της το από 11-11-2020 έγγραφο του Διοικητικού της Συμβουλίου με το οποίο εξουσιοδοτήθηκε προς τούτο ο υπογράφων την προσφυγή κ. ****. Όμως αντίθετα, η προσφεύγουσα κατέθεσε το επίμαχο έγγραφο του ΔΣ της, δεόντως θεωρημένο ως ακριβές αντίγραφο από το βιβλίο πρακτικών του Διοικητικού Συμβουλίου της εταιρείας υπογεγραμμένο από το ειδικά εξουσιοδοτηθέν μέλος του ΔΣ ****, εμφανιζόμενης επί του εγγράφου της ψηφιοποιημένης υπογραφής του η οποία δεν αμφισβητείται ούτε ως προς την γνησιότητα ούτε ως προς την εξουσιοδότηση του υπογράφοντος όπως εκδίδει αντίγραφα (αποσπάσματα) από το βιβλίο πρακτικών του ΔΣ της προσφεύγουσας, όπου ο ίδιος μετέχει ως Μέλος. Περαιτέρω είναι απορριπτός ως αβάσιμος και ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι η προσφυγή δεν είναι δεόντως νομιμοποιημένη διότι δεν προσκομίστηκε το

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

καταστατικό της προσφεύγουσας από το οποίο να προκύπτει ότι το ΔΣ της δύναται πράγματι να καθιστά τρίτα πρόσωπα, πέραν των μελών αυτού, εκπροσώπους της εταιρείας για συγκεκριμένη υπόθεση, ώστε να προκύπτει ισχυρή εξουσιοδότηση του ***** προς υπογραφή της προσφυγής. Και τούτο διότι η προσφεύγουσα συνυπέβαλε με την προδικαστική της προσφυγή το με αριθμ πρωτ. ***** ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΟ ΙΣΧΥΟΥΣΑΣ ΕΚΠΡΟΣΩΠΗΣΗΣ του ΕΒΕΑ με συνημμένη την με αριθμ. πρωτ. ***** ΑΝΑΚΟΙΝΩΣΗ καταχώρισης στο ΓΕΜΗ σύμφωνα με το οποίο αρκεί η υπογραφή δύο εκ των εκεί αναφερομένων μελών του ΔΣ της προκειμένου «...3. Να εκπροσωπούν την εταιρεία ενώπιον ... κάθε άλλης δημόσιας αρχής παντός είδους, συμπεριλαμβανομένων ... των λοιπών δημοσίων αρχών .. 4. Να εκπροσωπούν την εταιρεία εξωδίκως και δικαστικών ενώπιον των ελληνικών και αλλοδαπών δικαστηρίων κάθε βαθμού και δικαιοδοσίας, να υποβάλλουν εγκλήσεις και αγωγές, να ασκούν κάθε διοικητική προσφυγή, ενστάσεις και κάθε ένδικο μέσο, ... 8. Να χορηγούν πληρεξούσια στο όνομα και για λογαριασμό της εταιρείας και να παρέχουν εξουσιοδοτήσεις προς οιοδήποτε μη μέλος του Διοικητικού Συμβουλίου προκειμένου να ενεργεί για λογαριασμό της εταιρείας για οποιαδήποτε από τις ανωτέρω ενέργειες ή/και συναλλαγές...» Συνεπώς η εκπροσώπηση της προσφεύγουσας ενώπιον της ΑΕΠΠ ως δημόσιας αρχής και δη προς άσκηση διοικητικής προσφυγής σύμφωνα με τα εδ. 3 και 4 του Πιστοποιητικού μπορεί να εκχωρείται με χορήγηση πληρεξουσιότητας προς οιοδήποτε μη μέλος του Διοικητικού Συμβουλίου προκειμένου να ενεργεί για λογαριασμό της εταιρείας. Συνεπώς εν προκειμένω ορθά εξουσιοδοτήθηκε ο υπογράφων την προσφυγή ***** με το ως άνω από 11-11-2020 έγγραφο -και δη- ολόκληρου του Διοικητικού Συμβουλίου της προσφεύγουσας. Περαιτέρω η ίδια η προσφυγή αυτή καθ' εαυτή νομίμως και δεόντως υπογράφεται με προηγμένη ψηφιακή υπογραφή του εξουσιοδοτηθέντος ***** σύμφωνα με τον νόμο και της διακήρυξη (σκέψεις 19-24) η οποία προηγμένη ψηφιακή υπογραφή αρκεί για το παραδεκτό της προσφυγής. Ειδικότερα παρά τα αντίθετα που ισχυρίζεται η παρεμβαίνουσα ούτε ο νόμος ούτε η διακήρυξη προσαπαιτούν την προσκόμιση του από 11-11-2020 αντιγράφου (αποσπάσματος) από το βιβλίο πρακτικών του ΔΣ της προσφεύγουσας με βεβαίωση του γνησίου της υπογραφής όλων των Μελών του ΔΣ. Σε κάθε δε περίπτωση ουδόλως ο νόμος προβλέπει ότι τα πρακτικά

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

των συνεδριάσεων του ΔΣ των ΑΕ με τις ληφθείσες αποφάσεις υπογράφονται από όλα τα Μέλη του ΔΣ, ως αβάσιμα υποστηρίζει η παρεμβαίνουσα. Αντίθετα το άρθ. 93 του ν. 4548/2018 ορίζει ότι « 1. Οι συζητήσεις και αποφάσεις του διοικητικού συμβουλίου καταχωρίζονται περιληπτικά σε ειδικό βιβλίο, που μπορεί να τηρείται και ηλεκτρονικά. .. Στο βιβλίο αυτό καταχωρίζεται επίσης κατάλογος των παρασάντων ή αντιπροσωπευθέντων κατά τη συνεδρίαση μελών του διοικητικού συμβουλίου. 2. Τα πρακτικά του διοικητικού συμβουλίου υπογράφονται από τα παρασάντα μέλη. .. Αντίγραφα των πρακτικών εκδίδονται επισήμως από τον πρόεδρο ή άλλο πρόσωπο που ορίζεται προς τούτο από το καταστατικό ή από το διοικητικό συμβούλιο, χωρίς να απαιτείται άλλη επικύρωσή τους. Η εταιρεία φέρει το βάρος απόδειξης ότι οι αποφάσεις του διοικητικού συμβουλίου έλαβαν χώρα την ημερομηνία και ώρα που αναγράφεται στο βιβλίο πρακτικών. ...» Συνεπώς ουδόλως προβλέπεται ότι τα αντίγραφα των πρακτικών του ΔΣ φέρουν την υπογραφή όλων των μελών του ΔΣ της ΑΕ, αλλά προβλέπεται ότι νόμιμα και ισχυρά εκδίδονται - ήτοι υπογράφονται- από πρόσωπο που ορίζεται προς τούτο -ήτοι προς έκδοση αντιγράφων των πρακτικών- και μάλιστα χωρίς να απαιτείται άλλη επικύρωσή τους. Για τους λόγους αυτούς είναι απορριπτέος ο εξεταζόμενος λόγος της παρέμβασης, καθόσον νόμιμα και παραδεκτά έχει υπογραφεί η υπό εξέταση προσφυγή από δεόντως εξουσιοδοτημένο προς τούτο πρόσωπο, η νομιμοποίηση του οποίου -και δη η εξουσιοδότησή του με απόφαση του ΔΣ της προσφεύγουσας- έχει προσκομισθεί σύμφωνα με τον νόμο σε αντίγραφο δεόντως υπογραφόμενο από Μέλος του ΔΣ της προσφεύγουσας, εξουσιοδοτημένο, όπως εκδίδει αντίγραφα των πρακτικών του ΔΣ, και δεν αμφισβητείται ως προς την αυθεντικότητα.

26. Επειδή η προσφεύγουσα, με τον λόγο 4.2 της προσφυγής, ισχυρίζεται ότι έπρεπε να απορριφθεί η τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας διότι : «...4.2. Η Τεχνική Προσφορά ΔΕΝ ικανοποιεί την τεχνική προδιαγραφή υπ' αριθ. Α- 49. Η τεχνική προδιαγραφή υπ' αριθ. Α-49 απαιτεί: «Πρέπει να φέρει σήμα ***** και να κατέχει δήλωση συμμόρφωσης στις Low Voltage Directive και Electromagnetic Compatibility Directive της Ευρωπαϊκής Ένωσης». Στο φυλλάδιο «Τεχνικό φυλλάδιο 1 σελ. 10, πίνακας "Complian*****" της παραπομπής, δεν υπάρχει αναφορά στο σήμα ***** που πρέπει να φέρει η προσφερόμενη μονάδα εποπτείας. Επίσης, στην προσφορά

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

δεν περιλαμβάνεται άλλο πιστοποιητικό που να δηλώνει ότι η προσφερόμενη μονάδα εποπτείας φέρει σήμα *****. Επομένως, η προσφερόμενη μονάδα εποπτείας ΔΕΝ πληροί την Τεχνική Προδιαγραφή A-49 ως προς την απαίτηση να φέρει σήμα ***** και, ως απαραίητος όρος, η Τεχνική Προσφορά της εταιρείας **** πρέπει να απορριφθεί ως απαραίηκτη, σύμφωνα με τη Διακήρυξη (σελ. 91 «Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων (Πίνακες Συμμόρφωσης)»)...»

27. Επειδή η αναθέτουσα αρχή, στις απόψεις της επί του παραπάνω λόγου της προσφυγής αναφέρει ότι « Το σήμα ***** είναι ένα σύμβολο που εφαρμόζεται σε όλα τα προϊόντα που πωλούνται στην ευρωπαϊκή ανοικτή αγορά και είναι ένα σημάδι ότι ο κατασκευαστής έχει φροντίσει να διασφαλίσει ότι το προϊόν του είναι κατάλληλο για τον σκοπό, τηρώντας τις σχετικές ευρωπαϊκές οδηγίες που ισχύουν γι' αυτό το προϊόν. Για να διαθέτει το σήμα ***** ένας ηλεκτρικός/ηλεκτρονικός εξοπλισμός πρέπει να καλύπτει τις Ευρωπαϊκές Οδηγίες 2014/35/ΕΕ της 26ης Φεβρουάριου 2014 «για την εναρμόνιση των νομοθεσιών των κρατών μελών σχετικά με τη διαθεσιμότητα στην αγορά ηλεκτρολογικού υλικού που προορίζεται να χρησιμοποιηθεί εντός ορισμένων ορίων τάσης» (Low Voltage Directive) και 2014/30/ΕΕ της 26ης Φεβρουάριου 2014 «για την εναρμόνιση των νομοθεσιών των κρατών μελών σχετικά με την ηλεκτρομαγνητική συμβατότητα» (EMC Directive). Συγκεκριμένα, στο άρθρο 6 παρ. 2 της Οδηγίας 2014/35/ΕΕ αναφέρεται ότι: «2. Οι κατασκευαστές καταρτίζουν τον τεχνικό φάκελο που αναφέρεται στο παράρτημα III και διενεργούν τη διαδικασία αξιολόγησης της συμμόρφωσης που αναφέρεται στο παράρτημα III ή αναθέτουν τη διενέργειά της. Όταν η συμμόρφωση ηλεκτρολογικού υλικού με τους στόχους ασφάλειας του άρθρου 3 και του παραρτήματος I αποδεικνύεται με τη διαδικασία αξιολόγησης της συμμόρφωσης που αναφέρεται στο πρώτο εδάφιο, οι κατασκευαστές καταρτίζουν δήλωση συμμόρφωσης ΕΕ και θέτουν τη σήμανση *****.» Επιπρόσθετα, στο άρθρο 7 παρ. 1 της Οδηγίας 2014/30/ΕΕ προβλέπεται ότι: «2. Οι κατασκευαστές καταρτίζουν τον τεχνικό φάκελο που αναφέρεται στο παράρτημα II ή στο παράρτημα III και διενεργούν ή μεριμνούν για τη διενέργεια της σχετικής διαδικασίας αξιολόγησης της συμμόρφωσης που αναφέρεται στο άρθρο 14. Όταν η συμμόρφωση συσκευής με τις εφαρμοστέες απαιτήσεις αποδεικνύεται με την εν λόγω διαδικασία, οι κατασκευαστές

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

καταρτίζουν δήλωση συμμόρφωσης ΕΕ και θέτουν τη σήμανση *****». Όπως προκύπτει σαφώς από τα παραπάνω, η συμμόρφωση με τις Οδηγίες 2014/35/ΕΕ και 2014/30/ΕΕ προϋποθέτει, μεταξύ άλλων, και τη σήμανση *****. Σύμφωνα με το τεχνικό φυλλάδιο 1 σελ. 10, πίνακας «Compliance *****» της τεχνικής προσφοράς της εταιρείας «****», η προσφερόμενη μονάδα εποπτείας: «*****» και «*****». Συνεπώς, δεν καταλείπεται αμφιβολία από τα ανωτέρω ότι η προσφερόμενη μονάδα εποπτείας της τεχνικής προσφοράς της εταιρείας «****» φέρει σήμανση ***** και πληροί την υποχρεωτική και απαραίτητη Τεχνική Προδιαγραφή A-49 της σχετικής Διακήρυξης.»

28. Επειδή η προσφεύγουσα ισχυρίζεται στο Υπόμνημά της ότι απαραδέκτως φέρονται οι απόψεις της αναθέτουσας αρχής διότι «.. Η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις παρέσχε συμπληρωματική αιτιολογία στην προσβαλλόμενη, κατ' άρθρο 365 παρ. 1 in fine του ν. 4412/2016, διάταξη την οποία μνημονεύει (παργ. Ι 3, σελ.3). Ειδικότερα, αναγκάστηκε να παράσχει συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης, διότι συνομολογεί, άλλοτε ρητώς και άλλοτε εμμέσως, το βάσιμο των λόγων της προσφυγής μας. Έτσι, επιχειρεί να παράσχει επικουρικά ερείσματα για την αιτιολόγηση της αποδοχής της προσφοράς της εταιρείας ****, όπως αναπτύσσουμε αναλυτικά κατωτέρω υπό ΙΙ για κάθε λόγο προσφυγής. Αυτή η συμπληρωματική αιτιολογία είναι μη νόμιμη πρωτίστους λόγω αναρμοδιότητας, άλλως λόγω παράβασης ουσιώδους τύπου της διαδικασίας εκ της μη τήρησης της προβλεπόμενης υποχρεωτικής γνωμοδοτικής διαδικασίας. Ειδικότερα: 1. Αναρμοδιότητα του Προέδρου να παράσχει αιτιολογία στην πράξη της Ολομέλειας Τις αρμοδιότητες της ***** ασκεί καταρχήν η Ολομέλεια συλλογικά, σύμφωνα με το άρθρο 11 παρ. 1 του ν. 4070/2012. Οι αποφάσεις της ***** , ως συλλογικού οργάνου, πρέπει να είναι ειδικά αιτιολογημένες και καταχωρούνται σε ειδικό βιβλίο, σύμφωνα με τη διάταξη του εδ. β' της παρ. 5 του ίδιου άρθρου. Σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 11 η **** δύναται να μεταβιβάζει την αρμοδιότητα έκδοσης ατομικών διοικητικών πράξεων, μεταξύ άλλων, στον Πρόεδρο. Δυνάμει της διάταξης αυτής, με την υπ' αριθμ. 709-79 απόφαση της Ολομέλειας της ***** με θέμα « *****» (ΦΕΚ Β 797/1.4.2014), όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει, μεταβιβάστηκαν στον ***** συγκεκριμένες αρμοδιότητες της **** για την έκδοση ατομικών διοικητικών πράξεων. Μεταξύ των αρμοδιοτήτων, που έχουν μεταβιβαστεί στον Πρόεδρο, ΔΕΝ

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

περιλαμβάνεται ούτε η αρμοδιότητα αξιολόγησης, ούτε η αρμοδιότητα αποδοχής ή απόρριψης προσφορών στο πλαίσιο διαγωνιστικών διαδικασιών για την σύναψη δημοσίων συμβάσεων, ούτε η αρμοδιότητα έγκρισης πρακτικών των Επιτροπών Διενέργειας Διαγωνισμών για τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων. Γι' αυτό και η προσβαλλόμενη υπ' αριθ. πρωτ. **** απόφαση είναι απόφαση της **** και όχι απόφαση του Προέδρου της, όπως επισημαίνεται με έμφαση στις απόψεις (σελ. 2 παρ. 2). Η αρμοδιότητα του προέδρου να εκπροσωπεί την ***** δικαστικώς και εξωδίκως, ΔΕΝ μεταβάλλει την κατανομή των αρμοδιοτήτων για τη λήψη αποφάσεων και την έκδοση ατομικών διοικητικών πράξεων. Επομένως, ο πρόεδρος της **** είναι απολύτως αναρμόδιος να εκδώσει συμπληρωματική αιτιολογία, κατ' άρθρο 365 παρ. 1 *in fine* του ν. 4412/2016, επί απόφασης του συλλογικού οργάνου της **** για τον έλεγχο και την αξιολόγηση και αποδοχή των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών στο πλαίσιο δημόσιου διαγωνισμού για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης. Πολλώ δε μάλλον, εφόσον η προσβαλλόμενη είναι απόφαση του συλλογικού οργάνου της ολομέλειας της ****, δεν μπορεί να προσθέσει σε αυτήν συμπληρωματική αιτιολογία ο Πρόεδρος, που είναι ένα διαφορετικό - μονοπρόσωπο όργανο, από το οποίο δεν προέρχεται η προσβαλλόμενη απόφαση, η αιτιολογία της οποίας συμπληρώνεται. Εν προκειμένω, στο έγγραφο των απόψεων, παρότι εκτίθεται αναλυτικό διαδικαστικό ιστορικό όλων αποφάσεων της ****, του προέδρου της και του αρμόδιου γνωμοδοτικού οργάνου, σχετικά με τον υπό κρίση διαγωνισμό, ΔΕΝ αναφέρεται ότι συνήλθε το αρμόδιο συλλογικό όργανό της, ήτοι η Ολομέλεια της ****, μετά την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής μας, με αντικείμενο τον επανέλεγχο και την επαναξιολόγηση των προσφορών, ενόψει των λόγων αυτής, με σκοπό την παροχή συμπληρωματικής αιτιολογίας στην προσβαλλόμενη πράξη της. ΔΕΝ μνημονεύεται και δεν γίνεται παραπομπή, ούτε ως σχετικό έγγραφο που ελήφθη υπ' όψιν, καμία απόφαση του αρμόδιου συλλογικού οργάνου της ****. Επίσης, δεν αναφέρεται ότι τέθηκαν υπ' όψιν του αρμόδιου συλλογικού οργάνου της Ολομέλειας της ****, οι φάκελοι δικαιολογητικών και τεχνικής προσφοράς της εταιρείας ****, προκειμένου να εξεταστούν και να αξιολογηθούν οι πλημμέλειες, που εμείς επικαλούμαστε. Επομένως, ο πρόεδρος της ****, που υπογράφει τις απόψεις της, είναι αναρμόδιος για την προσθήκη συμπληρωματικής αιτιολογίας στην

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

προσβαλλόμενη. Δεδομένου δε ότι το αρμόδιο συλλογικό όργανο της ***** δεν συνεδρίασε και δεν έλαβε σχετική απόφαση για την προσθήκη συμπληρωματικής αιτιολογίας και δη με αυτό το περιεχόμενο στην προσβαλλόμενη πράξη του, δεν μπορεί να θεωρηθεί ούτε ότι ο πρόεδρος απλώς εκπροσώπησε την ***** ενώπιον της ΑΕΠΠ υπογράφοντας τις απόψεις, διότι δεν είχε την αρμοδιότητα να σχηματίσει τη βούληση του συλλογικού οργάνου και να το υποκαταστήσει στην άσκηση της νόμιμης αρμοδιότητας. Επομένως, η παρασχεθείσα συμπληρωματική αιτιολογία, που παρέχεται σε αντίκρουση των λόγων της προσφυγής, είναι μη νόμιμη ως προερχόμενη από αναρμόδιο όργανο, και δεν μπορεί να ληφθεί υπ' όψιν ούτε να παράσχει νόμιμο έρεισμα στην προσβαλλόμενη. 2. Παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας εκ της μη τήρησης της προβλεπόμενης υποχρεωτικής γνωμοδοτικής διαδικασίας Στο άρθρο 100 του ν. 4412/2016 καθορίζεται η διαδικασία αποσφράγισης και αξιολόγησης προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημόσιων συμβάσεων προμηθειών και ορίζεται ότι η αποσφράγιση και ο έλεγχος γίνεται από το αρμόδιο όργανο, ήτοι την Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού. Αυτό ακριβώς ορίζει και Διακήρυξη του υπό κρίση Διαγωνισμού στον όρο 3.1.1. σελ. 50. Επομένως και η διακήρυξη, που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, θεσπίζει την υποχρεωτική αρμοδιότητα της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού ως γνωμοδοτικού οργάνου, που ελέγχει την καταλληλότητα των υποψηφίων και αξιολογεί τις προσφορές. Επίσης, στο άρθρο 221 παρ. 1 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «στο πλαίσιο των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων, τα όργανα που γνωμοδοτούν προς τα αποφαινόμενα όργανα («γνωμοδοτικά όργανα») έχουν ιδίως τις ακόλουθες αρμοδιότητες: α) αξιολογούν τις προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής των προσφερόντων ή υποψηφίων, β) ελέγχουν την καταλληλότητα των προσφερόντων ή υποψηφίων για τη συμμετοχή τους στη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης, γ) ελέγχουν και αξιολογούν τις προσφορές, δ) (...), ε) εισηγούνται τον αποκλεισμό των προσφερόντων ή υποψηφίων από τη διαδικασία, την απόρριψη των προσφορών, την κατακύρωση των αποτελεσμάτων, την αποδέσμευση των εγγυήσεων, τη ματαίωση της διαδικασίας, στ) γνωμοδοτούν για κάθε άλλο θέμα που ανακύπτει κατά τη διαδικασία ανάθεσης, (...)». Επίσης στην παρ. 11 περ. α' του ίδιου άρθρου ορίζεται ότι «στις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και παροχής

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

γενικών υπηρεσιών, πέραν των οριζόμενων στην παράγραφο 1, ισχύουν και τα ακόλουθα: α) «Συγκροτείται τριμελής ή πενταμελής γνωμοδοτικά όργανο (Επιτροπή διενέργειας/επιτροπή αξιολόγησης).» Στην 4 του προμνησθέντος άρθρου 100 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «τα αποτελέσματα κάθε σταδίου επικυρώνονται με απόφαση του αποφαινόμενου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, η οποία κοινοποιείται με επιμέλεια αυτής στους προσφέροντες ή στους συμμετέχοντες μαζί με αντίγραφο των πρακτικών της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών του αντίστοιχου σταδίου». Από το συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων συνάγεται ότι αρμόδια όργανα για τον έλεγχο της καταλληλότητας των υποψηφίων και την αξιολόγηση των προσφορών είναι οι επιτροπές διενέργειας ή αξιολόγησης. Τα αποτελέσματα των αξιολογήσεων και ελέγχων αυτών των γνωμοδοτικών οργάνων επικυρώνονται απλώς από τα αποφαινόμενα όργανα, τα οποία ΔΕΝ επιλαμβάνονται πρωτοτύπως των φακέλων των προσφορών. Επομένως, το γνωμοδοτικά στάδιο και η αρμοδιότητα των γνωμοδοτικών οργάνων είναι ΥΠΟΧΡΕΩΤΙΚΑ και ΔΕΝ μπορούν να παραλειφθούν. Κυρίως όμως η αιτιολογία των αποφάσεων των αποφαινόμενων οργάνων για την έγκριση των πρακτικών αξιολόγησης των Επιτροπών Διενέργειας και την αποδοχή ή την απόρριψη προσφορών παρέχεται από τα ίδια τα πρακτικά ελέγχου και αξιολόγησης. Επομένως, όπως για την παροχή της αρχικής αιτιολογίας της απόφασης αποδοχής μιας προσφοράς είναι αναγκαία και υποχρεωτική η τήρηση του γνωμοδοτικού σταδίου και η αιτιολογία παρέχεται από το πρακτικό αξιολόγησης του γνωμοδοτικού οργάνου, έτσι, για την ταυτότητα του νομικού λόγου, και για την παροχή συμπληρωματικής αιτιολογίας επί απόφασης για την αποδοχή μιας προσφοράς, κατόπιν άσκησης προδικαστικής προσφυγής πρέπει να τηρηθεί το ίδιο υποχρεωτικό γνωμοδοτικά στάδιο. Τούτο επιβάλλεται, κατά μείζονα λόγο, στην περίπτωση κατά την οποία με την προδικαστική προσφυγή αμφισβητείται η ουσιαστική εκπλήρωση π.χ. των κριτηρίων καταλληλότητας του υποψηφίου ή η συμμόρφωση της τεχνικής προσφοράς του υποψηφίου προς τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης, οπότε είναι απολύτως αναγκαία η γνωμοδότηση του γνωμοδοτικού οργάνου. Συναφώς, αναφερόμαστε ενδεικτικώς και στις αποφάσεις ΣτΕ (αναστ) 395/2018 σκ. 11, ΣτΕ 780/2019 σκ.12, ΔΕφΑΘ (τμ. ΙΒ') 1062/2020 σκ. 10, στις οποίες αναφέρεται ότι στο πλαίσιο εξέτασης των οικείων προδικαστικών προσφυγών,

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

οι απόψεις των αναθετουσών αρχών επί των προδικαστικών προσφυγών περιελήφθησαν σε πρακτικά των αντίστοιχων Επιτροπών Διενέργειας και Αξιολόγησης τα οποία υπεβλήθησαν στην ΑΕΠΠ. Εν προκειμένω, η συμπληρωματική αιτιολογία δόθηκε με τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής, που υπογράφει ο Πρόεδρος της ****. Στο έγγραφο των απόψεων, παρότι αυτό περιέχει αναλυτικό ιστορικό, ΔΕΝ γίνεται καμία απολύτως μεία ούτε παραπομπή σε κανένα πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού, μεταγενέστερο της προδικαστικής προσφυγής μας. Επομένως, αποδεικνύεται ότι η προδικαστική προσφυγή μας ΔΕΝ τέθηκε υπ' όψιν της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού, και η εν λόγω Επιτροπή ΔΕΝ συνεδρίασε με σκοπό την εξέταση των λόγων της προδικαστικής προσφυγής προκειμένου να κρίνει ιδίως από τεχνικής απόψεως (α) επί της εγκυρότητας των φερόμενων ηλεκτρονικών υπογραφών επί των ΕΕΕΣ, (β) ούτε επί της καταλληλότητας και της επάρκειας της επικαλούμενης από την εταιρεία ***** αυτοτελώς τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, ούτε (γ) ούτε επί της επάρκειας της επικαλούμενης από την εταιρεία ***** τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας (δ) ούτε επί της συμμόρφωσης της τεχνικής προσφοράς της εταιρείας ***** με τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης. Επομένως, η παρασχεθείσα με τις απόψεις συμπληρωματική αιτιολογία, που παρέχεται σε αντίκρουση των λόγων της προσφυγής, είναι μη νόμιμη, λόγω παράβασης ουσιώδους τύπου της διαδικασίας εκ της μη τήρησης του υποχρεωτικού γνωμοδοτικού σταδίου, και δεν μπορεί να ληφθεί υπ' όψιν ούτε να παράσχει νόμιμο έρεισμα στην προσβαλλόμενη. Συνεπώς, μη λαμβανόμενης υπ' όψιν της συμπληρωματικής αιτιολογίας, ως μη νόμιμης, η προσφυγή μας πρέπει να γίνει δεκτή, διότι η αναθέτουσα αρχή συνομολογεί ρητώς τους λόγους της προσφυγής και ιδίως τον 2° λόγο περί μη νόμιμης ηλεκτρονικής υπογραφής του ΕΕΕΣ της εταιρείας ****, άλλως διότι δεν αντικρούει νομίμως και βασίμως τους λόγους προδικαστικής προσφυγής... 4.2. Επί της προδιαγραφής Α-49. Η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι εφόσον στο τεχνικό φυλλάδιο δηλώνεται ότι τα προϊόντα συμμορφώνονται με τις οδηγίες 2014/35/ΕΕ και 2014/30/ΕΕ, και δεδομένου ότι οι οδηγίες αυτές επιβάλλουν την κατάρτιση της δήλωσης συμμόρφωσης και την τοποθέτηση του σήματος *****; η αρχή από αυτή τη δήλωση στο τεχνικό φυλλάδιο συνάγει ότι καλύπτονται και αυτές οι απαιτήσεις των οδηγιών. Η αιτιολογία αυτή είναι απολύτως λανθασμένη και μη νόμιμη, διότι συνιστά λήψη

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

του ζητούμενου. Ειδικότερα: Η αναθέτουσα αρχή επικαλείται τις διατάξεις των άρθρων 6 παρ. 2 και 7 παρ. 2 Οδηγιών 2014/35/ΕΕ και 2014/30/ΕΕ αντιστοίχως. Στις διατάξεις αυτές όμως ορίζεται ότι οι κατασκευαστές καταρτίζουν τον τεχνικό φάκελο και διενεργούν τη διαδικασία αξιολόγησης της συμμόρφωσης ή αναθέτουν τη διενέργειά της και ότι όταν η συμμόρφωση ηλεκτρολογικού υλικού αποδεικνύεται με την ανωτέρω διαδικασία αξιολόγησης της συμμόρφωσης, τότε οι κατασκευαστές υποχρεούνται να καταρτίζουν δήλωση συμμόρφωσης ΕΕ και να θέτουν τη σήμανση *****. Από αυτές τις διατάξεις συνάγονται τα εξής: Η κατάρτιση της δήλωσης συμμόρφωσης και η τοποθέτηση του σήματος ***** επιβάλλονται ως ενέργειες στον κατασκευαστή. Επομένως, ισχύει το ακριβώς ΑΝΤΙΣΤΡΟΦΟ απ' ό,τι επικαλείται η αναθέτουσα αρχή. Δηλαδή, η δήλωση στο τεχνικό φυλλάδιο ότι τα προϊόντα συμμορφώνονται με τις οδηγίες, ΔΕΝ υποκαθιστά το σήμα ***** ούτε τη Δήλωση Συμμόρφωσης. Άλλωστε, στις Οδηγίες υπάρχουν Υποδείγματα για το σήμα ***** και για τη Δήλωση Συμμόρφωσης. Επίσης, η δήλωση στο τεχνικό φυλλάδιο ότι τα προϊόντα συμμορφώνονται με τις οδηγίες ΔΕΝ αποδεικνύει ότι ο κατασκευαστής έχει θέσει επ' αυτών το σήμα ***** ούτε ότι έχει καταρτίσει τη δήλωση συμμόρφωσης Στο άρθρο 15 παρ. 1 και 4 της Οδηγίας 2014/35/ΕΕ ορίζεται ότι : «7. Η δήλωση συμμόρφωσης ΕΕ δηλώνει ότι αποδεδειγμένα πληρούνται οι στόχοι ασφάλειας που αναφέρονται στο άρθρο 3 και ορίζονται στο παράρτημα 1. 2. (...), 3. (...) 4. Με την κατάρτιση της δήλωσης συμμόρφωσης ΕΕ, ο κατασκευαστής αναλαμβάνει την ευθύνη για τη συμμόρφωση του ηλεκτρολογικού υλικού προς τις απαιτήσεις που καθορίζονται στην παρούσα οδηγία». Πανομοιότυπες είναι οι διατάξεις του άρθρου 15 παρ. 1 και 4 της Οδηγίας 2014/30/ΕΕ. Επίσης, στα άρθρα 16 «Γενικές αρχές της σήμανσης *****» των ίδιων Οδηγιών 2014/30/ΕΕ και 2014/35/ΕΕ ορίζεται πανομοιότυπα ότι «Η σήμανση ***** υπόκειται στις γενικές αρχές του άρθρου 30 του κανονισμού (ΕΚ) αριθ. 765/2008» και στο άρθρο 17 παρ. 1 και 2 «Κανόνες και όροι για την τοποθέτηση της σήμανσης *****» ορίζεται ότι «7. Η σήμανση ***** τίθεται κατά τρόπο εμφανή, ευανάγνωστο και ανεξίτηλο στη συσκευή ή στην πινακίδα με τα στοιχεία της. Όταν η φύση της συσκευής δεν το επιτρέπει ή δεν το δικαιολογεί, η σήμανση ***** τίθεται στη συσκευασία της συσκευής και στα συνοδευτικά έγγραφα. 2. Η σήμανση ***** τίθεται προτού διατεθεί η συσκευή στην αγορά». Επομένως, η

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

θέση της σήμανσης ***** και η κατάρτιση της Δήλωσης Συμμόρφωσης ΔΕΝ μπορεί να υποκατασταθεί από μία δήλωση στο τεχνικό φυλλάδιο ότι το προϊόν είναι σύμφωνο με τις οδηγίες. Η θέση της σήμανσης ***** και η κατάρτιση της Δήλωσης Συμμόρφωσης είναι πραγματικά ζητήματα, που πρέπει να αποδεικνύονται προσηκόντως. Γι' αυτό και στην προδιαγραφή A-49 ορίζεται ότι «πρέπει να φέρει σήμα ***** και να κατέχει δήλωση συμμόρφωσης στις Low Voltage Directive και Electromagnetic Compatibility Directive» της Ευρωπαϊκής Ένωσης». Η χρήση των ρημάτων «πρέπει να φέρει» για το σήμα ***** και «να κατέχει» για τη δήλωση συμμόρφωσης επιβεβαιώνει ότι πρόκειται αποδεικτέα πραγματικά γεγονότα και όχι για καταστάσεις που μπορούν να συναχθούν εμμέσως από το τεχνικό φυλλάδιο, όπως υπονοεί η αναθέτουσα αρχή. Έτσι, μόνη η παραπομπή σε τεχνικό φυλλάδιο, όπου αναφέρεται ότι το προϊόν συμμορφώνεται με τις Οδηγίες 2014/30/ΕΕ και 2014/35/ΕΕ ΔΕΝ αποδεικνύει ότι επί των προϊόντων έχει τοποθετηθεί το σήμα ***** ούτε ότι έχει εκδοθεί η Δήλωση Συμμόρφωσης. Άλλωστε, στο Παράρτημα II σελ. 92, 1η παράγραφος της Διακήρυξης, ορίζεται ότι «Απλή κατάφαση ή επεξήγηση δεν αποτελεί απόδειξη πλήρωσης της προδιαγραφής και η αρμόδια Επιτροπή έχει την υποχρέωση ελέγχου και επιβεβαίωσης της πλήρωσης της απαίτησης» και ότι στη στήλη «ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ/ΠΑΡΑΤΗΡΗΣΕΙΣ» του φύλλου συμμόρφωσης θα καταγραφεί η σαφής παραπομπή στην Τεχνική Προσφορά που τεκμηριώνει τα στοιχεία των Πινάκων Συμμόρφωσης. Επομένως, η υποψήφια εταιρεία όφειλε να έχει περιλάβει στην προσφορά απόδειξη του γεγονότος, εάν ο κατασκευαστής έχει τοποθετήσει επί των προϊόντων το σήμα ***** και εάν έχει καταρτίσει τις απαιτούμενες δηλώσεις συμμόρφωσης, αντίγραφα των οποίων ΔΕΝ υπέβαλε, ούτε έστω φωτογραφίες των ειδών, όπου να φαίνεται η τοποθέτηση του σήματος ***** . Αντιθέτως, απαντώντας απλώς «ΝΑΙ» στον πίνακα συμμόρφωσης χωρίς παραπομπή σε έγγραφο Δήλωσης Συμμόρφωσης και σε απόδειξη ότι έχει τεθεί φυσικά το σήμα ***** επί των προϊόντων ΔΕΝ απέδειξε τη συμμόρφωση με την υποχρεωτική και απαράβατη τεχνική προδιαγραφή και η προσφορά της είναι απαράδεκτη.»

29. Επειδή η παρεμβαίνουσα, επικαλούμενη τα άρθ. 6 παρ. 2, 7 παρ. 2 της Οδηγία 2014/35/ΕΕ, αναφέρει ότι «..για τη συμμόρφωση με την απαίτηση σήμανσης ***** που εν προκειμένω απαιτείται από τη διακήρυξη αρκεί η

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

αναφορά στη σελίδα 10 του τεχνικού φυλλαδίου 1 της εταιρείας μας, και πιο συγκεκριμένα στον πίνακα «Compliance*****» η αναφορά ότι η προσφερόμενη μονάδα εποπτείας «*****» και «*****». Με τις ανωτέρω σαφείς διατυπώσεις οι οποίες περιέχονται στο τεχνικό φυλλάδιο της τεχνικής μας προσφοράς δηλώνουμε ξεκάθαρα ότι η μονάδα εποπτείας μας είναι σύμφωνη με τις απαιτήσεις των ανωτέρω παρατεθέντων οδηγιών 2014/30/ΕΕ και 2014/35/ΕΕ οι οποίες ρυθμίζουν τη σήμανση CE. Επομένως, αποδεικνύεται επαρκώς και σαφώς ότι η προσφερόμενη μονάδα εποπτείας διαθέτει σήμανση ***** , αντίθετα με όσα αβασίμως υποστηρίζει η προσφεύγουσα. Προς άρση δε οιασδήποτε αμφιβολίας προσκομίζουμε ενώπιον της Αρχής επικυρωμένο και νόμιμα μεταφρασμένο σήμα ***** του προσφερόμενου από την εταιρεία μας είδους (βλ. Σχ. 5). Πέραν, δε, της προφανούς αβασιμότητας του ισχυρισμού της προσφεύγουσας, αυτός θα πρέπει να απορριφθεί πρωτίστως ως απαράδεκτος λόγω έλλειψης εννόμου συμφέροντος. Ειδικότερα, όπως φαίνεται στο τεχνικό φυλλάδιο της αντίστοιχης μονάδας εποπτείας της προσφεύγουσας, όπως κατατέθηκε μεταφρασμένο με τίτλο «Δήλωση Συμμόρφωσης σύμφωνα με την Οδηγία 2014/53/EU (Οδηγία Ραδιοεξοπλισμού) Παράρτημα III, πιστοποιημένη από τον Κοινοποιημένο Οργανισμό ****», η προσφεύγουσα δεν δηλώνει, όπως θα όφειλε, σύμφωνα με όσα προηγουμένως παραθέσαμε, ότι η μονάδα εποπτείας της βρίσκεται σε συμμόρφωση με τις εφαρμοστέες Οδηγίες 2014/30/ΕΕ και 2014/35/ΕΕ, αλλά αντ' αυτού αναφέρει διάφορες Οδηγίες, οι οποίες δεν ζητούνται καν από τη διακήρυξη, ήτοι την Οδηγία ***. Είναι, όμως, προφανές ότι η αναφορά αυτή δεν αρκεί, σύμφωνα με τα προεκτεθέντα, σε καμία περίπτωση ώστε να αποδείξει ότι η προσφεύγουσα πληροί την Τεχνική Προδιαγραφή A-49 του Κεφαλαίου 3 του Παραρτήματος 1 της διακήρυξης. Σύμφωνα, δε, με όσα έχουν κριθεί από τη νομολογία (ΔεφΘεσ Ν17/2018, ΑΕΠΠ 67/2019,), κατ' εφαρμογή του ενιαίου μέτρου της κρίσης και την αρχή της ίσης μεταχείρισης, προδικαστική προσφυγή με την οποία προβάλλεται πλημμέλεια ανταγωνιστή η οποία όμως συντρέχει στο πρόσωπο του προσφεύγοντος (όπως, δηλαδή, συμβαίνει εν προκειμένω) απορρίπτεται ως απαράδεκτη λόγω έλλειψης εννόμου συμφέροντος, αφού η πλημμέλεια αυτή θα έπρεπε εξ' αρχής να έχει οδηγήσει στον αποκλεισμό του προσφεύγοντος από την Επιτροπή Διαγωνισμού (βλ. Κουλουμπίνη, Μάζος, Κίτσος, Δημόσιες Συμβάσεις Ν.

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

4412/2016 Νομολογιακή Προσέγγιση και Πρακτική Εφαρμογή, εκδόσεις Νομική Βιβλιοθήκη, 2019, σελ. 530-534). Κατόπιν των ανωτέρω, ο σχετικός ισχυρισμός της προσφεύγουσας θα πρέπει να ακυρωθεί ως απαράδεκτος, ή άλλως ως αβάσιμος. ...»

30. Επειδή σύμφωνα με την παρ. 1 υποπαρ. Β του άρθρου 365 του ν. 4412/2016 (όπως επαναλαμβάνεται και στην παρ. 2 του άρθρου 9 του ΠΔ 39/2017): «... Η αναθέτουσα αρχή μπορεί στις απόψεις της να παραθέσει αρχική ή συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης με την προδικαστική προσφυγή πράξης». Συνεπώς, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο νόμο, η αναθέτουσα αρχή μπορεί στις απόψεις της επί προδικαστικής προσφυγής να παραθέσει αρχική ή συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης με την προδικαστική προσφυγή πράξης, χωρίς όμως να γίνεται ρητή αναφορά στα προς τούτο αρμόδια όργανα της αναθέτουσας αρχής. Δοθέντος και του ότι, κατά το ισχύον κανονιστικό πλαίσιο, οι απόψεις δεν συνιστούν εκτελεστή διοικητική πράξη της αναθέτουσας αρχής στο πλαίσιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, ως εσφαλμένα υπολαμβάνει η προσφεύγουσα, αλλά απλό πληροφοριακό έγγραφο στο πλαίσιο της διοικητικής διαδικασίας έννομης προστασίας κατά το στάδιο αναθέσεως δημόσιας σύμβασης, προκειμένου να διαφωτιστεί το αποφασίζον Κλιμάκιο για την υπόθεση, το οποίο αποτελεί και στοιχείο του φακέλου, πρέπει να γίνει δεκτό ότι, κατά την έννοια του νόμου, έχει προηγηθεί συνεννόηση των δύο οργάνων και, ασχέτως του ποιος το υπογράφει, πάντως στις απόψεις επί της προσφυγής περιέχεται η γνώμη του αρμοδίου οργάνου της αναθέτουσας αρχής (βλ. Φ. ΑΡΝΑΟΥΤΟΓΛΟΥ, *Η αίτηση ασφαλιστικών μέτρων*, Νομική Βιβλιοθήκη, 2η έκδ., 2013, αρ. 251-253, σελ. 172-173). Γενικότερα, είναι απορριπτέοι οι ισχυρισμοί του Υπομνήματος περί απαραδέκτου σύνταξης των απόψεων της αναθέτουσας αρχής από τον Πρόεδρο αυτής, καθόσον στηρίζονται στις εσφαλμένες και αβάσιμες εκδοχές της προσφεύγουσας, ότι i) Οι απόψεις επί της προσφυγής συνιστούν απόφαση της αναθέτουσας αρχής ήτοι εκτελεστή διοικητική πράξη και δη ατομική -ως αναφέρεται στην προσφυγή-, quod non και ότι ii) Οι απόψεις επί της προσφυγής ενέχουν εν γένει έλεγχο αξιολόγηση και αποδοχή ή απόρριψη της πλησσομένης προσφοράς, quod non και ότι iii) Συγκεκριμένα στην εξεταζόμενη υπόθεση με τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής εχώρησε επανεξέταση και

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

επαναξιολόγηση των προσφορών πράγμα το οποίο δεν προκύπτει από τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής ως άνω (σκέψη 27), και ότι συνεπώς iv) Έπρεπε να έχει ληφθεί τυπικά και πανηγυρικά προηγουμένως η γραπτή γνωμοδότηση της επιτροπής του διαγωνισμού, πράγμα το οποίο δεν προβλέπεται προκειμένου για την σύνταξη των απόψεων επί προδικαστικής προσφυγής, αλλά ούτε και απαιτείται καθόσον ουδεμία επανεξέταση, επαναξιολόγηση ούτε νέα κρίση της προσφοράς της παρεμβαίνουσας προκύπτει από τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής, και ότι v) Εν προκειμένω, για να συνταχθούν οι απόψεις της αναθέτουσας αρχής επί της προσφυγής εφαρμόζεται το άρθ. 100 του ν. 4412/2016 το οποίο όμως ρητώς και σαφώς εφαρμόζεται στην κατά στάδια εξέλιξη του διαγωνισμού και όχι στην διαδικασία εξέτασης των προδικαστικών προσφυγών, και ότι vi) Κατ' αναλογία με τα επιβαλλόμενα εκ του νόμου για την εξέταση, αξιολόγηση και λήψη απόφασης επί των προσφορών ισχύουν επίσης και για την σύνταξη των απόψεων της αναθέτουσας αρχής επί ασκηθείσας προδικαστικής προσφυγής, το οποίο δεν ερείδεται σε διάταξη του νόμου ή της διακήρυξης. Ως εκ τούτου, οι απόψεις της αναθέτουσας αρχής έχουν υποβληθεί παραδεκτά και νόμιμα, και συνεπώς λαμβάνονται υπόψη από το αποφασίζον Κλιμάκιο (πρβλ. απόφαση ΑΕΠΠ 314, 397, 824/2020 εισηγήτρια Ε. Αψοκάρδου, και ΑΕΠΠ 1560/2020 εισηγήτρια Μ. Κανάβα), απορριπτομένων ως αβασίμων επί εσφαλμένων προϋποθέσεων στηριζόμενων των αντίθετων ισχυρισμών της προσφεύγουσας.

31. Επειδή το συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής είναι έννομο όταν: α) δεν αντίκειται στο δίκαιο β) αναγνωρίζεται από το δίκαιο και γ) αποσκοπεί στη διατήρηση των ισχυουσών ρυθμίσεων, οι οποίες διασφαλίζουν μια ευνοϊκή για τον αιτούντα κατάσταση και οι ως άνω προϋποθέσεις πρέπει να συντρέχουν αθροιστικώς (Δ. Θ. ΠΥΡΓΑΚΗΣ, *ΤΟ ΕΝΝΟΜΟ ΣΥΜΦΕΡΟΝ ΣΤΗ ΔΙΚΗ ΕΝΩΠΙΟΝ ΤΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΤΗΣ ΕΠΙΚΡΑΤΕΙΑΣ*, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017, σελ. 81 και 84). Συνεπώς, η προβολή από τον προσφεύγοντα του οποίου η προσφορά έχει γίνει αποδεκτή, λόγου αποκλεισμού της προσφοράς κατά άλλου συνδιαγωνιζόμενου, ο οποίος συντρέχει και για τον ίδιο, με σκοπό τον αποκλεισμό του άλλου συνδιαγωνιζόμενου από τη συνέχεια της διαγωνιστικής διαδικασίας, αντίκειται στην αρχή του ίσου μέτρου κρίσης, η οποία αποτελεί

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

ειδικότερη έκφανση των αρχών της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας που διέπουν το σύνολο του ενωσιακού δικαίου των δημοσίων συμβάσεων, αλλά και στην καλή πίστη και πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτος (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 59/2019, ΑΕΠΠ 714/2019 Εισηγήτρια Μ. Κανάβα).

32. Επειδή η προσφεύγουσα με τον λόγο 4.2 της προσφυγής ισχυρίζεται ότι πρέπει να απορριφθεί η τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας διότι δεν προσκομίζεται ούτε ***** ούτε Δήλωση Συμμόρφωσης, ούτε στο τεχνικό φυλλάδιο του προσφερομένου προϊόντος (μονάδα εποπτείας) υπάρχει αναφορά στο σήμα ***** , ούτε προσκομίζεται με την προσφορά άλλο πιστοποιητικό ή στοιχείο με το οποίο να αποδεικνύεται εκπλήρωση της τεχνικής προδιαγραφής υπ' αριθ. Α-49 «Πρέπει να φέρει σήμα ***** και να κατέχει δήλωση συμμόρφωσης στις *Low Voltage Directive* και *Electromagnetic Compatibility Directive* της Ευρωπαϊκής Ένωσης». Αντιστοίχως η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι η προσφεύγουσα στερείται εννόμου συμφέροντος να προβάλλει τους παραπάνω ισχυρισμούς διότι η προσφεύγουσα δεν δηλώνει, όπως θα όφειλε, ότι η μονάδα εποπτείας της βρίσκεται σε συμμόρφωση με τις εφαρμοστέες Οδηγίες 2014/30/ΕΕ και 2014/35/ΕΕ, αλλά αντ' αυτού αναφέρει διάφορες Οδηγίες, οι οποίες δεν ζητούνται καν από τη διακήρυξη, ήτοι την Οδηγία 2014/53/ΕΥ και την Οδηγία 2011/65/ΕΥ. Είναι, όμως, προφανές ότι η αναφορά αυτή δεν αρκεί, σε καμία περίπτωση ώστε να αποδείξει ότι η προσφεύγουσα πληροί την Τεχνική Προδιαγραφή Α-49. Όμως εν προκειμένω ο ισχυρισμός της παρέμβασης περί έλλειψης εννόμου συμφέροντος της προσφεύγουσας είναι αβάσιμος διότι και από την απλή ακόμη αντιπαραβολή των εκατέρωθεν ισχυρισμών προκύπτει ότι δεν συντρέχει εν προκειμένω ταυτότητα των εκατέρωθεν προσυναπτομένων πλημμελειών των προσφορών. Και τούτο διότι η μεν προσφεύγουσα ισχυρίζεται έλλειψη απαιτούμενου ουσιώδους αποδεικτικού στοιχείου περί την συμμόρφωση με την επίμαχη τεχνική προδιαγραφή Α-49 που απαιτεί ***** και δήλωση συμμόρφωσης ***** . Ενώ η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται αντίθετα ότι από τα προσαγόμενα αποδεικτικά στοιχεία της προσφεύγουσας δεν προκύπτει η συμμόρφωση με τις Οδηγίες 2014/30/ΕΕ και 2014/35/ΕΕ, ήτοι δεν αμφισβητείται η κατοχή ***** και δήλωση συμμόρφωσης ***** αλλά το περιεχόμενο αυτό καθ' εαυτό του ***** και της δήλωσης συμμόρφωσης ***** το οποίο φέρεται να πιστοποιεί διαφορετική

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

συμμόρφωση από την απαιτούμενη. Εξ άλλου ακόμη και στην περίπτωση όπου ήθελε τυχόν θεωρηθεί ότι εν προκειμένω συντρέχει η αυτή πλημμέλεια και στις δύο προσφορές υπό την έννοια ότι εν τέλει βάσει των εκατέρωθεν ισχυρισμών στην ουσία δεν απεδείχθη η συμμόρφωση με τις οδηγίες 2014/30/EE και 2014/35/EE, όμως και πάλι οι ισχυρισμοί της παρεμβαίνουσας είναι απορριπτέοι ως αβάσιμοι. Και τούτο διότι σε κάθε περίπτωση όπως προκύπτει από το προσκομισθέν ***** Declaration of Conformity (Δήλωση Συμμόρφωσης) της προσφεύγουσας ο εξοπλισμός της πιστοποιείται ως προς την συμβατότητά του με σειρά 12 ευρωπαϊκών προτύπων (EN standards) και η παρεμβαίνουσα δεν ισχυρίζεται ούτε αποδεικνύει επί της ουσίας τον ισχυρισμό της. Ήτοι δεν ισχυρίζεται ούτε αποδεικνύει ότι κανένα από τα πιστοποιούμενα 12 ευρωπαϊκά πρότυπα δεν συσχετίζεται ουδέ αποδεικνύει την συμβατότητα του εξοπλισμού της προσφεύγουσας με τις Οδηγίες 2014/30/EE και 2014/35/EE, έτσι ώστε να αποδεικνύεται και ο ισχυρισμός της ότι το προσκομισθέν ***** δεν αποδεικνύει την συμμόρφωση του εξοπλισμού με την τεθείσα τεχνική προδιαγραφή. Και τούτο πολλώ δε μάλλον που η πιστοποίηση της συμμόρφωσης με ένα ευρωπαϊκό πρότυπο αποδεικνύει κατά κανόνα και την συμμόρφωση με συγκεκριμένη Οδηγία. Επί παραδείγματι, στο επίμαχο ***** της προσφεύγουσας πιστοποιείται η συμμόρφωση του εξοπλισμού με τα πρότυπα *****, ***** τα οποία παρέχουν απόδειξη συμμόρφωσης με την οδηγία 2014/30 περί ηλεκτρομαγνητικής συμβατότητας (βλ. EUROPEAN COMMISSION Directorate-General for Internal Market, Industry, Entrepreneurship and SMEs Goods in the Single Market and Enforcement Standardisation Brussels, 11.11.2020 *Summary of references of harmonised standards published in the Official Journal – Directive 2014/30/EU1 of the European Parliament and of the Council of 26 February 2014 on the harmonisation of the laws of the Member States relating to electromagnetic compatibility* στην επίσημη ιστοσελίδα της Επιτροπής ΕΕ

.....
Συνεπώς είναι απορριπτέος ως αβάσιμος και περαιτέρω αόριστος και αναπόδεικτος ο ισχυρισμός της παρέμβασης ότι η ίδια η προσφεύγουσα

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

υπέπεσε στην ίδια πλημμέλεια, και άρα η προσφεύγουσα στερείται εννόμου συμφέροντος να αιτιάται την προσφορά της παρεμβαίνουσας λόγω μη προσκόμισης ***** . Και τούτο διότι η προσφεύγουσα έχει προσκομίσει ***** - ομολογημένα-, ενώ αντίθετα προσάπτει στην παρεμβαίνουσα την μη προσκόμιση ***** , το οποίο πράγματι δεν έχει προσκομιστεί. Εξ άλλου ακόμη και αν ήθελε παρά ταύτα γίνει δεκτό ότι εν προκειμένω υπάρχει ταύτιση των εκατέρωθεν πλημμελειών των προσφορών, όμως επί πλέον η παρεμβαίνουσα δεν ισχυρίζεται συγκεκριμένα, ούτε αποδεικνύει ότι από το προσκομισθέν ***** της προσφεύγουσας δεν απεδείχθη η συμμόρφωση του εξοπλισμού της προσφεύγουσας με τις οδηγίες 2014/30/ΕΕ και 2014/35/ΕΕ, ως αναπόδεικτα και αβάσιμα ισχυρίζεται.

33. Επειδή στο άρθρο 18 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «*Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων*» του ν. 4412/2016 (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), ορίζεται ότι «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης»

34. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 « 1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης περιέχουν ιδίως: ε) την ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης ... ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης ... ιζ) τους απαραίτους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς... κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.)...»

35. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 54 του ν. 4412/2016 «*Τεχνικές προδιαγραφές (άρθρο 42 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)*»: «1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περίπτωση 1 του Παραρτήματος VII του

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

Προσαρτήματος Α΄ παρατίθενται στα έγγραφα της σύμβασης και καθορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών....

3. Οι τεχνικές προδιαγραφές διατυπώνονται με έναν από τους κατωτέρω τρόπους: α) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, .. υπό την προϋπόθεση ότι οι παράμετροι είναι επαρκώς προσδιορισμένες ώστε να επιτρέπουν στους προσφέροντες να προσδιορίζουν το αντικείμενο της σύμβασης και στις αναθέτουσες αρχές να αναθέτουν τη σύμβαση, β) με παραπομπή σε τεχνικές προδιαγραφές και, με σειρά προτεραιότητας, σε εθνικά πρότυπα που αποτελούν μεταφορά ευρωπαϊκών πρότυπων, σε ευρωπαϊκές τεχνικές εγκρίσεις, σε κοινές τεχνικές προδιαγραφές, σε διεθνή πρότυπα, σε άλλα τεχνικά συστήματα αναφοράς που έχουν θεσπιστεί από ευρωπαϊκούς οργανισμούς τυποποίησης ή -όταν αυτά δεν υπάρχουν- σε εθνικά πρότυπα, σε εθνικές τεχνικές εγκρίσεις ή σε εθνικές τεχνικές προδιαγραφές στον τομέα του σχεδιασμού, του υπολογισμού και της εκτέλεσης των έργων και της χρησιμοποίησης των αγαθών, .. γ) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις κατά τα οριζόμενα στην περίπτωση α΄, με παραπομπή, ως τεκμήριο συμβατότητας προς τις εν λόγω επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β΄, δ) με παραπομπή στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β΄ για ορισμένα χαρακτηριστικά και με παραπομπή στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις που αναφέρονται στην περίπτωση α΄ για ορισμένα άλλα χαρακτηριστικά. ...»

36. Επειδή σύμφωνα με το Παράρτημα VIII του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «ΟΡΙΣΜΟΣ ΟΡΙΣΜΕΝΩΝ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΩΝ» ορίζεται ότι «Για τους σκοπούς του Βιβλίου I νοούνται ως : 1. «τεχνική προδιαγραφή»: ένα από τα ακόλουθα : α) όταν πρόκειται για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών .. : η προδιαγραφή που περιέχεται σε έγγραφο το οποίο προσδιορίζει τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά ενός προϊόντος... όπως τα επίπεδα ποιότητας, της επίπεδα της περιβαλλοντικής και κλιματικής επίδοσης, ο σχεδιασμός για όλες τις απαιτήσεις και η αξιολόγηση της συμμόρφωσης της καταλληλότητας, της χρήσης του προϊόντος, της ασφάλειας ή των διαστάσεών του, συμπεριλαμβανομένων των απαιτήσεων που ισχύουν για το προϊόν όσον αφορά την ονομασία πώλησης, την ορολογία, τα σύμβολα, τις δοκιμές και μεθόδους δοκιμών, τη συσκευασία, τη σήμανση και την επίθεση ετικετών, τις

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

οδηγίες για τους χρήστες, τις διαδικασίες και μεθόδους παραγωγής σε οποιοδήποτε στάδιο του κύκλου ζωής του αγαθού ή της υπηρεσίας, καθώς και τις διαδικασίες αξιολόγησης της συμμόρφωσης ...»

37. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 71 του ν. 4412/2016 « Οι συμβάσεις ανατίθενται εφόσον η αναθέτουσα αρχή έχει επαληθεύσει σύμφωνα με τα άρθρα 79 έως και 81, ότι πληρούνται όλες οι κατωτέρω προϋποθέσεις: α) η προσφορά συνάδει με τις απαιτήσεις, τις προϋποθέσεις και τα κριτήρια που προβλέπονται στην προκήρυξη σύμβασης ... και στα έγγραφα της σύμβασης...»

38. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 91 του ν. 4412/2016 «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....»

39. Επειδή στο άρθρο 94 του ν.4412/2016 «Περιεχόμενο φακέλου «Τεχνική Προσφορά» ορίζεται ότι «...4. Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων προμηθειών και γενικών υπηρεσιών ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς περιέχει ιδίως τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά που τεκμηριώνουν την τεχνική επάρκεια, χρησιμοποιούνται για την αξιολόγηση των προσφορών και περιγράφονται στα έγγραφα της σύμβασης.»

40. Επειδή στη διακήρυξη ορίζεται ότι « ... 2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στα Παραρτήματα I και II της Διακήρυξης για κάθε είδος εξοπλισμού και για όλες τις περιγραφόμενες υπηρεσίες... 2.4.2.3. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα: (α) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής –Τεχνική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά και η τεχνική προσφορά, σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα.... 2.4.2.4. Οι οικονομικοί φορείς συντάσσουν

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

την τεχνική και οικονομική προσφορά τους σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος IV... 2.4.3.2 Τεχνική Προσφορά Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να περιλαμβάνει όλα τα έγγραφα/στοιχεία που αναφέρονται αναλυτικά στο Παράρτημα IV της Διακήρυξης και να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την Αναθέτουσα Αρχή στα Παραρτήματα I και II της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει, ιδίως, τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών και ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στα ως άνω Παραρτήματα.... 2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών Η Αναθέτουσα Αρχή, με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παρ. 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2 (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3 (Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά»), .. β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα,... η) η οποία δεν πληροί τις ελάχιστες τεχνικές προδιαγραφές του Παραρτήματος II της παρούσας Διακήρυξης....

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ I Αναλυτική Περιγραφή Αντικειμένου της Σύμβασης και Τεχνικές Προδιαγραφές... 3.2 Φορητές Μονάδες Εποπτείας Φάσματος 3.2.1 Τεχνικές απαιτήσεις φορητής μονάδας εποπτείας... 3.2.2 Γενικές απαιτήσεις φορητών μονάδων εποπτείας... A-49. Πρέπει να φέρει σήμα ***** και να κατέχει δήλωση συμμόρφωσης στις Low Voltage Directive και Electromagnetic Compatibility Directive της Ευρωπαϊκής Ένωσης... ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων (Πίνακες Συμμόρφωσης) Η απάντηση σε όλα τα σημεία των Πινάκων Συμμόρφωσης προς τις Τεχνικές Προδιαγραφές, εκτός της στήλης ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ/ΠΑΡΑΤΗΡΗΣΕΙΣ, και η παροχή όλων των πληροφοριών που ζητούνται είναι υποχρεωτική, επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς. Η αρμόδια Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού θα αξιολογήσει τα παρεχόμενα από τους υποψήφιους οικονομικούς φορείς στοιχεία. Σε περίπτωση που δεν έχει συμπληρωθεί η στήλη «ΑΠΑΝΤΗΣΗ» για έστω και έναν από τους όρους στον Πίνακα Συμμόρφωσης, τότε η απάντηση θεωρείται αρνητική. Ο υποψήφιος φέρει την απόλυτη ευθύνη της ακρίβειας των

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

δεδομένων που δηλώνει. Οι συμπληρωμένοι Πίνακες Συμμόρφωσης υποβάλλονται στον φάκελο της Τεχνικής Προσφοράς. Για τη συμπλήρωση των Πινάκων Συμμόρφωσης διευκρινίζονται τα παρακάτω: Στη Στήλη «ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΗ/ΑΠΑΙΤΗΣΗ», περιγράφονται αναλυτικά οι αντίστοιχοι τεχνικοί όροι, υποχρεώσεις ή επεξηγήσεις μέσω παραπομπής στην αντίστοιχη παράγραφο του Παραρτήματος Ι για τα οποία θα πρέπει να δοθούν αντίστοιχες απαντήσεις. Κάθε τεχνικός όρος, υποχρέωση ή επεξήγηση του Παραρτήματος Ι περιέχει σίγουρα μία τουλάχιστον υποχρεωτική προδιαγραφή και ενδέχεται να περιέχει μία ή περισσότερες επιθυμητές προδιαγραφές. Αυτό έχει ως αποτέλεσμα στη στήλη «ΑΠΑΙΤΕΙΤΑΙ» να αντιστοιχούν για κάθε τεχνικό όρο, υποχρέωση ή επεξήγηση μία ή περισσότερες γραμμές. Σε περίπτωση που ένας τεχνικός όρος, υποχρέωση ή επεξήγηση έχει μόνο υποχρεωτικές προδιαγραφές, τότε στη στήλη «ΑΠΑΙΤΕΙΤΑΙ» αντιστοιχεί μόνο μία γραμμή στην οποία έχει συμπληρωθεί η λέξη «ΝΑΙ». Η αντίστοιχη προδιαγραφή είναι υποχρεωτική για τον υποψήφιο οικονομικό φορέα, θεωρούμενη ως απαραίτος όρος σύμφωνα με την παρούσα Διακήρυξη. Προσφορές που δεν καλύπτουν πλήρως απαραίτους όρους απορρίπτονται ως απαράδεκτες.... Στη στήλη «ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ/ΠΑΡΑΤΗΡΗΣΕΙΣ» θα καταγραφεί η σαφής παραπομπή στην Τεχνική Προσφορά, η οποία και θα περιλαμβάνει αριθμημένα Τεχνικά Φυλλάδια κατασκευαστών, ή αναλυτικές τεχνικές περιγραφές των υπηρεσιών, του εξοπλισμού ή του τρόπου διασύνδεσης και λειτουργίας ή αναφορές μεθοδολογίας εγκατάστασης και υποστήριξης κτλ., που, κατά την κρίση του υποψηφίου, τεκμηριώνουν τα στοιχεία των Πινάκων Συμμόρφωσης. Στην ίδια στήλη μπορεί να καταγραφεί οποιαδήποτε Παρατήρηση. ... Αντίστοιχα, στο τεχνικό φυλλάδιο ή στη σχετική αναφορά, μεθοδολογικό εργαλείο, τεχνική κτλ θα υπογραμμιστεί το σημείο που τεκμηριώνει τη συμφωνία ή υπερκάλυψη και θα σημειωθεί η αντίστοιχη παράγραφος του Πίνακα Συμμόρφωσης, στην οποία καταγράφεται η ζητούμενη απαίτηση....

2.2 Γενικές απαιτήσεις φορητών μονάδων εποπτείας

ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΗ / ΑΠΑΙΤΗΣΗ	ΑΠΑΙΤΕΙΤΑΙ	ΑΠΑΝΤΗΣΗ	ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ / ΠΑΡΑΤΗΡΗΣΕΙΣ
------------------------	------------	----------	--------------------------

.....

A-49.

ΝΑΙ

.....

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ IV Περιεχόμενα Τεχνικής Προσφοράς Η Τεχνική Προσφορά πρέπει να περιέχει τα παρακάτω:

Τίτλος Ενότητας

*Σύμφωνα με
παραγράφους του
Παραρτήματος I:*

.....

3.2.2 Γενικές Απαιτήσεις Οργάνου Εποπτείας

3.2.2

.....

Επίσης, η Τεχνική Προσφορά πρέπει να περιέχει τεκμηριωτικό υλικό για τον εξοπλισμό και το λογισμικό (εγχειρίδια, τεχνικά φυλλάδια, κτλ.). ...»

41. Επειδή, κατά τα παγίως γεγόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007, 19/2005, 31/2003, ΣΤΕ Ε.Α. 523/2010), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007, IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000). Ως εκ τούτου, προσφορές που δεν πληρούν τις ανωτέρω απαιτήσεις, καθίστανται απορριπτέες, ακόμη και στις περιπτώσεις που η διακήρυξη δεν αναφέρει ρητά (κατά μείζονα δε λόγο, όταν ορίζει) ότι οι εν λόγω απαιτήσεις τάσσονται επί ποινή αποκλεισμού (ΕΑ ΣΤΕ 79/ 2009, πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 26/2007 κ.ά.). Τα παραπάνω προκύπτουν και από την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή των κριτηρίων ανάθεσης και την κρίση επί των προδιαγραφών και προσκομιζόμενων δικαιολογητικών κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construction Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54), καθώς οι προσφορές τους θα αξιολογηθούν στα επόμενα στάδια επί τη βάση

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

των όσων δήλωσαν, προσκόμισαν και εν τέλει ίσχυαν κατά τον ως άνω κρίσιμο χρόνο (ήτοι αυτόν της ολοκλήρωσης χρόνου υποβολής προσφορών).

42. Επειδή σε συνέχεια των ως άνω, σύμφωνα με το Ελεγκτικό Συνέδριο λόγω της εφαρμοζόμενης στους δημόσιους διαγωνισμούς αρχή της τυπικότητας, όλες οι διατάξεις της Διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους με εξαίρεση εκείνες για τις οποίες προκύπτει το αντίθετο, με συνέπεια, ελλείψει αντίθετης ρητής διάταξης, τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν στις τεχνικές προδιαγραφές ή/και τον τρόπο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων συνεπάγεται το απαράδεκτο αυτών, και πολλώ δε μάλλον όταν η τυχόν παραβίαση προβλέπεται ρητά επί ποινή αποκλεισμού (Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ' Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009), πολλώ, δε, μάλλον όταν υφίσταται ρητή πρόβλεψη ότι συγκεκριμένος όρος τίθεται επί ποινή αποκλεισμού.

43. Επειδή η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ. C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL*, σκ. 25 και C-599/10, *SAG ELV Slovenko* κλπ, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ. C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL*, σκ. 27). Τούτο ισχύει κατά μείζονα λόγο σε περίπτωση ενδεχόμενου αποκλεισμού από τη διαδικασία (C27/15, *Pirro Pizzo*, ECLI:C:2016:404, σκ. 42).

44. Επειδή οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (ΣΤΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construction Ltd*, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

45. Επειδή, αποκλεισμός τεχνικής προσφοράς προβλέπεται μόνο στην περίπτωση απόκλισης από τους απαράβατους όρους της διακήρυξης, ως

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

τέτοιοι δε θεωρούνται στο σύνολό τους οι τεχνικές προδιαγραφές (Ε.Α. ΣΤΕ 1740/2004, 93, 316, 563/2006).

46. Επειδή ως αναφέρεται ρητώς και σαφώς στον όρο 2.4.1 της διακήρυξης *Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται της Διακήρυξης στα Παραρτήματα I και II της Διακήρυξης για κάθε είδος εξοπλισμού*. Περαιτέρω, στους όρους της διακήρυξης ρητώς ορίζεται ότι στον υποφάκελο 2.4.2.3. *Δικαιολογητικά Συμμετοχής –Τεχνική Προσφορά» περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά και η τεχνική προσφορά, σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα, ότι 2.4.2.4. Οι οικονομικοί φορείς συντάσσουν την τεχνική και οικονομική προσφορά τους σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος IV... 2.4.3.2 Τεχνική Προσφορά Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να περιλαμβάνει όλα τα έγγραφα/στοιχεία που αναφέρονται αναλυτικά στο Παράρτημα IV της Διακήρυξης και να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την Αναθέτουσα Αρχή στα Παραρτήματα I και II της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει, ιδίως, τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών και ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στα ως άνω Παραρτήματα. Συνεπώς είναι σαφές ότι η τεχνική προσφορά και δη ο προσφερόμενος εξοπλισμός πρέπει να εκπληρώνει όλες τις τεχνικές προδιαγραφές και απαιτήσεις των Παραρτημάτων I και II της διακήρυξης, ότι με την προσφορά υποβάλλονται και όλα τα έγγραφα/στοιχεία που προβλέπονται στο Παράρτημα IV αλλά και όλα τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά ώστε να αξιολογηθεί βάσει αυτών η καταλληλότητα των προσφερομένων ειδών και ίδια ώστε να διαπιστωθεί ότι καλύπτουν όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί στα Παραρτήματα I και II της διακήρυξης. Στο δε Παράρτημα I της διακήρυξης - μεταξύ άλλων- απαιτείται σχετικά με το είδος φορητές μονάδες εποπτείας : 3.2.2 Γενικές απαιτήσεις φορητών μονάδων εποπτείας... A-49. Πρέπει να φέρει σήμα ***** και να κατέχει δήλωση συμμόρφωσης στις Low Voltage Directive και Electromagnetic Compatibility Directive της Ευρωπαϊκής Ένωσης, ενώ στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II απαιτείται να συμπληρωθούν και να κατατεθούν με την τεχνική προσφορά Πίνακες Συμμόρφωσης και να*

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

παρέχονται και δη ρητά επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς όλες οι πληροφορίες και τα στοιχεία που ζητούνται, με παραπομπή στην *Τεχνική Προσφορά*, η οποία και θα περιλαμβάνει αριθμημένα *Τεχνικά Φυλλάδια κατασκευαστών*, ή αναλυτικές τεχνικές περιγραφές του εξοπλισμού που, κατά την κρίση του υποψηφίου, τεκμηριώνουν τα στοιχεία των Πινάκων Συμμόρφωσης. Στην ίδια στήλη μπορεί να καταγραφεί οποιαδήποτε Παρατήρηση. ... Αντίστοιχα, στο τεχνικό φυλλάδιο ή στη σχετική αναφορά, μεθοδολογικό εργαλείο, τεχνική κτλ θα υπογραμμιστεί το σημείο που τεκμηριώνει τη συμφωνία ή υπερκάλυψη και θα σημειωθεί η αντίστοιχη παράγραφος του Πίνακα Συμμόρφωσης, στην οποία καταγράφεται η ζητούμενη απαίτηση. Εν συνεχεία στο ίδιο Παράρτημα II αλλά και στο Παράρτημα IV μεταξύ των απαιτούμενων τεχνικών προδιαγραφών απαριθμείται και η επίμαχη προδιαγραφή A-49, καθώς και όλες εν γένει οι προδιαγραφές του όρου 3.2.2 μεταξύ των οποίων και η προδιαγραφή A-49 και επαναλαμβάνεται ότι η *Τεχνική Προσφορά πρέπει να περιέχει τεκμηριωτικό υλικό για τον εξοπλισμό και το λογισμικό (εγχειρίδια, τεχνικά φυλλάδια, κτλ.)* Συνεπώς κατόπιν τούτων, δεν μπορεί να καταλείπεται καμία αμφιβολία σε οποιοδήποτε κανονικά επιμελή και ευλόγως ενημερωμένο διαγωνιζόμενο ότι απαιτείται από τα στοιχεία της προσφοράς να προκύπτει η εκπλήρωση της τεθείσας υποχρεωτικής προδιαγραφής A-49 με την προσκόμιση συγκεκριμένων στοιχείων ευρέως οριζομένων στην διακήρυξη - ήτοι *εγχειρίδια, τεχνικά φυλλάδια κατασκευαστών, αναλυτικές τεχνικές περιγραφές του εξοπλισμού, σχετική αναφορά*, και εν γένει *τεκμηριωτικό υλικό*. Επομένως απαιτείται ο διαγωνιζόμενος αφ' ενός μεν να δηλώσει στον πίνακα συμμόρφωσης ότι εκπληρώνει την προδιαγραφή A-49, εν συνεχεία να παραπέμψει σε συγκεκριμένο δικαιολογητικό/στοιχείο/έγγραφο/φυλλάδιο από το οποίο να προκύπτει η εκπλήρωση της προδιαγραφής A-49, και επίσης να προσκομίσει με την προσφορά το συγκεκριμένο δικαιολογητικό/στοιχείο/έγγραφο/φυλλάδιο που αποδεικνύει-τεκμηριώνει την εκπλήρωση της προδιαγραφής A-49, και πάντα ταύτα επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς (βλ. και όρο 2.4.3 παρ. β) και η) σκέψη 40).

47. Επειδή ειδικότερα καθόσον αφορά στη συγκεκριμένη τεχνική προδιαγραφή A-49 απαιτείται -σύμφωνα με την διακήρυξη- να προσκομιστεί τεκμηριωτικό -αποδεικτικό υλικό (σκέψη 46 εκτενώς) ότι ο εξοπλισμός φέρει

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

σήμα ***** και ότι σε σχέση με τον προσφερόμενο εξοπλισμό υπάρχει δήλωση συμμόρφωσης στις *Low Voltage Directive* και *Electromagnetic Compatibility Directive* της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Παρότι δεν αναφέρεται ρητά στην διακήρυξη, παραμένει αδιαμφισβήτητο ότι i) Το απαιτούμενο σήμα ***** ρυθμίζεται από τον ΚΑΝΟΝΙΣΜΟ (ΕΚ) αριθ. 765/2008 ΤΟΥ ΕΥΡΩΠΑΪΚΟΥ ΚΟΙΝΟΒΟΥΛΙΟΥ ΚΑΙ ΤΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ της 9ης Ιουλίου 2008 για τον καθορισμό των απαιτήσεων διαπίστευσης και εποπτείας της αγοράς όσον αφορά την εμπορία των προϊόντων και για την κατάργηση του κανονισμού (ΕΟΚ) αριθ. 339/93 του Συμβουλίου και ii) Η δήλωση συμμόρφωσης στη *Low Voltage Directive* ρυθμίζεται από την ΟΔΗΓΙΑ 2014/35/ΕΕ ΤΟΥ ΕΥΡΩΠΑΪΚΟΥ ΚΟΙΝΟΒΟΥΛΙΟΥ ΚΑΙ ΤΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ της 26ης Φεβρουαρίου 2014 για την εναρμόνιση των νομοθεσιών των κρατών μελών σχετικά με τη διαθεσιμότητα στην αγορά ηλεκτρολογικού υλικού που προορίζεται να χρησιμοποιηθεί εντός ορισμένων ορίων τάσης και iii) Η δήλωση συμμόρφωσης στη *Electromagnetic Compatibility Directive* ρυθμίζεται από την ΟΔΗΓΙΑ 2014/30/ΕΕ ΤΟΥ ΕΥΡΩΠΑΪΚΟΥ ΚΟΙΝΟΒΟΥΛΙΟΥ ΚΑΙ ΤΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ της 26ης Φεβρουαρίου 2014 για την εναρμόνιση των νομοθεσιών των κρατών μελών σχετικά με την ηλεκτρομαγνητική συμβατότητα, καθόσον αυτά είναι τα εν ισχύ αντίστοιχα κανονιστικά κείμενα. Συγκεκριμένα καθόσον αφορά στην σήμανση ***** , ο Κανονισμός 765/2008 ορίζει ότι «...Εκτιμώντας τα ακόλουθα:.. (37) Η σήμανση ***** , που δείχνει τη συμμόρφωση του προϊόντος, αποτελεί την ορατή συνέπεια μιας ολόκληρης διαδικασίας που περιλαμβάνει την αξιολόγηση της συμμόρφωσης υπό ευρεία έννοια. Οι γενικές αρχές που διέπουν τη σήμανση ***** θα πρέπει να τεθούν στον παρόντα κανονισμό, ώστε να καταστούν εφαρμοστέες αμέσως και να απλουστευθεί η μελλοντική νομοθεσία. (38) Η σήμανση ***** θα πρέπει να είναι η μόνη σήμανση συμμόρφωσης που δείχνει ότι το προϊόν συμμορφώνεται με την κοινοτική νομοθεσία εναρμόνισης... Άρθρο 1 Αντικείμενο και πεδίο εφαρμογής... 4. Ο παρών κανονισμός περιέχει τις γενικές αρχές σχετικά με τη σήμανση ***** . Άρθρο 2 Ορισμοί... 20. «σήμανση *****»: σήμανση με την οποία ο κατασκευαστής δηλώνει ότι το προϊόν συμμορφούται προς τις εφαρμοστέες απαιτήσεις της κοινοτικής νομοθεσίας εναρμόνισης, που προβλέπει την επίθεση της σήμανσης... Άρθρο 30 Γενικές αρχές της σήμανσης ***** 1. Η

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

σήμανση ***** τοποθετείται μόνο από τον κατασκευαστή ή τον εξουσιοδοτημένο αντιπρόσωπό του. 2. Η σήμανση ***** , όπως παρουσιάζεται στο παράρτημα Β, τοποθετείται μόνο σε προϊόντα για τα οποία προβλέπεται η επίθεσή της από ειδική κοινοτική νομοθεσία εναρμόνισης και σε κανένα άλλο προϊόν. 3. Ο κατασκευαστής, θέτοντας τη σήμανση ***** ή αναθέτοντας την επίθεσή της, αναλαμβάνει την ευθύνη για τη συμμόρφωση του προϊόντος προς όλες τις εφαρμοστέες απαιτήσεις οι οποίες θεσπίζονται στη σχετική κοινοτική νομοθεσία εναρμόνισης που προβλέπει την επίθεσή της. 4. Η σήμανση ***** αποτελεί τη μόνη σήμανση η οποία πιστοποιεί τη συμμόρφωση του προϊόντος με τις εφαρμοστέες απαιτήσεις της σχετικής κοινοτικής νομοθεσίας εναρμόνισης που προβλέπει την επίθεσή της. 5. Η θέση επί ενός προϊόντος σημάτων, συμβόλων ή ενδείξεων που είναι πιθανό να παραπλανήσουν τρίτους ως προς το νόημα ή τη μορφή της σήμανσης ***** , απαγορεύεται. Είναι δυνατόν να τεθεί στο προϊόν κάθε άλλη σήμανση υπό τον όρο ότι δεν παρεμποδίζει το ευδιάκριτο, το ευανάγνωστο ή την κατανόηση της σήμανσης ***** . 6. Με την επιφύλαξη του άρθρου 41, τα κράτη μέλη εξασφαλίζουν τη σωστή εφαρμογή του καθεστώτος που διέπει τη σήμανση ***** και λαμβάνουν τα δέοντα μέτρα σε περίπτωση ανάρμοστης χρήσης της σήμανσης. Τα κράτη μέλη προβλέπουν επίσης κυρώσεις για παραβάσεις, στις οποίες είναι δυνατόν να συμπεριλαμβάνονται ποινικές κυρώσεις για σοβαρές παραβάσεις. Οι κυρώσεις αυτές πρέπει να είναι ανάλογες με τη σοβαρότητα της παράβασης και να συνιστούν αποτελεσματικό αποτρεπτικό μέσο κατά της ανάρμοστης χρήσης... » Περαιτέρω και στην παρ. 4.5.1.3. της Ανακοίνωσης της Ευρωπαϊκής Επιτροπής «Ο “Γαλάζιος Οδηγός” του 2016 σχετικά με την εφαρμογή των κανόνων της ΕΕ για τα προϊόντα (Κείμενο που παρουσιάζει ενδιαφέρον για τον ΕΟΧ) (2016/C 272/01)» αναφέρεται ότι: «Η σήμανση ***** τοποθετείται από τον κατασκευαστή (που είναι εγκατεστημένος εντός ή εκτός της Ένωσης) ή από τον εξουσιοδοτημένο αντιπρόσωπό του που είναι εγκατεστημένος στην Ένωση. Ο κατασκευαστής, τοποθετώντας τη σήμανση ***** , δηλώνει την αποκλειστική του ευθύνη όσον αφορά τη συμμόρφωση του προϊόντος με όλες τις εφαρμοστέες νομοθετικές απαιτήσεις της Ένωσης, καθώς και ότι οι δέουσες διαδικασίες αξιολόγησης της συμμόρφωσης έχουν ολοκληρωθεί επιτυχώς. Ο κατασκευαστής, ανεξάρτητα από το εάν είναι εγκατεστημένος

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

εντός ή εκτός της Ένωσης, αποτελεί τον φορέα που φέρει την τελική ευθύνη για τη συμμόρφωση του προϊόντος με τις διατάξεις της ενωσιακής νομοθεσίας εναρμόνισης και την τοποθέτηση της σήμανσης *****. Ο κατασκευαστής μπορεί να ορίζει εξουσιοδοτημένο αντιπρόσωπο για την τοποθέτηση της σήμανσης ***** εκ μέρους του. Ο κατασκευαστής, όταν τοποθετεί τη σήμανση ***** σε ένα προϊόν, δηλώνει ότι είναι αποκλειστικά υπεύθυνος (ανεξαρτήτως του αν μετέχει τρίτος στη διαδικασία αξιολόγησης της συμμόρφωσης) για τη συμμόρφωση του προϊόντος με όλες τις νομικές απαιτήσεις και την απονομή της σήμανσης *****. Αν ο εισαγωγέας ή ο διανομέας ή άλλος φορέας εκμετάλλευσης διαθέτει προϊόντα στην αγορά υπό το όνομα ή το εμπορικό σήμα του ή τα τροποποιεί, αναλαμβάνει στη συνέχεια τις ευθύνες του κατασκευαστή. Μεταξύ άλλων περιλαμβάνεται η ευθύνη όσον αφορά τη συμμόρφωση του προϊόντος και την τοποθέτηση της σήμανσης *****. Στην προκειμένη περίπτωση, πρέπει να διαθέτει επαρκείς πληροφορίες σχετικά με τον σχεδιασμό και την παραγωγή του προϊόντος, διότι, τοποθετώντας τη σήμανση ***** , αναλαμβάνει τη νομική ευθύνη για την ενέργεια αυτή ...» (βλ. επίσημη ιστοσελίδα της ΕΕ

[*****](#)) Ακολούθως καθόσον αφορά συγκεκριμένα στην σήμανση ***** και στην δήλωση συμμόρφωσης του προϊόντος σύμφωνα με την Οδηγία 2014/35/ΕΕ ορίζεται ότι «.. Εκτιμώντας τα ακόλουθα:.. (2) Ο κανονισμός (ΕΚ) αριθ. 765/2008 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, της 9ης Ιουλίου 2008, για τον καθορισμό των απαιτήσεων διαπίστευσης και εποπτείας της αγοράς όσον αφορά την εμπορία των προϊόντων, ορίζει τους κανόνες διαπίστευσης των οργανισμών αξιολόγησης της συμμόρφωσης, παρέχει το πλαίσιο για την εποπτεία της αγοράς προϊόντων και για τη διενέργεια ελέγχων σε προϊόντα από τρίτες χώρες και ορίζει τις γενικές αρχές που διέπουν τη σήμανση *****...(35) Η σήμανση ***** , που δείχνει τη συμμόρφωση της συσκευής, αποτελεί την ορατή συνέπεια μιας ολόκληρης διαδικασίας που περιλαμβάνει την αξιολόγηση της συμμόρφωσης υπό ευρεία έννοια. Οι γενικές αρχές που διέπουν τη σήμανση ***** διατυπώνονται στον κανονισμό (ΕΚ) αριθ. 765/2008. Οι κανόνες που διέπουν την τοποθέτηση της σήμανσης ***** θα πρέπει να καθοριστούν με την παρούσα οδηγία.... Άρθρο 3 Ορισμοί... 25) «σήμανση *****»: σήμανση διά της οποίας ο κατασκευαστής δηλώνει ότι η συσκευή συμμορφώνεται προς τις εφαρμοστέες απαιτήσεις της

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

ενωσιακής νομοθεσίας εναρμόνισης που προβλέπει την τοποθέτηση της σήμανσης...ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΤΩΝ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ ΦΟΡΕΩΝ Άρθρο 7 Υποχρεώσεις των κατασκευαστών 1. Οι κατασκευαστές εξασφαλίζουν ότι οι συσκευές που καθιστούν διαθέσιμες στην αγορά είναι σχεδιασμένες και κατασκευασμένες σύμφωνα με τις ουσιώδεις απαιτήσεις που καθορίζονται στο παράρτημα I. 2. Οι κατασκευαστές καταρτίζουν τον τεχνικό φάκελο που αναφέρεται στο παράρτημα II ή στο παράρτημα III και διενεργούν ή μεριμνούν για τη διενέργεια της σχετικής διαδικασίας αξιολόγησης της συμμόρφωσης που αναφέρεται στο άρθρο 14. Όταν η συμμόρφωση συσκευής με τις εφαρμοστέες απαιτήσεις αποδεικνύεται με την εν λόγω διαδικασία, οι κατασκευαστές καταρτίζουν δήλωση συμμόρφωσης ΕΕ και θέτουν τη σήμανση *****. 3. Οι κατασκευαστές φυλάσσουν τον τεχνικό φάκελο και τη δήλωση συμμόρφωσης ΕΕ επί 10 έτη από τη διάθεση της συσκευής στην αγορά. 4. Οι κατασκευαστές εξασφαλίζουν ότι εφαρμόζονται οι διαδικασίες ώστε να διατηρείται η συμμόρφωση της εν σειρά παραγωγής προς την παρούσα οδηγία. Οι αλλαγές στη σχεδίαση ή τα χαρακτηριστικά της συσκευής και οι αλλαγές στα εναρμονισμένα πρότυπα ή τις λοιπές τεχνικές προδιαγραφές με βάση τις οποίες δηλώνεται η συμμόρφωση της συσκευής λαμβάνονται δεόντως υπόψη...9. Οι κατασκευαστές παρέχουν στην αρμόδια εθνική αρχή, κατόπιν αιτιολογημένου αιτήματος της αρχής αυτής, σε έντυπη ή σε ηλεκτρονική μορφή όλες τις πληροφορίες και την τεκμηρίωση που απαιτούνται για να αποδειχθεί η συμμόρφωση της συσκευής προς την παρούσα οδηγία, σε γλώσσα εύκολα κατανοητή από την εν λόγω αρχή. Συνεργάζονται με τις αρχές αυτές, κατόπιν αιτήματος των τελευταίων, για τις ενέργειες που πρέπει να γίνουν ώστε να αποφευχθούν οι κίνδυνοι από τις συσκευές που έχουν καταστήσει διαθέσιμες στην αγορά.... Άρθρο 8 Εξουσιοδοτημένοι αντιπρόσωποι... 2. Οι εξουσιοδοτημένοι αντιπρόσωποι ασκούν τα καθήκοντα που προσδιορίζονται στην εντολή την οποία έλαβαν από τον κατασκευαστή. Η εντολή πρέπει τουλάχιστον να επιτρέπει στον εξουσιοδοτημένο αντιπρόσωπο: α) να διατηρεί τη δήλωση συμμόρφωσης ΕΕ και τον τεχνικό φάκελο και να τα θέτει στη διάθεση των εθνικών αρχών εποπτείας της αγοράς επί 10 έτη από τη διάθεση της συσκευής στην αγορά· β) να παρέχει στις αρμόδιες εθνικές αρχές, κατόπιν αιτιολογημένου αιτήματος των αρχών αυτών, όλες τις πληροφορίες και την τεκμηρίωση που απαιτούνται

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

για να αποδειχθεί η συμμόρφωση της συσκευής... Άρθρο 9 Υποχρεώσεις των εισαγωγέων 1. Οι εισαγωγείς διαθέτουν στην αγορά μόνο συμμορφούμενες συσκευές. 2. Προτού διαθέσουν συσκευή στην αγορά, οι εισαγωγείς εξασφαλίζουν ότι ο κατασκευαστής έχει διενεργήσει την κατάλληλη διαδικασία αξιολόγησης της συμμόρφωσης που αναφέρεται στο άρθρο 14. Εξασφαλίζουν ότι ο κατασκευαστής έχει καταρτίσει τον τεχνικό φάκελο, ότι η συσκευή φέρει τη σήμανση ***** και συνοδεύεται από τα απαιτούμενα έγγραφα, και ότι ο κατασκευαστής έχει τηρήσει τις απαιτήσεις του άρθρου 7 παράγραφοι 5 και 6.... 7. Οι εισαγωγείς τηρούν, επί 10 έτη μετά τη διάθεση της συσκευής στην αγορά, αντίγραφο της δήλωσης συμμόρφωσης ΕΕ στη διάθεση των αρχών που είναι αρμόδιες για την εποπτεία της αγοράς και εξασφαλίζουν ότι ο τεχνικός φάκελος μπορεί να τεθεί στη διάθεση των εν λόγω αρχών, κατόπιν αιτήματός τους.... 8. Οι εισαγωγείς παρέχουν στις αρμόδιες εθνικές αρχές, κατόπιν αιτιολογημένου αιτήματος των αρχών αυτών, σε έντυπη ή σε ηλεκτρονική μορφή, όλες τις πληροφορίες και την τεκμηρίωση που απαιτούνται για να αποδειχθεί η συμμόρφωση της συσκευής, σε γλώσσα εύκολα κατανοητή από τις αρμόδιες εθνικές αρχές. Συνεργάζονται με τις αρχές αυτές κατόπιν αιτήματος των τελευταίων, για τις ενέργειες που πρέπει να γίνουν ώστε να αποφευχθούν οι κίνδυνοι από τις συσκευές που έχουν διαθέσει στην αγορά. Άρθρο 10 Υποχρεώσεις των διανομέων 1. Όταν οι διανομείς καθιστούν διαθέσιμη μια συσκευή στην αγορά, ενεργούν με τη δέουσα προσοχή σε σχέση με τις απαιτήσεις της παρούσας οδηγίας. 2. Οι διανομείς, προτού καταστήσουν διαθέσιμη τη συσκευή στην αγορά, επαληθεύουν ότι η συσκευή φέρει τη σήμανση ***** , ότι συνοδεύεται από τα απαιτούμενα έγγραφα και από οδηγίες και τις πληροφορίες που αναφέρονται στο άρθρο 18 σε γλώσσα εύκολα κατανοητή από τους καταναλωτές και άλλους τελικούς χρήστες στο κράτος μέλος στην αγορά του οποίου πρόκειται να καταστεί διαθέσιμη η συσκευή, και ότι ο κατασκευαστής και ο εισαγωγέας έχουν τηρήσει τις απαιτήσεις του άρθρου 7 παράγραφοι 5 και 6 και του άρθρου 9 παράγραφος 3, αντίστοιχα... 5. Οι διανομείς παρέχουν στις αρμόδιες εθνικές αρχές, κατόπιν αιτιολογημένου αιτήματος των αρχών αυτών, σε έντυπη ή σε ηλεκτρονική μορφή, όλες τις πληροφορίες και την τεκμηρίωση που απαιτούνται για να αποδειχθεί η συμμόρφωση της συσκευής. Συνεργάζονται

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

με τις αρχές αυτές, κατόπιν αιτήματος των τελευταίων, για τις ενέργειες που πρέπει να γίνουν ώστε να αποφευχθούν οι κίνδυνοι από τις συσκευές που έχουν καταστήσει διαθέσιμες στην αγορά... ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ... Άρθρο 14 Διαδικασίες αξιολόγησης της συμμόρφωσης για συσκευές Η συμμόρφωση μιας συσκευής προς τις ουσιώδεις απαιτήσεις που ορίζονται στο παράρτημα I αποδεικνύεται με μία από τις ακόλουθες διαδικασίες αξιολόγησης της συμμόρφωσης: α) εσωτερικός έλεγχος παραγωγής που ορίζεται στο παράρτημα II· β) εξέταση τύπου ΕΕ και στη συνέχεια συμμόρφωση προς τον τύπο βάσει του εσωτερικού ελέγχου παραγωγής που ορίζεται στο παράρτημα III. Ο κατασκευαστής μπορεί να επιλέξει να περιορίσει σε ορισμένες πτυχές των ουσιωδών απαιτήσεων την εφαρμογή της διαδικασίας που αναφέρεται στο πρώτο εδάφιο στοιχείο β), με την προϋπόθεση ότι για τις άλλες πτυχές των ουσιωδών απαιτήσεων εφαρμόζεται η διαδικασία που αναφέρεται στο πρώτο εδάφιο στοιχείο α). Άρθρο 15 Δήλωση συμμόρφωσης ΕΕ 1. Με τη δήλωση συμμόρφωσης ΕΕ δηλώνεται ότι πληρούνται αποδεδειγμένα οι ουσιώδεις απαιτήσεις ασφάλειας που ορίζονται στο παράρτημα I. 2. Η δήλωση συμμόρφωσης ΕΕ έχει τη δομή που ορίζεται στο παράρτημα IV, περιέχει τα στοιχεία που προσδιορίζονται στις σχετικές ενότητες των παραρτημάτων II και III και προσαρμόζεται συνεχώς στα τελευταία δεδομένα. Μεταφράζεται στη γλώσσα ή στις γλώσσες που απαιτεί το κράτος μέλος στην αγορά του οποίου διατίθεται ή έχει καταστεί διαθέσιμη η συσκευή. 3. Όταν μια συσκευή διέπεται από περισσότερες πράξεις της Ένωσης βάσει των οποίων απαιτείται δήλωση συμμόρφωσης ΕΕ, καταρτίζεται μία μόνο δήλωση συμμόρφωσης ΕΕ για όλες τις εν λόγω πράξεις της Ένωσης. Η δήλωση αυτή περιέχει την ταυτότητα των οικείων πράξεων της Ένωσης, συμπεριλαμβανομένων των στοιχείων δημοσίευσής τους. 4. Με την κατάρτιση της δήλωσης συμμόρφωσης ΕΕ, ο κατασκευαστής αναλαμβάνει την ευθύνη για τη συμμόρφωση της συσκευής προς τις διατάξεις που καθορίζονται στην παρούσα οδηγία. Άρθρο 16 Γενικές αρχές της σήμανσης ***** Η σήμανση ***** υπόκειται στις γενικές αρχές του άρθρου 30 του κανονισμού (ΕΚ) αριθ. 765/2008. Άρθρο 17 Κανόνες και όροι για την τοποθέτηση της σήμανσης ***** 1. Η σήμανση ***** τίθεται κατά τρόπο εμφανή, ευανάγνωστο και ανεξίτηλο στη συσκευή ή στην πινακίδα με τα στοιχεία της. Όταν η φύση της συσκευής δεν το επιτρέπει ή δεν το

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

δικαιολογεί, η σήμανση ***** τίθεται στη συσκευασία της συσκευής και στα συνοδευτικά έγγραφα. 2. Η σήμανση ***** τίθεται προτού διατεθεί η συσκευή στην αγορά. 3. Τα κράτη μέλη βασίζονται στους υφιστάμενους μηχανισμούς για την εξασφάλιση της αποτελεσματικής εφαρμογής του καθεστώτος που διέπει τη σήμανση *****; και λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα σε περίπτωση αθέμιτης χρήσης της εν λόγω σήμανσης....

ΚΟΙΝΟΠΟΙΗΣΗ ΟΡΓΑΝΙΣΜΩΝ ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗΣ ΤΗΣ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ Άρθρο 20 Κοινοποίηση Τα κράτη μέλη κοινοποιούν στην Επιτροπή και στα άλλα κράτη μέλη τους οργανισμούς που έχουν λάβει έγκριση για την εκτέλεση καθηκόντων αξιολόγησης της συμμόρφωσης ως τρίτοι στο πλαίσιο της παρούσας οδηγίας.... Άρθρο 40

Τυπική μη συμμόρφωση 1. Με την επιφύλαξη του άρθρου 38, όταν κράτος μέλος προβεί σε μία από τις κατωτέρω διαπιστώσεις, απαιτεί από τον οικείο οικονομικό φορέα να θέσει τέλος στη μη συμμόρφωση: α) η σήμανση ***** έχει τεθεί κατά παράβαση του άρθρου 30 του κανονισμού (ΕΚ) αριθ. 765/2008 ή του άρθρου 17 της παρούσας οδηγίας· β) δεν έχει τεθεί η σήμανση *****· γ) δεν έχει καταρτιστεί δήλωση συμμόρφωσης ΕΕ· δ) η δήλωση συμμόρφωσης ΕΕ δεν έχει καταρτιστεί σωστά· ε) ο τεχνικός φάκελος είτε δεν είναι διαθέσιμος είτε δεν είναι πλήρης· στ) οι πληροφορίες που αναφέρονται στο άρθρο 7 παράγραφος 6 ή στο άρθρο 9 παράγραφος 3 λείπουν, είναι λανθασμένες ή είναι ελλιπείς· ζ) δεν ικανοποιείται κάποια άλλη από τις απαιτήσεις που προβλέπονται στο άρθρο 7 ή στο άρθρο 9...

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ ΕΝΟΤΗΤΑ Α: ΕΣΩΤΕΡΙΚΟΣ ΕΛΕΓΧΟΣ ΠΑΡΑΓΩΓΗΣ 1. Ο εσωτερικός έλεγχος της παραγωγής είναι η διαδικασία αξιολόγησης της συμμόρφωσης με την οποία ο κατασκευαστής εκπληρώνει τις υποχρεώσεις που καθορίζονται στα σημεία 2, 3, 4 και 5 του παρόντος παραρτήματος και βεβαιώνει και δηλώνει με αποκλειστική του ευθύνη ότι η οικεία συσκευή πληροί τις απαιτήσεις της παρούσας οδηγίας που εφαρμόζονται σε αυτήν. 2. Εκτίμηση της ηλεκτρομαγνητικής συμβατότητας Ο κατασκευαστής διενεργεί εκτίμηση της ηλεκτρομαγνητικής συμβατότητας της συσκευής, βάσει των σχετικών φαινομένων, για την τήρηση των ουσιαστικών απαιτήσεων που καθορίζονται στο παράρτημα Ι σημείο 1.... 3. Τεχνικός φάκελος Ο κατασκευαστής καταρτίζει τον τεχνικό φάκελο. Ο τεχνικός φάκελος δίνει τη δυνατότητα να αξιολογηθεί η συμμόρφωση της συσκευής προς τις σχετικές απαιτήσεις, και περιλαμβάνει επαρκή ανάλυση και εκτίμηση του (των)

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

κινδύνου(-ων).... 5. Σήμανση ***** και δήλωση συμμόρφωσης ΕΕ 5.1. Ο κατασκευαστής τοποθετεί τη σήμανση ***** σε κάθε συσκευή που πληροί τις ισχύουσες απαιτήσεις της παρούσας οδηγίας. 5.2. Ο κατασκευαστής συντάσσει γραπτή δήλωση συμμόρφωσης ΕΕ για κάθε μοντέλο συσκευής και τη θέτει, μαζί με τον τεχνικό φάκελο, στη διάθεση των εθνικών αρχών επί 10 έτη από τη διάθεση της συσκευής στην αγορά. Η δήλωση συμμόρφωσης ΕΕ αναφέρει τη συσκευή για την οποία έχει συνταχθεί. Στις αρμόδιες αρχές διατίθεται, εφόσον το ζητήσουν, αντίγραφο της δήλωσης συμμόρφωσης ΕΕ.... » Συστοίχως, καθόσον αφορά συγκεκριμένα στην σήμανση ***** και στην δήλωση συμμόρφωσης του προϊόντος στην Οδηγία 2014/30/ΕΕ προβλέπονται αυτολεξί οι παραπάνω ρυθμίσεις και μάλιστα σε ταυτάριθμα άρθρα, παραγράφους και Παράρτημα. Συνεπώς, η Δήλωση Συμμόρφωσης ***** , μέσω των οποίων πιστοποιείται η συμμόρφωση του προσφερόμενου εξοπλισμού προς συγκεκριμένη ευρωπαϊκή νομοθεσία (εν προκειμένω προς τις Οδηγίες 2014/30/ΕΕ της 26-2-2014, 2014/35/ΕΕ της 26-2-2014), συνιστά διακεκριμένο και καταλεπτώς ρυθμιζόμενο από την ενωσιακή νομοθεσία τυπικό αποδεικτικό έγγραφο, το οποίο μάλιστα με την υπό εξέταση διακήρυξη προβλέπεται ως τεχνική προδιαγραφή. Ήτοι αυτό καθ' εαυτό το έγγραφο Δήλωσης Συμμόρφωσης ***** συνιστά τεχνική προδιαγραφή, και απαιτείται ρητά να τεκμηριώνεται στην τεχνική προσφορά ότι υφίσταται αυτή καθ' εαυτή η Δήλωση Συμμόρφωσης ***** , μη εξαρκούσης οποιασδήποτε άλλης μνείας, σημείωσης, αναφοράς περί συμμόρφωσης του προσφερόμενου εξοπλισμού με τις απαιτήσεις των αναφερομένων Οδηγιών. Και τούτο διότι σύμφωνα με την επίμαχη τεχνική προδιαγραφή A-49 ορίζεται ότι ο προσφερόμενος εξοπλισμός Πρέπει να φέρει σήμα ***** και να κατέχει δήλωση συμμόρφωσης στις Low Voltage Directive και Electromagnetic Compatibility Directive της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Ήτοι δεν απαιτείται απλώς να συμμορφώνεται ο προσφερόμενος εξοπλισμός με τα προβλεπόμενα στις αναφερόμενες οδηγίες, αλλά απαιτείται ο προσφερόμενος εξοπλισμός να διαθέτει *****-Δήλωση Συμμόρφωσης ***** ως προς αμφότερες τις αναφερόμενες Οδηγίες. Σύμφωνα με τις ρητές και σαφείς ως άνω εκτενώς παρατιθέμενες διατάξεις των εφαρμοστέων οδηγιών 30 και 35 του 2014, ασφαλώς δεν χωρεί Δήλωση Συμμόρφωσης ***** εάν ο εξοπλισμός δεν συμμορφώνεται με τους τεχνικούς κανόνες ασφαλείας του εξοπλισμού που

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

προβλέπονται στις Οδηγίες αυτές. Ωστόσο όμως σαφώς και ρητώς δεν ισχύει και το αντίθετο. Ήτοι το γεγονός ότι ένα προϊόν αξιολογείται ή εκτιμάται ότι συμμορφώνεται τους τεχνικούς κανόνες ασφαλείας που προβλέπονται στις Οδηγίες, δεν σημαίνει αυταπόδεικτα ότι το προϊόν αυτό κατέχει Δήλωση Συμμόρφωσης *****. Και τούτο διότι, ως εκτενώς προβλέπεται στις εφαρμοστέες Οδηγίες, η Δήλωση Συμμόρφωσης ***** συνιστά προεχόντως ένα νομικό διακεκριμένο και αυθύπαρκτο έγγραφο το οποίο εκδίδεται από συγκεκριμένα πρόσωπα, τα οποία υπέχουν σαφείς και ρητές συγκεκριμένες υποχρεώσεις, δεσμεύσεις, καθήκοντα, και υπόκεινται σε συγκεκριμένες έννομες συνέπειες και ελέγχους, ενώ και η ίδια η Δήλωση Συμμόρφωσης ***** και Η σήμανση *****, που δείχνει τη συμμόρφωση της συσκευής, αποτελεί την ορατή συνέπεια μιας ολόκληρης διαδικασίας που περιλαμβάνει την αξιολόγηση της συμμόρφωσης υπό ευρεία έννοια. Για τον λόγο αυτό είναι απορριπτέοι ως αβάσιμοι, χωρίς έρεισμα στην διακήρυξη και τον νόμο, οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής και της παρεμβαίνουσας, ότι εν προκειμένω αρκεί να προκύπτει από την τεχνική προσφορά ότι ο προσφερόμενος εξοπλισμός συμμορφώνεται με τις αναφερόμενες οδηγίες. Ενώ όμως αντιθέτως απαιτείται με την διακήρυξη να προκύπτει από την τεχνική προσφορά ότι υφίσταται αυτή καθ' εαυτή η σήμανση *****-Δήλωση Συμμόρφωσης ***** και όχι μία οποιαδήποτε άλλη δήλωση, μνεία σημείωση περί εν γένει συμμόρφωσης με τις Οδηγίες. Και τούτο διότι οποιαδήποτε άλλη δήλωση συμμόρφωσης με τις Οδηγίες, αφ' ενός μεν δεν προβλέπεται στην διακήρυξη η οποία απαιτεί ρητά τη σήμανση *****-Δήλωση Συμμόρφωσης *****, και αφ' ετέρου δε, η οποιαδήποτε άλλη δήλωση συμμόρφωσης δεν φέρει το τεκμήριο της συμμόρφωσης που φέρει αυτή καθ' εαυτή η σήμανση *****- Δήλωση Συμμόρφωσης ***** ούτε χορηγείται με τα αυτά εχέγγυα ελέγχου, υποχρεώσεων και διεξαγωγής νομικοτεχνικής διαδικασίας ως φέρει η σήμανση *****- Δήλωση Συμμόρφωσης *****.

48. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία και έγγραφα της τεχνικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας, ως βάσιμα αναφέρεται στην προσφυγή και πανθμολογείται από την παρεμβαίνουσα και την αναθέτουσα αρχή (σκέψεις 26, 27, 28, 29), η παρεμβαίνουσα δεν περιέλαβε στην τεχνική της προσφορά οποιοδήποτε αποδεικτικό τεκμηριωτικό στοιχείο δικαιολογητικό ή έγγραφο από το οποίο να προκύπτει ότι ο προσφερόμενος εξοπλισμός εκπληρώνει την

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

τεχνική προδιαγραφή A-47 ήτοι ότι φέρει σήμα ***** και κατέχει δήλωση συμμόρφωσης στις *Low Voltage Directive* και *Electromagnetic Compatibility Directive* της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Σημειώνεται ότι η παρεμβαίνουσα κατέθεσε με την παρέμβασή της την με αριθ. SDoc 2019-05 Δήλωση Συμμόρφωσης με ημερομηνία 17-10-2019, σχετικά με το είδος ****, Περ. Φάσμα. Όμως το προσκομισθέν το πρώτον με την παρέμβαση έγγραφο δεν εξετάζεται στα πλαίσια της παρούσας διαδικασίας καθόσον δεν προκύπτει ότι κατετέθηκε ενώπιον της αναθέτουσας αρχής ούτε ότι αξιολογήθηκε από την αναθέτουσα αρχή, στα πλαίσια της διαγωνιστικής διαδικασίας και δη για την συμμόρφωση της προσφοράς με την επίμαχη τεχνική προδιαγραφή A-47. Σύμφωνα με τον νόμο, η ΑΕΠΠ δεν αξιολογεί το πρώτον με την παρέμβαση προσκομιζόμενα έγγραφα, τα οποία όφειλε ο διαγωνιζόμενος να υποβάλει με την προσφορά του στην αναθέτουσα αρχή, καθώς δεν δικαιούται να υποκαταστήσει την αναθέτουσα αρχή αξιολογώντας πρωτογενώς την προσφορά. Συγκεκριμένα σύμφωνα με το άρθ. 367 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016, *Η ΑΕΠΠ αποφαινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της..2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη...* Συνεπώς η ΑΕΠΠ, ειδικά σύμφωνα με τον νόμο ως άνω, διαθέτει μόνο ακυρωτική εξουσία και αρμοδιότητα, και δεν έχει εξουσία να προβεί η ίδια σε οποιαδήποτε ενέργεια, καθ' υποκατάσταση της αναθέτουσας αρχής. Επί πλέον σύμφωνα με τις αρχές της τυπικότητας νομιμότητας και ισότητας δεν χωρεί εκτίμηση αυτής καθ' εαυτής της τεχνικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας, επί τη βάση αποδεικτικών στοιχείων το πρώτον προσκομιζομένων ενώπιον της ΑΕΠΠ, η οποία δεν είναι όργανο του διαγωνισμού, ούτε δύναται να κρίνει πρωτοτύπως επί της επάρκειας της προσφοράς διαγωνιζόμενου, καθ' υποκατάσταση της αναθέτουσας αρχής. Συνεπώς, για το λόγο αυτούς, πρέπει να γίνει δεκτός ο εξεταζόμενος λόγος της προσφυγής, και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση που αποδέχθηκε την τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας, ενώ όμως, σύμφωνα με τον νόμο (άρθ. 18, 53, 54, Παράρτημα VIII, 71, 91, 94, σκέψεις 33-39) και τους όρους της διακήρυξης (όροι 2.4.1, 2.4.2.4, 2.4.3.2,

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

2.4.6, ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ I όρος 3.2, 3.2.2, ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II, ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ IV σκέψη 40), η προσφορά της παρεμβαίνουσας έπρεπε να απορριφθεί καθώς δεν έχει υποβληθεί η απαιτούμενη τεκμηρίωση της συμμόρφωσης με την τεχνική προδιαγραφή A-47, ήτοι δεν προέκυψε από τα στοιχεία της προσφοράς ότι ο προσφερόμενος εξοπλισμός *φέρει σήμα ***** και κατέχει δήλωση συμμόρφωσης στις Low Voltage Directive και Electromagnetic Compatibility Directive της Ευρωπαϊκής Ένωσης*, ως απαιτείται ρητά επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς, ήτοι η προσφορά προσκρούει σε τεθέντα ουσιώδη όρο της διακήρυξης, και έπρεπε να απορριφθεί σύμφωνα με τις αρχές της νομιμότητας τυπικότητας και διαφάνειας της διαδικασίας (σκέψεις 41-45).

49. Επειδή τα παραπάνω αναφερόμενα (σκέψη 48) παρέχουν αυτοτελές αιτιολογικό έρεισμα απόρριψης της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, ακύρωσης της προσβαλλόμενης απόφασης που έκανε αποδεκτή την προσφορά της, και αποδοχής του αιτήματος της προσφυγής. Συνεπώς η εξέταση των επάλληλων λόγων της προσφυγής που αφορούν στην ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης, παρέλκει ως αλυσιτελής και τούτο δοθέντος ότι, η ως άνω πλημμέλεια της προσφοράς παρέχει αυτοτελές νόμιμο έρεισμα για την απόρριψη της προσφοράς και την αποδοχή του αιτήματος της προδικαστικής προσφυγής και επομένως ακόμη και ανεξαρτήτως αποδοχής ή μη των έτερων λόγων της προσφυγής, παραμένει ακυρωτέα η προσβαλλόμενη απόφαση κατά το μέρος που αποδέχτηκε την τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας (ΕΑ ΣτΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007, 227, 83/2013, 344/2017, 102/2015, 82/2014, ΔΕΦΑΘ 514/2014 (ΑΝΑΣΤ), 239/2019, 841/2012 (ΑΣΦ), ΔΕΦΘεσ/νικης 83/2019 κ.α.)

50. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

51. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση κατά το μέρος που έκανε δεκτή την τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας.

52. Επειδή η παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμη.

53. Επειδή ύστερα από τη παραπάνω σκέψη 51, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει επιστραφεί (άρθ. 363 του ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

Αριθμός Απόφασης : 60/2021

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη απόφαση κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του κατατεθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 22 Δεκεμβρίου 2020 και εκδόθηκε στις 11 Ιανουαρίου 2021 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος
ΕΙΡΗΝΗ ΑΨΟΚΑΡΔΟΥ

Ο Γραμματέας
ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΔΕΜΙΡΤΖΗΟΓΛΟΥ