

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**6<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 10 Αυγούστου 2020 με την εξής σύνθεση: Ιωάννα Θεμελή Πρόεδρος, Μαργαρίτα Κανάβα Εισηγήτρια και Ειρήνη Αφοκάρδου Μέλη.

Για να εξετάσει την από 6.07.2020 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 864/7.07.2020 του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στην ..., επί της οδού ..., αριθμ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ... (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της υπ' αριθμ. 246/17.06.2020 απόφασης της αναθέτουσας αρχής περί έγκρισης των υπ' αριθμ. 1/7.05.2020 και 2/22.05.2020 Πρακτικών της Επιτροπής Διαγωνισμού περί αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών (εφεξής η «προσβαλλόμενη») και

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «παρεμβαίνων») που εδρεύει στην ..., επί της ..., αριθμ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή του ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση κατά το σκέλος που κρίνεται αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος.

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

Με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων επιδιώκει την απόρριψη της προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαργαρίτα Κανάβα

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 791 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 6.07.2020 πληρωμή στην ... και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης) το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη της σύμβασης σχετικά με την οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή, ήτοι 158.125,00 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2. Επειδή με την υπ' αριθμ. ... διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε δημόσιο ηλεκτρονικό ανοικτό διαγωνισμό με αντικείμενο την «Προμήθεια εξοπλισμού για δημιουργία ολοκληρωμένων τουριστικών προσβάσιμων θαλάσσιων προορισμών», με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, προϋπολογισθείσας συνολικά δαπάνης 184.750,50 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

3. Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ στις 4.03.2020 με Α.Δ.Α.Μ. ... καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε αύξοντα αριθμό ....

## **Αριθμός απόφασης: 995 /2020**

4. Επειδή ο διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 6.07.2020 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους προσφέροντες μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στις 24.06.2020, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από τον προσφεύγοντα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, 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 Π.Δ. 39/2017.

6. Επειδή, ο προσφεύγων, ως προσφέρων του οποίου η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή θεμελιώνει καταρχήν, έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενος, ως προς το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς του παρεμβαίνοντος που έχει αναδειχτεί προσωρινός ανάδοχος, ερειδόμενο στη ζημία του από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣΤΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

7. Επειδή την 7.07.2020 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής προς τους συμμετέχοντες στη διαγωνιστική διαδικασία, ήτοι σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, μέσω της «επικοινωνίας» του

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

8. Επειδή με την υπ' αριθμ. 1043/2020 Πράξη της Προέδρου του 6<sup>ου</sup> Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

9. Επειδή η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην ΑΕΠΠ την 16.07.2020 μέσω της επικοινωνίας του διαδικτυακού τόπου του διαγωνισμού τις απόψεις της επί της προσφυγής, οι οποίες κοινοποιήθηκαν στον προσφεύγοντα την 21.07.2020.

10. Επειδή ο παρεμβαίνων κατέθεσε στις 17.7.2020 ήτοι εμπροθέσμως, στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού, την με αριθμό ΓΑΚ ΠΑΡ 1037/2020 παρέμβασή του, ο οποίος θεμελιώνει άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον καθώς έχει κριθεί αποδεκτή η προσφορά του και ως εκ τούτου, επιδιώκει τη διατήρηση της προσβαλλόμενης, ως προς την αποδοχή της προσφοράς του.

11. Επειδή ο προσφεύγων στις 3.8.2020 κατέθεσε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού υπόμνημα επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής. Το ως άνω υπόμνημα κατατέθηκε εμπροθέσμως σύμφωνα με το τελευταίο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, όπως αυτό προστέθηκε με το ν. 4605/2019 (ΦΕΚ 52/Α/1-4-2019), δοθέντος ότι η συζήτηση για την εξέταση της προδικαστικής προσφυγής ορίσθηκε στις 10.8.2020 και, ως εκ τούτου, λαμβάνεται υπόψη από το αποφασίζον Κλιμάκιο. Ωστόσο, δεδομένου ότι σύμφωνα με το ισχύον κανονιστικό πλαίσιο, η άσκηση υπομνήματος προβλέπεται μόνον προς αντίκρουση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, το εν λόγω υπόμνημα ασκείται απαραδέκτως ως προς το σκέλος που

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

στρέφεται κατά της παρέμβασης και οι σχετικοί ισχυρισμοί του προσφεύγοντος δεν λαμβάνονται υπόψη.

12. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6<sup>ου</sup> Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ/τος 39/2017.

13. Επειδή στον επίμαχο διαγωνισμό συμμετείχαν δυο οικονομικοί φορείς, ήτοι ο προσφεύγων και ο παρεμβαίνων, οι οποίοι υπέβαλαν τις με αριθμ. συστήματος ... και ... προσφορές τους αντίστοιχα. Με το υπ' αριθμ. 1/7.05.2020 Πρακτικό, η Επιτροπή Διαγωνισμού, έκρινε ότι τα δικαιολογητικά συμμετοχής και οι τεχνικές προσφορές αμφοτέρων των διαγωνιζομένων είναι σύμφωνα με τις απαιτήσεις της διακήρυξης. Στη συνέχεια με το υπ' αριθμ. 2/22.05.2020 Πρακτικό, η Επιτροπή Διαγωνισμού εισηγήθηκε την ανακήρυξη του παρεμβαίνοντος ως προσωρινού αναδόχου, ενώ ο προσφεύγων κατατάχθηκε δεύτερος σε σειρά μειοδοσίας. Με την προσβαλλόμενη απόφαση εγκρίθηκαν τα ως άνω Πρακτικά.

14. Επειδή ο προσφεύγων, επικαλούμενος τους όρους 2.4.3.2 και 2.4.6 της διακήρυξης και το άρθρο 91 του ν. 4412/2016 ισχυρίζεται τα ακόλουθα : «  
[...]*1. Μη νόμιμη η αποδοχή της προσφοράς της εταιρίας «...- Παραβίαση του άρθρου 2.4.3. της διακήρυξης – Παραβίαση του άρθρου 1.4 του Παραρτήματος II –Έλλειψη σήμανσης CE [...]*

*Στο άρθρο «1.4 ΓΕΝΙΚΕΣ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ» του τεύχους «ΤΕΧΝΙΚΗ ΣΥΓΓΡΑΦΗ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ – ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ» του Παραρτήματος II προβλέπεται ότι «Κάθε συσκευή να φέρει τη σήμανση «CE» κατά τα οριζόμενα στις κοινές Υπουργικές αποφάσεις του Υπουργείου Οικονομικών, Μεταφορών και Επικοινωνιών, Εθνικής Οικονομίας και Ανάπτυξης, που περιέχονται στα Φ.Ε.Κ. 688/Β/1994 και 992/Β/30.12.1994».*ii. Από την ερμηνεία των ανωτέρω διατάξεων προκύπτει ότι

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

κάθε συσκευή θα πρέπει να φέρει σήμανση CE, ήτοι δήλωση συμμόρφωσης, η οποία εκδίδεται σύμφωνα με τις εκάστοτε ισχύουσες διατάξεις και μόνο εάν πληρούνται οι απαιτούμενες προϋποθέσεις (πρβλ ΑΕΠΠ 1094/2018). Ειδικότερα, σύμφωνα με την ισχύουσα Οδηγία 2014/53/ΕΕ σχετικά με τη διαθεσιμότητα ραδιοεξοπλισμού στην αγορά, άρθρο 4, «1. Οι κατασκευαστές ραδιοεξοπλισμού και λογισμικού που καθιστούν δυνατόν ο ραδιοεξοπλισμός να χρησιμοποιείται όπως προβλέπεται, παρέχουν στα κράτη μέλη και στην Επιτροπή πληροφορίες σχετικά με τη συμμόρφωση των προβλεπόμενων συνδυασμών ραδιοεξοπλισμού και λογισμικού προς τις ουσιώδεις απαιτήσεις που ορίζονται στο άρθρο 3. Οι πληροφορίες αυτές προκύπτουν από αξιολόγηση συμμόρφωσης που διενεργείται σύμφωνα με το άρθρο 17 και δίδονται υπό μορφή δήλωσης συμμόρφωσης που περιλαμβάνει τα στοιχεία που ορίζονται στο παράρτημα VI. Ανάλογα με τους συγκεκριμένους συνδυασμούς ραδιοεξοπλισμού και λογισμικού, οι πληροφορίες προσδιορίζουν επακριβώς τον ραδιοεξοπλισμό και το λογισμικό που έχουν αξιολογηθεί, και επικαιροποιούνται συνεχώς...». Περαιτέρω, σύμφωνα με την ισχύουσα Οδηγία 2014/30/ΕΕ, άρθρο 7, «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 CE». iii. Πλην όμως, στην προκειμένη περίπτωση, η εταιρία «...» συμπεριέλαβε στην τεχνική της προσφορά έγγραφο με τίτλο «DECLARATION OF CONFORMITY/ ΔΗΛΩΣΗ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ» το οποίο πιστοποιεί την συμμόρφωση του προϊόντος με κατηργημένες οδηγίες! Συγκεκριμένα, στο εν λόγω έγγραφο αναφέρεται για το προϊόν με την ονομασία

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

... «Συμμόρφωση RTTE 1999/5/EK», καθώς και ότι «Συμμορφώνεται με τις σχετικές απαιτήσεις των Οδηγιών 2006/42/EC, 2004/108/EC, 1999/5/EC, COUNCIL RECOMMENDATION 1999/519/EC, με βάση τις σχετικές ενότητες των κάτωθι αναφερόμενων εναρμονιζόμενων προτύπων.» Η Οδηγία 1999/5/EK ωστόσο, σχετικά με τον ραδιοεξοπλισμό και τον τηλεπικοινωνιακό τερματικό εξοπλισμό και την αμοιβαία αναγνώριση της πιστότητας των εξοπλισμών αυτών έχει ήδη καταργηθεί από την 12η-06-2016(<https://eur-lex.europa.eu/legal-content/EL/ALL/?uri=CELEX%3A31999L0005>, όπου αναφέρεται «...No longer in force, Date of end of validity: 12/06/2016; Καταργήθηκε από 32014L0053...»), ενώ σήμερα ισχύει η προαναφερθείσα Οδηγία 2014/53/EE σχετικά με τη διαθεσιμότητα ραδιοεξοπλισμού στην αγορά. Για τη συγκεκριμένη, όμως, Οδηγία δεν γίνεται καμία αναφορά στη δήλωση συμμόρφωσης που υπέβαλε με την τεχνική της προσφορά η εταιρία «...». Τούτο σημαίνει ότι το προϊόν της συγκεκριμένης εταιρίας δεν συμμορφώνεται με τα αναφερόμενα στην Οδηγία 2014/53/EE και συνεπώς, αποδεικνύεται παραχρήμα ότι δεν φέρει νόμιμη σήμανση CE, ήτοι δεν φέρει σήμανση CE. Επιπρόσθετα, η Οδηγία 2004/108/EK για την προσέγγιση των νομοθεσιών των κρατών μελών σχετικά με την ηλεκτρομαγνητική συμβατότητα, στην οποία αναφέρεται η δήλωση συμμόρφωσης που υποβλήθηκε από την ... έχει, επίσης, καταργηθεί από την 20η-04-2016 (<https://eur-lex.europa.eu/legal-content/EL/TXT/?uri=CELEX:32004L0108>, όπου αναφέρεται ότι: «No longer in force, Date of end of validity: 20/04/2016; Καταργήθηκε από 32014L0030»), ενώ σήμερα σχετικά με την ηλεκτρομαγνητική συμβατότητα ισχύει η προαναφερθείσα Οδηγία 2014/30/EE. Για τη συγκεκριμένη, όμως, Οδηγία δεν γίνεται καμία απολύτως αναφορά στο έγγραφο της ..., γεγονός που σημαίνει ότι το προσφερόμενο εκ μέρους της προϊόν δεν φέρει νόμιμη σήμανση CE, ήτοι δεν φέρει σήμανση CE. Με δεδομένο, μάλιστα, ότι στο Παράρτημα II

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

ορίζεται ρητά ότι όλα τα προσφερόμενα υλικά θα πρέπει να φέρουν τη σήμανση CE, μη νομίμως έγινε δεκτή η προσφορά της εταιρίας ..., κατά παράβαση του άρθρου 1.4 του Παραρτήματος II και του άρθρου 2.4.3.2. της διακήρυξης, δεδομένου ότι η δήλωση συμμόρφωσης της τελευταίας αναφέρεται σε Οδηγίες που έχουν καταργηθεί πριν την έναρξη της διαγωνιστικής διαδικασίας, ενώ δεν δηλώνεται, ως απαιτούνταν και όφειλε, συμμόρφωση με τις Οδηγίες που βρίσκονται σε ισχύ. iv. Άλλωστε, η μη συμμόρφωση με τις ισχύουσες Οδηγίες και συνεπώς, η έλλειψη της σήμανσης CE δεν μπορεί σε καμία περίπτωση να συμπληρωθεί, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, διότι προϋποθέτει την αντικατάσταση υποβληθέντος δικαιολογητικού και την το πρώτον υποβολή εγγράφου σε συμμόρφωση με τους όρους διακήρυξης (ΔΕΦΑΘ ΕΑ 307/2019, 387/2017). Σημειωτέον, επίσης, ότι τα έγγραφα με τίτλο «...» και «...» δεν μπορούν να ληφθούν υπόψη, δεδομένου ότι σύμφωνα με τον υπ' αριθμόν 2.1.4. όρο της διακήρυξης «Οι προσφορές και τα περιλαμβανόμενα σε αυτές στοιχεία συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα.». Ωστόσο, τα εν λόγω έγγραφα, τα οποία βέβαια σε καμία περίπτωση δεν αποτελούν απόδειξη της σήμανσης CE και δήλωση συμμόρφωσης, έχουν πάντως συνταχθεί στην αγγλική γλώσσα χωρίς να συνοδεύονται από επίσημη μετάφραση στην ελληνική γλώσσα. Κατά συνέπεια, τα ανωτέρω έγγραφα, δεν μπορούν σε καμία περίπτωση να ληφθούν υπόψη, δεδομένου ότι υποβλήθηκαν μη νομίμως και κατά παράβαση του υπ' αριθμόν 2.1.4 όρου της διακήρυξης. Ως εκ τούτου, μη νομίμως έγινε δεκτή η προσφορά της εταιρίας ... και για τον λόγο αυτό η προσβαλλόμενη απόφαση, καθ' ο μέρος δέχθηκε την προσφορά της θα πρέπει να ακυρωθεί.

2. Μη νόμιμη η αποδοχή της προσφοράς της εταιρίας «... – Μη νόμιμη η συμμετοχή της ... στον επίμαχο διαγωνισμό-Παραβίαση της διάταξης του



## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

άρθρου 94 παρ. 5 του ν. 4635/2019 – Παράλειψη δημοσίευσης ισολογισμών στο ΓΕΜΗ κατά τον χρόνο υποβολής προσφοράς

Στη διάταξη του άρθρου 94 του ν. 4635/2019 ορίζεται ότι: «1. Τα πρόσωπα και οι ενώσεις προσώπων των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 86 του παρόντος δεν μπορούν να αντιτάξουν στους τρίτους τις πράξεις και τα στοιχεία για τα οποία δεν τηρήθηκαν οι διατυπώσεις δημοσίευσης του άρθρου 92 του παρόντος, εκτός αν αποδείξουν ότι οι τρίτοι τα γνώριζαν.2. Σε περίπτωση ασυμφωνίας του κειμένου που δημοσιεύτηκε, με το περιεχόμενο της πράξης ή του στοιχείου που έχει καταχωρισθεί στο Γ.Ε.ΜΗ., τα πρόσωπα των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 86 του παρόντος, δεν μπορούν να αντιτάξουν στους τρίτους το περιεχόμενο του κειμένου που δημοσιεύτηκε. Οι τρίτοι μπορούν να επικαλεστούν το στοιχείο που δημοσιεύτηκε, εκτός αν τα ανωτέρω πρόσωπα αποδείξουν ότι οι τρίτοι γνώριζαν το κείμενο που έχει καταχωρισθεί στο Γ.Ε.ΜΗ.3. Οι τρίτοι μπορούν να επικαλούνται πράξεις ή στοιχεία για τα οποία δεν έχουν ακόμη ολοκληρωθεί οι διατυπώσεις δημοσιότητας, σύμφωνα με τα ανωτέρω, εκτός εάν η έλλειψη δημοσιότητας καθιστά τις πράξεις ή τα στοιχεία ανίσχυρα.4. Αν υπάρχει διάσταση μεταξύ της ημέρας καταχώρισης και της ημέρας δημοσίευσης, ως ημέρα καταχώρισης για τις αποσβεστικές προθεσμίες άσκησης ένδικων μέσων και βοηθημάτων λογίζεται η ημέρα δημοσίευσης.5. Παράλειψη της υποχρέωσης δημοσιότητας που προβλέπεται στις οικείες διατάξεις για τους υπόχρεους στο Γ.Ε.ΜΗ. σύμφωνα με τον παρόντα νόμο και τους εταιρικούς νόμους, καθιστά αδύνατη τη συμμετοχή των προσώπων ή των ενώσεων προσώπων των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 86 του παρόντος, σε διαδικασίες ανάθεσης δημόσιων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών με πρόσωπα του δημόσιου τομέα κατά την έννοια της παραγράφου 6 του άρθρου 1 του ν. 1256/1982 (Α` 65), όπως ισχύει, και τη διεκδίκηση από αυτούς προγραμμάτων ΕΣΠΑ. Με την

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

εκπλήρωση των υποχρεώσεων δημοσιότητας ή με τη λήψη του Πιστοποιητικού Καλής Λειτουργίας του άρθρου 111, αίρεται το κώλυμα συμμετοχής.».

Περαιτέρω, στη διάταξη του άρθρου 86 του ιδίου ως άνω νόμου διαλαμβάνεται ότι: «1. Στο Γ.Ε.ΜΗ. εγγράφονται υποχρεωτικά: α. η Ανώνυμη Εταιρεία που προβλέπεται στον ν. 4548/2018 (Α` 104),β. η Εταιρεία Περιορισμένης Ευθύνης που προβλέπεται στον ν. 3190/1955 (Α` 91),γ. η Ιδιωτική Κεφαλαιουχική Εταιρεία που προβλέπεται στον ν. 4072/2012 (Α` 86),δ. η Ομόρρυθμη και Ετερόρρυθμη (απλή ή κατά μετοχές) Εταιρεία που προβλέπονται στον ν. 4072/2012 (Α` 86), καθώς και οι ομόρρυθμοι εταίροι αυτών, . ο Αστικός Συνεταιρισμός του ν. 1667/1986 (Α` 196) (στον οποίο περιλαμβάνονται ο αλληλασφαλιστικός, ο πιστωτικός και ο οικοδομικός συνεταιρισμός), στ. η Κοιν.Σ.ΕΠ. που συστήνεται κατά τον ν. 4430/2016 (Α` 205) και ζ. η Κοι.Σ.Π.Ε. που συστήνεται κατά τον ν. 2716/1999 (Α` 96),η. η Αστική Εταιρεία με οικονομικό σκοπό (άρθρο 784 ΑΚ και 270 του ν. 4072/2012),...».

Σύμφωνα με το άρθρο 4 του ν. 4541/2018, το άρθρο 22 του ν. 3190/1955 «Περί Εταιρειών Περιορισμένης Ευθύνης» αντικαθίσταται ως εξής: «1. Στο τέλος κάθε εταιρικής χρήσης με μέριμνα του διαχειριστή συντάσσονται οι ετήσιες οικονομικές καταστάσεις, οι οποίες εγκρίνονται από τη συνέλευση των εταίρων. Η σύνταξη των οικονομικών καταστάσεων βάσει των Ελληνικών Λογιστικών Προτύπων (Ε.Λ.Π.) γίνεται, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4308/2014 (Α`251). Στις περιπτώσεις σύνταξης των οικονομικών καταστάσεων βάσει των Διεθνών Προτύπων Χρηματοοικονομικής Αναφοράς (Δ.Π.Χ.Α.) εφαρμόζονται οι σχετικές διατάξεις των Ευρωπαϊκών Κανονισμών.2. Εταιρείες περιορισμένης ευθύνης που είναι μητρικές, σύμφωνα με τα κριτήρια των παραγράφων 2 έως 9 του άρθρου 32 του ν. 4308/2014,

## **Αριθμός απόφασης: 995 /2020**

υποχρεούνται στη σύνταξη ενοποιημένων οικονομικών καταστάσεων, σύμφωνα με την παράγραφο 1 του ίδιου άρθρου με την επιφύλαξη του άρθρου 33 του ν. 4308/2014. Κατά τα λοιπά, για την ενοποίηση ισχύουν τα άρθρα 31 έως 34 του ν. 4308/2014. Οι ενοποιημένες οικονομικές καταστάσεις συντάσσονται με μέριμνα του διαχειριστή και ανακοινώνονται στη συνέλευση των εταίρων.3. Για την κατάρτιση της έκθεσης διαχείρισης του ή των διαχειριστών, που απευθύνονται στη συνέλευση των εταίρων, εφαρμόζεται αναλόγως το άρθρο 43α του κ.ν. 2190/1920 (Α` 37/1963). Εφόσον η εταιρεία υποχρεούται στη σύνταξη ενοποιημένων οικονομικών καταστάσεων εφαρμόζεται αναλόγως το άρθρο 107Α του κ.ν. 2190/1920. Εταιρείες που απαλλάσσονται από την υποχρέωση κατάρτισης έκθεσης διαχείρισης και δεν παρέχουν τις πληροφορίες της παρ. 6 του άρθρου 43α του κ.ν. 2190/1920 στην ενοποιημένη έκθεση της μητρικής, περιλαμβάνουν αυτές τις πληροφορίες στο προσάρτημα.4. Για τον έλεγχο των οικονομικών καταστάσεων εφαρμόζονται αναλόγως οι διατάξεις του ν. 4336/2015 (Α` 94) και του ν. 4449/2017 (Α` 7).5. Για τη δημοσίευση των εγκεκριμένων ετήσιων οικονομικών καταστάσεων και των σχετικών εκθέσεων των διαχειριστών και των ελεγκτών της εταιρείας εφαρμόζεται αναλόγως το άρθρο 43β του κ.ν. 2190/1920. Στις ενοποιημένες οικονομικές καταστάσεις, στην ενοποιημένη έκθεση διαχείρισης και στη γνώμη του νόμιμου ελεγκτή ή του ελεγκτικού γραφείου, όπου αυτή απαιτείται, εφαρμόζονται αναλόγως οι διατάξεις για τη δημοσιότητα του άρθρου 8 και ισχύουν οι προθεσμίες της παρ. 1 του άρθρου 43β του κ.ν. 2190/1920. Για τη δημοσίευση οικονομικών καταστάσεων συνταγμένων κατά τα Δ.Π.Χ.Α. εφαρμόζεται το άρθρο 135 του κ.ν. 2190/1920.6. Για τις μεγάλες εταιρείες, όπως προσδιορίζονται στο άρθρο 2 του ν. 4308/2014, και τις οντότητες δημόσιου ενδιαφέροντος, κατά την έννοια του Παραρτήματος Α του ν. 4308/2014, που υποχρεούνται σε κατάρτιση

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

έκθεσης πληρωμών προς κυβερνήσεις, εφαρμόζονται αναλόγως τα άρθρα 144 έως 146 του κ.ν. 2190/1920.» Με δεδομένο ότι τα άρθρα 1 έως 63δ και 90 έως 146 του ν. 2190/1920 καταργήθηκαν από 1.1.2019 δυνάμει των άρθρων 189 και 190 του ν. 4548/2018 και άρα καταργήθηκε η διάταξη του άρθρου 43β του κ.ν. 2190/1920, όπου παραπέμπει το άρθρο 4 παρ. 5 του ν. 4541/2018 σήμερα ισχύουν τα οριζόμενα στη διάταξη του άρθρου 149 του ν. 4548/2018(βλ. και άρθρο 188 του ν 4548/2018, που ορίζει ότι: «Όπου διάταξη νόμου παραπέμπει σε διατάξεις του κ.ν. 2190/1920 ή του ν. 3156/2003, οι οποίες καταργούνται δυνάμει του άρθρου 189, με την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου η παραπομπή αυτή νοείται ότι αναφέρεται στις αντίστοιχες διατάξεις του παρόντος νόμου...»), σύμφωνα με τα οποία: «1. Οι ανώνυμες εταιρείες δημοσιεύουν στο Γ.Ε.ΜΗ.: α) τις νόμιμα εγκεκριμένες από την τακτική γενική συνέλευση ετήσιες οικονομικές καταστάσεις, β) την έκθεση διαχείρισης και γ) τη γνώμη του ορκωτού ελεγκτή λογιστή ή της ελεγκτικής εταιρείας όπου απαιτείται, μέσα σε είκοσι (20) ημέρες από την έγκρισή τους από την τακτική γενική συνέλευση. Όπου βάσει της περίπτωσης 1 της υποπαραγράφου Α1 της παρ. Α του άρθρου 2 του ν. 4336/2015 (Α 94) απαιτείται γνώμη ορκωτού ελεγκτή λογιστή ή ελεγκτικής εταιρείας, οι ετήσιες οικονομικές καταστάσεις και η έκθεση διαχείρισης δημοσιεύονται με τη μορφή και το περιεχόμενο βάσει των οποίων ο ορκωτός ελεγκτής λογιστής ή η ελεγκτική εταιρεία έχουν συντάξει το πιστοποιητικό ελέγχου. Συνοδεύονται επίσης από το πλήρες κείμενο της έκθεσης ελέγχου.2. Οι πολύ μικρές ανώνυμες εταιρείες, εκτός από τις εταιρείες οι οποίες αποτελούν οντότητες δημόσιου ενδιαφέροντος κατά την έννοια του Παραρτήματος Α του ν. 4308/2014, απαλλάσσονται από την υποχρέωση δημοσίευσης της έκθεσης διαχείρισης.3. Στις ενοποιημένες οικονομικές καταστάσεις, στην ενοποιημένη έκθεση διαχείρισης και στη γνώμη του ορκωτού ελεγκτή λογιστή ή της ελεγκτικής εταιρείας, όπου απαιτείται,

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

εφαρμόζονται αναλόγως οι διατάξεις περί δημοσιότητας του άρθρου 13 και ισχύουν οι προθεσμίες της παραγράφου 1.4. Όπου βάσει της διάταξης της περίπτωσης 1 της υποπαραγράφου Α1 της παρ. Α του άρθρου 2 του ν. 4336/2015 απαιτείται γνώμη ορκωτού ελεγκτή λογιστή ή ελεγκτικής εταιρείας, οι ενοποιημένες οικονομικές καταστάσεις υποβάλλονται στη δημοσιότητα, που προβλέπεται στην παράγραφο 3, με τη μορφή και το περιεχόμενο, με βάση το οποίο ο ελεγκτής ή οι ελεγκτές έχουν συντάξει τη σχετική έκθεση ελέγχου τους. Αν οι ελεγκτές έχουν παρατηρήσεις ή αρνούνται την έκφραση γνώμης, το γεγονός αυτό πρέπει να αναφέρεται και να αιτιολογείται στις ενοποιημένες οικονομικές καταστάσεις, εκτός αν αυτό προκύπτει από το δημοσιευμένο σχετικό πιστοποιητικό ελέγχου....8. Οι συντεταγμένες κατά τα Διεθνή Πρότυπα Χρηματοοικονομικής Αναφοράς (Δ.Π.Χ.Α.) εγκεκριμένες ετήσιες οικονομικές καταστάσεις και οι εγκεκριμένες ετήσιες ενοποιημένες οικονομικές καταστάσεις, καθώς και οι λοιπές προβλεπόμενες από το νόμο εκθέσεις των εταιριών: α) δημοσιεύονται στο Γ.Ε.ΜΗ. κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 13 και στο παρόν άρθρο ,β) αναρτώνται στην ιστοσελίδα της εταιρείας και παραμένουν προσβάσιμες για χρονικό διάστημα δύο (2) τουλάχιστον ετών από την πρώτη δημοσίευσή τους και γ) εφόσον πρόκειται για εταιρείες με μετοχές ή άλλες κινητές αξίες τους εισηγμένες σε ρυθμιζόμενη αγορά ή ΜΠΔ, κατατίθενται στην Επιτροπή Κεφαλαιαγοράς.9. Αν οι ανώνυμες εταιρείες, που συντάσσουν οικονομικές καταστάσεις, σύμφωνα με τα Δ.Π.Χ.Α., δημοσιοποιούν με οποιονδήποτε άλλον τρόπο λογιστικά στοιχεία, τα δημοσιοποιούμενα στοιχεία πρέπει να είναι εκείνα που προκύπτουν από την εφαρμογή των Δ.Π.Χ.Α. με την επιφύλαξη των πρόσθετων οικονομικών ή πρόσθετων λογιστικών στοιχείων που τυχόν απαιτούνται από άλλες κανονιστικές αρχές για τις εταιρείες των οποίων οι κινητές αξίες είναι εισηγμένες και σε εκτός της Ευρωπαϊκής Ένωσης

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

οργανωμένη χρηματιστηριακή αγορά. Η ευθύνη για τη συμμόρφωση με τη διάταξη αυτή βαρύνει το διοικητικό συμβούλιο της ανώνυμης εταιρείας....». Σύμφωνα, επίσης, με το άρθρο 12 του ν. 4548/2018 «Σε δημοσιότητα υποβάλλονται οι εξής πράξεις και στοιχεία: ...στ) Οι εγκεκριμένες ετήσιες και ενοποιημένες χρηματοοικονομικές καταστάσεις και οι σχετικές εκθέσεις του διοικητικού συμβουλίου και των ελεγκτών της ανώνυμης εταιρείας. Οι ετήσιες και ενοποιημένες χρηματοοικονομικές καταστάσεις πρέπει να περιέχουν τα ατομικά στοιχεία των προσώπων που, κατά νόμο, τις υπογράφουν και τις πιστοποιούν.) Οι χρηματοοικονομικές καταστάσεις που καταρτίζονται, σύμφωνα με το άρθρο 162 για τη διανομή προσωρινού μερίσματος...». Ο δε ορισμός των χρηματοοικονομικών καταστάσεων δίνεται με το άρθρο 16 του ν. 4308/2014, σύμφωνα με το οποίο «1. Όλες οι συναλλαγές και όλα τα γεγονότα που καταχωρούνται στα λογιστικά αρχεία ενσωματώνονται στις χρηματοοικονομικές καταστάσεις της περιόδου, βάσει των διατάξεων του παρόντος νόμου.2. Οι χρηματοοικονομικές καταστάσεις αποτελούν ενιαίο σύνολο και παρουσιάζουν εύλογα (εύλογη παρουσίαση), τα αναγνωριζόμενα περιουσιακά στοιχεία (στοιχεία του ενεργητικού), τις υποχρεώσεις, την καθαρή θέση, τα στοιχεία εσόδων, εξόδων, κερδών και ζημιών, καθώς και τις χρηματοροές της εκάστοτε περιόδου, κατά περίπτωση, σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος νόμου.3. Οι χρηματοοικονομικές καταστάσεις των μεγάλων οντοτήτων του άρθρου 2, περιλαμβάνουν: α) Τον Ισολογισμό ή Κατάσταση Χρηματοοικονομικής Θέσης (Πίνακας). β) Την Κατάσταση Αποτελεσμάτων (Πίνακας). γ) Την Κατάσταση Μεταβολών Καθακής Θέσης (Πίνακας). δ) Την Κατάσταση Χρηματοροών (Πίνακας). ε) Το Προσάρτημα (Σημειώσεις). 4. Οι χρηματοοικονομικές καταστάσεις των μεσαίων οντοτήτων του άρθρου 2, περιλαμβάνουν: α) Τον Ισολογισμό ή Κατάσταση Χρηματοοικονομικής Θέσης (Πίνακας). β) Την Κατάσταση Αποτελεσμάτων

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

(Πίνακας). γ) Την Κατάσταση Μεταβολών Καθαρής Θέσης (Πίνακας). δ) Το Προσάρτημα (Σημειώσεις). 5. Οι χρηματοοικονομικές καταστάσεις των πολύ μικρών και μικρών οντοτήτων του άρθρου 2, περιλαμβάνουν: α) Τον Ισολογισμό ή Κατάσταση Χρηματοοικονομικής Θέσης (Πίνακας). β) Την Κατάσταση Αποτελεσμάτων (Πίνακας). γ) Το Προσάρτημα (Σημειώσεις). , επίσης, με το άρθρο 8 του ν. 3190/1955, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 2 του ν. 4541/2018 «1. Για τα στοιχεία και τις πράξεις της εταιρείας περιορισμένης ευθύνης για τα οποία προβλέπεται υποχρέωση δημοσιότητας, εφαρμόζονται οι διατάξεις του ν. 3419/2005. 2. Για τα αποτελέσματα της εγγραφής της εταιρείας στο Γ.Ε.ΜΗ. και των καταχωρίσεων σε αυτό ισχύουν τα άρθρα 15 και 16 του ν. 3419/2005.». Στο δε άρθρο 116 του ν. 4635/2019 ορίζεται ότι: «...2. Όπου γίνεται αναφορά στον ν. 3419/2005 νοείται ο παρών νόμος από την έναρξη ισχύος του, καταργουμένου του ν. 3419/2005 από τα άρθρα 1 έως 12 και 14 έως 18...», οι δε διατάξεις του ν. 4635/2019 παρατέθηκαν ανωτέρω. Στο άρθρο 2 του ν. 4250/2014 ορίζεται, ακόμη, ότι: «1. Όπου στην κείμενη νομοθεσία για τις ανώνυμες εταιρίες, τις εταιρίες περιορισμένης ευθύνης, τις ευρωπαϊκές εταιρίες, τις ευρωπαϊκές συνεταιριστικές εταιρίες και τα αναφερόμενα στις περιπτώσεις στ, ζ και η της παρ. 1 του άρθρου 1 του ν. 3419/2005 υποκαταστήματα αλλοδαπών εταιριών στην ημεδαπή, υπάρχει υποχρέωση δημοσίευσης στο ΦΕΚ/ΤΑΕ-ΕΠΕ και Γ.Ε.ΜΗ. είτε πράξης ή στοιχείου είτε ανακοίνωσης περί της καταχώρισης πράξης ή στοιχείου στο Γενικό Εμπορικό Μητρώο, η υποχρέωση υποβολής σχετικής αίτησης καταργείται από την 1.1.2015, ανεξάρτητα αν η δημοσίευση πραγματοποιείται από την Υπηρεσία Γ.Ε.ΜΗ. ή με επιμέλεια του υπόχρεου. Η σχετική υποχρέωση αντικαθίσταται με υποχρέωση δημοσίευσης στο διαδικτυακό τόπο του Γ.Ε.ΜΗ. Ειδικά, για τις περιπτώσεις όπου η

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

δημοσίευση πραγματοποιείται με επιμέλεια του υπόχρεου, αυτή θα πραγματοποιείται αποκλειστικά με ηλεκτρονικά μέσα.

Με το άρθρο 202 του ν. 4281/2014 ορίζεται ότι: «Το άρθρο 232 του ν. 4072/2012 (Α` 86) αντικαθίσταται ως εξής: 1. Με την επιφύλαξη ειδικών διατάξεων περί εταιριών που οι μετοχές τους είναι εισηγμένες σε χρηματιστήριο, όπου στον κ.ν 2190/1920 και στο ν. 3190/1955 προβλέπεται δημοσίευση σε λοιπά έντυπα ή μέσα με επιμέλεια της εταιρίας (εκτός από το διαδικτυακό τόπο του Γ.Ε.ΜΗ. κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 2 του ν. 4250/2014), η δημοσίευση αυτή καθίσταται απολύτως προαιρετική. Η ανάρτηση οποιασδήποτε δημοσίευσης στην ιστοσελίδα της εταιρίας είναι επίσης προαιρετική. Προθεσμίες που συνδέονται και έχουν ως αφετηρία τη δημοσίευση σε έντυπα μέσα δεν ισχύουν πλέον για τις προαιρετικές δημοσιεύσεις σε αυτά, ισχύουν όμως για τη δημοσίευση στο διαδικτυακό τόπο του Γ.Ε.ΜΗ..2. Όπου στις διατάξεις του κ.ν. 2190/1920 και του ν. 3190/1955 προβλέπεται δημοσίευση με επιμέλεια της εταιρίας στο ΦΕΚ/ΤΑΕ-ΕΠΕ και Γ.Ε.ΜΗ. και σε λοιπά έντυπα μέσα, η πράξη ή το στοιχείο δημοσιεύεται μόνο στο διαδικτυακό τόπο του Γ.Ε.ΜΗ. κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 2 του ν. 4250/2014, εντός των προθεσμιών που ορίζονται για τις δημοσιεύσεις στα λοιπά έντυπα μέσα.....».

ii. Από τις ανωτέρω διατάξεις προκύπτει ότι οι εταιρίες περιορισμένης ευθύνης οφείλουν να δημοσιεύουν τις χρηματοοικονομικές τους καταστάσεις μεταξύ των οποίων και τους ισολογισμούς τους και στον διαδικτυακό τόπο του ΓΕΜΗ. Τούτο επιβεβαιώνεται και από τον επίσημο ιστότοπο του Εμπορικού και Βιομηχανικού Επιμελητηρίου Αθηνών (Ερωτήσεις για Ε.Π.Ε., 05.03.2020,

<https://www.acci.gr/acci/articles/article.jsp?context=103&categoryid=8363&articleid=8365#epe2>) όπου στην ερώτηση «Ποια είναι τα καταχωριστέα Στοιχεία



## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

για τις Εταιρείες Περιορισμένης Ευθύνης (ΕΠΕ) και ποιές πράξεις τους υποβάλλονται σε δημοσιότητα ;» δίδεται η απάντηση «Για τα στοιχεία και τις πράξεις της εταιρείας περιορισμένης ευθύνης για τα οποία προβλέπεται υποχρέωση δημοσιότητας, εφαρμόζονται οι διατάξεις των άρθρων άρθρα 95 και 97 του Ν.4635/2019. Επιγραμματικά αναφέρονται:.....2. Οι Οικονομικές Καταστάσεις (βλέπε αναλυτικές οδηγίες υποβολής Οικονομικών καταστάσεων – Ερωτήματα ΕΠΕ 2 & 3).».Περαιτέρω, στην ερώτηση «Υπάρχει υποχρέωση δημοσίευσης, μετά την 31-12-2015, σε άλλα έντυπα μέσα ή σε ιστοσελίδα, των Οικονομικών Καταστάσεων των κεφαλαιουχικών εταιρειών;» δίδεται η απάντηση «Σύμφωνα με το άρθρο 202 του Ν. 4281/2014(ΦΕΚ 160 Α), από 1-1-2016 καθίστανται απολύτως προαιρετικές, οι δημοσιεύσεις που πρέπει να γίνουν με επιμέλεια της εταιρείας α) σε λοιπά έντυπα ή μέσα και β) στην ιστοσελίδα της εταιρείας. Εξακολουθεί όμως να είναι υποχρεωτική η δημοσίευση στο διαδικτυακό τόπο του ΓΕΜΗ, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 2 του νόμου 4250/2014, εντός των προθεσμιών που ορίζονται για τις δημοσιεύσεις στα λοιπά έντυπα μέσα ΣΗΜΕΙΩΣΗ: Αυτά ισχύουν για όλες τις κεφαλαιουχικές εταιρίες ΑΕ,ΕΠΕ και ΙΚΕ. επιστροφή στις ερωτήσεις». δε ότι για την δημοσίευση των οικονομικών καταστάσεων δίδεται η εξής απάντηση στο ερώτημα δύο: «η υποβολή στο ΓΕΜΗ γίνεται ηλεκτρονικά με τα πρότυπα των ηλεκτρονικών αιτήσεων, που έχουν περίπτωση, και που θα βρείτε στην ηλεκτρονική διεύθυνση <https://services.businessportal.gr/>».

Ειδικότερα, στον επίσημο ιστότοπο της Κεντρικής Υπηρεσίας του ΓΕΜΗ (<https://services.businessportal.gr/>) προβλέπονται στο πεδίο «Προσωποποιημένες Υπηρεσίες Γ.Ε.ΜΗ. προς τις Επιχειρήσεις» τα εξής: «Ε) Υποβαλλόμενες στο ΓΕΜΗ με ευθύνη της ΕΠΕ και μέσω των Υπηρεσιών ΓΕΜΗ (για Έλεγχο, Καταχώριση και δημοσιότητα)

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

- ΕΠΕ - Αίτηση καταχώρησης Ισολογισμού κατά Ε.Λ.Π. - Ελληνικά Λογιστικά Πρότυπα ή Δ.Λ.Π. (Αφορά Χρήσεις που λήγουν 31/12/2015 και επόμενες)
- ΕΠΕ - Αίτηση καταχώρησης απόφασης για αλλαγή διεύθυνσης γραφείων, χωρίς αλλαγή δήμου
- ΕΠΕ - Αίτηση καταχώρησης ισολογισμού έναρξης εκκαθάρισης •ΕΠΕ - Αίτηση καταχώρησης απόφασης για λύση και θέση σε εκκαθάριση και ορισμό εκκαθαριστών
- ΕΠΕ - Αίτηση καταχώρησης Μηνιαίων Λογιστικών Καταστάσεων Τραπεζών
- ΕΠΕ - Αίτηση καταχώρησης απόφασης της Συνέλευσης των Εταίρων για έγκριση ισολογισμού πέρατος εκκαθάρισης και διαγραφή από το ΓΕΜΗ
- ΕΠΕ - Αίτηση καταχώρησης απόφασης της Συνέλευσης των Εταίρων για την Τροποποίηση καταστατικού
- ΕΠΕ - Αίτηση καταχώρησης απόφασης Συνέλευσης Εταίρων για την «Έγκριση οικονομικών καταστάσεων» ΜΕ εκλογή ελεγκτών και Καταχώρισης Ισολογισμού κατά Ε.Λ.Π -Ελληνικά Λογιστικά Πρότυπα ή Δ.Λ.Π. (Αφορά Χρήσεις που λήγουν 07/07/2016 και ΜΕΤΑ)
- ΕΠΕ - Αίτηση καταχώρησης απόφασης ΓΣ για την «Έγκριση οικονομικών καταστάσεων» ΧΩΡΙΣ εκλογή ελεγκτών και Καταχώρισης Ισολογισμού κατά Ε.Λ.Π –Ελληνικά
- ΕΠΕ - Καταχώρηση οικονομικών καταστάσεων / συνοπτικών οικονομικών στοιχείων (Αφορά Ισολογισμούς χρήσεων 2014 ή παλαιότερες)
- ΕΠΕ -Αίτηση καταχώρησης απόφασης της Συνέλευσης των Εταίρων για την «Έγκριση τροποποιημένων οικονομικών καταστάσεων» και επαναδημοσίευση των τροποποιημένων στοιχείων (ισολογισμού κλπ.)
- ΕΠΕ - Αίτηση καταχώρησης απόφασης της Συνέλευσης των Εταίρων για την «Έγκριση οικονομικών καταστάσεων».

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

Περαιτέρω, σε περίπτωση παράλειψης τήρησης των υποχρεώσεων δημοσιότητας από τους υπόχρεους προβλέπεται ως συνέπεια (πέρα από τις προβλεπόμενες ποινικές κυρώσεις που ορίζονται στη διάταξη του άρθρου 60 παρ. 14 του ν. 3190/1955) η πλήρης αδυναμία τους να λάβουν μέρος σε διαγωνισμούς δημοσίων συμβάσεων, καθώς και στη διεκδίκηση προγραμμάτων ΕΣΠΑ (βλ. και την αιτιολογική έκθεση του ν. 4635/2019, όπου στη σελ. 81, αναφέρεται ότι: «...Παρ. 5: Γίνεται αναφορά στις συνέπειες από την παράλειψη της υποχρέωσης δημοσιότητας από τους υπόχρεους, η οποία συνεπάγεται την πλήρη αδυναμία τους να συμμετέχουν σε διαγωνισμούς δημοσίων συμβάσεων, καθώς και στη διεκδίκηση προγραμμάτων ΕΣΠΑ....»).

iii. Εν προκειμένω, η εταιρία «...» ΔΕΝ τήρησε την υποχρέωσή της, όπως αυτή προκύπτει από τις προπαρατεθείσες διατάξεις των εταιρικών νόμων, να δημοσιεύει τους ισολογισμούς της και τις λοιπές χρηματοοικονομικές της καταστάσεις στο ΓΕΜΗ πριν την υποβολή της προσφοράς της, ήτοι πριν την συμμετοχή της στον επίμαχο διαγωνισμό.

Πιο συγκεκριμένα, η εν λόγω εταιρία, όπως προκύπτει από την ιστοσελίδα του ΓΕΜΗ (...) κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της, ήτοι κατά τον χρόνο συμμετοχής της στον διαγωνισμό είχε δημοσιεύει μόνο τον ισολογισμό χρήσης 13-3-2012 έως 31-12-2013 και κανέναν άλλο. Δεν είχε δημοσιεύσει, δηλαδή, στο ΓΕΜΗ ισολογισμούς για έξι τουλάχιστον έτη, τους οποίους και ανήρτησε μόλις την 01.07.2020, ήτοι ΜΕΤΑ την υποβολή της προσφοράς της και ΜΕΤΑ την έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης. Σημειωτέον, επίσης, ότι η εν λόγω εταιρία δεν έχει δημοσιεύσει τους ισολογισμούς της ούτε στην ιστοσελίδα που διατηρεί (...), -η οποία βέβαια σε κάθε περίπτωση δε θα μπορούσε, σύμφωνα με τα οριζόμενα στη διάταξη του άρθρου 202 του

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

ν. 4281/2014, να υποκαταστήσει την υποχρεωτική δημοσίευση των ισολογισμών στο ΓΕΜΗ-.

Με δεδομένο ότι η συγκεκριμένη εταιρία παρέλειψε να προβεί στη δημοσίευση των ισολογισμών της στο ΓΕΜΗ προ της υποβολής της προσφοράς της στον επίμαχο διαγωνισμό, μη νομίμως έγινε δεκτή η προσφορά της, λαμβανομένου υπόψη ότι συνέπεια της παράλειψης αυτής είναι και η πλήρης αδυναμία της να λάβει μέρος στον επίμαχο διαγωνισμό. Σημειωτέον δε ότι η κατά τα ανωτέρω «πλήρης αδυναμία» σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να θεραπευτεί από την μεταγενέστερη από 01.07.2020 δημοσίευση των επίμαχων ισολογισμών, η οποία μπορεί μόνο να καταστήσει δυνατή την συμμετοχή του οικονομικού φορέα σε δημόσιους διαγωνισμούς εφεξής. Τούτο διότι η δυνατότητα συμμετοχής σε έναν δημόσιο διαγωνισμό κρίνεται κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς. Εν προκειμένω ωστόσο, κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της στον επίμαχο διαγωνισμό η εταιρία ... δεν είχε, κατά τη ρητή διατύπωση του άρθρου 94 του ν. 4635/2019, δυνατότητα συμμετοχής σε δημόσιους διαγωνισμούς λόγω της μη αμφισβητούμενης παράλειψης της να δημοσιεύσει τους ισολογισμούς έξι προηγούμενων ετών. Και ναι μεν το ως άνω κώλυμα συμμετοχής δεν ισχύει εσαεί, ήτοι αίρεται μόλις ο οικονομικός φορέας εκπληρώσει τις υποχρεώσεις συμμόρφωσης που τον βαρύνουν, πλην όμως η άρση του κωλύματος προφανώς ΔΕΝ δρα αναδρομικά και προφανώς ΔΕΝ καταλαμβάνει εκκρεμείς διαδικασίες, στις οποίες υφίστατο κατά ρητή διατύπωση του νόμου πλήρης αδυναμία συμμετοχής. Άλλωστε, αν ο νομοθέτης επιθυμούσε την αναδρομική άρση του κωλύματος προφανώς θα το όριζε ρητά. Η μεταγενέστερη συμμόρφωση του οικονομικού φορέα δηλαδή, σημαίνει πως από το χρονικό σημείο της δημοσίευσης και εφεξής τούτος μπορεί παραδεκτά να συμμετέχει στους

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

δημόσιους διαγωνισμούς, χωρίς η εκπρόθεσμη συμμόρφωση του με τις απαιτήσεις δημοσιότητας του να συνιστά εφεξής λόγο αποκλεισμού. Ως εκ τούτου, μη νομίμως και κατά παράβαση του άρθρου 94 παρ. 5του ν. 4635/2019 έγινε δεκτή η προσφορά της εταιρίας «...» και για τον λόγο αυτό η προσβαλλόμενη απόφαση θα πρέπει να ακυρωθεί.

3. Μη νόμιμη η αποδοχή της προσφοράς της εταιρίας ...- παράβαση του άρθρου 91 του ν. 4412/2016-παράβαση του άρθρου 2.4.6. της διακήρυξης

i. α) Στο Παράρτημα II της διακήρυξης και συγκεκριμένα στο σημείο «1.5 ΕΓΓΥΗΣΕΙΣ – ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ» ορίζονται τα εξής: «Η Ανάδοχος εταιρεία θα παρέχει γραπτή εγγύηση τουλάχιστον δύο (2) ετών για την καλή λειτουργία τόσο των μηχανικών μερών όσο και των ηλεκτρονικών συστημάτων. Ο Ανάδοχος, χωρίς πρόσθετη δαπάνη για την Υπηρεσία, είναι υποχρεωμένος μέχρι και τη λήξη της εγγύησης (2 έτη) του συστήματος να ενημερώνει, αναβαθμίζει ή αντικαθιστά το λογισμικό ελέγχου των διατάξεων με κάθε νεότερη έκδοση που διατίθεται από τον Κατασκευαστή. Στην προσφορά του Αναδόχου θα περιλαμβάνεται και η συντήρηση του μηχανισμού χωρίς πρόσθετη χρέωση για την πρώτη περίοδο λειτουργίας, μέχρι την απόσυρσή από την ακτή ή για διάστημα ενός έτους. Στη διάρκεια αυτή ο Ανάδοχος είναι υποχρεωμένος να παρέχει κατ' ελάχιστον μια (ανά μήνα) τακτική προληπτική συντήρηση κάθε συστήματος. Επιπλέον, υποχρεούται να προβαίνει στην αποκατάσταση οποιασδήποτε βλάβης ή άλλης λειτουργικής ανωμαλίας του εξοπλισμού, ή/και σύστημα, ή/και στην αντικατάσταση ( εφ' όσον απαιτείται ) μέρους ή του συνόλου αυτών χωρίς καμία πρόσθετη δαπάνη για την Υπηρεσία. Το κόστος όλων των αναλωσίμων, ανταλλακτικών, λιπαντικών, μικροϋλικών, κλπ βαρύνει τον Ανάδοχο. Θα πρέπει να δοθεί η δαπάνη και πρόγραμμα συντήρησης για κάθε χρόνο και για τα επόμενα πέντε χρόνια. Θα πρέπει να δοθεί πίνακας των κυριότερων ανταλλακτικών τις διάταξης με τιμές

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

και θα πρέπει να δοθεί βεβαίωση για πενταετή, τουλάχιστον, δυνατότητα προμήθειας ανταλλακτικών των συσκευών του συστήματος.»

Πλην όμως, εν προκειμένω η συμμετέχουσα εταιρία ... αναφέρει στην τεχνική προσφορά της ότι “Η εγγύηση δεν καλύπτει αναλώσιμα μετά το πέρας της πρώτης θερινής περιόδου λειτουργίας. Η εγγύηση δεν καλύπτει τους μηχανισμούς ... καθώς και τους λοιπούς εξοπλισμούς σε περιπτώσεις βανδαλισμών ή βλαβών που θα προέλθουν λόγω κακοχρησίας. Η εγγύηση δεν καλύπτει τους μηχανισμούς ... καθώς και τους λοιπούς εξοπλισμούς σε περιπτώσεις έκθεσής τους σε ακραία καιρικά φαινόμενα (θυελλώδεις άνεμοι, ισχυροί κυματισμοί). Σε κάθε περίπτωση ο κύριος των μηχανημάτων έχει την ευθύνη για την άμεση απεγκατάσταση των μηχανισμών ή τμημάτων αυτών, σύμφωνα με τις οδηγίες απεγκατάστασης του κατασκευαστή, σε περίπτωση αναμονής ακραίων καιρικών φαινομένων τα οποία κατά την κρίση του κύριου των μηχανισμών ενδέχεται να προκαλέσουν βλάβη. Η εγγύηση δεν καλύπτει βλάβες που θα προκύψουν σαν αποτέλεσμα της μη απεγκατάστασης των μηχανισμών στο τέλος της θερινής περιόδου.” Περαιτέρω, στο έγγραφο με θέμα «Θέμα: Τεχνική προσφορά για τον ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό του Δήμου ... με αριθμό πρωτοκόλλου ... και θέμα ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΓΙΑ ΔΗΜΙΟΥΡΓΙΑ ΟΛΟΚΛΗΡΩΜΕΝΩΝ ΤΟΥΡΙΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΒΑΣΙΜΩΝ ΘΑΛΑΣΣΙΩΝ ΠΡΟΟΡΙΣΜΩΝ» δηλώνει ότι: «Συντήρηση του μηχανισμού και αποκατάσταση οποιασδήποτε βλάβης ή άλλης λειτουργικής ανωμαλίας του εξοπλισμού, ή/και σύστημα, ή/και στην αντικατάσταση (εφ’ όσον απαιτείται) μέρους ή του συνόλου αυτών χωρίς καμία πρόσθετη δαπάνη για την Υπηρεσία για την πρώτη θερινή περίοδο της εγκατάστασης της κάθε διάταξης ..., εφόσον δεν προκύψουν βλάβες από βανδαλισμό ή κακόβουλη ενέργεια. Μηνιαία προληπτική συντήρηση της κάθε διάταξης ... χωρίς πρόσθετη χρέωση για την πρώτη θερινή περίοδο λειτουργίας. Την

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

αποκατάσταση οποιασδήποτε βλάβης (εκτός βλαβών που είναι αποτέλεσμα κλοπής ή βανδαλισμού) για το διάστημα αυτό που μπορεί να προκύψει σαν αποτέλεσμα της χρήσης των μηχανισμών σε εύλογα πλαίσια σε εργάσιμες ή μη ημέρες σε συνεννόηση με την αρμόδια υπηρεσία.»

Ούτως έχουσα η προσφορά της συμμετέχουσας εταιρίας ... παρίσταται μη νόμιμη λόγω μη συμμόρφωσης στους όρους της διακήρυξης. Συγκεκριμένα, η προσφορά της εταιρίας ... δεν ικανοποιεί τις απαιτήσεις του κεφαλαίου “ΤΕΧΝΙΚΗ ΣΥΓΓΡΑΦΗ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ – ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ” του Παραρτήματος II της Διακήρυξης, στο οποίο προβλέπεται η ρητή και ανεπιφύλακτη υποχρέωση του αναδόχου αφενός να παρέχει εγγύηση τουλάχιστον δύο (2) ετών για την καλή λειτουργία τόσο των μηχανικών μερών όσο και των ηλεκτρονικών συστημάτων, αφετέρου να αποκαθιστά οποιαδήποτε βλάβη ή λειτουργική ανωμαλία του εξοπλισμού. Η εταιρία ... δηλαδή, παρότι όφειλε να δηλώσει ότι συμμορφώνεται με τις απαιτήσεις του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ II/ΤΕΧΝΙΚΗ ΣΥΓΓΡΑΦΗ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ – ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ και ότι θα παρέχει εγγύηση τουλάχιστον δύο (2) ετών για την καλή λειτουργία τόσο των μηχανικών μερών όσο και των ηλεκτρονικών συστημάτων, χωρίς περιορισμούς και εξαιρέσεις, δε το έπραξε. Περαιτέρω, παρότι όφειλε να συμμορφωθεί πλήρως με τις απαιτήσεις του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ II περί αποκατάστασης οποιασδήποτε βλάβης ή άλλης λειτουργικής ανωμαλίας του εξοπλισμού, χωρίς περιορισμούς και εξαιρέσεις, δεν το έπραξε. Συγκεκριμένα, η εταιρία ... δήλωσε ρητά και υπεύθυνα ότι εγγυάται για την καλή λειτουργία των μηχανικών μερών και των ηλεκτρονικών συστημάτων, πλην όμως η εγγύηση τούτη δεν καλύπτει περιπτώσεις κακοχρησίας, περιπτώσεις βανδαλισμών ,περιπτώσεις ακραίων καιρικών φαινομένων (θυελλώδεις άνεμοι, ισχυροί κυματισμοί) και περιπτώσεις βλαβών θα προκύψουν σαν αποτέλεσμα της μη απεγκατάστασης των

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

μηχανισμών στο τέλος της θερινής περιόδου. Περαιτέρω, δήλωσε ρητά και υπεύθυνα ότι τόσο η συντήρηση όσο και η αποκατάσταση οποιασδήποτε βλάβης τίθενται υπό αίρεση (να μην έχουν προκληθεί από κλοπή, κακόβουλη ενέργεια ή βανδαλισμό). Οι ανωτέρω δηλώσεις της ως εταιρίας ... συνιστούν απόκλιση από τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης, τις οποίες παραβιάζουν κατάφωρα, δεδομένου ότι εισάγουν περιορισμούς και εξαιρέσεις στις ανεπιφύλακτες υποχρεώσεις που τίθενται από το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού σε βάρος του αναδόχου. Ως εκ τούτου, πληρούνται εν προκειμένω οι λόγοι αποκλεισμού της περ. 2.4.6 της διακήρυξης περ. α («δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς)..») περ. β («η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση»), περ. ζ («η οποία είναι υπό αίρεση») και περ. θ («θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης»).

ii. b) Στο Παράρτημα II της διακήρυξης ορίζεται στο άρθρο «1.5 ΕΓΓΥΗΣΕΙΣ – ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ» ότι «Θα πρέπει να δοθεί η δαπάνη και πρόγραμμα συντήρησης για κάθε χρόνο και για τα επόμενα πέντε χρόνια.

”Πλην όμως, η εταιρία ... στην προσφορά της και συγκεκριμένα, στο έγγραφο με θέμα «Δαπάνη και πρόγραμμα συντήρησης διάταξης για την αυτόνομη πρόσβαση ΑμεΑ στη θάλασσα, ..., για τον ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό του ... με αριθμό πρωτοκόλλου ... και θέμα ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΓΙΑ ΔΗΜΙΟΥΡΓΙΑ ΟΛΟΚΛΗΡΩΜΕΝΩΝ ΤΟΥΡΙΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΒΑΣΙΜΩΝ



## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

ΘΑΛΑΣΣΙΩΝ ΠΡΟΟΡΙΣΜΩΝ» αναφέρει τα εξής: “4. ΚΟΣΤΟΣ Το κόστος όλων των εργασιών και των υποστηρικτικών παροχών που περιγράφονται ανωτέρω για κάθε μία συσκευή ... και για κάθε μια από τις επόμενες πέντε θερινές περιόδους, μετά την πρώτη θερινή περίοδο λειτουργίας της, είναι 2.800,00 € πλέον ΦΠΑ ανά έτος. Το κόστος είναι ενδεικτικό και ενδέχεται να αλλάξει. Μέσα στο κόστος περιλαμβάνεται και το κόστος των ετήσιων ανταλλακτικών της κάθε συσκευής ....”

Ούτως έχουσα η προσφορά της συμμετέχουσας εταιρίας ... παρίσταται μη νόμιμη λόγω μη συμμόρφωσης προς τους όρους της διακήρυξης, και τούτο διότι στο κεφάλαιο “ΤΕΧΝΙΚΗ ΣΥΓΓΡΑΦΗ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ – ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ” του Παραρτήματος II της Διακήρυξης όπου προβλέπεται ότι θα πρέπει να δοθεί η δαπάνη συντήρησης για κάθε χρόνο και για τα επόμενα πέντε χρόνια δεν προβλέπεται η δυνατότητα αναπροσαρμογής της δηλωθείσας δαπάνης. Συνεπώς, η εταιρία ... όφειλε να δώσει μια σταθερή τιμή ως δαπάνη συντήρησης για κάθε χρόνο και για τα επόμενα πέντε χρόνια. Μη πράττοντας τούτο και θέτοντας όρο αναπροσαρμογής, χωρίς αυτό να προβλέπεται από τα έγγραφα της σύμβασης, παραβίασε τους όρους της διακήρυξης και συγκεκριμένα τις περιπτώσεις α ( «η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών) , 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας»), β (η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα,

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσης διακήρυξης) η (η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής) και θ (η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης) του άρθρου 2.4.6. και τις αντίστοιχες περιπτώσεις του άρθρου 91 του ν. 4412/2016

.iii .Λαμβάνοντας υπόψη τα ανωτέρω προκύπτει ότι η προσβαλλόμενη απόφαση είναι μη νόμιμη και ακυρωτέα λόγω εσφαλμένης ερμηνείας και εφαρμογής των διατάξεων των όρων της διακήρυξης, άλλως διότι είναι πλημμελώς αιτιολογημένη καθόσον, καθώς αν και συνέτρεχαν λόγοι απόρριψης της προσφοράς της εταιρίας ... ενόψει της σαφούς διατύπωσης των ως άνω διατάξεων της επίμαχης διακήρυξης, που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, δεσμεύοντας τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους διαγωνιζομένους, η προσβαλλόμενη απόφαση, αποδεχόμενη την προσφορά της ..., έκρινε ακριβώς αντίθετα κατά προφανή παραβίαση των παραπάνω όρων του διαγωνισμού, από την αδιάστικτη διατύπωση του οποίου προκύπτει ότι προσφορά που δεν υποβλήθηκε με το περιεχόμενο που ορίζεται στο άρθρο 2.4.3. και συγκεκριμένα με το Παράρτημα II στο οποίο αυτό παραπέμπει, προσφορά που τίθεται υπό αίρεση, προσφορά που θέτει όρο αναπροσαρμογής, προσφορά ατελής, ασαφής και ελλιπής, και προσφορά που παρουσιάζει αποκλίσεις από τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές απορρίπτεται κατά δέσμια αρμοδιότητα ως απαράδεκτη».

15. Επειδή η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της ισχυρίζεται τα κάτωθι:  
«[...]1.1 ΛΟΓΟΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ -Έλλειψη σήμανσης CE Α. ΕΛΕΓΧΟΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

–ΣΧΕΤΙΚΑ ΜΕ ΤΑ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΑ Οδηγία 2006/42/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, της 17ης Μαΐου 2006 , σχετικά με τα μηχανήματα και την τροποποίηση της οδηγίας 95/16/ΕΚ (αναδιατύπωση) In force: This act has been changed. Current consolidated version: 26/07/2019 ELI: <http://data.europa.eu/eli/dir/2006/42/oj>

–ΗΛΕΚΤΡΟΜΑΓΝΗΤΙΚΗ ΣΥΜΒΑΤΟΤΗΤΑ Οδηγία 2004/108/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, της 15ης Δεκεμβρίου 2004, για την προσέγγιση των νομοθεσιών των κρατών μελών σχετικά με την ηλεκτρομαγνητική συμβατότητα και για την κατάργηση της οδηγίας 89/336/ΕΟΚ No longer in force, Date of end of validity: 20/04/2016; Καταργήθηκε από 3 2014 L0030

ELI: <http://data.europa.eu/eli/dir/2004/108/ojhttps://eur-lex.europa.eu/legal-content/EL/TXT/?uri=CELEX:32004L0108432014L0030>:

Οδηγία 2014/30/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, της 26ης Φεβρουαρίου 2014 , για την εναρμόνιση των νομοθεσιών των κρατών μελών σχετικά με την ηλεκτρομαγνητική συμβατότητα (αναδιατύπωση) In force: This act has been changed. Current consolidated version: 11/09/2018

ELI: <http://data.europa.eu/eli/dir/2014/30/ojhttps://eur-lex.europa.eu/legal-content/el/TXT/?uri=CELEX:32014L0030>

–ΣΧΕΤΙΚΑ ΜΕ ΤΟ ΡΑΔΙΟΕΞΟΠΛΙΣΜΟ ΚΑΙ ΤΟΝ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΚΟ ΤΕΡΜΑΤΙΚΟ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟ Οδηγία 1999/5/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, της 9ης Μαρτίου 1999, σχετικά με το ραδιοεξοπλισμό και τον τηλεπικοινωνιακό τερματικό εξοπλισμό και την αμοιβαία αναγνώριση της πιστότητας των εξοπλισμών αυτών No longer in force, Date of end of validity: 12/06/2016; Καταργήθηκε από 32014L0053. Latest consolidated version: 07/08/2009 .

ELI: <http://data.europa.eu/eli/dir/1999/5/ojhttps://eur-lex.europa.eu/legal-content/EL/ALL/?uri=CELEX%3A31999L000532014L0053>:

Οδηγία 2014/53/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, της 16ης Απριλίου 2014, σχετικά με την εναρμόνιση των νομοθεσιών των κρατών μελών σχετικά με τη διαθεσιμότητα ραδιοεξοπλισμού στην αγορά και την κατάργηση της οδηγίας 1999/5/ΕΚ *In force: This act has been changed.*

Current consolidated version: 11/09/2018 ELI:

<http://data.europa.eu/eli/dir/2014/53/ojhttps://eur-lex.europa.eu/legal-content/el/TXT/?uri=CELEX:32014L0053>

#### ΑΠΟΨΕΙΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ

Από τη διερεύνηση που κάναμε, όπως φαίνεται παραπάνω, προκύπτει ότι η δήλωση συμμόρφωσης του οικονομικού φορέα ... ..., συμμορφώνεται σε τρεις (3) απαιτήσεις οδηγιών σύμφωνα με τα ΦΕΚ εκ των οποίων όμως, οι δύο (2) από αυτές έχουν καταργηθεί και αντικατασταθεί. Σημειώνεται ότι, ο οικονομικός φορέας στα δικαιολογητικά του, έχει καταθέσει τα αρχεία ... και το ..., τα οποία είναι σχετικά με το ανωτέρω θέμα.

1.2 ΛΟΓΟΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ μετάφραση στην ελληνική γλώσσα τεχνικών φυλλαδίων, κλπ [...]

ΑΠΟΨΕΙΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ Το φυλλάδιο του οικονομικού φορέα ... ..., αποτελείται από τεχνικό περιεχόμενο και σύμφωνα με τη διακήρυξη –άρθρο 2.1.4, παρ. 5 δύναται να υποβάλλεται στην αγγλική, χωρίς να συνοδεύεται από μετάφραση στην ελληνική

2. ΛΟΓΟΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ Παράλειψη δημοσίευσης ισολογισμών στο ΓΕΜΗ κατά τον χρόνο υποβολής προσφοράς [...]

ΑΠΟΨΕΙΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ Σύμφωνα με τη διακήρυξη και το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης της ... ..., όσο αφορά την Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, την Καταλληλότητα και την Οικονομική και

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

χρηματοοικονομική επάρκεια (ΓΕΜΗ), ο οικονομικός φορέας μας δήλωσε ΥΠΕΥΘΥΝΑ ότι κατά τη διάρκεια των τριών (3) τελευταίων ετών (2016, 2017, 2018), εκτέλεσε τουλάχιστον μία (1) σύμβαση προμηθειών του συγκεκριμένου τύπου και ανάλογου προϋπολογισμού με την παρούσα σύμβαση». Η επιτροπή διαπιστώνει ότι το ΤΕΥΔ πληροί τους όρους της διακήρυξης. Επιπλέον, όσο αφορά την εγκυρότητα του ΓΕΜΗ (σύμφωνα με το ν. 4412/2016, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει) εξετάζεται από την επιτροπή στη φάση της κατακύρωσης.

3.ΛΟΓΟΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ Μη νόμιμη η αποδοχή της προσφοράς της εταιρίας ...-παράβαση του άρθρου 91 του ν. 4412/2016-παράβαση του άρθρου 2.4.6. της διακήρυξης

3.ii.α) γραπτή εγγύηση τουλάχιστον δύο (2) ετών για την καλή λειτουργία τόσο των μηχανικών μερών όσο και των ηλεκτρονικών συστημάτων

... 1.ΤΕΧΝΙΚΟ ΦΥΛΛΑΔΙΟ -ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ:

γραπτή εγγύηση τουλάχιστον δύο (2) ετών για την καλή λειτουργία τόσο των μηχανικών μερών όσο και των ηλεκτρονικών συστημάτων & να ενημερώνει, αναβαθμίζει ή αντικαθιστά το λογισμικό ελέγχου □ 2ετής εγγύηση της κάθε διάταξης ... σε επίπεδο μηχανικών μερών και ηλεκτρονικών συστημάτων, όπως περιγράφεται στη δήλωση περιόδου εγγύησης καλής λειτουργίας που περιλαμβάνεται στο φάκελο της παρούσης τεχνικής προσφοράς. Δωρεάν ενημέρωση των χρηστών του ... με email ή sms για την κατάσταση του .... Η ενημέρωση αφορά το πότε εγκαταστάθηκε η διάταξη, πότε βρίσκεται εκτός λειτουργίας, πότε αποκαταστάθηκε η λειτουργία της, πότε απεγκαταστάθηκε. Σκοπός της υπηρεσίας αυτής είναι η ικανοποίηση και ευχαρίστηση των χρηστών του ... , αφού εξασφαλίζει πως δε θα χρειαστεί να μεταβούν άσκοπα στην παραλία. Δωρεάν αναβάθμιση ή αντικατάσταση του λογισμικού του ... Προβολή της θέσης της κάθε διάταξης μέσω του ιστότοπου της Εταιρείας.

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

Υποστήριξη τηλεφωνικά, μέσω ηλεκτρονικού ταχυδρομείου ή μέσω τηλεομοιοτυπίας του ... για θέματα που αφορούν την διάταξη .... Το σύνολο των υλικών, εργασιών, hardware και λογισμικού που απαιτούνται για την συναρμολόγηση, εγκατάσταση, σύνδεση, δοκιμαστική λειτουργία και παράδοση της υποδομής/εγκατάστασης σε πλήρη λειτουργία, καθώς και όλα τα υλικά και μικρό-υλικά που θα απαιτηθούν για την σωστή εκτέλεση των εργασιών και λειτουργία της υποδομής/εγκατάστασης ακόμα και αν δεν αναφέρονται ρητώς στις χωροταξικές μελέτες.(ΣΕΛ.5, αρχείο: Τεχνικό φυλλάδιο ...\_signed.pdf)

□ Δεσμευόμαστε για την καλή λειτουργία του εξοπλισμού για δύο (2) έτη και υποχρεούμαστε μέχρι και τη λήξη της εγγύησης (2 έτη) του συστήματος να ενημερώνουμε, αναβαθμίζουμε ή αντικαθιστούμε το λογισμικό ελέγχου των διατάξεων με κάθε νεότερη έκδοση που διατίθεται από τον Κατασκευαστή. (ΣΕΛ.2, αρχείο: Υπεύθυνη Δήλωση ... 2\_signed.pdf)

□ Με την παρούσα δηλώνουμε ότι η περίοδος εγγύησης καλής λειτουργίας των μηχανισμών ... καθώς και του λοιπού εξοπλισμού είναι (2) δύο έτη από την ημερομηνία παραλαβής τους από το αρμόδιο όργανο. Η εγγύηση αφορά τα μηχανικά και ηλεκτρονικά μέρη. Ειδικότερα για την πρώτη θερινή περίοδο εγκατάστασης των μηχανισμών η εγγύηση καλύπτει τους μηχανισμούς σε επίπεδο εργασίας και ανταλλακτικών και αφορά την αποκατάσταση οποιασδήποτε βλάβης προέλθει σαν αποτέλεσμα της εύλογης χρήσης των μηχανισμών. (ΣΕΛ.1, αρχείο: Εγγύηση καλής λειτουργίας\_signed.pdf)

ΑΠΟΨΕΙΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ Η επιτροπή διαπιστώνει ότι σύμφωνα με τα παραπάνω ο οικονομικός φορέας ... .. καλύπτει τα προβλεπόμενα από τη διακήρυξη σχετικά με το 3. ii.α) της προσφυγής του οικονομικού φορέα ... των μηχανικών μερών όσο και των ηλεκτρονικών συστημάτων

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

... ..2.ΤΕΧΝΙΚΟ ΦΥΛΛΑΔΙΟ -ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ: η συντήρηση του μηχανισμού χωρίς πρόσθετη χρέωση για την πρώτη περίοδο λειτουργίας & κατ' ελάχιστον μια (ανά μήνα) τακτική προληπτική συντήρηση

□ Διάταξη για την αυτόνομη πρόσβαση ΑμεΑ στη θάλασσα, ... Συντήρηση του μηχανισμού και αποκατάσταση οποιασδήποτε βλάβης ή άλλης λειτουργικής ανωμαλίας του εξοπλισμού, ή/και σύστημα, ή/και στην αντικατάσταση (εφ' όσον απαιτείται) μέρους ή του συνόλου αυτών χωρίς καμία πρόσθετη δαπάνη για την Υπηρεσία για την πρώτη θερινή περίοδο της εγκατάστασης της κάθε διάταξης ..., εφόσον δεν προκύψουν βλάβες από βανδαλισμό ή κακόβουλη ενέργεια. Μηνιαία προληπτική συντήρηση της κάθε διάταξης ... χωρίς πρόσθετη χρέωση για την πρώτη θερινή περίοδο λειτουργίας. Την αποκατάσταση οποιασδήποτε βλάβης (εκτός βλαβών που είναι αποτέλεσμα κλοπής ή βανδαλισμού) για το διάστημα αυτό που μπορεί να προκύψει σαν αποτέλεσμα της χρήσης των μηχανισμών σε εύλογα πλαίσια σε εργάσιμες ή μη ημέρες σε συνεννόηση με την αρμόδια υπηρεσία. Για την πρώτη περίοδο χρήσης της κάθε διάταξης ..., η έγκαιρη αποξήλωση και αποσυναρμολόγηση της περίπου στα μέσα Σεπτεμβρίου και η παράδοση της σε αποθήκες του Δήμου. (ΣΕΛ.4, αρχείο: Τεχνικό φυλλάδιο ...\_signed.pdf)

Μη μόνιμα αποδυτήρια για ΑμεΑ Στην τιμή περιλαμβάνεται επιτόπια αυτοψία μηχανικών της ... στους χώρους εγκατάστασης ώστε να επιλεγεί σε συνεργασία με την υπηρεσία του Δήμου η βέλτιστη θέση τοποθέτησης του εξοπλισμού, η προμήθεια, μεταφορά, συναρμολόγηση και τοποθέτηση σε πλήρη λειτουργία, η συντήρηση χωρίς πρόσθετη χρέωση για την πρώτη περίοδο λειτουργίας, μέχρι την απόσυρσή από την ακτή, μηνιαίος περιοδικός έλεγχος, η αποσυναρμολόγηση, συντήρηση και τοποθέτηση του κάθε αποδυτηρίου σε κλειστό χώρο που θα υποδειχθεί από την Υπηρεσία, καθώς και το κόστος εκπαίδευσης του προσωπικού ή και φορέων-συνλόγων που θα

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

επιλέξει η Υπηρεσία για έως και δύο (2) ημέρες, στην συναρμολόγηση, αποσυναρμολόγηση και λειτουργία του υπό προμήθεια εξοπλισμού κατόπιν συνεννόησης με την Υπηρεσία.(ΣΕΛ.19, αρχείο: Τεχνικό φυλλάδιο ...\_signed.pdf)

Διάδρομος παραλίας για ΑμεΑ Στην τιμή επίσης, περιλαμβάνεται επιτόπια αυτοψία μηχανικών της ... στους χώρους εγκατάστασης ώστε να επιλεγεί σε συνεργασία με την υπηρεσία του Δήμου η βέλτιστη θέση τοποθέτησης του διαδρόμου, η προμήθεια, μεταφορά, συναρμολόγηση και τοποθέτηση, η συντήρηση χωρίς πρόσθετη χρέωση για την πρώτη περίοδο λειτουργίας, μέχρι την απόσυρσή από την ακτή, μηνιαίος περιοδικός έλεγχος, η αποσυναρμολόγηση, συντήρηση και τοποθέτηση του διαδρόμου σε κλειστό χώρο που θα υποδειχθεί από την Υπηρεσία, καθώς και το κόστος εκπαίδευσης του προσωπικού ή και φορέων-συλλόγων που θα επιλέξει η Υπηρεσία για έως και δύο (2) ημέρες, στην συναρμολόγηση, αποσυναρμολόγηση και λειτουργία του υπό προμήθεια εξοπλισμού κατόπιν συνεννόησης με την Υπηρεσία.(ΣΕΛ.22, αρχείο: Τεχνικό φυλλάδιο ...\_signed.pdf)

Σήμανση Στην τιμή περιλαμβάνεται η προμήθεια, μεταφορά και τοποθέτηση και οι εργασίες και τα μικροϋλικά που απαιτούνται για την ορθή εγκατάσταση και στερέωση των ταμπελών. Στην τιμή επίσης, περιλαμβάνεται επιτόπια αυτοψία μηχανικών της ... στους χώρους εγκατάστασης ώστε να επιλεγεί σε συνεργασία με την υπηρεσία του Δήμου η βέλτιστη θέση τοποθέτησης τους, η προμήθεια, μεταφορά, συναρμολόγηση και τοποθέτηση, η συντήρηση χωρίς πρόσθετη χρέωση για την πρώτη περίοδο λειτουργίας, μέχρι την απόσυρσή από την ακτή, μηνιαίος περιοδικός έλεγχος, η αποσυναρμολόγηση, συντήρηση και τοποθέτηση τους σε κλειστό χώρο που θα υποδειχθεί από την Υπηρεσία, καθώς και το κόστος εκπαίδευσης του προσωπικού ή και φορέων-συλλόγων



## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

που θα επιλέξει η Υπηρεσία για έως και δύο (2) ημέρες, στην τοποθέτηση και ιαπόσυρση του υπό προμήθεια εξοπλισμού κατόπιν συνεννόησης με την Υπηρεσία.(ΣΕΛ.23, αρχείο: Τεχνικό φυλλάδιο ...\_signed.pdf)

Χώροι Σκίασης (Ξύλινες ομπρέλες παραλίας) Στην τιμή περιλαμβάνεται η προμήθεια, μεταφορά και τοποθέτηση και οι εργασίες και τα μικροϋλικά που απαιτούνται για την ορθή εγκατάσταση και στερέωση των ομπρελών. Στην τιμή επίσης, περιλαμβάνεται επιτόπια αυτοψία μηχανικών της ... στους χώρους εγκατάστασης ώστε να επιλεγεί σε συνεργασία με την υπηρεσία του Δήμου η βέλτιστη θέση τοποθέτησης των ομπρελών, η προμήθεια, μεταφορά, συναρμολόγηση και τοποθέτηση, η συντήρηση χωρίς πρόσθετη χρέωση για την πρώτη περίοδο λειτουργίας, μέχρι την απόσυρσή από την ακτή, μηνιαίος περιοδικός έλεγχος, η αποσυναρμολόγηση, συντήρηση και τοποθέτηση τους σε κλειστό χώρο που θα υποδειχθεί από την Υπηρεσία, καθώς και το κόστος εκπαίδευσης του προσωπικού ή και φορέων-συλλόγων που θα επιλέξει η Υπηρεσία για έως και δύο (2) ημέρες, στην συναρμολόγηση, αποσυναρμολόγηση και λειτουργία του υπό προμήθεια εξοπλισμού κατόπιν συνεννόησης με την Υπηρεσία.(ΣΕΛ.25, αρχείο: Τεχνικό φυλλάδιο ...\_signed.pdf)

Κινητή Χημική Τουαλέτα ΑμεΑ Στην τιμή περιλαμβάνεται η προμήθεια, μεταφορά και τοποθέτηση και οι εργασίες και τα μικροϋλικά που απαιτούνται για την ορθή εγκατάσταση και στερέωση των τουαλετών. Στην τιμή επίσης, περιλαμβάνεται επιτόπια αυτοψία μηχανικών της ... στους χώρους εγκατάστασης ώστε να επιλεγεί σε συνεργασία με την υπηρεσία του Δήμου η βέλτιστη θέση τοποθέτησης των τουαλετών, η προμήθεια, μεταφορά, συναρμολόγηση και τοποθέτηση, η συντήρηση χωρίς πρόσθετη χρέωση για την πρώτη περίοδο λειτουργίας, μέχρι την απόσυρσή από την ακτή, μηνιαίος περιοδικός έλεγχος, η αποσυναρμολόγηση, συντήρηση και τοποθέτηση τους

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

σε κλειστό χώρο που θα υποδειχθεί από την Υπηρεσία, καθώς και το κόστος εκπαίδευσης του προσωπικού ή και φορέων-συλλόγων που θα επιλέξει η Υπηρεσία για έως και δύο (2) ημέρες, στην συναρμολόγηση, αποσυναρμολόγηση και λειτουργία του υπό προμήθεια εξοπλισμού κατόπιν συνεννόησης με την Υπηρεσία.(ΣΕΛ.28, αρχείο: Τεχνικό φυλλάδιο ...\_signed.pdf)

□ Επιπρόσθετα κατά τη πρώτη θερινή περίοδο και για περίοδο μέχρι 4 μηνών πραγματικής λειτουργίας προσφέρει δωρεάν τους απαραίτητους μηνιαίους περιοδικούς ελέγχους των διατάξεων καθώς και την συντήρησή τους.

Από την δεύτερη εγκατάσταση της διάταξης και μέχρι την πάροδο των 2 ετών η ... .. εγγυάται τους μηχανισμούς σε επίπεδο εργασιών και ανταλλακτικών υπό την προϋπόθεση ότι η εγκατάσταση θα γίνει από εξουσιοδοτημένο συνεργείο και ότι τα ανταλλακτικά που θα χρησιμοποιηθούν θα είναι εγκεκριμένα από την εταιρεία. Σε αντίθετη περίπτωση παύει να ισχύει η εγγύηση.(ΣΕΛ.1, αρχείο: Εγγύηση καλής λειτουργίας\_signed.pdf)

ΑΠΟΦΕΙΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ Η επιτροπή διαπιστώνει ότι σύμφωνα με τα παραπάνω ο οικονομικός φορέας ... .. καλύπτει τα προβλεπόμενα από τη διακήρυξη σχετικά με το 3. ii.α) της προσφυγής του οικονομικού φορέα ....

... ..3.ΤΕΧΝΙΚΟ ΦΥΛΛΑΔΙΟ -ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ: αποκατάσταση οποιασδήποτε βλάβης ή άλλης λειτουργικής ανωμαλίας του εξοπλισμού, ή/και σύστημα, ή/και στην αντικατάσταση ( εφ' όσον απαιτείται ) μέρους ή του συνόλου αυτών χωρίς καμία πρόσθετη δαπάνη για την Υπηρεσία Συντήρηση του μηχανισμού και αποκατάσταση οποιασδήποτε βλάβης ή άλλης λειτουργικής ανωμαλίας του εξοπλισμού, ή/και σύστημα, ή/και στην αντικατάσταση (εφ' όσον απαιτείται) μέρους ή του συνόλου αυτών χωρίς καμία πρόσθετη δαπάνη για την Υπηρεσία για την πρώτη θερινή περίοδο της εγκατάστασης της κάθε διάταξης ..., εφόσον δεν προκύψουν βλάβες από

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

βανδαλισμό ή κακόβουλη ενέργεια. Μηνιαία προληπτική συντήρηση της κάθε διάταξης ... χωρίς πρόσθετη χρέωση για την πρώτη θερινή περίοδο λειτουργίας. Την αποκατάσταση οποιασδήποτε βλάβης (εκτός βλαβών που είναι αποτέλεσμα κλοπής ή βανδαλισμού) για το διάστημα αυτό που μπορεί να προκύψει σαν αποτέλεσμα της χρήσης των μηχανισμών σε εύλογα πλαίσια σε εργάσιμες ή μη ημέρες σε συνεννόηση με την αρμόδια υπηρεσία.(ΣΕΛ.4-5, αρχείο: Τεχνικό φυλλάδιο ...\_signed.pdf)

ΑΠΟΦΕΙΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ Η επιτροπή διαπιστώνει ότι σύμφωνα με τα παραπάνω ο οικονομικός φορέας ... .. καλύπτει τα προβλεπόμενα από τη διακήρυξη σχετικά με το 3. ii.α) της προσφυγής του οικονομικού φορέα ...

... ..4.ΤΕΧΝΙΚΟ ΦΥΛΛΑΔΙΟ -ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ: Δεσμευόμαστε ότι μπορούμε να προμηθεύσουμε ανταλλακτικά για τον εξοπλισμό για 5 έτη. Το διάστημα παράδοσης των ζητούμενων κάθε φορά ανταλλακτικών θα είναι μικρότερο από 10ημέρες. Η ... πριν την έναρξη των όποιων προμηθειών θα υποβάλλει πλήρη και σαφή τεχνική περιγραφή (πίνακας υλικών) που θα καθορίζει ακριβώς τα τεχνικά στοιχεία όλων των μηχανημάτων, συσκευών, οργάνων και γενικώς των υλικών (εργοστάσιο κατασκευής, τύπος, υλικά κατασκευής, τεχνικά χαρακτηριστικά κλπ) καθώς και σχετικά σχεδιαγράμματα εγκαταστάσεων σύμφωνα με την παρούσα.(ΣΕΛ.1-2, αρχείο: Υπεύθυνη Δήλωση ... 2\_signed.pdf)

→Προσφορά για την προμήθεια των κυριότερων ανταλλακτικών για τη συντήρηση της συσκευής ... (αρχείο: Προσφορά ανταλλακτικών\_signed.pdf)

→ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΑ Στόχος αυτής της προσπάθειας είναι να παρέχεται στα άτομα με αναπηρία μια υπηρεσία που θα έχει συνέχεια και δε θα λειτουργήσει αποσπασματικά. Για το λόγο αυτό η εταιρεία έχει στη διάθεσή της σε επαρκές απόθεμα μια σειρά ανταλλακτικών για την κάλυψη των πιθανών βλαβών. Εκτός από τα ανταλλακτικά η εταιρεία είναι στη διάθεση

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

όποιου χρειαστεί τεχνική βοήθεια για την αντιμετώπιση δυσλειτουργιών.(σελ. 2, αρχείο: Προσφορά επανατοποθέτησης για 5 έτη\_signed.pdf)

–Μέσα στο κόστος περιλαμβάνεται και το κόστος των ετήσιων ανταλλακτικών της κάθε συσκευής .... (σελ. 3, αρχείο: Προσφορά επανατοποθέτησης για 5 έτη\_signed.pdf)

ΑΠΟΨΕΙΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ Η επιτροπή διαπιστώνει ότι σύμφωνα με τα παραπάνω ο οικονομικός φορέας ... .. καλύπτει τα προβλεπόμενα από τη διακήρυξη σχετικά με το 3. ii.α) της προσφυγής του οικονομικού φορέα ....

...4. ΚΟΣΤΟΣ Το κόστος όλων των εργασιών και των υποστηρικτικών παροχών που περιγράφονται ανωτέρω για κάθε μία συσκευή ... και για κάθε μια από τις επόμενες πέντε θερινές περιόδους, μετά την πρώτη θερινή περίοδο λειτουργίας της, είναι 2.800,00 € πλέον ΦΠΑ ανά έτος. Το κόστος είναι ενδεικτικό και ενδέχεται να αλλάξει. Μέσα στο κόστος περιλαμβάνεται και το κόστος των ετήσιων ανταλλακτικών της κάθε συσκευής ....(αρχείο: Προσφορά επανατοποθέτησης για 5 έτη\_signed.pdf)

ΑΠΟΨΕΙΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ Η επιτροπή διαπιστώνει ότι σύμφωνα με τα παραπάνω ο οικονομικός φορέας ... .. έχει δώσει ενδεικτικό ποσό δαπάνης ανά έτος συντήρησης. Η επιλογή αναδόχου γίνεται με τη συμφερότερη οικονομική προσφορά μη λαμβάνοντας υπ όψη το κόστος συντήρησης. Συνεπώς, το γεγονός αυτό δεν αποτελεί ουσιώδες κριτήριο αποκλεισμού – επιλογής».

16. Επειδή ο παρεμβαίνων προβάλλει τα ακόλουθα : « [...] Β--ΝΟΜΩ ΚΑΙ ΟΥΣΙΑ ΑΒΑΣΙΜΟ ΤΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ ....

1 Η άνω Προσφυγή της ...τυγχάνει νόμω αβάσιμη και κάθε περίπτωση όλως καταχρηστική, δεδομένου ότι επί προφανή σκοπό να αποκλείσει την καθόλα νομότυπη προσφορά μας ή να καθυστερήσει τη διαδικασία του διαγωνισμού επικαλείται δήθεν πλημμέλειες δικαιολογητικών η πληρότητα των οποίων

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

δεν εξετάζεται στο παρόν στάδιο του διαγωνισμού από την αναθέτουσα αρχή, αλλά είτε στο επόμενο στάδιο της πρόσκλησης για υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης κατ' άρθρο 103 Ν.4412/2016, είτε στο στάδιο μετά την κατακύρωση και πριν την υπογραφή σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο Παράρτημα II της Διακήρυξης. Ειδικότερα σύμφωνα με το άρθρο 2.2.9.1 της Διακήρυξης με τίτλο: «Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών» :Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016 Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) (Β/3698/16-11-2016), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΤΕΥΔ καταρτίζεται από τις αναθέτουσες αρχές βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Α της Απόφασης 158/2016 της ΕΑΑΔΗΣΥ και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες της Κατευθυντήριας Οδηγίας 15/2016 (ΑΔΑ:ΩΧ0ΓΟΞΤΒ-ΑΚΗ). Το ΤΕΥΔ σε επεξεργάσιμη μορφή είναι αναρτημένο στην ιστοσελίδα της ΕΑΑΔΗΣΥ ([www.eaadhsy.gr](http://www.eaadhsy.gr)) και ([www.hsppa.gr](http://www.hsppa.gr)). Το ΤΕΥΔ μπορεί να υπογράφεται έως δέκα (10) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών. Για όλα τα παραπάνω κριτήρια επιλογής συμπληρώνεται το α: Γενική ένδειξη για όλα τα κριτήρια επιλογής του μέρους IV Κριτήρια Επιλογής στο Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) του άρθρου 79 παρ. 4 του Ν. 4412/2016 (Παράρτημα ΙΙΙ). Σύμφωνα με το άρθρο 2.4.2.3. της Διακήρυξης οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

ακόλουθα: (α) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά και η τεχνική προσφορά σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα. (β) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα και τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά. Όπως δε έχει κριθεί, προκειμένου για την προσήκουσα υποβολή της προσφοράς τους, οι συμμετέχοντες υποχρεούνται να υποβάλλουν(υπό) φάκελο με τα δικαιολογητικά συμμετοχής τους και την τεχνική τους προσφορά, κατά τον τρόπο που η διακήρυξη ορίζει.

Προσέτι και στο πλαίσιο της προκαταρκτικής απόδειξης οι συμμετέχοντες οφείλουν να υποβάλλουν ορθώς και αληθώς συμπληρωμένο το ΤΕΥΔ τους, δια του οποίου, σε αυτό το στάδιο (της προκαταρκτικής απόδειξης), ικανοποιείται η πλήρωση των προϋποθέσεων συμμετοχής, των ορισθέντων κριτηρίων επιλογής και της μη ύπαρξης καταρχήν λόγων αποκλεισμού στο πρόσωπο των συμμετεχόντων. Τα ανωτέρω δε ισχύουν, διότι ενόψει των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των όρων συμμετοχής που διέπουν τη διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων, αλλά και προκειμένου να είναι ευχερής η εξέταση και αξιολόγηση των προσφορών και η σύγκριση αυτών μεταξύ τους (πρβλ ΕΑΣΤΕ 79/2009, 1285/2008, 1229/2007), επιβάλλεται η σύνταξη των προσφορών σύμφωνα με τις υποδείξεις τη αναθέτουσας αρχής (ΕΑ ΣΤΕ 816/2007, 26/2007). Συνεπώς προς απόδειξη ότι ο διαγωνιζόμενος πληροί τους όρους συμμετοχής και δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του λόγοι αποκλεισμού οφείλει να υποβάλει τα αξιούμενα από τη Διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, στοιχεία και ουδέν έτερο. Εν προκειμένω σύμφωνα με τη Διακήρυξη η εταιρεία μας προσκόμισε ως

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

όφειλε το ΤΕΥΔ νομίμως συμπληρωμένο. Ομοίως προσκόμισε Τεχνική Προσφορά η οποία ήταν σε συμμόρφωση με τους όρους της Διακήρυξης. Εκ περισσού δε ανήρτησε στο ΕΣΗΔΗΣ και δικαιολογητικά που δεν απαιτούνταν κατά την υποβολή της Προσφοράς της, επί των οποίων και βάλει η ανταγωνίστρια εταιρία, πλην όμως α λ υ σ ι τ ε λ ω ς, αφού τα εν λόγω αποτελούν δικαιολογητικά που υποβάλλονται είτε μεταγενέστερα από τον προσωρινό μειοδότη (προς απόδειξη των δηλωθέντων στο ΤΕΥΔ) είτε μετά την κατακύρωση και προ της υπογραφής της Σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στη Διακήρυξη. Για αυτό και τα πρακτικά του διαγωνισμού και η εγκριτική αυτών απόφαση της Αναθέτουσας δεν αναφέρονται σε έλεγχο των δικαιολογητικών αυτών (δήλωση συμμόρφωσης CE, εγγύηση καλής λειτουργίας προϊόντος και ισολογισμοί).

ΕΠΟΜΕΝΩΣ η υπο κρίση προδικαστική Προσφυγή είναι απορριφθείσα ως ερειδόμενη σε εσφαλμένη νομική βάση (adhoc ΑΕΠΠ 791,792/2020 επί ομοίων όρων Διακήρυξης). Σε κάθε περίπτωση ακόμη δε και εάν ήθελε να θεωρηθεί ότι η αναθέτουσα αρχή είχε στο παρόν στάδιο υποχρέωση να επιληφθεί επί των υποβαλλόμενων δικαιολογητικών οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας περί δήθεν παραβίασης όρων της διακήρυξης κατά την υποβολή της προσφοράς μας είναι όλως αβάσιμοι αναλυτικά ανά λόγο Προσφυγής ως κάτωθι : Όσον αφορά τον υπό Ι λόγο σελ. 6 Προδικαστικής, περί δήθεν πλημμέλειας του δικαιολογητικού Δήλωση Συμμόρφωσης CE διότι αυτό αναφέρεται σε καταργημένη Οδηγία και στο μέτρο που ήθελε κριθεί, όπερ αρνούμεθα, ότι με το λόγο αυτό της Προδικαστικής της Προσφυγής η προσφεύγουσα παραδεκτώς βάλει κατά της καταλληλότητας της Τεχνικής μας προσφοράς επισημαίνουμε:

Όσον αφορά τα Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας στο άρθρο 2.29 της Διακήρυξης αναγράφεται πως προκαταρκτική απόδειξη ότι οι

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

προσφέροντες οικονομικοί φορείς: πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4,2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016 Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) .

Στο υποβληθέν ΤΕΥΔ στο Κεφ.Γ Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα η εταιρία μας δηλώνει ότι : Η ... είναι πιστοποιημένη με το σύστημα ποιότητας ISO 9001:2015 και όλες οι εργασίες πραγματοποιούνται με βάση το σύστημα ποιότητάς της» Ομοίως υπό 12 ΚΕΦ.Γ ΤΕΥΔ και στην ερώτηση εάν μπορεί ο οικονομικός φορέας να προσκομίσει τα απαιτούμενα πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από επίσημα ινστιτούτα ελέγχου ποιότητας ή υπηρεσίες αναγνωρισμένων ικανοτήτων, με τα οποία βεβαιώνεται η καταλληλότητα των προϊόντων, επαληθευόμενη με παραπομπές στις τεχνικές προδιαγραφές ή σε πρότυπα, και τα οποία ορίζονται στη σχετική διακήρυξη ή στην πρόσκληση ή στα έγγραφα της σύμβασης η εταιρία μας απαντά ΝΑΙ.

Περαιτέρω σύμφωνα με τον όρο 2.4.3.2 η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “ΤΕΧΝΙΚΗ ΣΥΓΓΡΑΦΗ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ – ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ” του Παραρτήματος II της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα.

Το Παράρτημα II «ΤΕΧΝΙΚΗ ΣΥΓΓΡΑΦΗ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ –ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ» υπό 1.4 με τίτλο «1.4 ΓΕΝΙΚΕΣ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ» αναφέρει πως κάθε συσκευή πρέπει να φέρει τη σήμανση



## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

«CE» κατά τα οριζόμενα στις κοινές Υπουργικές αποφάσεις του Υπουργείου Οικονομικών, Μεταφορών και Επικοινωνιών, Εθνικής Οικονομίας και Ανάπτυξης, που περιέχονται στα Φ.Ε.Κ. 688/Β/1994 και 992/Β/30.12.1994. Η εταιρεία μας έχει ήδη συμμορφωθεί πλήρως προς την άνω απαίτηση της Διακήρυξης και όπως έχουμε ήδη δηλώσει ως άνω στο ΤΕΥΔ αλλά και στο σώμα της τεχνικής προσφοράς μας η συσκευή ... και παραρτήματα της φέρουν σήμανση CE.

Άλλωστε η πλήρης συμμόρφωση με τα διεθνή πρότυπα αποδεικνύεται και από τα έγγραφα δοκιμών που συνοδεύουν την πιστοποίηση CE (Έκθεση Δοκιμών και Μετρήσεων Για Την Ηλεκτρονική Συμβατότητα και Ατρωσία)

Ως προς το 2ο λόγο της Προσφυγής περί δήθεν παραβίασης του άρθρου 94 παρ.5 του ν.4635/2029 και δήθεν παράλειψης δημοσίευσης ισολογισμών παράλειψης, αντίστοιχα αναφέρουμε :Οι ισολογισμοί αφορούν το κριτήριο της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας του συμμετέχοντα όπως αυτό προβλέπεται στο άρθρο 2.2.5της Διακήρυξης. Σύμφωνα με το άρθρο 2.2.9.1 της Διακήρυξης με τίτλο : «Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών», για την προκαταρκτική απόδειξη του άνω 2.2.5 κριτηρίου επιλογής οι συμμετέχοντες προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79παρ. 4 του ν. 4412/2016Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) (Β/3698/16-11-2016), όπως και έπραξε η εταιρία μας (ίδτε ΤΕΥΔ εταιρία μας υπό Κεφ.Β). Επομένως αλυσιτελώς και αβασίμως αναλώνεται η Προσφεύγουσα σε πολυσέλιδη ανάπτυξη μη υφιστάμενου κατά το παρόν στάδιο λόγου αποκλεισμού. Άλλωστε η εταιρία μας ..., είναι εγγεγραμμένη στο ΓΕΜΗ με αριθμό ... από τις 14/3/2012 και είχε αιτηθεί στο ΓΕΜΗ κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της τη δημοσίευση του συνόλου των ισολογισμών της (Ιδτετε Συνημμένα από 4/11/2016 αίτηση

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

καταχώρησης του ισολογισμού στο ΓΕΜΗ για τη χρήση 1/1/2014 έως 31/12/2014, από 18/6/2018 για τη χρήση 1/1/2015 έως 31/12/2015, από 18/6/2018 για τη χρήση 1/1/2016 έως 31/12/2016, από 20/12/2019 υποβάλλαμε αίτηση καταχώρησης του ισολογισμού στο ΓΕΜΗ για τη χρήση 1/1/2017 έως 31/12/2017, από 21/1/2020 για τη χρήση 1/1/2018 έως 31/12/2018). Επομένως, η εταιρία μας, ..., πράττοντας νομίμως καταχωρούσε όλα τα οικονομικά στοιχεία της στο ΓΕΜΗ. Μάλιστα, πέντε (5) μήνες πριν λάβει μέρος στον εν λόγω διαγωνισμό είχε δημοσιεύσει και τον τελευταίο ισολογισμό της και είχε κάνει αίτηση καταχώρησής τους και δημοσιοποίησής του, όπως είχε κάνει στο παρελθόν και με τους υπόλοιπους ισολογισμούς της ασχέτως αν η υπηρεσία του ΓΕΜΗ δεν είχε ολοκληρώσει τις ενέργειες περί δημοσίευσής τους. Η μη ολοκλήρωση από την αρμόδια υπηρεσία του ΓΕΜΗ των ενεργειών περί δημοσίευσης των άνω ισολογισμών δεν οφείλεται σε δική μας αμέλεια, το χρόνο δε της πρόσκλησης υποβολής των ισολογισμών θα έχει ολοκληρωθεί και η δημοσίευση από το ΓΕΜΗ.

Τέλος και ως προς τον τρίτο λόγο της Προσφυγής: Ομοίως αβάσιμος είναι και ο τρίτος λόγος της Προσφυγής. Πρώτον διότι η εγγύηση καλής λειτουργίας που απαιτεί η Διακήρυξη παρέχεται προ της υπογραφής της σύμβασης και εκ περισσού αναρτήθηκε από εμάς στο παρόν στάδιο. Περαιτέρω η εγγύηση καλής λειτουργίας που απαιτεί η διακήρυξη συνιστά κλασική εγγύηση του πωλητή/κατασκευαστή για το προϊόν (ήτοι για τυχόν κατασκευαστικά του ελαττώματα) και ουδόλως σχετίζεται με κινδύνους τυχαίας καταστροφής, ανωτέρας βίας και γενικώς με οποιαδήποτε βλάβη δεν οφείλεται στην κατασκευή). Ο ισχυρισμός δηλαδή της Προσφεύγουσας (σελ.20 υπό 11α επ.) ότι εφόσον δηλώσαμε ότι η εγγύηση καλής λειτουργίας δεν καλύπτει βανδαλισμούς, φθορές από κακή χρήση, βλάβες από ακραία καιρικά φαινόμενα κλπ, η προσφορά μας είναι υπό αίρεση και μη νόμιμη ΕΙΝΑΙ

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

ΠΑΝΤΕΛΩΣ ΑΣΤΟΧΟΣ ΚΑΙ ΑΒΑΣΙΜΟΣ. Ομοίως αβάσιμος είναι και ισχυρισμός ότι η Τεχνική Προσφορά μας πρέπει να απορριφθεί διότι το κόστος συντήρησης που παραθέσαμε για τα επόμενα πέντε χρόνια (2.800 € προ ΦΠΑ/ έτος ) παρατέθηκε ως ενδεικτικό. Αναλυτικότερα ως προς την εγγύηση και τη συντήρηση Το Παράρτημα ΙΙ της Διακήρυξης στο άρθρο 1.5 ΕΓΓΥΗΣΕΙΣ –ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ αναφέρει: «Η Ανάδοχος εταιρεία θα παρέχει γραπτή εγγύηση τουλάχιστον δύο (2) ετών για την καλή λειτουργία τόσο των μηχανικών μερών όσο και των ηλεκτρονικών συστημάτων. Ο Ανάδοχος, χωρίς πρόσθετη δαπάνη για την Υπηρεσία, είναι υποχρεωμένος μέχρι και τη λήξη της εγγύησης (2 έτη) του συστήματος να ενημερώνει, αναβαθμίζει ή αντικαθιστά το λογισμικό ελέγχου των διατάξεων με κάθε νεότερη έκδοση που διατίθεται από τον Κατασκευαστή. Στην προσφορά του Αναδόχου θα περιλαμβάνεται και η συντήρηση του μηχανισμού χωρίς πρόσθετη χρέωση για την πρώτη περίοδο λειτουργίας, μέχρι την απόσυρσή από την ακτή ή για διάστημα ενός έτους. Στη διάρκεια αυτή ο Ανάδοχος είναι υποχρεωμένος να παρέχει κατ' ελάχιστον μια (ανά μήνα) τακτική προληπτική συντήρηση κάθε συστήματος. Επιπλέον, υποχρεούται να προβαίνει στην αποκατάσταση οποιασδήποτε βλάβης ή άλλης λειτουργικής ανωμαλίας του εξοπλισμού, ή/και σύστημα, ή/και στην αντικατάσταση (εφ' όσον απαιτείται) μέρους ή του συνόλου αυτών χωρίς καμία πρόσθετη δαπάνη για την Υπηρεσία. Το κόστος όλων των αναλωσίμων, ανταλλακτικών, λιπαντικών, μικροϋλικών, κλπ βαρύνει τον Ανάδοχο. Θα πρέπει να δοθεί η δαπάνη και πρόγραμμα συντήρησης για κάθε χρόνο και για τα επόμενα πέντε χρόνια. Θα πρέπει να δοθεί πίνακας των κυριότερων ανταλλακτικών τις διάταξης με τιμές και θα πρέπει να δοθεί βεβαίωση για πενταετή, τουλάχιστον, δυνατότητα προμήθειας ανταλλακτικών των συσκευών του συστήματος».

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

Η εταιρία μας ... στο έγγραφο «Εγγύηση Καλής Λειτουργίας» που προσκόμισε στο Δήμο ... αναφέρει «Με την παρούσα δηλώνουμε ότι η περίοδος εγγύησης καλής λειτουργίας των μηχανισμών ... καθώς και του λοιπού εξοπλισμού είναι (2) δύο έτη από την ημερομηνία παραλαβής τους από το αρμόδιο όργανο. Η εγγύηση αφορά τα μηχανικά και ηλεκτρονικά μέρη. Ειδικότερα για την πρώτη θερινή περίοδο εγκατάστασης των μηχανισμών η εγγύηση καλύπτει τους μηχανισμούς σε επίπεδο εργασίας και ανταλλακτικών και αφορά την αποκατάσταση οποιασδήποτε βλάβης προέλθει σαν αποτέλεσμα της εύλογης χρήσης των μηχανισμών. Επιπρόσθετα κατά τη πρώτη θερινή περίοδο και για περίοδο μέχρι 4 μηνών πραγματικής λειτουργίας προσφέρει δωρεάν τους απαραίτητους μηνιαίους περιοδικούς ελέγχους των διατάξεων καθώς και την συντήρηση τους.

Από την δεύτερη εγκατάσταση της διάταξης και μέχρι την πάροδο των 2 ετών η ... εγγυάται τους μηχανισμούς σε επίπεδο εργασιών και ανταλλακτικών υπό την προϋπόθεση ότι η εγκατάσταση θα γίνει από εξουσιοδοτημένο συνεργείο και ότι τα ανταλλακτικά που θα χρησιμοποιηθούν θα είναι εγκεκριμένα από την εταιρεία. Σε αντίθετη περίπτωση παύει να ισχύει η εγγύηση. Η εγγύηση δεν καλύπτει αναλώσιμα μετά το πέρας της πρώτης θερινής περιόδου λειτουργίας. Η εγγύηση δεν καλύπτει τους μηχανισμούς ... καθώς και τους λοιπούς εξοπλισμούς σε περιπτώσεις βανδαλισμών ή βλαβών που θα προέλθουν λόγω κακοχρησίας.

Όπως προκύπτει από το γραμματικό περιεχόμενο της άνω δήλωσης αυτή πληροί επακριβώς τις προϋποθέσεις της Διακήρυξης περί εγγύησης και συντήρησης (π.χ καλύπτει τα αναλώσιμα κατά την πρώτη περίοδο λειτουργίας όπως απαιτεί το 1.5, δεν καλύπτει τα αναλώσιμα τη δεύτερη περίοδο λειτουργίας, ήτοι μετά το πέρας της πρώτης περιόδου θερινής λειτουργίας). Άλλωστε όπως προκύπτει από την Τεχνική Προσφορά μας (σελίδα4):«η

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

προσφορά περιλαμβάνει: «Φωτοσυναγερμό για 4 διατάξεις ...» και «Πακέτο τηλεμετρίας για 3 διατάξεις ...». Στη συνέχεια στη σελίδα 7 του ίδιου εγγράφου αναλύονται λεπτομερώς τα ανωτέρω: «Φωτοσυναγερμός: Η τοποθέτηση φωτοσυναγερμού αποσκοπά στην αποτροπή κακόβουλων ενεργειών και χρήσεων τις νυχτερινές ώρες. Ο φωτοσυναγερμός αποτελείται από έναν αισθητήρα κίνησης και από έναν προβολέα led. Όταν ο αισθητήρας εντοπίσει κίνηση κοντά στη διάταξη ενεργοποιεί τον προβολέα ώστε να τη φωτίσει, λειτουργώντας αποτρεπτικά για όποιον θέλει να πλησιάσει κοντά σε αυτήν κατά τις βραδινές ώρες.», «Πακέτο τηλεμετρίας διάταξης ...: Συγκεκριμένα η κάθε διάταξη θα είναι συνδεδεμένη με το διαδίκτυο και αξιοποιώντας την τεχνολογία του Internet Of Things θα μπορεί να παρέχει σε πραγματικό χρόνο πληροφορίες όπως κατάσταση που επικρατεί στην ακτή, θερμοκρασία αέρα, θερμοκρασία νερού. Ακόμη θα παρέχεται η δυνατότητα να παρακολουθείται η διάταξη μέσω της τηλεμετρίας ώστε να υπάρχει πλήρη εικόνα για την κατάσταση που βρίσκεται η συσκευή και αν κάποια παράμετρος πλησιάζει σε οριακές τιμές, να προλαβαίνετε κάθε πιθανή βλάβη. Κάθε διάταξη για τη αυτόνομη πρόσβαση ΑμεΑ στη θάλασσα θα είναι εξοπλισμένη με ένα πρωτοποριακό σύστημα Τηλεμετρίας. Το σύστημα αυτό μέσω του διαδικτύου και της τεχνολογίας Internet of Things, θα δίνει τη δυνατότητα στους χρήστες σε πραγματικό χρόνο να λαμβάνουν χρήσιμες πληροφορίες για την κατάσταση που επικρατεί στην ακτή. Η διάταξη για την αυτόνομη πρόσβαση ΑμεΑ στη θάλασσα θα μπορεί να κάνει λήψη φωτογραφιών, όπου θα είναι τόσο αναλυτικές ώστε να παρέχουν τις απαραίτητες πληροφορίες στο χρήστη όπως π.χ. ο κυματισμός της θάλασσας εκείνη τη στιγμή, και ταυτόχρονα τόσο ασφαλείς όσον αφορά στην προστασία προσωπικών δεδομένων. Η προστασία προσωπικών δεδομένων θα επιτυγχάνεται με την επεξεργασία των

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

εικόνων τη στιγμή της λήψης τους, χωρίς να γίνεται αποθήκευση αυτών σε κάποιο μέσο. Η επεξεργασία των εικόνων θα γίνεται με ειδικά εκπαιδευμένους κώδικες, που θα θολώνουν τα άτομα που περιλαμβάνονται στη λήψη σε άμεσο χρόνο, ώστε να μην διακρίνονται τα στοιχεία του προσώπου και του σώματός τους, προκειμένου να προστατεύονται τα προσωπικά δεδομένα των ατόμων και να μην απαιτείται αδειοδότηση από την αρχή προστασίας προσωπικών δεδομένων. Θα δίνεται η δυνατότητα για 24-ώρη (ή και σε συχνότερα χρονικά διαστήματα) παρακολούθηση και αναφορά της κατάστασης της διάταξης που θα αποστέλλεται σε διαχειριστές (π.χ. δήμους ) και τεχνική ομάδα, η οποία θα ενημερώνει για την κατάσταση του μηχανήματος. Επιπλέον, οι υπεύθυνοι υπάλληλοι του έργου του Δήμου/Περιφέρειας θα έχουν τη δυνατότητα μέσω ειδικής πλατφόρμας να τρέχουν διαγνωστικά ανά πάσα στιγμή και να παρακολουθούν τη λειτουργία της συσκευής και τα στατιστικά στοιχεία αυτής. Έτσι θα παρέχεται η δυνατότητα πρόβλεψης βλάβης μέσω οριακών τιμών διαφόρων παραμέτρων αλλά και η τηλε-διάγνωση βλάβης, γεγονός που θα καθιστά πιο γρήγορη την επιδιορθωτική επέμβαση άρα είτε τη μη διακοπή της λειτουργίας του μηχανήματος, είτε της άμεσης επαναφοράς του σε περίπτωση διακοπής. Ακόμη, θα υπάρχει ψηφιακός χάρτης που όποιος επιθυμεί να μπορεί να βλέπει το σημείο τοποθέτησης της κάθε διάταξης για την αυτόνομη πρόσβαση ΑμεΑ στη θάλασσα, καθώς και την κατάσταση λειτουργίας της. Επιπλέον, οι ενδιαφερόμενοι θα ενημερώνονται με γραπτό μήνυμα ή μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τον Ευρωπαϊκό κανονισμό GDPR, για το πότε θα εγκατασταθεί η διάταξη για την αυτόνομη πρόσβαση ΑμεΑ στη θάλασσα και θα βρίσκεται σε λειτουργία, πότε τέθηκε εκτός λειτουργίας ή επανήλθε λόγω κάποιας βλάβης και τέλος πότε θα αποσυρθεί μετά το πέρας της θερινής περιόδου.».

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

Δηλαδή η τεχνική μας προσφορά όχι μόνο καλύπτει τις απαιτήσεις της Διακήρυξης αλλά παρέχει και περισσότερα.

Τέλος η εταιρία μας συμμορφώθηκε και με την υποπαράγραφο του άνω άρθρου 1.5 που ορίζει ότι Θα πρέπει να δοθεί η δαπάνη και πρόγραμμα συντήρησης για κάθε χρόνο και για τα επόμενα πέντε χρόνια, συνυποβάλλοντας με την Τεχνική της Προσφοράς το από 20.3.2020 έγγραφό μας με θέμα : «Δαπάνη και πρόγραμμα συντήρησης διάταξης για την αυτόνομη πρόσβαση ΑμεΑ στη θάλασσα, ..., για τον ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό του ... με αριθμό πρωτοκόλλου ...» στο οποίο δηλώνει ότι το κόστος όλων των εργασιών και των υποστηρικτικών παροχών που περιγράφονται ανωτέρω για κάθε μία συσκευή ... και για κάθε μια από τις επόμενες πέντε θερινές περιόδους, μετά την πρώτη θερινή περίοδο λειτουργίας της, είναι 2.800,00 € πλέον ΦΠΑ ανά έτος. Μέσα στο κόστος περιλαμβάνεται και το κόστος των ετήσιων ανταλλακτικών της κάθε συσκευής .... Ομοίως συμμορφώθηκε και με την υποπαράγραφο του άνω άρθρου 1.5 που ορίζει ότι Θα πρέπει να δοθεί πίνακας των κυριότερων ανταλλακτικών τις διάταξης με τιμές και θα πρέπει να δοθεί βεβαίωση για πενταετή, τουλάχιστον, δυνατότητα προμήθειας ανταλλακτικών των συσκευών του συστήματος, υποβάλλοντας το από 20.03.2020 έγγραφο με τίτλο «ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΩΝ»

17. Επειδή ο προσφεύγων με το υπόμνημά του και προς αντίκρουση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής προβάλλει τα κάτωθι: « [...] Ε. Αναφορικά δε με τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής, τούτη επιβεβαιώνει ρητά όσα προβάλλουμε με την προδικαστική προσφυγή μας, ήτοι ότι τόσο η Οδηγία 2004/108/EC όσο και η Οδηγία 1999/5/EC έχουν καταργηθεί και ότι με την προσκομιζόμενη εκ μέρους της παρεμβαίνουσας σύμβασης η τελευταία δηλώνει τη συμμόρφωση της συσκευής της με κατηργημένες οδηγίες.

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

ΣΤ. Τέλος, αναφορικά με τα έγγραφα με τίτλο «... ..» και «...» τα οποία βέβαια σε καμία περίπτωση δεν αποτελούν απόδειξη της σήμανσης CE και δήλωση συμμόρφωσης, έχουν πάντως συνταχθεί στην αγγλική γλώσσα χωρίς να συνοδεύονται από επίσημη μετάφραση στην ελληνική γλώσσα, η αναθέτουσα αρχή εσφαλμένα και μη νομίμως αναφέρει στις απόψεις της ότι δήθεν μπορούσαν να υποβληθούν στην αγγλική ως δήθεν φυλλάδιο με ειδικό περιεχόμενο. Και τούτο διότι τα δύο τούτα έγγραφα δεν συνιστούν απλώς ενημερωτικά και τεχνικά φυλλάδια με ειδικό περιεχόμενο, αλλά αφορούν σε αποτελούν αποτελέσματα ελέγχου της συσκευής, τα οποία όφειλαν να συνοδεύονται από μετάφραση και συνεπώς δεν μπορούν να ληφθούν υπόψη στην αγγλική. Ειδικότερα :Όπως προκύπτει από τα έγγραφα και τα στοιχεία της διαδικασίας, όπως είναι αναρτημένα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, και καθώς ομολογεί η αναθέτουσα αρχή, και ως βάσιμα αναφέρεται στη προσφυγή μας η παρεμβαίνουσα δεν έχει προσκομίσει την μετάφραση στην ελληνική των εγγράφων με τίτλο «... ..» και «...», τα οποία κατά τους ισχυρισμούς της αναθέτουσας ικανοποιούν δήθεν τις απαιτήσεις της διακήρυξης περί σήμανσης CE. Τα ως άνω έγγραφα, τα οποία έχουν συνταχθεί στην αγγλική, και δεν συνοδεύονται από μετάφραση στην ελληνική, ικανοποιούν κατά τους ισχυρισμούς της αναθέτουσας τη τεχνική προδιαγραφή του προσφερόμενου είδους που απαιτείται ρητά να διαθέτει σήμανση CE. Ωστόσο όμως, η διακήρυξη ρητώς και σαφώς προβλέπει ότι τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στις προσφορές συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα. Επιπροσθέτως τα επίμαχα έγγραφα αν υποθεθεί ότι ικανοποιούν τις απαιτήσεις περί σήμανσης CE, ως ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή, τότε αποτελούν στοιχείο της τεχνικής προσφοράς και μάλιστα, αποδεικτικό ιδιωτικό έγγραφο εκπλήρωσης απαράβατης τεχνικής προδιαγραφής. Υπό αυτή την εκδοχή, ως



## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

αποδεικτικά ιδιωτικά έγγραφα, ρητώς και σαφώς σύμφωνα με την διακήρυξη, τα επίμαχα έγγραφα όφειλαν να συνοδεύονται με επίσημη μετάφραση στην ελληνική (όρος 2.1.4.). Επομένως, ακόμη κι αν παρ' ελπίδα υποτεθεί ότι τα επίμαχα έγγραφα συνιστούν έγγραφα που τέθηκαν προς απόδειξη της συμμόρφωσης CE, η προσφορά της παρεμβαίνουσας πρέπει να απορριφθεί καθώς προσκρούει σε τεθέντα ουσιώδη όρο της διακήρυξης και ίδια σε υποχρεωτική προσκόμιση τυπικού στοιχείου ήτοι της μετάφρασης στην ελληνική τούτων των εγγράφων (ΑΕΠΠ 196/2020, σκ. 45). Τούτο διότι ακόμη κι αν υποτεθεί ότι τούτα τα έγγραφα συνιστούν δήθεν δήλωση συμμόρφωσης CE (το οποίο ρητώς αμφισβητούμε), τούτο σημαίνει πως αποτελούν αποδεικτικά ιδιωτικά έγγραφα εκπλήρωσης απαρέγκλιτης τεχνικής προδιαγραφής του υπό προμήθεια είδους, και όχι τεχνικά φυλλάδια ως εσφαλμένως επικαλείται η αναθέτουσα. Κατά συνέπεια, είναι ακυρωτέα η προσβαλλόμενη που αποδέχθηκε την τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας ενώ έπρεπε να την απορρίψει, κατά δέσμια αρμοδιότητα σύμφωνα με τον νόμο, τους όρους της διακήρυξης, και σύμφωνα με τις αρχές της νομιμότητας της τυπικότητας της ισότητας και της διαφάνειας που διέπουν τους δημόσιους διαγωνισμούς. Ειδικότερα, η αναθέτουσα αρχή δεσμεύεται από την τεθείσα απαίτηση προσκόμισης υποχρεωτικά της μετάφρασης στην ελληνική (όρος 2.1.4 της διακήρυξης, άρθ. 92 του ν. 4412/2016), που συνιστά κανόνα υποχρεωτικής εφαρμογής για την ίδια, κατά δέσμια αρμοδιότητα, μη δυναμένης όπως αγνοήσει και μην εφαρμόσει όρο της διακήρυξης που η ίδια έθεσε καθώς δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων -και εν προκειμένω των επίμαχων μεταφράσεων- που απαιτούνται επί ποινή απόρριψης της προσφοράς. Ως εκ τούτου και ο ισχυρισμός αυτός είναι νομικά και ουσιαστικά αβάσιμος και ως τούτος είναι απορριπτέος.

*Z. Ενόψει τούτων προκύπτει ότι οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής είναι νομικά και ουσιαστικά αβάσιμοι, ώστε όλοι θα πρέπει να απορριφθούν και να γίνει δεκτός ο πρώτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής μας.*

*III. Αναφορικά με τον δεύτερο λόγο της προδικαστικής προσφυγής μας και την μη νόμιμη αποδοχή της προσφοράς της εταιρίας «...», εξαιτίας παραβίασης της διάταξης του άρθρου 94 παρ. 5 του ν. 4635/2019, ήτοι εξαιτίας παράλειψης δημοσίευσης ισολογισμών στο ΓΕΜΗ κατά τον χρόνο υποβολής προσφοράς.*

*A. Με την προδικαστική προσφυγή μας προβάλλαμε επίσης νόμιμα και βάσιμα ότι η προσφορά εταιρίας «...» έγινε μη νομίμως αποδεκτή στον διαγωνισμό, δοθέντος ότι συνέτρεχε για την τελευταία το κατ' άρθρο 94 παρ. 5 του ν. 4635/2019 απόλυτο κώλυμα συμμετοχής της σε οποιαδήποτε διαγωνιστική διαδικασία, εξαιτίας της παράλειψης δημοσίευσης ισολογισμών στο ΓΕΜΗ κατά τον χρόνο υποβολής προσφοράς της. Ωστόσο, η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της, παραθέτει άστοχα και αλυσιτελώς το πεδίο «B: Οικονομική και Χρηματοοικονομική Επάρκεια» της παρεμβαίνουσας προβάλλοντας ότι «το ΤΕΥΔ πληροί τους όρους της διακήρυξης».*

*B. Πλην στηρίζει του ισχυρισμούς της στην εσφαλμένη προϋπόθεση ότι με την προδικαστική προσφυγή μας αμφισβητούμε την εκ μέρους της παρεμβαίνουσας πλήρωση του κριτηρίου της Οικονομικής και Χρηματοοικονομικής επάρκειας στον επίμαχο διαγωνισμό, ενώ στην πραγματικότητα ο δεύτερος λόγος της προδικαστικής προσφυγής μας ουδόλως σχετίζεται με τα ανωτέρω. Τουναντίον, με τον δεύτερο λόγο της προδικαστικής προσφυγής μας προβάλλουμε ότι η παρεμβαίνουσα κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της, ήτοι κατά τον χρόνο συμμετοχής της στον διαγωνισμό ήτοι δεν είχε δημοσιεύσει, στο ΓΕΜΗ ισολογισμούς για έξι τουλάχιστον έτη, ως όφειλε, με αποτέλεσμα να υφίσταται την ρητή συνέπεια*

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

του άρθ. 94 παρ.5 του ν. 4635/2019,ήτοι το απόλυτο κώλυμα συμμετοχής της σε οποιαδήποτε διαγωνιστική διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης και την συνακόλουθη πλήρη αδυναμία της να λάβει μέρος στον επίμαχο διαγωνισμό. Ως εκ τούτου, δοθέντος ότι οι ισολογισμοί της παρεμβαίνουσας δεν ήταν δημοσιευμένοι στο ΓΕΜΗ κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της και δοθέντος ότι η δυνατότητα συμμετοχής ενός οικονομικού φορέα σε έναν δημόσιο διαγωνισμό κρίνεται σωρευτικώς, σε τρία χρονικά σημεία, ήτοι στο χρονικό σημείο υποβολής της προσφοράς του, κατά το χρονικό σημείο υποβολής των δικαιολογητικών προς οριστική κατακύρωση και κατά τη σύναψη της σύμβασης (βλ. ΣτΕ ΕΑ 23/2020, ΔΕφΧαν 38/2019)η τελευταία βρισκόταν σε πλήρη αδυναμία να συμμετέχει στην επίδικη και σε οποιαδήποτε άλλη διαγωνιστική διαδικασία. Η μεταγενέστερη δε από 01.07.2020 δημοσίευση των επίμαχων ισολογισμών μπορεί μόνο να καταστήσει δυνατή την συμμετοχή του οικονομικού φορέα σε δημόσιους διαγωνισμούς εφεξής, ήτοι για το μετέπειτα από την προσήκουσα δημοσίευση των ισολογισμών χρονικό διάστημα, ώστε μη νομίμως έγινε αποδεκτή η προσφορά της στον επίμαχο διαγωνισμό. Τούτα δε τα οποία προβάλλουμε νόμιμα και βάσιμα, ουδεμία σχέση έχουν με την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια της παρεμβαίνουσας, η οποία εν προκειμένω δεν προσβάλλεται, αλλά αφορούν αποκλειστικά στην έννομη συνέπεια της μη δημοσίευσης των προϋπολογισμών στο ΓΕΜΗ, όπως τούτη περιγράφεται ρητά στο άρθ. 94 παρ.5 του ν. 4635/2019. Κατ' αποτέλεσμα, οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής, οι οποίοι τίθενται προς υπεράσπιση της πλήρωσης του κριτηρίου της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας, είναι άστοχοι, αλυσιτελείς, στηρίζονται δε σε εσφαλμένη προϋπόθεση, ώστε πρέπει να απορριφθούν και να γίνει δεκτή η προδικαστική προσφυγή μας.

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

IV. Αναφορικά με τον τρίτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής μας και την μη νόμιμη αποδοχή της προσφοράς της εταιρίας «...», εξαιτίας παραβίασης της διάταξης του άρθρου 91 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 2.4.6. της διακήρυξης. Α. Με την προδικαστική προσφυγή μας προβάλλαμε νόμιμα και βάσιμα, ότι η προσφορά της εταιρίας «...» και ήδη παρεμβαίνουσας (στο εξής «παρεμβαίνουσα»), έγινε μη νομίμως αποδεκτή, διότι οι δηλώσεις της ως εταιρίας ... συνιστούν απόκλιση από τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης, τις οποίες παραβιάζουν κατάφωρα, δεδομένου ότι εισάγουν περιορισμούς και εξαιρέσεις στις ανεπιφύλακτες υποχρεώσεις που τίθενται από το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού σε βάρος του αναδόχου., ώστε κακώς έγινε αποδεκτή στον επίμαχο διαγωνισμό. Συγκεκριμένα:

B . Προς αποφυγή άσκοπων επαναλήψεων, σε τούτο το σημείο επισημαίνουμε ότι η απόκλιση της προσφοράς της παρεμβαίνουσας από τα οριζόμενα στην διακήρυξη προκύπτει από το αυτό περιεχόμενο των δηλώσεων και της τεχνικής προσφοράς της και την ουσιώδη απόκλισή του από τα οριζόμενα στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού. Στην απλή και άστοχη παράθεση των κειμένων προβαίνει η αναθέτουσα αρχή, καταλήγοντας στο αυθαίρετο και εσφαλμένο συμπέρασμα ότι δήθεν η προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι δήθεν νόμιμη. Άλλωστε, το αυτό περιεχόμενο της τεχνικής προσφοράς και των δηλώσεών της παραθέσαμε κι εμείς στην προδικαστική προσφυγή μας, προβάλλοντας ορθά και βάσιμα ότι η προσβαλλόμενη απόφαση, αποδεχόμενη την προσφορά της ..., έκρινε κατά προφανή παραβίαση των όρων του διαγωνισμού, από την αδιάστικτη διατύπωση του οποίου προκύπτει ότι η προσφορά που δεν υποβλήθηκε με το περιεχόμενο που ορίζεται στο άρθρο 2.4.3. και συγκεκριμένα με το Παράρτημα II στο οποίο αυτό παραπέμπει ,προσφορά που τίθεται υπό αίρεση, προσφορά που θέτει όρο αναπροσαρμογής, προσφορά ατελής, ασαφής και ελλιπής, και προσφορά που

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

παρουσιάζει αποκλίσεις από τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές απορρίπτεται κατά δέσμια αρμοδιότητα ως απαράδεκτη. Ως εκ τούτου, προκύπτει ότι και αυτοί οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής αναφορικά με τη δήθεν νομιμότητα της προσφοράς της, είναι εσφαλμένοι, νομικά και ουσιαστικά αβάσιμοι και ως εκ τούτου πρέπει να απορριφθούν και να γίνει δεκτή η προδικαστική προσφυγή μας».

18. Επειδή το άρθρο 18 του ν. 4412/2016 ορίζει 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[...]».

19. Επειδή, το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης ....περιέχουν ιδίως : .....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, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης, ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων,[...] ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς [...]».

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

20. Επειδή το άρθρο 54 του Ν.4412/2016 ορίζει ότι: «1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περίπτωση 1 του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α' παρατίθενται στα έγγραφα της σύμβασης και καθορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών. Τα χαρακτηριστικά αυτά μπορεί επίσης να αναφέρονται στη συγκεκριμένη διαδικασία ή μέθοδο παραγωγής ή παροχής των ζητούμενων έργων, αγαθών ή υπηρεσιών ή σε ειδική διαδικασία άλλου σταδίου του κύκλου ζωής τους, ακόμη και αν οι παράγοντες αυτοί δεν αποτελούν μέρος της υλικής τους υπόστασης, υπό την προϋπόθεση ότι συνδέονται με το αντικείμενο της σύμβασης και είναι ανάλογα με την αξία και τους σκοπούς της [...]. 2. Οι τεχνικές προδιαγραφές εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση των οικονομικών φορέων στη διαδικασία σύναψης σύμβασης και δεν έχουν ως αποτέλεσμα τη δημιουργία αδικαιολόγητων εμποδίων στο άνοιγμα των δημόσιων συμβάσεων στον ανταγωνισμό. 3. Οι τεχνικές προδιαγραφές διατυπώνονται με έναν από τους κατωτέρω τρόπους: α) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, συμπεριλαμβανομένων των περιβαλλοντικών χαρακτηριστικών, 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 προτύπων, 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, κάθε παραπομπή

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

συνοδεύεται από τον όρο ή «ισοδύναμο» [...] 4. Οι τεχνικές προδιαγραφές, εκτός εάν δικαιολογείται από το αντικείμενο της σύμβασης, δεν περιέχουν μνεία συγκεκριμένης κατασκευής ή προέλευσης ή ιδιαίτερης μεθόδου κατασκευής που να χαρακτηρίζει τα προϊόντα ή τις υπηρεσίες που παρέχονται από έναν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα ούτε εμπορικού σήματος, διπλώματος ευρεσιτεχνίας, τύπων ή συγκεκριμένης καταγωγής ή παραγωγής που θα είχε ως αποτέλεσμα να ευνοούνται ή να αποκλείονται ορισμένες επιχειρήσεις ή ορισμένα προϊόντα [...].».

21. Επειδή το άρθρο 75 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν: α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν στους οικονομικούς φορείς ως απαιτήσεις συμμετοχής μόνο τα κριτήρια που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 3 και 4. Οι αναθέτουσες αρχές περιορίζουν τις όποιες απαιτήσεις συμμετοχής σε εκείνες που είναι απαραίτητες ώστε να διασφαλίζεται ότι ο υποψήφιος ή ο προσφέρων διαθέτει τις εκ του νόμου απαιτούμενες προϋποθέσεις, τις χρηματοοικονομικές δυνατότητες, καθώς και τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης. Όλες οι απαιτήσεις σχετίζονται και είναι ανάλογες με το αντικείμενο της σύμβασης. 3. Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να διασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν την αναγκαία οικονομική και χρηματοδοτική ικανότητα για την εκτέλεση της σύμβασης. Για το σκοπό αυτόν, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να έχουν έναν ορισμένο ελάχιστο ετήσιο κύκλο εργασιών, συμπεριλαμβανομένου ορισμένου ελάχιστου κύκλου εργασιών στον τομέα δραστηριοτήτων που καλύπτεται από

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

τη σύμβαση. Επίσης, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να παρέχουν πληροφορίες σχετικά με τους ετήσιους λογαριασμούς, παρουσιάζοντας την αναλογία, ιδίως, στοιχείων ενεργητικού και παθητικού. Μπορούν επίσης να απαιτούν κατάλληλο επίπεδο ασφαλιστικής κάλυψης έναντι επαγγελματικών κινδύνων. Ο ελάχιστος ετήσιος κύκλος εργασιών που απαιτείται να έχουν οι οικονομικοί φορείς δεν υπερβαίνει το διπλάσιο της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, εκτός από δεόντως αιτιολογημένες περιπτώσεις, όπως σχετικά με τους ειδικούς κινδύνους που αφορούν τη φύση των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών. Η αναθέτουσα αρχή αναφέρει τους βασικούς λόγους για την απαίτηση αυτή στα έγγραφα της σύμβασης ή στη χωριστή έκθεση που προβλέπεται στο άρθρο 341. [...]5. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τις απαιτούμενες προϋποθέσεις συμμετοχής που μπορεί να εκφράζονται ως ελάχιστα επίπεδα ικανότητας, καθώς και τα κατάλληλα αποδεικτικά μέσα, στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος.».

22. Επειδή το άρθρο 80 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : « [...]4. Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια του οικονομικού φορέα μπορεί, κατά κανόνα, να αποδεικνύεται με ένα ή περισσότερα από τα δικαιολογητικά που αναφέρονται στο Μέρος Ι του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α'. Εάν ο οικονομικός φορέας, για βάσιμο λόγο, δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα δικαιολογητικά που ζητεί η αναθέτουσα αρχή, μπορεί να αποδεικνύει την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια με οποιοδήποτε άλλο έγγραφο, το οποίο η αναθέτουσα αρχή κρίνει κατάλληλο.[...]».

23. Επειδή το άρθρο 91 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «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



## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102, γ) Για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με το άρθρο 102, δ) Η οποία είναι εναλλακτική προσφορά, αν τέτοια δεν επιτρέπεται ή, αν επιτρέπεται, δεν πληροί τις ελάχιστες απαιτήσεις των εγγράφων της σύμβασης, ε) Η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλει δύο ή περισσότερες προσφορές εκτός αν επιτρέπεται η υποβολή εναλλακτικής προσφοράς. Ο περιορισμός αυτός ισχύει, υπό τους όρους της περίπτωσης γ' της παραγράφου 4 του άρθρου 73 και στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων με κοινά μέλη, καθώς και στην περίπτωση οικονομικών φορέων που συμμετέχουν είτε αυτοτελώς είτε ως μέλη ενώσεων, στ) Προσφορά υπό αίρεση., ζ) Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου, μελέτης ή παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών στις περιπτώσεις α' και β' της παρ. 2 του άρθρου 95, η) Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης προμηθειών ή γενικών υπηρεσιών, προσφορά η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής, χωρίς αυτό να προβλέπεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή, εφόσον στα έγγραφα της σύμβασης προβλέπεται η κατάθεση δειγμάτων, η μη προσήκουσα κατάθεση τους. [...].».

24. Επειδή το άρθρο 94 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : « ...4. Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων προμηθειών και γενικών υπηρεσιών ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς περιέχει ιδίως τα έγγραφα και τα

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

δικαιολογητικά που τεκμηριώνουν την τεχνική επάρκεια, χρησιμοποιούνται για την αξιολόγηση των προσφορών και περιγράφονται στα έγγραφα της σύμβασης».

25. Επειδή το άρθρο 215 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί όταν κρίνει σκόπιμο για σύμβαση συγκεκριμένης προμήθειας να προβλέπει στα έγγραφα της σύμβασης και εγγυημένη λειτουργία του αντικειμένου της προμήθειας. Ο χρόνος και το περιεχόμενο της εγγυημένης λειτουργίας περιγράφεται στα έγγραφα της σύμβασης. 2. Κατά την περίοδο της εγγυημένης λειτουργίας, ο ανάδοχος ευθύνεται για την καλή λειτουργία του αντικειμένου της προμήθειας Επίσης, οφείλει κατά το χρόνο της εγγυημένης λειτουργίας να προβαίνει στην προβλεπόμενη συντήρηση και να αποκαταστήσει οποιαδήποτε βλάβη με τρόπο και σε χρόνο που περιγράφεται στις τεχνικές προδιαγραφές και στα λοιπά τεύχη της σύμβασης.[...]».

26. Επειδή το άρθρο 346 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι «Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α΄ και β΄ της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368».

27. Επειδή του άρθρο 360 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι «1. Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».

28. Επειδή στους όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι : « [...]1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης Αντικείμενο της σύμβασης είναι, σύμφωνα με την υπ' αριθ. 1/2018 μελέτη, είναι η προμήθεια του συνόλου του αναγκαίου εξοπλισμού για τη δημιουργία ολοκληρωμένων τουριστικών προσβάσιμων θαλάσσιων προορισμών. [...]

Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ I της παρούσας διακήρυξης.

Αναλυτική περιγραφή των τεχνικών προδιαγραφών των υπό προμήθεια ειδών, δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II της παρούσας διακήρυξης.

Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει τιμής [...]

2.1.4 Γλώσσα Τα έγγραφα της σύμβασης έχουν συνταχθεί στην ελληνική γλώσσα Τυχόν ενστάσεις ή προδικαστικές προσφυγές υποβάλλονται στην ελληνική γλώσσα. Οι προσφορές και τα περιλαμβανόμενα σε αυτές στοιχεία συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα. Στα αλλοδαπά δημόσια έγγραφα και δικαιολογητικά εφαρμόζεται η Συνθήκη της Χάγης της 5ης.10.1961, που κυρώθηκε με το ν. 1497/1984 (Α'188)33. Ειδικά, τα αλλοδαπά ιδιωτικά έγγραφα συνοδεύονται από μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα επικυρωμένη είτε από πρόσωπο αρμόδιο κατά τις διατάξεις της εθνικής

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

νομοθεσίας είτε από πρόσωπο κατά νόμο αρμόδιο της χώρας στην οποία έχει συνταχθεί το έγγραφο.

Τα αποδεικτικά έγγραφα συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα. Στα αλλοδαπά δημόσια έγγραφα και δικαιολογητικά εφαρμόζεται η Συνθήκη της Χάγης της 5.10.1961, που κυρώθηκε με το ν. 1497/1984 (Α'188). Ειδικά, τα αλλοδαπά ιδιωτικά έγγραφα συνοδεύονται από μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα επικυρωμένη είτε από πρόσωπο αρμόδιο κατά τις διατάξεις της εθνικής νομοθεσίας είτε από πρόσωπο κατά νόμο αρμόδιο της χώρας στην οποία έχει συνταχθεί το έγγραφο.

Ενημερωτικά και τεχνικά φυλλάδια και άλλα έντυπα -εταιρικά ή μη-με ειδικό τεχνικό περιεχόμενο μπορούν να υποβάλλονται και στην αγγλική, χωρίς να συνοδεύονται από μετάφραση στην ελληνική.[...]

### 2.2.5 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια

Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να δηλώσουν τον μέσο κύκλο εργασιών της τελευταίας τριετίας(2016,2017,2018), ο οποίος πρέπει να είναι τουλάχιστον ίσος ή μεγαλύτερος από το ποσό του προϋπολογισμού της παρούσας σύμβασης. Σε περίπτωση που ο προσφέρων δραστηριοποιείται για χρονικό διάστημα μικρότερο των τριών (3) διαχειριστικών χρήσεων, τότε, για όσες διαχειριστικές χρήσεις δραστηριοποιείται, να διαθέτουν ελάχιστο μέσο ετήσιο κύκλο εργασιών στο τομέα δραστηριοτήτων της σύμβασης ίσο ή μεγαλύτερο με το ποσό του προϋπολογισμού.[...]

### 2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής

#### 2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016 Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) (B/3698/16-11-2016), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986.[...]

### 2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα

A. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016 [...]

B.3. Για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της παρ. 2.2.5, οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν «αντίγραφο ή απόσπασμα των δημοσιεύσεων οικονομικών ισολογισμών της επιχείρησης, στην περίπτωση που η δημοσίευση των ισολογισμών απαιτείται από τη νομοθεσία της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας των τριών (3) τελευταίων οικονομικών χρήσεων που προηγούνται του έτους του διαγωνισμού (2016-2017-2018). Συγκεκριμένα οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν μέσο γενικό κύκλο εργασιών για την τελευταία τριετία (2016, 2017, 2018) ίσο τουλάχιστον με τον προϋπολογισμό της παρούσας. Σε περίπτωση που ο υποψήφιος Ανάδοχος δεν έχει δημοσιευμένους ισολογισμούς για τρεις (3) διαχειριστικές χρήσεις, τότε μπορεί να υποβάλει ισοδύναμα λογιστικά έγγραφα ή άλλα επίσημα έγγραφα ή

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

φωτοαντίγραφα των αντίστοιχων φορολογικών δηλώσεων. Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων που υποβάλλει κοινή προσφορά, τα ανωτέρω δικαιολογητικά προσκομίζονται για κάθε μέλος της ένωσης ξεχωριστά, αλλά σε κάθε περίπτωση το σχετικό κριτήριο πρέπει να πληρείται από τα μέλη της ένωσης σωρευτικά.[...]

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 [...]

2.4.3.2 Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “ΤΕΧΝΙΚΗ ΣΥΓΓΡΑΦΗ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ –ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ” του Παραρτήματος II της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα [...]

### 2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών

Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών) , 2.4.5. (Χρόνος

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας,

β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας διακήρυξης,

γ) για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας και το άρθρο 102 του ν. 4412/2016 [...]

ζ) η οποία είναι υπό αίρεση,

η) η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής,

θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσας διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης. [...]

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II –Τεχνική Συγγραφή Υποχρεώσεων -Τεχνικές Προδιαγραφές  
[...] 1.4. 1.4 ΓΕΝΙΚΕΣ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ

[...]Κάθε συσκευή να φέρει τη σήμανση «CE» κατά τα οριζόμενα στις κοινές Υπουργικές αποφάσεις του Υπουργείου Οικονομικών, Μεταφορών και Επικοινωνιών, Εθνικής Οικονομίας και Ανάπτυξης, που περιέχονται στα Φ.Ε.Κ. 688/Β/1994 και 992/Β/30.12.1994 [...]

### 1.5 ΕΓΓΥΗΣΕΙΣ -ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ

Η Ανάδοχος εταιρεία θα παρέχει γραπτή εγγύηση τουλάχιστον δύο (2) ετών για την καλή λειτουργία τόσο των μηχανικών μερών όσο και των ηλεκτρονικών συστημάτων. Ο Ανάδοχος, χωρίς πρόσθετη δαπάνη για την Υπηρεσία, είναι

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

υποχρεωμένος μέχρι και τη λήξη της εγγύησης (2 έτη) του συστήματος να ενημερώνει, αναβαθμίζει ή αντικαθιστά το λογισμικό ελέγχου των διατάξεων με κάθε νεότερη έκδοση που διατίθεται από τον Κατασκευαστή.

Στην προσφορά του Αναδόχου θα περιλαμβάνεται και η συντήρηση του μηχανισμού χωρίς πρόσθετη χρέωση για την πρώτη περίοδο λειτουργίας, μέχρι την απόσυρσή από την ακτή ή για διάστημα ενός έτους. Στη διάρκεια αυτή ο Ανάδοχος είναι υποχρεωμένος να παρέχει κατ' ελάχιστον μια (ανά μήνα) τακτική προληπτική συντήρηση κάθε συστήματος. Επιπλέον, υποχρεούται να προβαίνει στην αποκατάσταση οποιασδήποτε βλάβης ή άλλης λειτουργικής ανωμαλίας του εξοπλισμού, ή/και σύστημα, ή/και στην αντικατάσταση ( εφ' όσον απαιτείται ) μέρους ή του συνόλου αυτών χωρίς καμία πρόσθετη δαπάνη για την Υπηρεσία. Το κόστος όλων των αναλωσίμων, ανταλλακτικών, λιπαντικών, μικροϋλικών, κλπ βαρύνει τον Ανάδοχο.

Θα πρέπει να δοθεί η δαπάνη και πρόγραμμα συντήρησης για κάθε χρόνο και για τα επόμενα πέντε χρόνια.

Θα πρέπει να δοθεί πίνακας των κυριότερων ανταλλακτικών τις διάταξης με τιμές και θα πρέπει να δοθεί βεβαίωση για πενταετή, τουλάχιστον, δυνατότητα προμήθειας ανταλλακτικών των συσκευών του συστήματος».

29. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα 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), 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 (Ολ ΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνολολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη



## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Επομένως, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

30. 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* ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 25 και απόφαση *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 27). Περαιτέρω επιβάλλεται η εφαρμογή των όρων της διακήρυξης 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).

31. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ

μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος τους αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, Επιτροπή κατά Δανίας, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

32. Επειδή η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, ΣΤΕ 111/2006, 597/2007 κ. ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β΄ Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

33. Επειδή σε συνέχεια των ως άνω σύμφωνα με το Ελεγκτικό Συνέδριο λόγω της εφαρμοζόμενης στους δημόσιους διαγωνισμούς αρχής της τυπικότητας, είχε κριθεί κατά το προγενέστερο θεσμικό καθεστώς ότι όλες οι διατάξεις της Διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους με εξαίρεση εκείνες για τις οποίες προκύπτει το αντίθετο, με συνέπεια, ελλείψει αντίθετης

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

ρητής διάταξης, τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν τον τρόπο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων συνεπάγεται το απαράδεκτο αυτών (Ελ. Συν. VI Τμήμα, Απόφ. 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.

34. Επειδή οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (βλ. 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 (βλ. 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).

35. Επειδή, εξάλλου, σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως «*με ποινή αποκλεισμού...*», «*με ποινή απαράδεκτου....*», «*οι συμμετέχοντες πρέπει...*» ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ 70/2002).

36. Επειδή, σύμφωνα με τη γραμματική διατύπωση των διατάξεων του άρθρου 75 του ν. 4412/2016, οι αναθέτουσες αρχές, πριν την ανάθεση δημόσιας σύμβασης, δύνανται να ελέγχουν την «ικανότητα» των οικονομικών φορέων για την εκτέλεση της σύμβασης, εισάγοντας στη διακήρυξη τα περιοριστικώς αναφερόμενα στην εν λόγω διάταξη κριτήρια επιλογής αυτών,

## **Αριθμός απόφασης: 995 /2020**

ήτοι σε σχέση με: α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Επισημαίνεται ότι όλα τα κριτήρια επιλογής είναι προαιρετικά και τίθενται στη διακήρυξη κατά την κρίση και τη διακριτική ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής η οποία έχει τη δυνατότητα, να επιλέξει ένα, περισσότερα ή όλα ενδεχομένως τα ως άνω κριτήρια επιλογής, συνεκτιμώντας τα ιδιαίτερα χαρακτηριστικά της υπό ανάθεση σύμβασης (εκτιμώμενη αξία αυτής, ειδικές περιστάσεις κλπ), με σχετική πρόβλεψη στη διακήρυξη. Ωστόσο, εφόσον τεθούν στη διακήρυξη, η πλήρωση τους καθίσταται υποχρεωτική. Ειδικότερα, η συμπερίληψή τους αποβλέπει στο να διαπιστώσει η αναθέτουσα αρχή, εάν ο εκάστοτε συμμετέχων στη διαγωνιστική διαδικασία, οικονομικός φορέας, διαθέτει κατά τεκμήριο την ικανότητα να ανταποκριθεί στην εκτέλεση της σύμβασης και συνίσταται στο να θεσπιστούν εύλογες προϋποθέσεις συμμετοχής σε σχέση με την υπό ανάθεση σύμβαση (βλ. ΑΕΠΠ 687/2019).

37. Επειδή, το ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ αποτελεί πρότυπο τεύχος με δεσμευτική ισχύ, το οποίο χρησιμοποιείται υποχρεωτικά από τις αναθέτουσες αρχές σε διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων του Βιβλίου Ι του Ν.4412/2016, προκειμένου οι συμμετέχοντες στις ως άνω διαγωνιστικές διαδικασίες, κατά το χρόνο υποβολής των αιτήσεων συμμετοχής ή των προσφορών τους να δηλώνουν υπεύθυνα ότι, αντιστοίχως προς τις απαιτήσεις της διακήρυξης, δεν εμπíπτουν στις καταστάσεις εκείνες που συνιστούν λόγους αποκλεισμού, όπως και ότι πληρούν τα ανάλογα με τη διακήρυξη κριτήρια ποιοτικής επιλογής, ως προκαταρκτική απόδειξη της προσωπικής τους κατάστασης, ώστε να θεμελιώσουν κατ' αρχήν το δικαίωμα συμμετοχής τους στο διαγωνισμό (βλ. ΑΕΠΠ 136/2017). Περαιτέρω, το ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ παρέχει προαπόδειξη προς τον σκοπό της επιτάχυνσης των διαγωνιστικών

## **Αριθμός απόφασης: 995 /2020**

διαδικασιών και ελάφρυνσης των διαγωνιζομένων από την υποχρέωση προσκόμισης πολυάριθμων πιστοποιητικών και εγγράφων ως προς τα κριτήρια αποκλεισμού και επιλογής, ιδίως επί τον σκοπό της διευκόλυνσης συμμετοχής μικρομεσαίων επιχειρήσεων και τη μείωση του χρόνου προετοιμασίας μιας προσφοράς. Ενέχει δε προϋποθέτει και ερείδεται επί μιας καταρχήν εμπιστοσύνης ως προς τον υποβάλλοντα οικονομικό φορέα και όσον αφορά τα εξ αυτού δηλούμενα, τα οποία θα ελεγχθούν επισταμένως κατά το στάδιο αξιολόγησης δικαιολογητικών κατακύρωσης πριν την οριστικοποίηση της ανακήρυξης του ως αναδόχου το ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ. Ως εκ τούτου, η υποβολή του συμπληρωμένου ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ στα απαιτούμενα από τη διακήρυξη πεδία αποτελεί ουσιώδη τυπική προϋπόθεση συμμετοχής στο διαγωνισμό, παράβαση δε του κανόνα αυτού εκ μέρους του συμμετέχοντος στο διαγωνισμό, δηλαδή υποβολή ελλιπούς κατά περιεχόμενο δήλωσης, συνιστά ουσιώδη παράλειψη συνεπαγόμενη αποκλεισμό του υποψηφίου (ΑΕΠΠ 96/2017).

38. Επειδή ο προσφεύγων με τον τρίτο λόγο της προσφυγής του ισχυρίζεται ότι η προσφορά του παρεμβαίνοντος δεν συμμορφώνεται με τις τεχνικές προδιαγραφές διότι η παρεχόμενη εγγύηση καλής λειτουργίας δεν καλύπτει περιπτώσεις κακής χρήσης, βανδαλισμών, ακραίων καιρικών φαινομένων και βλαβών που θα προκύψουν από τη μη απεγκατάσταση μετά το πέρας της πρώτης θερινής περιόδου. Επίσης, η παρεχόμενη συντήρηση αλλά και η αποκατάσταση των βλαβών τελούν υπό αιρέσεις. Πέραν τούτου, δηλώνεται ενδεικτικό κόστος συντήρησης το οποίο υπόκειται σε αναπροσαρμογή κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης.

39. Επειδή στον όρο 2.4.3.2 της διακήρυξης προβλέπεται ότι η τεχνική προσφορά πρέπει να καλύπτει τις τεχνικές προδιαγραφές του Παραρτήματος ΙΙ της διακήρυξης και να περιλαμβάνει όλα τα έγγραφα που αποδεικνύουν την

## **Αριθμός απόφασης: 995 /2020**

κάλυψη των τιθέμενων απαιτήσεων, άλλως συντρέχει λόγος αποκλεισμού κατά τα αναφερόμενα στον όρο 2.4.6 της διακήρυξης. Ειδικότερα, σύμφωνα με τον όρο 1.5. του Παραρτήματος II της διακήρυξης ο ανάδοχος θα παρέχει γραπτή εγγύηση τουλάχιστον δύο ετών για την καλή λειτουργία τόσο των μηχανικών μερών όσο και των ηλεκτρονικών συστημάτων. Η δε προσφορά του αναδόχου οφείλει να περιλαμβάνει και τη συντήρηση του μηχανισμού χωρίς πρόσθετη χρέωση για την πρώτη περίοδο λειτουργίας ή για διάστημα ενός έτους, στη δε διάρκεια αυτή ο ανάδοχος είναι υποχρεωμένος να παρέχει κατ' ελάχιστον μια (ανά μήνα) τακτική προληπτική συντήρηση κάθε συστήματος, ενώ επιπλέον υποχρεούται να προβαίνει στην αποκατάσταση οποιασδήποτε βλάβης ή άλλης λειτουργικής ανωμαλίας του εξοπλισμού ή/και του συστήματος καθώς και στην αντικατάσταση μέρους ή του συνόλου αυτών με δικό του κόστος. Επομένως, εκ των προαναφερθέντων όρων ρητώς προκύπτει ότι στην τεχνική προσφορά του διαγωνιζόμενου θα πρέπει να περιλαμβάνονται ρητώς και ανεπιφυλάκτως αφενός μεν η παροχή διεισδυτικής εγγύησης καλής λειτουργίας αφετέρου η ανάληψη της υποχρέωσης συντήρησης και αποκατάστασης του συστήματος και του εξοπλισμού κατά το ειδικότερο περιεχόμενο του όρου 1.5 του Παραρτήματος II της διακήρυξης (πρβλ. ΔΕφΘεσ/κης 133/2018). Αβασίμως δε ο παρεμβαίνων προβάλλει ότι η γραπτή εγγύηση καλής λειτουργίας δεν αφορά το στάδιο της τεχνικής προσφοράς αλλά παρέχεται πριν την υπογραφή της σύμβασης, ενώ σημειωτέον ουδόλως αντιλέγει ότι η τεχνική προσφορά πρέπει να περιλαμβάνει τη συντήρηση και αποκατάσταση βλαβών με βάση τις απαιτήσεις του όρου 1.5 του Παραρτήματος II της διακήρυξης.

40. Επειδή από την επισκόπηση της τεχνικής προσφοράς του παρεμβαίνοντος προκύπτει ότι έχει υποβάλει έγγραφο υπό τίτλο «Εγγύηση καλής λειτουργίας» στο οποίο αναφέρονται τα ακόλουθα : «*Με την παρούσα*

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

δηλώνουμε ότι η περίοδος εγγύησης καλής λειτουργίας των μηχανισμών ... καθώς και του λοιπού εξοπλισμού είναι (2) δύο έτη από την ημερομηνία παραλαβής τους από το αρμόδιο όργανο. Η εγγύηση αφορά τα μηχανικά και ηλεκτρονικά μέρη. Ειδικότερα για την πρώτη θερινή περίοδο εγκατάστασης των μηχανισμών η εγγύηση καλύπτει τους μηχανισμούς σε επίπεδο εργασίας και ανταλλακτικών και αφορά την αποκατάσταση οποιασδήποτε βλάβης προέλθει σαν αποτέλεσμα της εύλογης χρήσης των μηχανισμών. Επιπρόσθετα κατά τη πρώτη θερινή περίοδο και για περίοδο μέχρι 4 μηνών πραγματικής λειτουργίας προσφέρει δωρεάν τους απαραίτητους μηνιαίους περιοδικούς ελέγχους των διατάξεων καθώς και την συντήρησή τους. Από την δεύτερη εγκατάσταση της διάταξης και μέχρι την πάροδο των 2 ετών η ... .. εγγυάται τους μηχανισμούς σε επίπεδο εργασιών και ανταλλακτικών υπό την προϋπόθεση ότι η εγκατάσταση θα γίνει από εξουσιοδοτημένο συνεργείο και ότι τα ανταλλακτικά που θα χρησιμοποιηθούν θα είναι εγκεκριμένα από την εταιρεία. Σε αντίθετη περίπτωση παύει να ισχύει η εγγύηση. Η εγγύηση δεν καλύπτει αναλώσιμα μετά το πέρας της πρώτης θερινής περιόδου λειτουργίας. Η εγγύηση δεν καλύπτει τους μηχανισμούς ... καθώς και τους λοιπούς εξοπλισμούς σε περιπτώσεις βανδαλισμών ή βλαβών που θα προέλθουν λόγω κακοχρησίας. Η εγγύηση δεν καλύπτει τους μηχανισμούς ... καθώς και τους λοιπούς εξοπλισμούς σε περιπτώσεις έκθεσής τους σε ακραία καιρικά φαινόμενα (θυελλώδεις άνεμοι, ισχυροί κυματισμοί). Σε κάθε περίπτωση ο κύριος των μηχανημάτων έχει την ευθύνη για την άμεση απεγκατάσταση των μηχανισμών ή τμημάτων αυτών, σύμφωνα με τις οδηγίες απεγκατάστασης του κατασκευαστή, σε περίπτωση αναμονής ακραίων καιρικών φαινομένων τα οποία κατά την κρίση του κύριου των μηχανισμών ενδέχεται να προκαλέσουν βλάβη. Η εγγύηση δεν καλύπτει βλάβες που θα προκύψουν σαν αποτέλεσμα της μη απεγκατάστασης των μηχανισμών

στο τέλος της θερινής περιόδου.[...]». Κατά συνέπεια, δοθέντος ότι κατά τον όρο 1.5 του Παραρτήματος II της Διακήρυξης δεν προβλέπονται εξαιρέσεις και απαλλαγές από την εγγύηση καλής λειτουργίας, η ως άνω δήλωση εγγύησης του παρεμβαίνοντος δεν πληροί τις απαιτήσεις της διακήρυξης διότι δεν καλύπτει βλάβες που προέρχονται από κακή χρήση, βανδαλισμούς, ακραία καιρικά φαινόμενα και όσες τυχόν προκύψουν από τη μη απεγκατάσταση μετά το πέρας της πρώτης θερινής περιόδου όπως βασίμως ισχυρίζεται ο προσφεύγων. Αβασίμως δε ο παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι η προβλεπόμενη στον όρο 1.5 της διακήρυξης εγγύηση αποτελεί την κλασική εγγύηση του κατασκευαστή για το προϊόν η οποία δεν σχετίζεται με κινδύνους που αφορούν μη κατασκευαστικά ελαττώματα, καθώς ουδόλως προβλέπεται στον επίμαχο όρο ότι η σχετική εγγύηση πρέπει να παρασχεθεί από τον κατασκευαστή πολλώ δε μάλλον δεν περιορίζεται στις βλάβες που οφείλονται μόνον στην κατασκευή του προϊόντος.

41. Επειδή περαιτέρω, στο έγγραφο υπό τίτλο «ΤΕΧΝΙΚΟ ΦΥΛΛΑΔΙΟ-ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ» που υποβλήθηκε με την τεχνική προσφορά του παρεμβαίνοντος αναφέρεται ότι : *« Η προσφορά περιλαμβάνει ... Συντήρηση του μηχανισμού και αποκατάσταση οποιασδήποτε βλάβης ή άλλης λειτουργικής ανωμαλίας του εξοπλισμού, ή/και σύστημα, ή/και στην αντικατάσταση (εφ' όσον απαιτείται) μέρους ή του συνόλου αυτών χωρίς καμία πρόσθετη δαπάνη για την Υπηρεσία για την πρώτη θερινή περίοδο της εγκατάστασης της κάθε διάταξης ..., εφόσον δεν προκύψουν βλάβες από βανδαλισμό ή κακόβουλη ενέργεια. (σελ. 4) .... 2ετής εγγύηση της κάθε διάταξης ... σε επίπεδο μηχανικών μερών και ηλεκτρονικών συστημάτων, όπως περιγράφεται στη δήλωση περιόδου εγγύησης καλής λειτουργίας που περιλαμβάνεται στο φάκελο της παρούσης τεχνικής προσφοράς.... Την αποκατάσταση οποιασδήποτε βλάβης (εκτός βλαβών που είναι αποτέλεσμα*



## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

κλοπής ή βανδαλισμού) για το διάστημα αυτό που μπορεί να προκύψει σαν αποτέλεσμα της χρήσης των μηχανισμών σε εύλογα πλαίσια σε εργάσιμες ή μη ημέρες σε συνεννόηση με την αρμόδια υπηρεσία (σελ 5)....». Εκ του ως άνω περιεχομένου συνάγεται ότι η παρεχόμενη από τον παρεμβαίνοντα συντήρηση και αποκατάσταση δεν καλύπτει βλάβες που προκύπτουν από κακή χρήση, βανδαλισμό και κακόβουλη ενέργεια και ως εκ τούτου δεν πληροί τις απαιτήσεις του όρου 1.5 του Παραρτήματος II της διακήρυξης, ο οποίος ρητώς προβλέπει την αποκατάσταση «οιασδήποτε βλάβης». Αλυσιτελώς δε ο παρεμβαίνων προβάλλει ότι η τεχνική του προσφορά περιλαμβάνει φωτοσυναγερμό, πρωτοποριακό σύστημα τηλεμετρίας, τηλε-διάγνωση βλάβης και ψηφιακό χάρτη της κάθε διάταξης και άρα υπερκαλύπτει τις απαιτήσεις της διακήρυξης, καθώς τα ανωτέρω προσφερόμενα ουδόλως αναιρούν το γεγονός ότι η παρεχόμενη συντήρηση και αποκατάσταση δεν αφορά κάθε βλάβη, ως απαιτείται από τη διακήρυξη.

42. Επειδή, πέραν των ανωτέρω, σύμφωνα με τον όρο 1.5 του Παραρτήματος II της Διακήρυξης στην τεχνική προσφορά του διαγωνιζόμενου πρέπει να περιλαμβάνεται η δαπάνη και το πρόγραμμα συντήρησης για κάθε χρόνο και για τα επόμενα πέντε χρόνια. Επομένως, δεδομένου ότι κατά τον όρο 2.4.6 της διακήρυξης δεν επιτρέπεται προσφορά που θέτει όρο αναπροσαρμογής, οι συμμετέχοντες οφείλουν να δηλώσουν ένα σταθερό ποσό ως δαπάνη συντήρησης, άλλως καθίσταται αδύνατη η αξιολόγησή τους με βάση τις αρχές της ισότητας, της διαφάνειας και της τυπικότητας.

43. Επειδή από τον έλεγχο της τεχνικής προσφοράς του παρεμβαίνοντος προκύπτει ότι έχει προσκομίσει έγγραφο υπό τίτλο «Δαπάνη και πρόγραμμα συντήρησης διάταξης για την αυτόνομη πρόσβαση ΑμεΑ στη θάλασσα, ..., για τον ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό του ... με αριθμό πρωτοκόλλου ... και θέμα «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΓΙΑ ΔΗΜΙΟΥΡΓΙΑ

## Αριθμός απόφασης: 995 /2020

ΟΛΟΚΛΗΡΩΜΕΝΩΝ ΤΟΥΡΙΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΒΑΣΙΜΩΝ ΘΑΛΑΣΣΙΩΝ ΠΡΟΟΡΙΣΜΩΝ» στο οποίο αναφέρεται ότι « [...]Το κόστος όλων των εργασιών και των υποστηρικτικών παροχών που περιγράφονται ανωτέρω για κάθε μία συσκευή ... και για κάθε μια από τις επόμενες πέντε θερινές περιόδους, μετά την πρώτη θερινή περίοδο λειτουργίας της, είναι 2.800,00 € πλέον ΦΠΑ ανά έτος. Το κόστος είναι ενδεικτικό και ενδέχεται να αλλάξει. Μέσα στο κόστος περιλαμβάνεται και το κόστος των ετήσιων ανταλλακτικών της κάθε συσκευής ....». Επομένως, όπως βασίμως ισχυρίζεται ο προσφεύγων η προσφορά του παρεμβαίνοντος δεν καλύπτει τις απαιτήσεις της διακήρυξης καθώς δηλώνεται ενδεικτικό κόστος συντήρησης. Αβασίμως δε η αναθέτουσα αρχή προβάλλει ότι το ως άνω ενδεικτικό κόστος δεν είναι ουσιώδης λόγος αποκλεισμού καθώς, όπως έχει ήδη εκτεθεί, από τη συνδυαστική εφαρμογή των όρων 2.4.3.2 και 2.4.6 της διακήρυξης προκύπτει ότι η τεχνική προσφορά πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις του Παραρτήματος II της διακήρυξης. Για τον ίδιο επίσης λόγο αλυσίτελως η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι το ενδεικτικό κόστος δεν λαμβάνεται υπόψη διότι ο διαγωνισμός διενεργείται με κριτήριο τη συμφερότερη τιμή. Θα πρέπει άλλωστε να επισημανθεί ότι η προσφερόμενη τιμή έκαστου διαγωνιζόμενου διαμορφώνεται προφανώς και από το κόστος που αναλαμβάνει προκειμένου το προσφερόμενο προϊόν να ανταποκρίνεται στις απαιτήσεις της διακήρυξης. Εν προκειμένω, δεν προβλέπεται στην διακήρυξη σύγκριση μεταξύ ενδεικτικού ή συγκεκριμένου κόστους ώστε να συναχθεί η συμφερότερη τιμή, το οποίο εξάλλου εξ ορισμού αποκλείεται καθόσον πρόκειται για ανόμοια και μη συγκρίσιμα μεγέθη, αλλά αντίθετα απαιτείται ρητώς και σαφώς ως στοιχείο της τεχνικής και όχι της οικονομικής προσφοράς να αναφερθεί μονοσήμαντα το κόστος συντήρησης αυτό καθ' εαυτό και όχι το ενδεικτικό κόστος κατά την υποκειμενική κρίση του

## **Αριθμός απόφασης: 995 /2020**

προσφέροντος. Επομένως, εκ των προαναφερθέντων συνάγεται η αναθέτουσα αρχή όφειλε κατά δεσμία αρμοδιότητα να απορρίψει την προσφορά του παρεμβαίνοντος και ο τρίτος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

44. Επειδή η εξέταση των λοιπών λόγων της προσφυγής για την ακύρωση της προσβαλλόμενης κατά το μέρος που αποδέχθηκε την προσφορά του παρεμβαίνοντος παρέλκει ως αλυσιτελής δοθέντος ότι η ανωτέρω πλημμέλεια της προσβαλλόμενης παρέχει αυτοτελές νόμιμο έρεισμα για την απόρριψη της προσφοράς του παρεμβαίνοντος (πρβλ. Ε.Α. ΣΤΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007. Βλ. και ΑΕΠΠ 818/2018, σκ. 62 και ΑΕΠΠ 839/2018, σκ. 53, 969/2019 σκ. 49).

45. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

46. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

47. Επειδή, η παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί.

48. Επειδή, ύστερα από τα εκτεθέντα στην σκέψη 46, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων (άρθρα 363 παρ.5 του ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. 246/17.06.2020 απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό της παρούσας

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου

**Αριθμός απόφασης: 995 /2020**

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 10 Αυγούστου 2020 και εκδόθηκε την 27<sup>η</sup> Αυγούστου 2020 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΙΩΑΝΝΑ ΘΕΜΕΛΗ**

**ΓΕΩΡΓΙΑ ΔΟΥΓΚΑ**