

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

1^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 19 Μαΐου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης - Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος – Εισηγήτρια και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος.

-Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 10.04.2023 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 522/11.04.2023 της εταιρείας με την επωνυμία «...» και το διακριτικό τίτλο «...» (στο εξής «η προσφεύγουσα»), που εδρεύει στην ..., στη συμβολή των οδών ... και ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

-Κατά της ... (...) (στο εξής «η αναθέτουσα αρχή») νόμιμα εκπροσωπούμενης.

-Και την παρέμβαση με ημερομηνία 21.04.2023 της εταιρείας με την επωνυμία «...», που εδρεύει στο ... και διατηρεί μόνιμη εγκατάσταση / υποκατάστημα στην Ελλάδα με την επωνυμία «...» και εδρεύει στην ..., στο ... χλμ. .. (στο εξής «η παρεμβαίνουσα»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της απόφασης της αναθέτουσας αρχής με αριθμό ... Α2 1044364 ΕΞ 2023/30.03.2023, κατά το μέρος αυτής με το οποίο εγκρίθηκε το Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού με ημερομηνία 23.03.2023 και απορρίφθηκε η προσφορά της, ενώ κρίθηκε ως μόνη αποδεκτή η προσφορά της εταιρείας «...».

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

Αριθμός Απόφασης : 864/2023

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο ποσού 15.000,00 ευρώ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ...).

2. Με τη διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό .../2022 προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την υλοποίηση της συγχρηματοδοτούμενης πράξης με τίτλο «...» (κωδ. ΟΠΣ ...) που έχει ενταχθεί στο Ε.Π. «Ανταγωνιστικότητα, Επιχειρηματικότητα Καινοτομία» για τις ανάγκες της ... συνολικής εκτιμώμενης αξίας 7.684.300,00 ευρώ πλέον ΦΠΑ 24%. Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς με βάση τη βέλτιστη σχέση ποιότητας – τιμής. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 25.10.2022 (ΑΔΑΜ: ...) και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α

3. Ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του, της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ, της νομικής φύσης και της δραστηριότητας που η ... (...) ασκεί ως αναθέτουσα αρχή και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, υπάγεται στις διατάξεις του ν. 4412/2016 και μάλιστα του Βιβλίου Ι αυτού. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του νόμου αυτού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 345 παρ. 1 και 379 παρ. 7 αυτού, όπως ισχύουν, η δε ΕΑΔΗΣΥ, ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

4. Η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στις 10.04.2023 με ηλεκτρονικό μήνυμα στην ΕΑΔΗΣΥ, λόγω της διαπιστωμένης μη λειτουργίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, η δε προσβαλλομένη κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους διά μέσου της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 31.03.2023, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του πδ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους στις 11.04.2023.

Αριθμός Απόφασης : 864/2023

5. Με την Πράξη του Προέδρου του 1^{ου} Κλιμακίου με αριθμό 678/2023 ορίσθηκε η εισηγήτρια και η ημερομηνία συζήτησης της προσφυγής, ενώ στις 25.04.2023 η αναθέτουσα αρχή απέστειλε εμπρόθεσμα τις απόψεις της με αριθμό πρωτοκ. ... A2 1053984 ΕΞ 2023/25.04.2023

6. Η παρεμβαίνουσα κατέθεσε παραδεκτά στις 21.04.2023 την παρέμβασή της με όμοια ημερομηνία ζητώντας τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης.

7. Η προσφεύγουσα κατέθεσε στις 24.04.2023 και στις 02.05.2023 τα υπομνήματά της για την αντίκρουση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής και των ισχυρισμών της παρεμβαίνουσας.

8. Σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 και την παρ. 1 του άρθρου 3 του πδ 39/2017 προβλέπεται ότι: *«Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».*

9. Η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (Ε.Α. ΣτΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.).

10. Με τον πρώτο λόγο η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της απόρριψης της προσφοράς της και ισχυρίζεται ότι εσφαλμένα αποκλείσθηκε από το επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, με την αιτιολογία ότι *«η εταιρεία ..., για την κάλυψη της υποχρεωτικής απαίτησης της ενότητας 2.2.6.α της διακήρυξης, παρουσίασε μία (1) αντί των υποχρεωτικών δύο (2) εκτελεσθείσα σύμβαση, η*

οποία αφορά σε έργο που ολοκληρώθηκε και τέθηκε σε παραγωγική λειτουργία πριν από την ημερομηνία υποβολής των προσφορών και περιλαμβάνει δύο επιμέρους θεματικά πεδία από τα οριζόμενα στην απαίτηση. (...) Με βάση τα προαναφερόμενα, ο Πρόεδρος και τα μέλη της Επιτροπής ομόφωνα έκριναν ότι η εταιρεία ... δεν πληροί το κριτήριο επιλογής «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» της ενότητας 2.2.6 της διακήρυξης και η προσφορά της, εξ αυτού του λόγου, είναι απορριπτέα». Επισημαίνεται ότι για το ένα εκ των έργων, που δήλωσε στο ΕΕΕΣ της η προσφεύγουσα, με τίτλο «...» και αποδέκτη τον .. του ... της ... κρίθηκε με την προσβαλλόμενη απόφαση ότι πληροί τις προϋποθέσεις του όρου 2.2.6 α' και ως εκ τούτου ο επίμαχος ισχυρισμός, όπως θα αναλυθεί παρακάτω, αφορά την μη αποδοχή του έργου με τίτλο «...» και αποδέκτη το ... της ... ως κατάλληλου για την πλήρωση του κριτηρίου επιλογής του όρου 2.2.6 α' της Διακήρυξης. Από τη μελέτη του φακέλου της υπόθεσης και μετά την εκτίμηση των εκατέρωθεν ισχυρισμών, της ισχύουσας νομοθεσίας και του κανονιστικού πλαισίου της Διακήρυξης για τον παραπάνω λόγο προσφυγής προκύπτουν τα εξής:

11. Ο όρος 2.2.6 της Διακήρυξης με τίτλο «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» ορίζει τα εξής: «Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς πρέπει να έχουν ολοκληρώσει με επιτυχία, αυτόνομα ή ως μέλος ένωσης, κατά τα τελευταία τρία (3) έτη, στην Ελλάδα ή στο εξωτερικό: (για τη διασφάλιση ικανοποιητικού επιπέδου ανταγωνισμού, η αναθέτουσα αρχή θα λάβει υπόψη στοιχεία σχετικών αγαθών ή υπηρεσιών που παραδόθηκαν ή εκτελέστηκαν πριν από την τελευταία τριετία, κατά τα τελευταία 5 έτη): (α) Δύο (2) τουλάχιστον έργα ανάπτυξης ή/και συντήρησης λογισμικού εφαρμογών στον τομέα των Τελωνείων, ύψους τιμήματος μεγαλύτερου του 15% της εκτιμώμενης αξίας της υπό ανάθεσης Σύμβασης χωρίς Φ.Π.Α. ($0,15 * 12.509.590,00\text{€}$), τα οποία να είναι σε παραγωγική λειτουργία και να καλύπτουν, κατ' ελάχιστον, δύο (2) από τα ακόλουθα θεματικά πεδία: - Εισαγωγές - Εξαγωγές 39 Άρθρο 75 παρ. 4 ν. 4412/2016. 39 - Διαμετακόμιση - ΕΦΚ - Ανακοίνωση άφιξης / προσκόμισης / δηλωτικά - Ανάλυση Κινδύνου - Τελωνειακές Αποφάσεις ΚΑΙ (β) Ένα (1) τουλάχιστον Ολοκληρωμένο Πληροφοριακό Σύστημα ή άλλο έργο ανάπτυξης /

συντήρησης λογισμικού εφαρμογών σχετικό με το περιβάλλον ανάπτυξης του προκηρυσσόμενου έργου ή/και έργο με αρχιτεκτονική προσανατολισμένη στις υπηρεσίες (Service Oriented Architecture) ή σε μικροϋπηρεσίες (Microservices), με γεωγραφική διασπορά, ύψους τιμήματος κατ' ελάχιστον ίσου με το 30% της εκτιμώμενης αξίας της υπό ανάθεσης Σύμβασης χωρίς Φ.Π.Α. (0,30 * 12.509.590,00€). Επισημαίνεται ότι, σε περίπτωση που υποψήφιος συμμετείχε στα ανωτέρω έργα ως μέλος ένωσης, λογίζεται ως ύψος τιμήματος εκείνο που αντιστοιχεί στο ποσοστό συμμετοχής του. (γ) διαθέτει στην οργανωτική του δομή, οντότητες (ενδεικτικά Τμήματα, Μονάδες, Υπηρεσίες) με αρμοδιότητα τη Διαχείριση Έργων, την Ανάπτυξη Εφαρμογών Πληροφορικής, την Εξυπηρέτηση Πελατών και την Τεχνική Υποστήριξη Συστημάτων Πληροφορικής, ή ισοδύναμες δομές με αρμοδιότητες που στηρίζουν τις παραπάνω διεργασίες του κύκλου ζωής ενός Έργου πληροφορικής».

12. Για την προκαταρκτική απόδειξη της πλήρωσης των παραπάνω απαιτήσεων η προσφεύγουσα κατέθεσε το ΕΕΕΣ για τη συμμετοχή της στο διαγωνισμό (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο με την ονομασία «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ-ΕΕΕΣ-....pdf» στο οποίο σχετικά με τις προϋποθέσεις του όρου 2.2.6 στο IV Μέρος Γ' αυτού δήλωσε, μεταξύ άλλων, τα εξής: «Περιγραφή -: Παροχή Συνόλου Τελωνειακών Εφαρμογών συμβατών με τον ΕΤΚ. Το αντικείμενο της σύμβασης είναι η υλοποίηση ενός συνόλου τελωνειακών εφαρμογών συμβατών με τον Ενωσιακό Τελωνιακό τελωνειακών εφαρμογών συμβατών με τον Ενωσιακό Τελωνιακό Κώδικα (UCC). Η σύμβαση περιλαμβάνει την αντικατάσταση των υφιστάμενων βασικών τελωνειακών εφαρμογών και την ανάπτυξη των ακόλουθων εφαρμογών UCC: α) Αυτοματοποιημένο Σύστημα Εισαγωγών (AIS - Automated Import System), β) Κεντρικός Τελωνισμός για την Εισαγωγή (CCI - Centralised Clearance for Import), γ) Σύστημα Ελέγχου Εισαγωγών (ICS2 - Import Control System), δ) Γνωστοποίηση άφιξης, γνωστοποίηση προσκόμισης, προσωρινή εναπόθεση, δηλωτικά, ε) Αυτοματοποιημένο Σύστημα Εξαγωγών (AES - Automated Export System), στ) Νέο Μηχανογραφημένο Σύστημα Διαμετακόμισης (NCTS - New Computerised Transit System), ζ) Υποσύστημα δασμολογίου που συμπεριλαμβάνει τις μονάδες QUOTA και SURV, η) Σύστημα διακίνησης & ελέγχου προϊόντων υποκειμένων σε Ε.Φ.Κ. (EMCS – Excise Movement System),

θ) Υποσύστημα ανάλυσης και διαχείρισης κινδύνων, ι) Υποσύστημα διαχείρισης τελωνειακών υποθέσεων, κ) Υποσύστημα δεδομένων αναφοράς (CS/RD2), που συμπεριλαμβάνει και διαχείριση εθνικών δεδομένων αναφοράς. Το σύστημα βασίζεται στην πλατφόρμα ECDP (European Customs Dynamic Platform) της ... η οποία προσφέρει συστήματα συμβατά με τον UCC έτοιμα προς χρήση. (...) Η πρώτη, πλήρης έκδοση του συστήματος (AIS, δεδομένα αναφοράς, ανάλυση και διαχείριση κινδύνου, διαχείριση υποθέσεων, γνωστοποίηση άφιξης / προσκόμισης / δηλωτικά, δασμολόγιο και QUOTA) παραδόθηκε τον Νοέμβριο 2019. Το σύστημα υποβλήθηκε σε δοκιμές αποδοχής διάρκειας ενός έτους. Όλες οι δοκιμές συμμόρφωσης της ΕΕ ολοκληρώθηκαν με επιτυχία. Τα συστήματα είναι σε παραγωγική λειτουργία από τον Νοέμβριο 2020. Παρέχουμε λειτουργική υποστήριξη και υπηρεσίες συντήρησης (διορθωτική, προληπτική, προσαρμοστική και εξελικτική). Μια πρώτη έκδοση του AES παραδόθηκε τον Απρίλιο 2022. Ακολούθησαν και άλλες εκδόσεις, με την πιο πρόσφατη να παραδίδεται τον Αύγουστο 2022. Το σύστημα AES βρίσκεται σε φάση δοκιμών συμβατότητας (CT Mode 1). Το έργο αυτό είναι στρατηγικής σημασίας για τον πελάτη, δεδομένου ότι μετά από την έξοδο του Ηνωμένου Βασιλείου από την ΕΕ η Ιρλανδία αποτελεί Ευρωπαϊκό σύνορο. Το σύστημα εισαγωγών είναι το πρώτο του είδους του που έχει παραδοθεί μέχρι στιγμής στην Ευρώπη, δηλαδή ένα σύστημα που υλοποιεί τον Ενωσιακό Τελωνειακό Κώδικα (UCC). Η παρούσα σύμβαση καλύπτει το κριτήριο α) της διακήρυξης, καθώς αφορά έργο ανάπτυξης και συντήρησης λογισμικού εφαρμογών στον τομέα των Τελωνείων το οποίο έχει ολοκληρωθεί τα πέντε τελευταία χρόνια (έχει τεθεί σε παραγωγική λειτουργία), ύψους τιμήματος μεγαλύτερου του 15% της εκτιμώμενης αξίας της υπό ανάθεσης σύμβασης χωρίς Φ.Π.Α. και καλύπτει τα εξής θεματικά πεδία: Εισαγωγές, Εξαγωγές, Διαμετακόμιση, ΕΦΚ, Ανακοίνωση άφιξης/προσκόμισης/δηλωτικά και Ανάλυση Κινδύνου. Τα συστήματα που καλύπτουν τα θεματικά πεδία των Εισαγωγών, Ανακοίνωσης άφιξης/προσκόμισης/δηλωτικά και Ανάλυσης Κινδύνου βρίσκονται σε παραγωγική λειτουργία από τον Νοέμβριο του 2020. Η παρούσα σύμβαση καλύπτει επιπλέον και το κριτήριο β) της διακήρυξης, καθώς αφορά έργο ανάπτυξης και συντήρησης λογισμικού εφαρμογών σχετικό με το περιβάλλον ανάπτυξης του προκηρυσσόμενου έργου και με αρχιτεκτονική προσανατολισμένη σε μικροϋπηρεσίες (microservices), με γεωγραφική διασπορά καθώς λειτουργεί στα διάφορα εθνικά τελωνειακά γραφεία σε όλη τη χώρα, ύψους τιμήματος

Αριθμός Απόφασης : 864/2023

μεγαλύτερου του 30% της εκτιμώμενης αξίας της υπό ανάθεσης σύμβασης χωρίς Φ.Π.Α. (...). Ποσό 7316235 EUR Ημερομηνία Έναρξης - Ημερομηνία Λήξης 10.05.2018 - 31.12.2027 Αποδέκτες: ... της ... (... , ...)».

13. Μετά τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών των συμμετεχόντων η Επιτροπή του διαγωνισμού απέστειλε στην προσφεύγουσα επιστολή με αριθμό Πρωτοκ. ... Α2 1013278 ΕΞ 2023/31/01/2023 διά μέσου του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού με θέμα «Αίτημα παροχής διευκρινίσεων επί της προσφοράς του συμμετέχοντος οικονομικού φορέα ...» και το ακόλουθο περιεχόμενο «Από τα περιγραφόμενα στο μέρος IV παράγραφος Γ των υποβληθέντων από τις συμμετέχουσες ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ έργα για την τεκμηρίωση πλήρωσης του εν λόγω κριτηρίου, τρία (3) από τα τέσσερα (4) της προσφέρουσας ..., εμφανίζουν ημερομηνία λήξης μεταγενέστερη της ημερομηνίας υποβολής προσφορών. Επειδή ωστόσο, κατά την κοινή πείρα, οι συμβάσεις με αντικείμενο τον σχεδιασμό και την ανάπτυξη έργων πληροφορικής είναι πιθανό να περιλαμβάνουν διακριτές υπηρεσίες συντήρησης ή διαχείρισης αλλαγών μετά την ολοκλήρωση και τη θέση σε παραγωγική λειτουργία των έργων, η Επιτροπή εξετάζει την πιθανότητα να λάβει υπόψη της και αυτήν την παράμετρο για τις ανάγκες διαμόρφωσης της κρίσης της. Στο πλαίσιο αυτό και επειδή ο τρόπος διατύπωσης και περιγραφής των έργων δεν είναι απολύτως σαφής ως προς την προαναφερόμενη συνθήκη, είναι αναγκαίο να διευκρινιστεί ποιες από τις εν λόγω συμβάσεις που εμφανίζουν ημερομηνία λήξης μεταγενέστερη της ημερομηνίας υποβολής προσφορών, πληρούν τις προϋποθέσεις του άρθρου 75 του ν. 4412/2016 και της διακήρυξης ήτοι: -αποτελούν συμβάσεις που έχουν εκτελεστεί κατά το παρελθόν, -αναφέρονται σε έργα που έχουν ολοκληρωθεί με επιτυχία (ήτοι έχουν παραδοθεί, παραληφθεί οριστικά και τεθεί σε παραγωγική λειτουργία) κατά το προβλεπόμενο στη διακήρυξη χρονικό διάστημα, ήτοι από 13/12/2017 έως 13/12/2022, -βρίσκονται εν ισχύ σήμερα (και θα βρίσκονται μέχρι τον δηλωθέντα χρόνο λήξης) αποκλειστικά για τις ανάγκες παροχής υπηρεσιών συντήρησης ή διαχείρισης αλλαγών».

14. Η προσφεύγουσα ανταποκρίθηκε στο παραπάνω έγγραφο για την παροχή διευκρινίσεων της Επιτροπής του Διαγωνισμού και απέστειλε το έγγραφό της με ημερομηνία 03.02.2023 απαντώντας τα εξής: «Και οι τρεις συμβάσεις στις οποίες

αναφέρεται η ερώτησή σας, που εμφανίζουν ημερομηνία λήξης μεταγενέστερη της ημερομηνίας υποβολής προσφορών, πληρούν τις προϋποθέσεις του άρθρου 75 του ν. 4412/2016 και της διακήρυξης («για τη διασφάλιση ικανοποιητικού επιπέδου ανταγωνισμού, η αναθέτουσα αρχή θα λάβει υπόψη στοιχεία σχετικών αγαθών ή υπηρεσιών που παραδόθηκαν ή εκτελέσθηκαν πριν από την τελευταία τριετία, κατά τα τελευταία 5 έτη»), καθώς και τις διευκρινίσεις της αναθέτουσας αρχής στις ερωτήσεις. Ενδεικτικά αναφέρουμε τις απαντήσεις Νο12 και Νο13: «(...) Επομένως θα είναι αποδεκτά έργα που έχουν τεθεί σε παραγωγική λειτουργία μέσα στο ζητούμενο χρονικό διάστημα (τελευταία τρία ή πέντε έτη)». Πράγματι, και οι τρεις συμβάσεις αφορούν υπηρεσίες που εκτελέσθηκαν κατά τα τελευταία 5 έτη και έργα που έχουν ολοκληρωθεί με επιτυχία, και έχουν τεθεί σε παραγωγική λειτουργία μέσα στο προβλεπόμενο στη διακήρυξη χρονικό διάστημα. Οι εν λόγω συμβάσεις βρίσκονται εν ισχύ σήμερα (και θα βρίσκονται τουλάχιστον μέχρι τον δηλωθέντα χρόνο λήξης τους), αποκλειστικά για τις ανάγκες παροχής υπηρεσιών συντήρησης ή διαχείρισης αλλαγών. Πιο συγκεκριμένα: Η σύμβαση με τίτλο «...» για το ... της ..., αφορά έργο ανάπτυξης και συντήρησης του συστήματος Τελωνείων, που περιλαμβάνει Αυτοματοποιημένο Σύστημα Εισαγωγών (AIS - Automated Import System), υποσύστημα δεδομένων αναφοράς (CS/RD2), υποσύστημα ανάλυσης και διαχείρισης κινδύνου, υποσύστημα διαχείρισης τελωνειακών υποθέσεων, γνωστοποίηση άφιξης / προσκόμισης / δηλωτικά, υποσύστημα δασμολογίου και QUOTA. Οι σχετικές υπηρεσίες έχουν εκτελεστεί κατά τα τελευταία πέντε έτη. **Το σύστημα AIS έχει παραδοθεί από τον Νοέμβριο του 2019, υποβλήθηκε σε δοκιμές αποδοχής διάρκειας ενός έτους, και δοκιμές συμμόρφωσης της ΕΕ.** Όλες ολοκληρώθηκαν με επιτυχία και το σύστημα έχει παραληφθεί οριστικά και τεθεί σε παραγωγική λειτουργία από τον Νοέμβριο του 2020, ήτοι, μέσα στο προβλεπόμενο στη διακήρυξη χρονικό διάστημα, από 13/12/2017 έως 13/12/2022. Το εν λόγω σύστημα είναι πλέον σε φάση συντήρησης (διορθωτική, προληπτική, προσαρμοστική και εξελικτική), διαχείρισης αλλαγών και λειτουργικής υποστήριξης (...).

15. Μετά την εκτίμηση των παραπάνω διευκρινίσεων της προσφεύγουσας η Επιτροπή του Διαγωνισμού στο σχετικό Πρακτικό της, το οποίο μεταγενέστερα εγκρίθηκε με την προσβαλλόμενη απόφαση, δέχθηκε ότι «Η ... ισχυρίζεται ότι και οι τρεις αμφιλεγόμενες συμβάσεις πληρούν το κριτήριο της ενότητας 2.2.6.α και τις

προϋποθέσεις του άρθρου 75 του ν. 4412/2016, αυτοαναιρείται ωστόσο στην ανάλυση αυτής της άποψης, κατά την οποία γίνεται απολύτως σαφές ότι: - Η πρώτη σύμβαση με το ... της ... αφορά στην υλοποίηση από την εταιρεία επί μέρους συστημάτων/υποσυστημάτων, μέρος μόνο των οποίων έχει παραληφθεί οριστικά και λειτουργήσει παραγωγικά. Συγκεκριμένα, από τα έντεκα (11) εν συνόλω περιλαμβανόμενα στη σύμβαση συστήματα/υποσυστήματα, όπως σαφώς προκύπτει από το περιεχόμενο του ΕΕΕΣ και ουδόλως αναιρείται στην απάντηση: - οκτώ (8) περιλαμβάνονται στα συγκεκριμένα θεματικά πεδία της παραγράφου 2.2.6 της διακήρυξης, - από αυτά, τρία (3) έχουν υλοποιηθεί και λειτουργούν παραγωγικά, - ένα (1) έχει υλοποιηθεί, αλλά δεν έχει ακόμη ενταχθεί σε παραγωγική λειτουργία ενώ - εκκρεμεί η υλοποίηση των υπολοίπων τεσσάρων (4). Συνεπώς, η εν λόγω σύμβαση δεν πληροί τις προϋποθέσεις του ολοκληρωμένου έργου ή της εκτελεσθείσας σύμβασης, όπως ορίζονται στη διακήρυξη και στο άρθρο 75 του ν. 4412/2016 αντίστοιχα. (...) Συμπερασματικά, η εταιρεία ..., για την κάλυψη της υποχρεωτικής απαίτησης της ενότητας 2.2.6.α της διακήρυξης, παρουσίασε μία (1) αντί των υποχρεωτικών δύο (2) εκτελεσθείσα σύμβαση, η οποία αφορά σε έργο που ολοκληρώθηκε και τέθηκε σε παραγωγική λειτουργία πριν από την ημερομηνία υποβολής των προσφορών και περιλαμβάνει δύο επιμέρους θεματικά πεδία από τα οριζόμενα στην απαίτηση» και τελικά αποφάσισε «Την απόρριψη της συμμετοχής στη διαγωνιστική διαδικασία της εταιρείας ..., λόγω μη πλήρωσης του κριτηρίου επιλογής «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» της ενότητας 2.2.6 της διακήρυξης». Επομένως, η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας μη αναγνωρίζοντας ότι η παραπάνω αναφερόμενη και δηλωθείσα στο ΕΕΕΣ σύμβαση με τίτλο «...» και αποδέκτη το ... της ... μπορεί να προσμετρηθεί στις συμβάσεις που αποδεικνύουν την πλήρωση του κριτηρίου επιλογής του όρου 2.2.6 α' της Διακήρυξης, καθώς αφορά στην υλοποίηση από την εταιρεία επί μέρους συστημάτων/υποσυστημάτων, μέρος μόνο των οποίων έχει παραληφθεί οριστικά και λειτουργήσει παραγωγικά.

16. Επί του παραπάνω πορίσματος της Επιτροπής του Διαγωνισμού, το οποίο μετέπειτα υιοθετήθηκε αυτούσιο από την αναθέτουσα αρχή, η προσφεύγουσα αντιτάσσει με την προσφυγή της ότι στο πλαίσιο της σύμβασης που συνήψε με το Υπουργείο Οικονομικών της Ιρλανδίας με τίτλο «Παροχή Συνόλου Τελωνειακών

Αριθμός Απόφασης : 864/2023

Εφαρμογών συμβατών με τον ΕΤΚ», ανέλαβε την εκτέλεση των παρακάτω πέντε (5) διαφορετικών και εντελώς διακριτών **έργων**, που καλύπτουν διάφορες θεματικές ενότητες: (i) AIS (National Import, Arrival notification (AN), Presentation Notification (PN), Temporary Storage (TS), Special Procedures (SP)), (ii) Risk Management, (iii) Tariff, (iv) QUOTA, (v) Customs Case Management and CS/RD2 compliant Reference Data (σε ελληνική μετάφραση: (i) AIS (εθνικές εισαγωγές, ειδοποίηση άφιξης (AN), ειδοποίηση παρουσίας (PN), προσωρινή αποθήκευση (TS), ειδικές διαδικασίες (SP)), (ii) Διαχείριση κινδύνου, (iii) δασμολόγιο, (iv) QUOTA, (v) Διαχείριση Τελωνειακών Υποθέσεων και Δεδομένα Αναφοράς συμβατά με CS/RD2)). Κατά τα προβαλλόμενα, σε αυτά περιλαμβάνεται και το δηλωθέν ολοκληρωμένο έργο για την υλοποίηση του Αυτοματοποιημένου Συστήματος Εισαγωγών (AIS – Automated Import System), το οποίο περιλαμβάνει τουλάχιστον δύο θεματικές ενότητες της παραγράφου 2.2.6 της διακήρυξης, ήτοι τις ενότητες «Εισαγωγές» και «Ανακοίνωση άφιξης / προσκόμισης / δηλωτικά». Κατά τον προβαλλόμενο ισχυρισμό επίσης το παραπάνω έργο (AIS – Automated Import System) αποτελεί αφενός διακριτό, μεμονωμένο έργο στο πλαίσιο της συναφθείσας σύμβασης και αφετέρου είναι επιτυχώς ολοκληρωμένο έργο για λογαριασμό των Τελωνείων της ..., που έχει τεθεί σε πλήρη παραγωγική λειτουργία. Για την επίρρωση των παραπάνω ισχυρισμών η προσφεύγουσα προσκομίζει επίσης με την προσφυγή της έγγραφο του ... της ... με ημερομηνία 06.04.2023 σε πρωτότυπο και σε ελληνική μετάφραση, με το οποίο βεβαιώνεται, μεταξύ άλλων, ότι «**Στόχος της σύμβασης είναι η εκτέλεση ενός αριθμού μεμονωμένων έργων, σύμφωνα με το πρόγραμμα εργασίας UCC και το MASP, που αφορούν στην παροχή συστημάτων συμβατών με το UCC, τα οποία καλύπτουν τις εισαγωγές (AIS), τις εξαγωγές (AES), τη διαμετακόμιση (NCTS έκδοση 5 & 6), το CCI, τη Διαχείριση κινδύνων, τη Διαχείριση τελωνειακών υποθέσεων και ένα σύστημα TARIFF (συμπεριλαμβανομένου ενός υπολογιστή δασμών/φορολογίας). Κάθε ένα από τα συστήματα αυτά αποτελεί αυτοτελές έργο, το οποίο υλοποιήθηκε ανεξάρτητα στο πλαίσιο της προαναφερθείσας σύμβασης (...)** Η ... έχει παραδώσει τα ακόλουθα έργα, τα οποία βρίσκονται ήδη σε παραγωγική λειτουργία από τον Νοέμβριο του 2020: (i) AIS (εθνικές εισαγωγές, γνωστοποίηση άφιξης (AN), γνωστοποίηση παρουσίας (PN), προσωρινή αποθήκευση (TS), ειδικές διαδικασίες (SP), (ii) διαχείριση κινδύνου, (iii) δασμολόγιο, (iv) QUOTA, (v) διαχείριση τελωνειακών

υποθέσεων και δεδομένα αναφοράς συμβατά με CS/RD2».

17. Η αναθέτουσα αρχή, συμπληρώνοντας την αιτιολογία της προσβαλλόμενης απόφασης, επί των ισχυρισμών της προσφεύγουσας και αξιολογώντας και την παραπάνω βεβαίωση του ... της ..., που κατατέθηκε με την προσφυγή της, αντιπροβάλλει με τις απόψεις της, μεταξύ άλλων, τα εξής: «(...) Εάν ήθελε γίνει δεκτή η επιχειρηματολογία της προσφεύγουσας, ότι δηλαδή πρόκειται για διακριτά / μεμονωμένα έργα, η προσφορά της προσφεύγουσας πάλι χρήζει απόρριψης καθώς δεν δηλώνεται έργο που καλύπτει κατ' ελάχιστον δύο (2) πεδία, αλλά στην ουσία έργα που καθένα υλοποιεί ένα θεματικό πεδίο έκαστο. Επιπλέον, στην από 6.4.2023 βεβαίωση και την μετάφραση αυτής που συνυποβλήθηκαν με την προσφυγή έχει χρησιμοποιηθεί ο όρος "project" ο οποίος στην ελληνική εκτός του όρου «έργου» αποδίδεται και με τον όρο «εργασία». Δεδομένου ότι πρόκειται για την ίδια σύμβαση (contract), κρίνουμε ότι η χρήση του όρου έργα (individual ή distinct projects) στην μεταφρασμένη βεβαίωση δεν συμπίπτει με τη χρήση του όρου έργο, όπως αυτό περιγράφεται στην ενότητα 2.2.6. της Διακήρυξης. Περαιτέρω, η Αναθέτουσα Αρχή δεν όφειλε να ζητήσει την προσκόμιση μιας βεβαίωσης που, κατά το νόμο και την διακήρυξη, μόνον ο προσωρινός ανάδοχος υποχρεούται να προσκομίσει, σε μεταγενέστερο μάλιστα στάδιο, για την απόδειξη πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής. Ούτε υπήρξε ανάγκη να ζητηθούν επί πλέον διευκρινίσεις αφού δεν κατελείπετο αμφιβολία σχετικά με το επίδικο έργο. Άλλωστε, εάν η Αναθέτουσα Αρχή ζητούσε επιπλέον αποσαφήνιση ή διευκρινίσεις για το συγκεκριμένο ζήτημα σε εφαρμογή του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, δεν θα ήταν αντικειμενικά εφικτό να εξακριβωθεί το αληθές μιας τέτοιας αποσαφήνισης, ως προς το προγενέστερο του χαρακτήρα της σε σχέση με το πέρας της καταληκτικής προθεσμίας υποβολής των προσφορών (...)».

18. Η παραπάνω αιτιολογία ωστόσο, όπως και η αρχική αιτιολογία απόρριψης της προσφοράς της προσφεύγουσας δεν είναι νόμιμη. Και αυτό γιατί κατά πρώτον η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας κρίνοντας ότι δεν πληροί το κριτήριο επιλογής του όρου 2.2.6 α' της Διακήρυξης καθώς «παρουσίασε μία (1), αντί των υποχρεωτικών δύο (2), εκτελεσθείσα **σύμβαση**», ωστόσο κατά τη ρητή διατύπωση του παραπάνω όρου η διακήρυξη απαιτεί από τους συμμετέχοντες να έχουν ολοκληρώσει με επιτυχία κατά τα

τελευταία τρία (3) έτη δύο (2) τουλάχιστον **έργα** ανάπτυξης ή/και συντήρησης λογισμικού εφαρμογών στον τομέα των Τελωνείων και όχι δύο συμβάσεις. Συνεπώς, για την πλήρωση του παραπάνω όρου αρκεί η απόδειξη και, εν όψει του σταδίου στο οποίο βρίσκεται η κρινόμενη διαγωνιστική διαδικασία, η προαπόδειξη με το ΕΕΕΣ, της ολοκλήρωσης δύο τουλάχιστον διακριτών έργων, **ανεξάρτητα αν αυτά έχουν ανατεθεί με μία ενιαία σύμβαση ή περισσότερες στον ανάδοχο**. Δηλαδή, κρίσιμο στοιχείο στην εξεταζόμενη περίπτωση είναι η επιτυχής εκτέλεση δύο έργων, ενώ αντίθετα δεν αποτελεί κρίσιμο στοιχείο ο τρόπος με τον οποίο ανατέθηκαν τα έργα αυτά στον ανάδοχο, δηλαδή με μία ενιαία ή περισσότερες αυτοτελείς συμβάσεις, ούτε και το γεγονός ότι τυχόν ανατέθηκαν με μία σύμβαση αποκλείει το ενδεχόμενο να έχουν ολοκληρωθεί και παραδοθεί τμηματικά, όπως στην προκειμένη περίπτωση.

19. Στην προκειμένη περίπτωση, η προσφεύγουσα δήλωσε στο ΕΕΕΣ της τη σύμβαση «...» με αντικείμενο την υλοποίηση ενός **συνόλου τελωνειακών εφαρμογών** συμβατών με τον Ενωσιακό Τελωνειακό τελωνειακών εφαρμογών συμβατών με τον Ενωσιακό Τελωνειακό Κώδικα (UCC), δηλώνοντας επίσης ότι αυτή περιλαμβάνει την αντικατάσταση των υφιστάμενων βασικών τελωνειακών εφαρμογών και την ανάπτυξη των εφαρμογών UCC μεταξύ των οποίων και το «Αυτοματοποιημένο Σύστημα Εισαγωγών (AIS - Automated Import System)».

20. Από τις παραπάνω δηλώσεις της προσφεύγουσας προκύπτει η καταρχήν προσήκουσα δήλωση της επίμαχης σύμβασης στο ΕΕΕΣ της καθώς και το γεγονός ότι η σύμβαση αυτή αφορά την υλοποίηση «συνόλου τελωνειακών εφαρμογών» μεταξύ των οποίων και το σύστημα «AIS - Automated Import System». Επιπλέον, στο έγγραφο των διευκρινίσεων, που απέστειλε προς την αναθέτουσα αρχή, η προσφεύγουσα εξήγησε ότι η επίμαχη σύμβαση αφορά έργο ανάπτυξης και συντήρησης του συστήματος Τελωνείων, που περιλαμβάνει Αυτοματοποιημένο Σύστημα Εισαγωγών (AIS - Automated Import System), υποσύστημα δεδομένων αναφοράς (CS/RD2), υποσύστημα ανάλυσης και διαχείρισης κινδύνου, υποσύστημα διαχείρισης τελωνειακών υποθέσεων, γνωστοποίηση άφιξης / προσκόμισης / δηλωτικά, υποσύστημα δασμολογίου και QUOTA, δηλαδή την υλοποίηση μικρότερων επιμέρους συστημάτων. Και ναι μεν στα δύο παραπάνω έγγραφα της προσφοράς της προσφεύγουσας (ΕΕΕΣ και

έγγραφο παροχής διευκρινίσεων) χρησιμοποιούνται οι όροι «εφαρμογές» και «σύστημα» και όχι ο όρος «έργο», σε απόλυτη στοίχιση με τη διατύπωση της διακήρυξης, πλην όμως δεν καταλείπεται και αμφιβολία για το γεγονός ότι πρόκειται για **επιμέρους** έργα, που εκτέλεσε η προσφεύγουσα στο πλαίσιο της ίδιας ανατεθείσας σύμβασης. Το τελευταίο αυτό γεγονός, δηλαδή η εκτέλεση στο πλαίσιο της ίδιας σύμβασης, δεν δημιουργεί αμφιβολίες σχετικά με την πλήρωση του κριτηρίου επιλογής του όρου 2.2.6 α' καθώς, όπως και παραπάνω αναφέρθηκε απαιτείται η αναφορά δύο έργων και όχι δύο συμβάσεων. Σχετικά με το γεγονός ότι η προσφεύγουσα χρησιμοποιεί τους όρους «εφαρμογή» και «σύστημα» στα έγγραφα που κατέθεσε προ της αξιολόγησης της προσφοράς της, επισημαίνεται ότι αφενός μεν, οι όροι αυτοί παραπέμπουν σε επιμέρους εργασίες και αφετέρου, ότι στη βεβαίωση του ... της ..., που κατέθεσε με την προσφυγή της και την οποία έχει ήδη αξιολογήσει η αναθέτουσα αρχή μνημονεύοντας αυτή στις απόψεις της και συμπληρώνοντας την αιτιολογία της προσβαλλόμενης βασιζόμενη σε αυτήν, βεβαιώνεται ρητά ότι **«η σύμβαση (...) αφορά διάφορα διακριτά έργα (...)»** αποσαφηνίζοντας πλήρως το γεγονός ότι η επίμαχη σύμβαση που επικαλέστηκε η προσφεύγουσα αφορά στην υλοποίηση επιμέρους διακριτών **έργων**, όπως ακριβώς απαιτεί η Διακήρυξη. Αβάσιμα και αυθαίρετα δε η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται με τις απόψεις της ότι ο όρος «έργο», που χρησιμοποιείται στην ελληνική μετάφραση της βεβαίωσης, δεν αποτελεί την ορθή απόδοση στην ελληνική του όρου «project», που χρησιμοποιείται στο πρωτότυπο κείμενο, αναφέροντας ότι *«στην από 6.4.2023 βεβαίωση και την μετάφραση αυτής που συνυποβλήθηκαν με την προσφυγή έχει χρησιμοποιηθεί ο όρος «project» ο οποίος στην ελληνική εκτός του όρου «έργου» αποδίδεται και με τον όρο «εργασία».* Δεδομένου ότι πρόκειται για την ίδια σύμβαση (contract), κρίνουμε ότι η χρήση του όρου έργα (individual ή distinct projects) στην μεταφρασμένη βεβαίωση δεν συμπίπτει με τη χρήση του όρου έργο, όπως αυτό περιγράφεται στην ενότητα 2.2.6. της Διακήρυξης». Και αυτό γιατί πρώτον από την ίδια την παραπάνω θέση της η αναθέτουσα αρχή συνομολογεί ότι ο όρος «project», αποδίδεται στην ελληνική και με τον όρο «έργο», δεύτερον, οι όροι «έργο» και «εργασία» σε κάθε περίπτωση εννοιολογικά συμπίπτουν και σε κάθε περίπτωση η αναθέτουσα αρχή δεν αντιτάσσει αν και σε τι διαφέρουν, και τρίτον γιατί από κανένα στοιχείο δεν προκύπτει ότι αν οι όροι «individual ή distinct projects» χρησιμοποιούνται για να περιγράψουν εκτελεσθείσες υπηρεσίες στο πλαίσιο της

ίδιας σύμβασης, δεν μεταφράζονται στην ελληνική με τον όρο «έργο».

21. Τέλος, ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής, κατά τον οποίο ακόμα και αν γίνει δεκτό το επιχείρημα της προσφεύγουσας ότι δηλαδή πρόκειται για διακριτά / μεμονωμένα έργα, η προσφορά της και πάλι θα έπρεπε να απορριφθεί, καθώς δεν δηλώνεται έργο που καλύπτει κατ' ελάχιστον δύο (2) πεδία από τα ζητούμενα με τη διακήρυξη, αλλά στην ουσία έργα που καθένα υλοποιεί ένα θεματικό πεδίο έκαστο, προβάλλεται επίσης αβάσιμα. Και αυτό γιατί η προσφεύγουσα δήλωσε στο ΕΕΕΣ της ότι η επίμαχη σύμβαση με το ... της ... περιλαμβάνει και την εφαρμογή (έργο) «Αυτοματοποιημένο Σύστημα Εισαγωγών (AIS - Automated Import System)», το οποίο, σύμφωνα με τη βεβαίωση του Υπουργείου Οικονομικών της Ιρλανδίας έχει παραδοθεί, βρίσκεται σε παραγωγική λειτουργία και περιλαμβάνει τα θεματικά πεδία AIS (εθνικές **εισαγωγές**, γνωστοποίηση **άφιξης** (AN), γνωστοποίηση παρουσίας (PN), προσωρινή αποθήκευση (TS), ειδικές διαδικασίες (SP) και άρα καλύπτει δύο τουλάχιστον θεματικές ενότητες από αυτές που απαιτεί η διακήρυξη, δηλαδή τις ενότητες «εισαγωγές» και «ανακοίνωση άφιξης / προσκόμισης / δηλωτικά».

22. Κατόπιν όλων των παραπάνω, εσφαλμένα η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας και απέκλεισε αυτήν από τη συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας, καθώς, σε αντίθεση με την αιτιολογία της προσβαλλόμενης απόφασης, η προσφεύγουσα πληροί το κριτήριο του όρου 2.2.6 α' της διακήρυξης, εφόσον το έργο (AIS - Automated Import System), που έχει δηλωθεί στο ΕΕΕΣ της ως διακριτό επιμέρους έργο που εκτελέσθηκε, ολοκληρώθηκε και παραδόθηκε στο πλαίσιο της σύμβασης «...» μπορεί να προσμετρηθεί στα δύο έργα που απαιτεί οικείος όρος και επιπλέον καλύπτει δύο τουλάχιστον θεματικές ενότητες από αυτές που απαιτεί ο παραπάνω όρος της Διακήρυξης, δηλαδή τις ενότητες «εισαγωγές» και «ανακοίνωση άφιξης / προσκόμισης / δηλωτικά».

23. Με το δεύτερο λόγο η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της αποδοχής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας εταιρείας ισχυριζόμενη ότι η τελευταία δεν πληροί τις απαιτήσεις της Διακήρυξης. Ειδικότερα, με το πρώτο σκέλος του δεύτερου λόγου η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι για το έργο που επικαλέστηκε η

παρεμβαίνουσα στο ΕΕΕΣ προς απόδειξη της πλήρωσης του όρου 2.2.6 της και αφορά στα Τελωνεία του ... (Customs Declaration Services - Custom Declaration Processing) δεν προκύπτει ούτε από το ΕΕΕΣ που προσκόμισε η τελευταία, ούτε και από τη διευκρινιστική επιστολή που απέστειλε κατόπιν αιτήματος της Επιτροπής του Διαγωνισμού, ποια είναι τα δύο, τουλάχιστον, θεματικά πεδία που καλύπτει το επικαλούμενο έργο.

24. Ο παραπάνω ισχυρισμός όμως προβάλλεται αβάσιμα και αυτό γιατί στο ΕΕΕΣ που προσκόμισε η παρεμβαίνουσα (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο με την ονομασία «3. ΕΕΕΣ ..._DSigned.pdf) σχετικά με το επίμαχο έργο έχουν δηλωθεί αναλυτικά τα εξής «*Περιγραφή - Customs Declaration Services - Custom Declaration Processing - Το αντικείμενο της σύμβασης ήταν η υλοποίηση ενός συστήματος διαχείρισης Δηλώσεων **Εισαγωγής** (Import) και **Εξαγωγής** (Export) που βασίζεται σε Σύστημα Διαχείρισης Δηλώσεων COTS (Commercial of the Self) που ανήκει σε συνιδιοκτησία μεταξύ της ... και της Στο πλαίσιο του έργου έχουν παρασχεθεί οι ακόλουθες υπηρεσίες: • Μοντελοποίηση υπηρεσιών με χρήση BPM • Μοντελοποίηση Δεδομένων • Ανάπτυξη λογισμικού σε SOA και IBM Websphere Process Server • Έλεγχος ολοκλήρωσης • Ανάπτυξη • Υποστήριξη & Συντήρηση. Η εν λόγω σύμβαση επεκτάθηκε για 5 χρόνια και λήγει τον Οκτώβριο του 2026 με Προϋπολογισμό της επέκτασης ~ 2.371.000€. Αφορά σε υπηρεσίες συντήρησης και διαχείρισης αλλαγών. Ημερομηνία Έναρξης - Ημερομηνία Λήξης 01.10.2016 - 31.10.2021, Αποδέκτες - ...», δήλωση από την οποία προκύπτει ότι το επίμαχο έργο καλύπτει δύο από τις θεματικές ενότητες που απαιτεί η Διακήρυξη στον όρο 2.2.6 α' και συγκεκριμένα τις θεματικές ενότητες «εισαγωγές» και «εξαγωγές».*

24. Στη συνέχεια, σχετικά με το ίδιο έργο η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι «*Περαιτέρω, εξ όσων γνωρίζουμε, το εν λόγω σύστημα ..., στο οποίο αφορά το εν λόγω έργο που επικαλείται η «...», έχει τεθεί σε πλήρη παραγωγική λειτουργία στις 30 Σεπτεμβρίου του 2022, και μόνο σε ό,τι αφορά τις Εισαγωγές και άρα, με βάση τα στοιχεία που προσκομίζονται, φαίνεται να καλύπτει ένα (1) θεματικό πεδίο της Διακήρυξης και όχι δύο (2), όπως ζητείται. Εξ όσων γνωρίζουμε επίσης οι Εξαγωγές φέρονται να βρίσκονται σε φάση πιλοτικής και μερικής λειτουργίας, ενώ η πλήρης παραγωγική λειτουργία με βάση πληροφορίες αναμένεται για το τέλος*

του 2023. Προφανώς άπαντα αυτά μπορούν να διασταυρωθούν και από την Αναθέτουσα Αρχή και τις επίσημες ανακοινώσεις της σε επαγγελματικές οργανώσεις, στο κοινό και τα ΜΜΕ. Επομένως, με βάση τα στοιχεία που έχει προσκομίσει η «...», το έργο αυτό δεν πληροί το κριτήριο επιλογής 2.2.6. διότι, δεδομένου ότι δεν καλύπτει τις Εξαγωγές (αφού με βάση τα στοιχεία που παρουσίασε στην προσφορά της η «...» αυτό καλύπτει μόνο τις Εισαγωγές) και επομένως μόνο ένα θεματικό πεδίο εκ των δύο, τουλάχιστον, που απαιτεί ο όρος 2.2.6 της Διακήρυξης (...). Ο παραπάνω ισχυρισμός ωστόσο προβάλλεται αόριστα και δεν μπορεί να γίνει δεκτός, εφόσον η προσφεύγουσα στηρίζει αυτόν σε ασαφείς πληροφορίες που ισχυρίζεται ότι είναι σε γνώση της, αντιφάσκοντας μάλιστα με την επόμενη διατύπωσή της, αναφέροντας τα «στοιχεία που προσκόμισε η «...», τα οποία όμως δεν εξειδικεύει, ούτε και αναφέρει συγκεκριμένα, ώστε να προκύπτει η βασιμότητα ή μη του ισχυρισμού της. Σε κάθε περίπτωση πάντως, κατά το στάδιο της αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών, στο οποίο βρίσκεται η επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία, η παρεμβαίνουσα δεν όφειλε να προσκομίσει κάποιο άλλο αποδεικτικό στοιχείο για την απόδειξη της πλήρωσης του κριτηρίου επιλογής του όρου 2.2.6 α', πλην του ΕΕΕΣ, το οποίο όπως και παραπάνω αναφέρεται, συμπληρώθηκε ορθά. Επίσης, ως αόριστοι απορρίπτονται και οι ισχυρισμοί που προβάλλει η προσφεύγουσα στη επικουρικά, σχετικά με τη μη πλήρωση του όρου 2.2.1 του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, κατά τον οποίο «Σε περίπτωση υλοποίησης ενός υποσυστήματος με χρήση έτοιμου λογισμικού ή εμπορικής εφαρμογής, ο Ανάδοχος θα πρέπει τεκμηριωμένα να αποδείξει κατά την κατάθεση της Τεχνικής του προσφοράς ότι το εν λόγω λογισμικό έχει εγκατασταθεί σε τρεις (3) τουλάχιστον Τελωνειακές Διοικήσεις άλλων χωρών και είναι σε παραγωγική λειτουργία για τουλάχιστον έξι (6) μήνες» αναφερόμενη σε δικές της πληροφορίες από δημοσιεύματα και την οικεία αγορά, σύμφωνα με τις οποίες «το ... αναμένεται να τεθεί σε πλήρη παραγωγική λειτουργία προς το τέλος του 2023, χωρίς να είναι σαφές πότε ακριβώς (εξ όσων γνωρίζουμε το ... δεν είναι σε θέση να προσδιορίσει την ημερομηνία) (...) και δη μόνο στο θεματικό πεδίο των εξαγωγών», καθώς και αυτοί οι ισχυρισμοί προβάλλονται αναπόδεικτα.

25. Επίσης, στη συνέχεια η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι το παραπάνω έργο δεν πληροί τις απαιτήσεις του όρου 2.2.6 α', καθώς η παρεμβαίνουσα αναφέρει

Αριθμός Απόφασης : 864/2023

στο ΕΕΕΣ της ότι η σύμβαση ολοκληρώθηκε στις 31 Οκτωβρίου 2021, ενώ στη συνέχεια δηλώνει ότι η σύμβαση αυτή επεκτάθηκε μέχρι τον Οκτώβριο 2026 και, κατά τα προβαλλόμενα, η επέκταση αυτή συμφωνήθηκε για να ολοκληρωθεί το αντικείμενο της σύμβασης, το οποίο τον Οκτώβριο του 2021, αλλά ακόμη και σήμερα, δεν έχει ολοκληρωθεί, εφόσον το ... Import και Export (Εισαγωγές και Εξαγωγές), δεν τέθηκαν σε πλήρη παραγωγική λειτουργία τον Οκτώβριο του 2021, και δεν θα έχουν τεθεί πριν το τέλος του 2023. Ο παραπάνω ισχυρισμός ωστόσο προβάλλεται αβάσιμα, καθώς, όπως ορθά αντιτάσσει η παρεμβαίνουσα, στο ΕΕΕΣ της δηλώθηκε με σαφήνεια ο χρόνος οριστικής περάτωσης και λήξης της σύμβασης αυτής, ενώ σε καμία περίπτωση δεν δήλωσε ότι η παράταση της σύμβασης έλαβε χώρα για να ολοκληρωθεί το αντικείμενο της σύμβασης. Αντίθετα, η παράταση έως τον Οκτώβριο του 2026, κατά τη ρητή δήλωση της παρεμβαίνουσας στο ΕΕΕΣ της, αφορά στην παροχή υπηρεσιών συντήρησης, οι οποίες δεν λαμβάνονται υπόψη για την πλήρωση του κριτηρίου του όρου 2.2.6 (α) της Διακήρυξης.

26. Τέλος, για το παραπάνω επίμαχο έργο με αποδέκτη τα Τελωνεία του ... (Customs Declaration Services - Custom Declaration Processing) η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι δεν καλύπτει τις προϋποθέσεις του όρου 2.2.1 του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, διότι δεν βρίσκεται σε πλήρη παραγωγική λειτουργία για πάνω από έξι μήνες, αλλά μόνο για το διάστημα ήτοι από τις 30.09.2022 μέχρι τις 13.12.2022. Ωστόσο, όπως προκύπτει από τη βεβαίωση του αρμόδιου φορέα Τελωνείων του ... με ημερομηνία 09.11.2022, την οποία προσκόμισε η παρεμβαίνουσα με την προσφορά της, το σχετικό λογισμικό είχε τεθεί σε παραγωγική λειτουργία ήδη από τον Αύγουστο του 2018 και συνεπώς ο κρινόμενος ισχυρισμός απορρίπτεται επίσης ως αβάσιμος.

27. Με το δεύτερο σκέλος του δεύτερου λόγου η προσφεύγουσα αναφέρεται στο έργο που επικαλέστηκε η παρεμβαίνουσα και αφορά τα Τελωνεία της ... (...) και τη μη πλήρωση του όρου 2.2.6 α'. Ωστόσο, όπως και η ίδια η προσφεύγουσα αναφέρει στην προσφυγή της, το έργο αυτό δεν λήφθηκε υπόψη από την αναθέτουσα αρχή κατά τον σχηματισμό της κρίσης της σχετικά με την πλήρωση του όρου 2.2.6 (α) από την παρεμβαίνουσα. Και αυτό γιατί σύμφωνα με το περιεχόμενο της διευκρινιστικής επιστολής της παρεμβαίνουσας σε απάντηση

Αριθμός Απόφασης : 864/2023

του αιτήματος της αναθέτουσας αρχής με αριθμό ... Α2 1013285 ΕΞ 2023 δηλώθηκε ότι «το τέταρτο έργο που έχει δηλωθεί στο ΕΕΕΣ, και του οποίου η ημερομηνία λήξης είναι μεταγενέστερη της ημερομηνίας υποβολής της προσφοράς, αφορά στα ... Τελωνεία και έχει συμπεριληφθεί 'ως εκ του περισσού' προκειμένου να καταδειχθεί η εξεχόντως σημαντική εμπειρία της Εταιρείας στην παροχή προϊόντων και λύσεων στον χώρο των τελωνείων» και κατ' επέκταση η αναθέτουσα αρχή στην προσβαλλόμενη απόφαση δέχθηκε ότι η «...» αποδέχεται ότι η συμπερίληψη και τρίτου, μη ολοκληρωμένου έργου στο ΕΕΕΣ, πλην των δύο (2) που η διακήρυξη όριζε ως υποχρεωτικά και τα οποία πληρούν το κριτήριο της ενότητας 2.2.6.α, πραγματοποιήθηκε ως εκ του περισσού, προκειμένου να καταδειχθεί η σημαντική εμπειρία της εταιρείας στην υλοποίηση έργων τελωνειακού ενδιαφέροντος». Συνεπώς, η εξέταση των ισχυρισμών που αφορούν στο έργο αυτό, παρέλκει ως αλυσιτελής.

28. Κατόπιν των παραπάνω σκέψεων, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή κατά το σκεπτικό, στο μέτρο που με την προσβαλλόμενη απόφαση απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας και να επιστραφεί το κατατεθέν παράβολο.

Για τους λόγους αυτούς

- 1.** Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.
- 2.** Ακυρώνει την προσβαλλόμενη κατά το σκεπτικό, κατά το μέρος αυτής με το οποίο απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας.
- 3.** Απορρίπτει την παρέμβαση κατά το σκεπτικό.
- 4.** Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 19 Μαΐου 2023 και εκδόθηκε στις 8 Ιουνίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ