

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 20 Μαρτίου 2023 με την εξής σύνθεση:
Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη Εισηγήτρια και Αγγελική Πουλοπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 10.02.2023 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 181/13.02.2023 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...», που εδρεύει στην «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της «...» που εδρεύει στην «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα και δη κατά της με αριθμ. «...» διακήρυξης της ως άνω αναθέτουσας αρχής επί τω σκοπώ όπως επαναπροκηρύξει τον διαγωνισμό με αναμόρφωση των προσβαλλομένων διά της προσφυγής όρων.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...» η οποία εδρεύει στην «...» και άσκησε την από 17.03.2023 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) παρέμβασή της επί σκοπώ απόρριψης της προκείμενης προσφυγής και διατήρησης ισχύος της προσβαλλομένης πράξης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια
Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,
σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 15.000,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό «...» και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2. Επειδή, ο ένδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016 (Α' 147) και η ένδικη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV αυτού, περί έννομης προστασίας κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

3. Επειδή, όπως προκύπτει από τα μηνύματα που έχουν αναρτηθεί μέσω του συνδέσμου «Επικοινωνία» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (με α/α συστήματος «...»), η προσφυγή ασκήθηκε εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτώς. Επέκεινα, εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτώς, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 7 του Π.Δ. 39/2017 και του άρθρου 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016, ασκεί την παρέμβασή της, η ως άνω παρεμβαίνουσα εταιρεία, δοθέντος ότι προτίθεται να συμμετάσχει στην επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία και επιδιώκει το κανονιστικό πλαίσιο της προσβαλλόμενης διακήρυξης να παραμείνει ως έχει. Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή, διά του με αριθμ. πρωτ. Φ.830/1064/23.02.2023 εγγράφου της διατυπώνει τις απόψεις της επί της προκείμενης προσφυγής, αναρτώντας το σχετικό έγγραφο στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, στις 24.02.2023, η δε προσφεύγουσα εμπροθέσμως και παραδεκτώς, υποβάλλει το υπόμνημά της, επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, μέσω του συνδέσμου «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ.

4. Επειδή, με την με αριθμ. «...» Διακήρυξη προκηρύχθηκε ανοικτή ηλεκτρονική διαδικασία για την σύναψη συμφωνίας πλαίσιο με έναν (1) οικονομικό φορέα για την «...», με κριτήριο ανάθεσης τη πλέον συμφέρουσα, από οικονομική άποψη, προσφορά αποκλειστικά βάσει της τιμής, συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 17.262.000,00€ συμπεριλαμβανομένων των προβλεπόμενων κρατήσεων 6,2476% και απαλλασσόμενης ΦΠΑ, ο οποίος διαγωνισμός αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 27.01.2023 με Α.Δ.Α.Μ. «...» καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό «...». Παραπονείται η προσφεύγουσα με τον πρώτο λόγο της προσφυγής της ότι παραβιάζεται εν προκειμένω το άρθρο 18 του Ν.

4412/2016 σε συνδυασμό με το άρθρο 54 του ίδιου νόμου, ήτοι παραβιάζονται οι αρχές του ανταγωνισμού και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, καθώς αποκλείεται η συμμετοχή της ίδιας, διότι στους όρους του Παραρτήματος Ι, με τίτλο «Τεχνική Προδιαγραφή» της προσβαλλόμενης πράξης, εντάσσονται συγκεκριμένες εργασίες τροποποιήσεων (ASC) επί του «...», οι οποίες δύνανται να εκτελεσθούν μόνον και αποκλειστικά από εγκεκριμένα από την κατασκευάστρια εταιρεία του «...» Κέντρα Εξυπηρέτησης, όπερ κατά τους ισχυρισμούς της, καθιστά εντέλει αδύνατη τη συμμετοχή της στην επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία, με όρους ισότιμης συμμετοχής και δυνατότητας ανάληψης του έργου. Με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής της διατείνεται η προσφεύγουσα ότι παραβιάζεται εν προκειμένω το άρθρο 59 του Ν. 4412/2016 σχετικά με την υποδιαίρεση συμβάσεων σε τμήματα, καθόσον δύναται εν προκειμένω η αναθέτουσα αρχή, τις προσβαλλόμενες διά του πρώτου λόγου της προσφυγής εργασίες «...» να τις εντάξει σε ξεχωριστό τμήμα, ούτως ώστε να μην υφίσταται a priori κώλυμα συμμετοχής για τις εταιρείες που δεν ανήκουν στον ίδιο όμιλο με την «...», ως η ίδια, αυξάνοντας ούτως τον υγιή ανταγωνισμό. Ειδικότερα, προτείνει η προσφεύγουσα την τροποποίηση των όρων κατά τούτο: αφενός οι επίμαχες εργασίες να τμηματοποιηθούν και να εκτελεσθούν όλες μαζί σε συγκεκριμένο έτος που να εξυπηρετεί την αναθέτουσα αρχή, αφετέρου να δοθεί η δυνατότητα στους υποψηφίους που δεν είναι στο δίκτυο της «...», να υποβάλλουν προσφορά για τις λοιπές εργασίες «...» του «...», που αποτελούν και το 95% του συνολικού προϋπολογισμού. Ως εκ τούτου, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι οι προαναφερθείσες εργασίες που περιλαμβάνονται στην Προσθήκη 4 του Παραρτήματος Ι «Τεχνική Προδιαγραφή» σε συνδυασμό με τους όρους 1.2.3 και 4.3 της προσβαλλόμενης διακήρυξης είναι σε αντίθεση με τα άρθρα 18, 54 παρ. 2 και 59 του Ν. 4412/2016, ούτως η αναθέτουσα αρχή περιορίζει ανεπιτρεπτως τον ανταγωνισμό, αιτείται δε η προσφεύγουσα την ακύρωση της υπόψη διακήρυξης προκειμένου οι προσβαλλόμενοι όροι να τροποποιηθούν.

5. Επειδή, στην προσβαλλόμενη διακήρυξη, προβλέπονται τα εξής: «1.3.1.1 Αντικείμενο του παρόντος διαγωνισμού είναι η σύναψη συμφωνίας πλαίσιο με έναν (1) οικονομικό φορέα για την Ανάθεση Υπηρεσιών «...»,

συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 17.262.000,00€ συμπεριλαμβανομένων των προβλεπόμενων κρατήσεων 6,2476% και απαλλασσόμενης ΦΠΑ ή 16.245.365,00 € μη συμπεριλαμβανομένων των προβλεπόμενων κρατήσεων. [...] 1.3.1.3 Η προς σύναψη συμφωνία αφορά μεικτή σύμβαση υπηρεσιών και προμήθειας, καθώς απαιτούνται ταυτόχρονα η παροχή των υπηρεσιών εκτέλεσης των εργασιών των «...». Βάσει της διάταξης του άρθρου 4 παρ. 2 του ν.4412/2016, το κύριο αντικείμενο της σύμβασης καθορίζεται σύμφωνα με το ποια από τις εκτιμώμενες αξίες των αντίστοιχων υπηρεσιών ή προμηθειών είναι η υψηλότερη. Συνεπώς, η εν λόγω σύμβαση λογίζεται ως σύμβαση υπηρεσιών, καθότι η αξία των υπηρεσιών εκτιμάται σε ποσοστό 62% περίπου του συνολικού κόστους. 1.3.1.4 Ο διαγωνισμός θα διενεργηθεί σύμφωνα με την Τεχνική Προδιαγραφή «...» η οποία επισυνάπτεται ως Παράρτημα «Ι» στην παρούσα Διακήρυξη και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα αυτής. 1.3.2 Υποδιαίρεση συμφωνίας-πλαίσιο σε τμήματα Η παρούσα συμφωνία πλαίσιο δεν υποδιαιρείται σε τμήματα. Η προσφορά του κάθε υποψήφιου Οικονομικού Φορέα θα πρέπει να καλύπτει το σύνολο (χωρίς καμία εξαίρεση) των απαιτήσεων. [...] 1.3.4 Διάρκεια συμφωνίας-πλαίσιο Η διάρκεια της ΣΠ ορίζεται στα τέσσερα (4) έτη από την υπογραφή αυτής. Οι εκτελεστικές συμβάσεις μπορούν να συνάπτονται έως και τη συμπλήρωση του χρόνου διάρκειας της. Η ολοκλήρωση εκτέλεσης της τελευταίας Εκτελεστικής Σύμβασης δύναται να συμβεί σε χρόνο πέραν της λήξης της ΣΠ. 1.3.5 Αριθμός συμβαλλομένων οικονομικών φορέων Η συμφωνία πλαίσιο θα συναφθεί με έναν (1) ανάδοχο οικονομικό φορέα για το σύνολο των υπηρεσιών θέματος. Η ανάθεση των εκτελεστικών συμβάσεων θα πραγματοποιηθεί, σύμφωνα με τα καθοριζόμενα στο άρθρο 39 του ν.4412/16. Για την ανάθεση των εκτελεστικών συμβάσεων αυτών, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να διαβουλεύονται γραπτώς με τον οικονομικό φορέα που είναι συμβαλλόμενο μέρος στη συμφωνία-πλαίσιο, ζητώντας του, εάν χρειάζεται, να συμπληρώσει την προσφορά του 1.3.6 Ορισμοί – Συντμήσεις Για τη βέλτιστη κατανόηση των αναγραφόμενων στην παρούσα, καθορίζονται οι ακόλουθοι ορισμοί-συντμήσεις που θα χρησιμοποιούνται εφεξής: [...] 1.3.6.19 Εκτελεστική Σύμβαση (Call-Off): Σύμβαση η οποία βασίζεται σε μία συμφωνία-πλαίσιο με την οποία και δημιουργείται τελικά η συμβατική

δέσμευση για την αγορά προϊόντων ή υπηρεσιών συγκεκριμένης ποσότητας ή αξίας. [...] 1.3.6.21 «...» (Service Center), είναι οι εγκαταστάσεις του Αναδόχου όπου θα εκτελεστούν οι εργασίες Εργοστασιακής «...». [...] 2.2.8 Στήριξη στην ικανότητα τρίτων – Υπεργολαβία 2.2.8.1. Στήριξη στην ικανότητα τρίτων Οι οικονομικοί φορείς μπορούν, όσον αφορά τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας (της παραγράφου 2.2.5) και τα σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (της παραγράφου 2.2.6), να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών τους με αυτούς. Στην περίπτωση αυτή, αποδεικνύουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους τους αναγκαίους πόρους, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων στην ικανότητα των οποίων στηρίζονται. Όταν οι οικονομικοί φορείς στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με την απαιτούμενη με τη διακήρυξη οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, οι εν λόγω οικονομικοί φορείς και αυτοί στους οποίους στηρίζονται είναι από κοινού υπεύθυνοι για την εκτέλεση της σύμβασης. Υπό τους ίδιους όρους οι ενώσεις οικονομικών φορέων μπορούν να στηρίζονται στις ικανότητες των συμμετεχόντων στην ένωση ή άλλων φορέων. [...] 2.2.8.2. Υπεργολαβία Ο οικονομικός φορέας αναφέρει στην προσφορά του το τμήμα της σύμβασης που προτίθεται να αναθέσει υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνει. Στην περίπτωση που ο προσφέρων αναφέρει στην προσφορά του ότι προτίθεται να αναθέσει τμήμα(τα) της σύμβασης υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους σε ποσοστό που υπερβαίνει το τριάντα τοις εκατό (30%) της συνολικής αξίας της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή ελέγχει ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της παρούσας. [...] 2.4.3.2 Τεχνική Προσφορά 2.4.3.2.1 Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις Υπηρεσίας” του Παραρτήματος Ι 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 υπηρεσιών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. 2.4.3.2.2 Ειδικότερα, ο

εκάστοτε οικονομικός φορέας απαιτείται να περιλαμβάνει στην προσφορά του:

2.4.3.2.2.1 Υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 παραγρ. 4 του Ν.1599/86, όπως εκάστοτε ισχύει, υπογεγραμμένη ψηφιακά, με ημερομηνία υπογραφής μετά την έναρξη διαδικασίας σύναψης της σύμβασης (ήτοι μετά τη δημοσίευση της διακήρυξης του διαγωνισμού), χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου υπογραφής από αρμόδια διοικητική αρχή ή ΚΕΠ στην οποία θα δηλώνει:

2.4.3.2.2.1.1 Την επωνυμία, την διεύθυνση και τα στοιχεία επικοινωνίας του «...» (Service Center) του οικονομικού φορέα όπου θα παραδίδεται το «...», θα εκτελούνται οι «...» και θα παραδίδεται εκ νέου το «...». Μετά την υποβολή της προσφοράς απαγορεύεται η αλλαγή του «...» που δηλώθηκε από τον οικονομικό φορέα, εκτός εάν η αλλαγή επιβάλλεται από σοβαρούς αντικειμενικούς λόγους ή λόγους ανωτέρας βίας ή ως §4.6.1 της παρούσας. Σε κάθε περίπτωση η αλλαγή θα πρέπει να τύχει της έγκρισης της Αναθέτουσας Αρχής, ενώ για το νέο «...», θα πρέπει να ισχύουν όλες οι προϋποθέσεις και δυνατότητες που έχουν τεθεί στην ΤΠ. [...] 2.4.3.2.2.2 Πιστοποιητικά από τις κατά τόπους αρχές αξιοπλοΐας και από αντίστοιχες αρχές διασφάλισης της ποιότητας ως εξής:

2.4.3.2.2.2.1 Maintenance Organization Approval (MOA) EASA Part 145 ή FAA ή ισοδύναμο, για το «...», από εθνική αρχή αξιοπλοΐας για «...», το οποίο στο προσαρτημένο του προγράμματος έγκρισης ("Approval Schedule") θα περιλαμβάνεται ο τύπος του «...» και η δυνατότητα «...» τους σε επίπεδο Βάσης (Base Maintenance), σύμφωνα με την §A2.1 της Τεχνικής Προδιαγραφής της παρούσας Διακήρυξης.

2.4.3.2.2.2.2 «...», το οποίο θα περιλαμβάνει τις δραστηριότητες «...» και διαρκούς αξιοπλοΐας, σύμφωνα με την §A2.2 της Τεχνικής Προδιαγραφής της παρούσας Διακήρυξης.[...] 4.3 Εγγύηση καλής λειτουργίας

4.3.1 Απαιτείται η προσκόμιση «εγγυητικής επιστολής καλής λειτουργίας» για την αποκατάσταση των ελαττωμάτων που ανακύπτουν ή των ζημιών που προκαλούνται από δυσλειτουργία των υλικών και υπηρεσιών κατά την περίοδο εγγύησης καλής λειτουργίας. Η εγγυητική επιστολή καλής λειτουργίας θα έχει τα ακόλουθα χαρακτηριστικά:

4.3.1.1 Θα έχει χρονική ισχύ ίση με το χρονικό διάστημα της παρεχόμενης εγγύησης (6 μήνες ή 300 ΩΠ για τις υπηρεσίες και 12 μήνες ή 600ΩΠ για τα υλικά) πλέον δύο (2) μήνες (ανεξαρτήτως της επιμέρους συμβατικής αξίας εργασιών-υλικών), πλέον

τριών (3) μηνών. 4.3.1.2 Το ποσό της εγγυητικής θα ανέρχεται σε ποσοστό 5% επί της καθαρής αξίας του συμβατικού αντικειμένου το οποίο καλύπτεται από την παρεχόμενη εγγύηση. 4.3.2 Η εγγυητική επιστολή καλής λειτουργίας θα επιστραφεί στον αντισυμβαλλόμενο ανάδοχο μετά τη λήξη της και μετά από σχετικό αίτημά του και αφού έχουν εκπληρωθεί οι υποχρεώσεις του, όπως αυτές θα απορρέουν από την υπογραφείσα σύμβαση. [...] 5.7 Κατάρτιση και Εκτέλεση εκτελεστικών συμβάσεων 5.7.1 Για τη διαμόρφωση των προς υπογραφή εκτελεστικών συμβάσεων, η Αναθέτουσα Αρχή μεριμνά για τη συμπλήρωση των στοιχείων της κατακυρωθείσας προσφοράς του οικονομικού φορέα κατά τον προηγούμενο διαγωνισμό και το στάδιο call – offs ή την προηγούμενη διαβούλευση. Δεν είναι δυνατή καθ' οιονδήποτε τρόπο τροποποίηση ή συμπλήρωση της προσφοράς του οικονομικού φορέα. Τυχόν υποβολή σχεδίων εκτελεστικών συμβάσεων από τον οικονομικό φορέα μαζί με την προσφορά του δεν δημιουργεί καμία δέσμευση για την Αναθέτουσα Αρχή. 5.7.2 Ενδεικτικό σχέδιο των εκτελεστικών συμβάσεων επισυνάπτεται στην παρούσα διακήρυξη ως Παράρτημα VIII.» Περαιτέρω, στο Παράρτημα I προβλέπεται: «1. ΠΕΔΙΟ ΕΦΑΡΜΟΓΗΣ Αντικείμενο της παρούσας Τεχνικής Προδιαγραφής είναι ο καθορισμός των απαιτήσεων της προμήθειας υπηρεσιών «...», οι οποίες θα παρασχεθούν από τον Οικονομικό Φορέα (ΟΦ) στον οποίο θα ανατεθεί η Συμφωνία Πλαίσιο. [...] 2. ΟΡΙΣΜΟΙ-ΣΥΝΤΜΗΣΕΙΣ Για τη βέλτιστη κατανόηση των αναγραφόμενων στην παρούσα, καθορίζονται οι ακόλουθοι ορισμοί-συντμήσεις που θα χρησιμοποιούνται εφεξής: [...] 2.27 «...» είναι το σύνολο των επιμέρους εργασιών που θα προβάλλονται από την «...» για υλοποίηση ανά έκαστη Εκτελεστική Σύμβαση και θα επιλέγονται από τις Προσθήκες «1» έως «6» του Παραρτήματος «Α» της ΤΠ. 2.28 Προγραμματισμένες Επιπρόσθετες Εργασίες (Additional Tasks), είναι οι εργασίες για τις οποίες δεν υφίσταται καταγραφή εργατωρών και θα δύναται να επαναλαμβάνονται σε κάθε εκτελεστική αναλόγως των απαιτήσεων «...». Οι υπόψη εργασίες περιλαμβάνονται στις Προσθήκες «2» έως «6» του Παραρτήματος «Α». [...] A1 «...» A1.1 Ο ΟΦ θα εκτελέσει το σύνολο των εργασιών των «...» χωρίς καμία εξαίρεση, είτε αυτόνομα είτε με τη χρήση υπεργολάβων οι οποίοι θα αναγράφονται ανά έργο στην τεχνική του προσφορά. A1.2 Ο ΟΦ θα εκτελέσει το σύνολο των εργασιών των «...»

σύμφωνα με την πιο πρόσφατα ενημερωμένη βιβλιογραφία των OEM του «...» [...] A2 «...» A2.1 «...» το οποίο/α θα καταδείξει ο ΟΦ για την εκτέλεση των «...» θα πρέπει να έχει/ουν σε ισχύ πιστοποιητικό Maintenance Organization Approval Certificate κατά EASA Part 145 ή FAA ή ισοδύναμο, το οποίο στο προσαρτημένο του προγράμματος έγκρισης ("Approval Schedule") θα περιλαμβάνει τον τύπο του «...» και τη δυνατότητα «...» του σε επίπεδο Βάσης (Base Maintenance). A2.2 Το «...», το οποίο θα καταδείξει ο ΟΦ για την εκτέλεση των «...» θα πρέπει να έχει σε ισχύ πιστοποιητικό AS/EN 9110 ή ισοδύναμο, το οποίο θα περιλαμβάνει τις δραστηριότητες «...» και διαρκούς αξιοπλοΐας.» Στη δε ΠΡΟΣΘΗΚΗ "4" στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ «Α» της Τεχνικής Προδιαγραφής «...» Τροποποιήσεις- Αναβαθμίσεις Επιχειρησιακού Εξοπλισμού του «...» δίδεται η εξής περιγραφή 1. CB-228 Part II, (RE-INSPECTION). CMP code 551029/ 30 INSPECTION – HORIZONTAL STABILIZER LOWER BONDED SKIN 48 Months Re-Inspection required, due date Nov 2025, at the RH Lower Skin Panel Assembly of Horizontal Stabilizer IAW WO CS694739. The CB-228 Part II, was accomplished on 15 Noe 21, at the facilities of GAC Saint Louis. The NDT MAUS results for Bond Line Corrosion (BLC) of Horizontal Stabilizer, were the followings; • LH Lower Skin Panel Assembly did not indicate any disbonds above minimum detectable limit. To maximize BLC protection and for preventative measures applied Corrosion Inhibiting Compound (CIC). • RH Lower Skin Panel Assembly common indications #1 and #2, applied Time Limited Repair, applied Corrosion Inhibiting Compound (CIC) and returned to service. 1 ASC 171A Cockpit Switch Indicator lightning - Light Emitting Diode (LED) CMP Code 971711 This service change is designed to replace the existing incandescent cockpit switch indicator lighting with dimmable LED lamps. 3 ASC 183B (PART 2) - Electronic Display System DU-885 Liquid Crystal Display (LCD) Installation (Planedec™), CMP Code 971833 This service change modernizes the SPZ-8500 Electronic Display System by replacing the existing Primary Flight Displays, Navigation Displays and Engine Instrument Crew Alerting System displays. The six existing DU-880 Cathode Ray Tubes (CRT) will be replaced with new DU-885 Liquid Crystal Displays (LCD).»

6. Επειδή, όπως γίνεται δεκτό, οι κανονιστικές ρυθμίσεις, όπως οι θεσπιζόμενοι με την διακήρυξη διαγωνισμού όροι, δεν χρήζουν, ως εκ της φύσεώς τους, αιτιολογίας (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 918/2003, 876/2004), η Διοίκηση είναι, κατ' αρχάς ελεύθερη να διαμορφώνει ,κατά την κρίση της, τους όρους της διακηρύξεως ως προς τα προς προμήθεια είδη, καθορίζοντας τα ειδικότερα τεχνικά χαρακτηριστικά τους και τις ανάγκες της υπηρεσίας από ποσοτική και ποιοτική άποψη, ενώ θα πρέπει να θεωρείται ότι απαραδέκτως αμφισβητείται από τον προτιθέμενο να μετάσχει στο διαγωνισμό η σκοπιμότητα της θεσπίσεως επί μέρους όρων και τεχνικών προδιαγραφών (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 434/2008). Και τούτο διότι όταν ο προτιθέμενος να μετάσχει στο διαγωνισμό επικαλείται λόγους με τους οποίους επιχειρεί, υπό την μορφή γενικής αμφισβήτησης της νομιμότητας συγκεκριμένων όρων της διακήρυξης, να προσδιορίσει, κατά τις δικές του δυνατότητες, τα προς προμήθεια είδη και να καθορίσει, βάση δικών του εκτιμήσεων, τα κριτήρια για την ανάδειξη του αναδόχου, αυτοί οι λόγοι είναι απορριπτέοι ως απαράδεκτοι (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 307/2007). Ετέρωθεν και στην περίπτωση αυτή, οι τεχνικές προδιαγραφές ελέγχονται από την άποψη της τήρησης της αρχής της ίσης μεταχείρισης και της απαγόρευσης των διακρίσεων, καθώς και της αρχής της αναλογικότητας (βλ. ΣΤΕ 189/2015, ΕΑ ΣΤΕ 124/2015, 9/2015, 354/2014 κ.ά.), σε κάθε δε περίπτωση θα πρέπει να εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση των οικονομικών φορέων στη διαδικασία σύναψης της σύμβασης και να μην εισάγουν αδικαιολόγητα εμπόδια στην ανάπτυξη υγιούς ανταγωνισμού, υπό την έννοια ότι οφείλουν να αποφεύγουν διατάξεις που οδηγούν σε τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού μέσω απαιτήσεων που ευνοούν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα, μέσω της ενσωμάτωσης σε αυτή χαρακτηριστικών που διακρίνουν συνήθως τα προϊόντα/υπηρεσίες του τελευταίου, ούτε να συνεπάγονται αδικαιολόγητους φραγμούς στην ελεύθερη ανάπτυξη του ανταγωνισμού (βλ. ΕΣ 2402/2010).

7. Επειδή, από το κανονιστικό περιεχόμενο της προσβαλλόμενης διακήρυξης, όπως αυτό προκύπτει από τους διαληφθέντες στη σκέψη 5 της παρούσας όρων αυτής, συνάγεται ότι αντικείμενο του επίμαχου διαγωνισμού είναι η σύναψη συμφωνίας πλαίσιο με έναν οικονομικό φορέα για την ανάθεση υπηρεσιών «...», το οποίο «...», ως διατυπώνει η αναθέτουσα αρχή στο

έγγραφο των απόψεων της, διατίθεται για την κάλυψη των «...» της χώρας σε εγχώριους και παγκόσμιους προορισμούς. Επιπλέον δε, οι «...», που αποτελούν μερικότερο αντικείμενο της επίμαχης προσβαλλόμενης από τη προσφεύγουσα διακήρυξης, ως προκύπτει από την επισκόπηση των στοιχείων της υπόθεσης, έχουν ανατεθεί κατά το παρελθόν στην ώδε προσφεύγουσα εταιρεία, στην εταιρεία «...», στην ώδε παρεμβαίνουσα εταιρεία, στην εταιρεία «...». Πιο συγκεκριμένα, η προς σύναψη συμφωνία πλαίσιο αφορά μεικτή σύμβαση υπηρεσιών και προμήθειας, καθόσον απαιτούνται ταυτόχρονα η παροχή των υπηρεσιών εκτέλεσης των εργασιών των «...», καθώς και η προμήθεια «...», το κύριο αντικείμενο της δε, είναι αυτό των υπηρεσιών, καθότι η αξία των υπηρεσιών εκτιμάται σε ποσοστό 62% περίπου του συνολικού κόστους. Το σύνολο των απαιτούμενων εν προκειμένω υπηρεσιών της προσβαλλόμενης διακήρυξης αποτυπώνεται στο Παράρτημα Ι αυτής, που αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της, όπου ρυθμίζονται ειδικότερα οι όροι και οι προϋποθέσεις της παροχής των αναγκαίων υπηρεσιών, για τις οποίες βασίμως δύναται να υποστηριχθεί ότι αφενός αποτελούν κανονιστικές ρυθμίσεις, που η Διοίκηση διαμορφώνει κατά την κρίση της, καθορίζοντας ούτως τα ειδικότερα τεχνικά χαρακτηριστικά τους και τις ανάγκες της υπηρεσίας από ποσοτική και ποιοτική άποψη, αφετέρου και προεχόντως, είναι σε συμμόρφωση με την ισχύουσα νομοθεσία και τις εφαρμοστέες τεχνικές οδηγίες (AD, CB, SB, ASC, STC ή ισοδύναμο) από τον κατασκευαστή του «...» (Original Equipment Manufacturer), λαμβάνοντας υπόψη το είδος των απαιτούμενων εργασιών καθώς και την πολυπλοκότητα, τις εγγενείς τεχνικές δυσκολίες και βαρύτητα του αντικειμένου αυτών. Ούτως, οι επίμαχες εργασίες εκτελούνται βάσει του εγκεκριμένου προγράμματος του «...» από ένα οικονομικό φορέα που διαθέτει την ικανότητα και δυνατότητα και αφορούν σε προγραμματισμένες εργασίες (CMP Tasks, βλ. Προσθήκη «1» της υπόψη διακήρυξης), υλικά προγραμματισμένων εργασιών (βλ. Προσθήκη «2»), επιπρόσθετες προγραμματισμένες εργασίες (Additional Tasks) οι οποίες διακρίνονται σε επαναλαμβανόμενες επιπρόσθετες προγραμματισμένες εργασίες (βλ. Προσθήκη «3») καθώς και τροποποιήσεις και αναβαθμίσεις του επιχειρησιακού εξοπλισμού (Προσθήκη «4»). Ως περαιτέρω ορίζεται, ο ανάδοχος οικονομικός φορέας θα εκτελέσει το σύνολο

των εργασιών των προγραμματισμένων εργασιών και των «...» σύμφωνα με την πιο πρόσφατα ενημερωμένη βιβλιογραφία των OEM του «...», για δε τις «...» προβλέπεται ότι ο οικονομικός φορέας θα πρέπει να καταδείξει το/τα κατάλληλο/α «...», για την εκτέλεση των εργασιών αυτών, τα οποία θα πρέπει να έχει/ουν σε ισχύ πιστοποιητικό «Maintenance Organization Approval Certificate» κατά EASA Part 145 ή FAA ή ισοδύναμο, το οποίο στο προσαρτημένο του προγράμματος έγκρισης ("Approval Schedule") θα περιλαμβάνει τον τύπο του «...» και τη δυνατότητα «...» του σε επίπεδο Βάσης (Base Maintenance). Επιπλέον το «...», το οποίο θα καταδείξει ο οικονομικός φορέας για την εκτέλεση των «...» θα πρέπει να διαθέτει σε ισχύ πιστοποιητικό AS/EN 9110 ή ισοδύναμο, το οποίο θα περιλαμβάνει τις δραστηριότητες «...» και διαρκούς αξιοπλοΐας. Εξάλλου, τα ανωτέρω θα πρέπει να ικανοποιούν οι συμμετέχοντες ήδη διά της υποβολής της προσφοράς του, δοθέντος ότι η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο "Απαιτήσεις Υπηρεσίας" του Παραρτήματος Ι της οικείας διακήρυξης. Μεταξύ των εγγράφων και δικαιολογητικών, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών, ρητώς ορίζεται ότι ο εκάστοτε οικονομικός φορέας απαιτείται να περιλαμβάνει στην προσφορά του, υπεύθυνη δήλωση στην οποία θα δηλώνεται η επωνυμία, η διεύθυνση και τα στοιχεία επικοινωνίας του «...» (Service Center) του οικονομικού φορέα όπου θα παραδίδεται το «...», θα εκτελούνται οι «...» και θα παραδίδεται εκ νέου το «...», ως επίσης πιστοποιητικά από τις κατά τόπους αρχές αξιοπλοΐας και από αντίστοιχες αρχές διασφάλισης της ποιότητας ως εξής: α) Maintenance Organization Approval (MOA) EASA Part 145 ή FAA ή ισοδύναμο, για το «...», από εθνική αρχή αξιοπλοΐας για «...», το οποίο στο προσαρτημένο του προγράμματος έγκρισης ("Approval Schedule") θα περιλαμβάνεται ο τύπος του «...» και η δυνατότητα «...» τους σε επίπεδο Βάσης (Base Maintenance), σύμφωνα με την παρ. Α2.1 της Τεχνικής Προδιαγραφής της Διακήρυξης, β) AS/EN 9110 ή ισοδύναμο για το «...», το οποίο θα περιλαμβάνει τις δραστηριότητες «...» και διαρκούς αξιοπλοΐας, σύμφωνα με την παρ.Α2.2 της Τεχνικής Προδιαγραφής της Διακήρυξης. Ενόψει των ανωτέρω εκτεθέντων, πρέπει να γίνει δεκτό ότι

αβασίμως παραπονείται εν προκειμένω η προσφεύγουσα διά της ασκηθείσας προσφυγής της, σχετικά με τρεις (3) εκ των ορισθεισών και απαιτούμενων εργασιών που αφορούν ειδικότερα σε «...» και δη τροποποιήσεις-αναβαθμίσεις του επιχειρησιακού εξοπλισμού του «...» και συγκεκριμένα τις υπό 1. CB-228 Part II, 2. ASC 171A και 3. ASC 183B, ότι δηλαδή δύνανται να εκτελεσθούν μόνον από εγκεκριμένα από την κατασκευάστρια εταιρεία του «...» Κέντρα Εξυπηρέτησης, επισημαίνοντας ότι απευθυνόμενη η ίδια στην τελευταία έλαβε αρνητική απάντηση και ως εκ τούτου αδυνατεί να συμμετάσχει στην επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία. Είναι δε οι ισχυρισμοί της αβάσιμοι, διότι, ως προελέχθη, στην επίμαχη διακήρυξη προβλέπεται, ως εκ του ορισθέντος αντικείμενου της υπό ανάθεση σύμβασης, «...» (Service Center) όπου θα παραδίδεται το «...», θα εκτελούνται οι «...» και θα παραδίδεται εκ νέου το «...», όπου θα πρέπει να τηρούνται τα πιστοποιητικά από τις κατά τόπους αρχές αξιοπλοΐας και από αντίστοιχες αρχές διασφάλισης της ποιότητας ως επίσης προβλέπεται η εκτέλεση εργασιών σε οργανισμούς παροχής υπηρεσιών «...», η οποία εκτέλεση εργασιών δεσμεύεται για συγκεκριμένη χρονική περίοδο και συγκεκριμένες εργασίες, αυτονοήτως δε οι οργανισμοί αυτοί προγραμματίζουν τις εντάξεις μέσω των «...», δεσμεύοντας τις διαθέσιμες θέσεις (slot) στις οποίες πρόκειται να εκτελεστούν οι συγκεκριμένες εργασίες. Περαιτέρω, οι ανωτέρω προβλέψεις δίδουν τη δυνατότητα σε όλα τα «...» να συμμετάσχουν, χωρίς τον περιορισμό «εξουσιοδοτημένων» ή «εγγυητικών» της κατασκευάστριας εταιρείας του «...», σε κάθε περίπτωση η συνδυαστική εφαρμογή της δυνατότητας στήριξης στις ικανότητες τρίτων ή υπεργολαβίας, ως ρητώς ορίζεται στη διακήρυξη, βασίμως δύναται να υποστηριχθεί ότι δεν ανακόπτει την ενίσχυση του ανταγωνισμού, αντιθέτως στο πλαίσιο τήρησης των αναγκαίων τεχνικών προδιαγραφών και προσήκουσας εκτέλεσης των απαιτούμενων εργασιών κατά την ισχύουσα νομοθεσία και τους κανονισμούς, πρέπει να γίνει δεκτό ότι εξασφαλίζεται εν προκειμένω η ισότιμη πρόσβαση των οικονομικών φορέων. Τα όσα δε περί αντιθέτου ισχυρίζεται η προσφεύγουσα είναι απορριπτέα. Ακόμη όμως και υπό την εκδοχή ότι γίνονται αποδεκτοί οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας και επομένως εισάγονται περιορισμοί (quod non), ως έχει κριθεί και γίνεται δεκτό, η θέσπιση

με τη Διακήρυξη των προδιαγραφών που κρίνει η αναθέτουσα αρχή πρόσφορες ή αναγκαίες για την καλύτερη εξυπηρέτηση των αναγκών της, δεν παραβιάζει τους κανόνες του ανταγωνισμού εκ μόνου του λόγου ότι συνεπάγεται ενδεχομένως αδυναμία συμμετοχής στον διαγωνισμό ή καθιστά ουσιαδώς δυσχερή την συμμετοχή σε αυτόν διαγωνιζομένων, των οποίων οι προσφορές δεν πληρούν τις προδιαγραφές αυτές, δεδομένου ότι από τη φύση τους οι προδιαγραφές περιορίζουν τον κύκλο των δυνάμενων να συμμετάσχουν στον διαγωνισμό προσώπων, η δε σκοπιμότητα της θέσπισής τους απαραδέκτως και αβασίμως αμφισβητείται από τον προτιθέμενο να μετάσχει στον διαγωνισμό (πρβλ. ενδεικτικά ΕΑ ΣτΕ 189/2015, 124/2015, 9/2015, 354/2014).

8. Επειδή, εξάλλου, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, οι επίμαχες εργασίες αφορούν σε τροποποιήσεις-αναβαθμίσεις του επιχειρησιακού εξοπλισμού του «...», του οποίου, σημειωτέον και σημαντικού όσον αφορά την εκτέλεση των εργασιών σε αυτό, κατασκευάστρια εταιρεία είναι η «...» και αφορούν συγκεκριμένα για την εργασία υπό «ASC 183B» [:(PART 2) - Electronic Display System DU-885 Liquid Crystal Display (LCD) Installation (Planedec™), CMP Code 971833 This service change modernizes the SPZ-8500 Electronic Display System by replacing the existing Primary Flight Displays, Navigation Displays and Engine Instrument Crew Alerting System displays. The six existing DU-880 Cathode Ray Tubes (CRT) will be replaced with new DU-885 Liquid Crystal Displays (LCD).»] στην αναβάθμιση του «...» και τη βελτιστοποίηση της επιχειρησιακής χρήσης και διασφάλιση της εφοδιαστικής υποστήριξης του «...». Εν προκειμένω, ως υποστηρίζει η αναθέτουσα αρχή στο έγγραφο των απόψεων της, αντικαθίστανται οι έξι οθόνες DU-880 CRT με νέες αντίστοιχες DU-880 LCD, λόγω της απαρχαίωσης των πρώτων από την εταιρεία κατασκευής «...», καθώς δεν υποστηρίζονται από τη γραμμή παραγωγής, η οποία έχει τερματιστεί από τον Δεκέμβριο του 2020 και επιπλέον τοποθετούνται νέα χειριστήρια για τις οθόνες στο «...», ώστε το πλήρωμα να επιλέγει δεδομένα και λειτουργίες στις νέες οθόνες (εφάμιλλο με το «...», όπως το «...» και το «...»). Σε ό,τι αφορά την επίμαχη εργασία υπό «ASC 171A» [:(Cockpit Switch Indicator lightning - Light Emitting Diode (LED) CMP Code 971711 This

service change is designed to replace the existing incandescent cockpit switch indicator lighting with dimmable LED lamps.] αποσκοπεί στην αναβάθμιση του φωτισμού των διακοπτών, προς βελτιστοποίηση της επιχειρησιακής χρήσης του «...», ειδικότερα αντικαθίσταται το σύνολο των διακοπτών με καινούργιους που θα φέρουν λάμπες LED, αυξάνοντας τη φωτεινότητα των ενδείξεων, έχουν υψηλότερη αξιοπιστία. Οι ανωτέρω εργασίες εκτελούνται στα «...» της εταιρείας «...», ως προκύπτει, δοθέντος ότι η εν λόγω εταιρεία είναι και η κατασκευάστρια του επίμαχου «...», ενώ ως η ίδια η προσφεύγουσα συνομολογεί στο υπόμνημα της τα εξουσιοδοτημένα από την «...» είναι δέκα εννέα (19), τα οποία, άλλωστε, αναγράφονται με λεπτομερή στοιχεία στην συνημμένη κατάσταση που εκδίδει η ανωτέρω εταιρεία και την κοινοποιεί σε όλους τους χρήστες του συγκεκριμένου τύπου «...», από τις 19 δε ανωτέρω εταιρείες, οι 16 είναι θυγατρικές της «...» και της «...», που ανήκουν στον ίδιο όμιλο της «...» και οι υπόλοιπες 3 είναι εξουσιοδοτημένα «...» που δεν ανήκουν στον όμιλο «...» και στα οποία μπορεί να αποταθεί ο οποιοσδήποτε ενδιαφερόμενος, ώστε με υπεργολαβία να εκτελέσει τις συγκεκριμένες εργασίες. Σχετικά τέλος, με την εργασία υπό «CB-228 Part II» [:(RE-INSPECTION). CMP code 551029/ 30 INSPECTION – HORIZONTAL STABILIZER LOWER BONDED SKIN 48 Months Re-Inspection required, due date Nov 2025, at the RH Lower Skin Panel Assembly of Horizontal Stabilizer IAW WO CS694739. The CB-228 Part II, was accomplished on 15 Noe 21, at the facilities of GAC Saint Louis. The NDT MAUS results for Bond Line Corrosion (BLC) of Horizontal Stabilizer, were the followings; • LH Lower Skin Panel Assembly did not indicate any disbonds above minimum detectable limit. To maximize BLC protection and for preventative measures applied Corrosion Inhibiting Compound (CIC). • RH Lower Skin Panel Assembly common indications #1 and #2, applied Time Limited Repair, applied Corrosion Inhibiting Compound (CIC) and returned to service.] εμπεριέχει εργασίες «...» προς διασφάλιση της αξιοπλοϊμότητας και της ασφάλειας των «...» και πιο συγκεκριμένα εισάγει στο πρόγραμμα «...» την «...» του οριζόντιου σταθερού (“Horizontal Stabilizer”) προς εξασφάλιση της δομικής ακεραιότητας αυτού, καθόσον διαπιστώθηκαν ευρήματα διάβρωσης που προέκυψαν από τη μη ορθή συναρμολόγηση του στη γραμμή

παραγωγής. Η εν λόγω εργασία εκτελείται αποκλειστικά στα «...» της εταιρείας «...», καθώς, κατόπιν ελέγχου, δύναται να απαιτηθεί η αφαίρεση όλου του “Horizontal Stabilizer” και τοποθέτηση του σε ειδική κλίνη προς επισκευή. Σημειώνει περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή στη συμπληρωματική της αιτιολογία ότι προσφάτως εκδόθηκε η οδηγία “Airworthiness Directive” (AD) της Ευρωπαϊκής Αρχής EASA και της αντίστοιχης Αμερικάνικης FAA που καθορίζουν την υποχρεωτικότητα εκτέλεσης της CB 228, με επισκευή ή εναλλακτικό τρόπο προς εξασφάλιση της αξιοπλοϊμότητας του «...». Σημειωτέον επιπροσθέτως ότι οι δύο εκ των τριών ως άνω εργασιών (ήτοι οι ASC 171A και ASC 183B) είχαν συμπεριληφθεί σε πρότερο διαγωνισμό της αναθέτουσας αρχής με το ίδιο αντικείμενο, ο οποίος κατακυρώθηκε στην ώδε προσφεύγουσα με δηλωθέντα υπεργολάβο την εταιρεία «...» και συνήφθη η με αριθμ. 30/20 συμφωνία πλαίσιο. Σε ό,τι αφορά δε την τρίτη εργασία που αποτελεί νέα προσθήκη, εκ των ανωτέρω αναφερθέντων, συνάγεται ότι αποτελεί αναγκαία και απαραίτητη εργασία προς εξασφάλιση της αξιοπλοϊμότητας του «...», δοθέντος και της ως άνω αναφερθείσας οδηγίας. Ενόψει τούτων, πρέπει να γίνει δεκτό ότι οι ως άνω προδιαγραφές παρίστανται αιτιολογημένες και εύλογες, επί τη βάσει του κανονιστικού περιεχόμενου των συμβατικών τευχών και του αντικειμένου της επίμαχης σύμβασης. Και τούτο διότι, οι ως άνω τεχνικές παράμετροι παρίστανται αναγκαίες και τελούν σε αναλογία με τον επιδιωκόμενο σκοπό, αφού η αναθέτουσα αρχή τις καθόρισε προκειμένου να μην παρεμποδιστεί μεν η ανάπτυξη υγιούς ανταγωνισμού και να ευνοηθεί η προσέλευση στο διαγωνισμό διευρυμένου κύκλου συμμετεχόντων, πλην να αναδειχθεί και ικανός οικονομικός φορέας που θα εκτελέσει και θα λειτουργήσει το αντικείμενο της σύμβασης με τα καλύτερα δυνατά εχέγγυα ασφάλειας, καθόσον, εν προκειμένω, πρέπει να γίνει δεκτό ότι πρόκειται για απαιτούμενες προδιαγραφές αφορώσες την «...», αλληλένδετες με τη διασφάλιση της αξιοπλοϊμότητας και της ασφάλειας των «...». Τα όσα δε περί αντιθέτου ισχυρίζεται η προσφεύγουσα είναι απορριπτέα ως αβάσιμα. Και τούτο ειδικότερα διότι, κρίσιμη για την θεμελίωση του εννόμου συμφέροντος είναι η επίκληση και απόδειξη βλάβης του προσφεύγοντος λόγω επικείμενου αποκλεισμού του ή σοβαρής δυσχέρειας συμμετοχής του σε διαγωνιστική

διαδικασία και όχι η απαίτηση αυτού για την διαμόρφωση συνθηκών ευνοϊκότερων για την συμμετοχή του σε διαγωνισμό (ΕΑ ΣτΕ 353/2018, 86/2018, 12- 15/2018 Ολομ., 147/2016 Ολομ., 189/2015, 124/2015, 16/2015, 415/2014, 1140/2010, 1137/2010, 977/2010) ως εν προκειμένω επιχειρεί η προσφεύγουσα δια των προβαλλόμενων στη προσφυγή της λόγων. Ούτε άλλωστε και πρέπει η βλάβη που υφίσταται ο οικονομικός φορέας να στηρίζεται στην εμπορική πολιτική του ή στην αδυναμία του να καλύψει τις απαιτήσεις της Διακήρυξης (ΕΑ. ΣτΕ 512/2009, Φ. Αρναούτογλου «Η αίτηση ασφαλιστικών μέτρων του Ν. 3886/2010» εκδ. Νομική Βιβλιοθήκη 2013, παρ. 132, 133 και εκεί αναφερόμενη νομολογία του ΣτΕ). Στην προκείμενη υπόθεση, ενόψει όλων των ανωτέρω και δη από τη στάθμιση των συμφερόντων, της αναθέτουσας αρχής και των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων, προεχόντως δε, αφενός της εξασφάλισης της ασφάλειας της αξιοπλοΐμότητας και των «...» αφετέρου της τήρησης του υγιούς και βιώσιμου ανταγωνισμού, πρέπει να γίνει δεκτό ότι η αναθέτουσα αρχή έθεσε εύλογες απαιτήσεις που δεν περιορίζουν ανεπιτρεπτως τον ανταγωνισμό, αντιθέτως, σε περίπτωση που δεν ορίζονταν ούτως οι επίμαχες, προσβαλλόμενες διά της ασκηθείσας προσφυγής εργασίες, θα παραβιάζονταν οι προβλέψεις του άρθρου 18 του Ν. 4412/2016, καθόσον θα εξαιρούνταν αναγκαίες εργασίες που επηρεάζουν την εκμετάλλευση και την αξιοπλοΐμότητα του «...».

9. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω αναλυτικώς εκτεθέντων, πρέπει να απορριφθούν και οι προβαλλόμενοι διά του δεύτερου λόγου προσφυγής ισχυρισμοί της προσφεύγουσας. Και τούτο διότι οι σχετικοί ισχυρισμοί της περί ανάγκης τμηματοποίησης της επίμαχης υπό ανάθεση σύμβασης κατ'ουσίαν ερείδονται στην δυσχέρεια συμμετοχής της στην επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία και όχι σε λόγους που επιτάσσονται από το ισχύον νομοθετικό πλαίσιο και ειδικότερα ,το άρθρο 59 του Ν. 4412/2016. Σύμφωνα, άλλωστε, με τις διατάξεις του άρθρου 59 του Ν. 4412/2016, η υποδιαίρεση των υπό ανάθεση συμβάσεων επαφίεται καταρχάς στη διακριτική ευχέρεια των αναθετουσών αρχών. Επομένως, καταλείπεται όσον αφορά την υποδιαίρεση συμβάσεων σε τμήματα, ελευθερία εκτιμήσεως στις αναθέτουσες αρχές περί του αν θα τη συμπεριλάβουν και ειδικότερα με ποιο τρόπο και ποια διάρθρωση τμημάτων στην εκάστοτε διαδικασία ανάθεσης, ευχέρεια η

οποία ελέγχεται βέβαια, πλην όσον αφορά την τυχόν υπέρβαση των άκρων ορίων της (πρβλ. ΣΤΕ 1315/2012, 3527/2011), η οποία θα πρέπει να ερμηνεύεται υπό το πρίσμα των αρχών που θεσπίζονται με το άρθρο 18 του Ν. 4412/2016 και συγκεκριμένα την αποφυγή των διακρίσεων, τη διαφάνεια, ίση μεταχείριση και αναλογικότητα στο πλαίσιο του αποτελεσματικού ανταγωνισμού. Εξάλλου, εκ των ανωτέρω εκτεθέντων, ευχερώς συνάγεται ότι οι συγκεκριμένες εργασίες αποτελούν μέρος του ενιαίου αντικειμένου της υπό ανάθεση σύμβασης, είναι δηλαδή του ίδιου είδους και αποβλέπουν στην επίτευξη του ίδιου σκοπού. Επομένως, εάν ήθελε υποτεθεί γινόντουσαν αποδεκτοί οι σχετικοί ισχυρισμοί της προσφεύγουσας, τούτο θα οδηγούσε σε ανεπίτρεπτη κατάτμηση της σύμβασης κατά το άρθρο 6 του Ν. 4412/2016. Ούτε, άλλωστε, βασίμως δύναται να γίνει δεκτό εν προκειμένω το αίτημα της προσφεύγουσας, ήτοι να τροποποιηθούν οι επίμαχοι όροι, προκειμένου οι συγκεκριμένες εργασίες -που αποτελούν, εντούτοις, μέρος του συνόλου- να τμηματοποιηθούν και να εκτελούνται όλες μαζί σε συγκεκριμένο έτος που εξυπηρετεί την αναθέτουσα αρχή και τούτο διότι, ως γίνεται δεκτό, λόγοι με τους οποίους ο προτιθέμενος να μετάσχει στο διαγωνισμό επιχειρεί, υπό την μορφή της αμφισβήτησεως της νομιμότητας συγκεκριμένων όρων της διακηρύξεως, να προσδιορίσει, κατά τις δικές του δυνατότητες, τα προς προμήθεια είδη και να καθορίσει, με βάση δικές του εκτιμήσεις, τα κριτήρια για την ανάδειξη του αναδόχου, είναι απορριπτέοι ως απαράδεκτοι (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 307/2007). Επιπλέον, η αναθέτουσα αρχή εν προκειμένω καθόρισε τις επίμαχες τεχνικές προδιαγραφές με βάση τις ανάγκες και τη σκοπιμότητα χρήσης από ποσοτική και ποιοτική άποψη, η δε θέσπιση αυτών, δεν παραβιάζει τους κανόνες του ανταγωνισμού, αλλά κείνται εντός των αρχών της αναλογικότητας και της ίσης μεταχείρισης. Από την επισκόπηση των στοιχείων της προκείμενης υπόθεσης, συνάγεται ότι εξαιτίας του είδους των απαιτούμενων εργασιών και προμηθειών απαιτείται η σύναψη της επίμαχης συμφωνίας πλαίσιο με έναν οικονομικό φορέα, ο οποίος θα δύναται να αναλάβει την ολοκληρωμένη υποστήριξη των «...» σε βάθος τετραετίας. Καθόσον δε από τη προσβαλλόμενη διακήρυξη προκύπτει ότι οι επίμαχες εργασίες θα εκτελεστούν ταυτόχρονα και συνδυαστικά με τις προγραμματισμένες εργασίες, η επιλογή ενός οικονομικού φορέα/ αναδόχου

της σύμβασης, καθίσταται επιβεβλημένη, προκειμένου να εξασφαλιστεί η ορθή αντιμετώπιση της πολυπλοκότητας του αντικειμένου, του μεγάλου χρόνου προμήθειας των υλικών και ταυτόχρονα της υψηλής διαθεσιμότητας του «...». Εξάλλου, η ενδεδειγμένη μελέτη του «...» από ένα οικονομικό φορέα και των επίμαχων αναβαθμίσεων, ώστε να εφαρμοστούν ολοκληρωμένα όποτε απαιτηθούν καθώς και η ολιστική υποστήριξη από ένα οικονομικό φορέα ο οποίος θα είναι και ο μόνος «υπόλογος» για την ορθή διαχείριση του αντικειμένου της σύμβασης αποτελεί θεμιτό και εύλογο στόχο της αναθέτουσας αρχής, παρίσταται δε αιτιολογημένος από τη φύση και πολυπλοκότητα του αντικειμένου της υπό ανάθεση σύμβασης.

10. Επειδή, κατόπιν τούτων, η προσφυγή πρέπει να απορριφθεί, η δε παρέμβαση να γίνει δεκτή και επομένως, το παράβολο πρέπει να καταπέσει υπέρ του Ελληνικού Δημοσίου, κατά το άρθρο 363 παρ. 6 του Ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει τη προσφυγή.

Δέχεται τη παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 20 Μαρτίου 2023 και εκδόθηκε στις 10 Απριλίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος
Βασιλική Καραδήμα

Η Γραμματέας
Αναστασία Ρουμελιώτη