



ΑΝΑΘΕΩΡΗΤΙΚΗ ΑΡΧΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ
TENDERS REVIEW AUTHORITY

Λεωφ. Γρίβα Διγενή 81-83, 2ο όροφο, Τ.Θ. 24820, 1304 Λευκωσία
Τηλ.: 22445100, Φαξ: 22445107, Email: tra@aap.gov.cy, Web: www.tra.gov.cy

Προσφυγή αρ. 59/2018

Μεταξύ:

COSMOS COMPUTERS A.E.B.E & GCC COMPUTERS LTD
Αιτητών

v.

THE CYPRUS INSTITUTE

Αναθέτουσας Αρχής

**Αναθεωρητική Αρχή
Προσφορών**

Έφη Παπαδοπούλου, Πρόεδρος
Λοΐζος Κάππας, Μέλος
Γιώργος Αναστασίου, Μέλος
Σόλων Παπαθεοχάρους, Μέλος
Δήμος Θωμά, Μέλος

Αιτητές:

COSMOS COMPUTERS A.E.B.E & GCC COMPUTERS LTD

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Λοΐζο Παπαχαραλάμπους, Δικηγόρο για Κούσιος, Κορφιώτης Παπαχαραλάμπους ΔΕΠΕ
2. Δημήτρη Δάφνη, Πρόεδρο της COSMOS COMPUTERS
3. Δημήτρη Πολύζο, Διευθυντή της COSMOS COMPUTERS
4. Κωνσταντίνο Κωνσταντίνου, Διευθυντή της GCC Computers
5. Αλέξη Αντρέου, Account Manager της GCC Computers

Αναθέτουσα Αρχή:

THE CYPRUS INSTITUTE

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Πόλυ Πολυβίου, Δικηγόρο για Χρυσ αφίνης και Πολυβίου ΔΕΠΕ
2. Μαρία Αντωνίου, Δικηγόρο για Χρυσ αφίνης και Πολυβίου ΔΕΠΕ
3. Έλενα Δαμιανού, Δικηγόρο για Χρυσ αφίνης και Πολυβίου ΔΕΠΕ
4. Πατρίκιο Τύμβιο, Head of Procurement
5. Γιώργο Τσουλούπα, Head of HPC Facilities

Ημερομηνία έκδοσης Απόφασης: 17 Μαΐου, 2019

Α Π Ο Φ Α Σ Η

Αντικείμενο της παρούσας προσφυγής είναι η απόφαση του THE CYPRUS INSTITUTE («η Αναθέτουσα Αρχή») να κατακυρώσει το Διαγωνισμό με αρ. Cyl/HPCF/CyTera/2018 και τίτλο «*SUPPLY OF A SUPERCOMPUTING SYSTEM*» για το ποσό του €1.176.389,64 στην εταιρεία Logicom Solutions Ltd («ο επιτυχών») αντί στην COSMOS COMPUTERS A.E.B.E & GCC COMPUTERS LTD («οι Αιτητές»).

Ο εν λόγω διαγωνισμός δημοσιεύθηκε στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης με αριθμό δημοσίευσης 2018/S 051-112452 και στο ηλεκτρονικό σύστημα καταχώρησης συμβάσεων του Γενικού Λογιστηρίου της Δημοκρατίας e-Procurement στις 12.3.2018. Κριτήριο ανάθεσης ήταν η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της βέλτιστης σχέσης τιμής – ποιότητας. Προϋπολογισθείσα δαπάνη της σύμβασης καθορίστηκε το ποσό του €1.000.000. και τελευταία ημερομηνία υποβολής προσφορών μετά από παράταση η 10.9.2018.

Η αξιολόγηση των προσφορών έγινε από την Επιτροπή Αξιολόγησης σε δύο στάδια. Στάδιο Α: Ποιοτική και Τεχνική Αξιολόγηση και Στάδιο Β: Οικονομική Αξιολόγηση.

Η Επιτροπή Αξιολόγησης με την έκθεση της Οικονομικής Αξιολόγησης της, εισηγήθηκε την ανάθεση της Σύμβασης στον επιτυχόντα. Η εισήγηση της υιοθετήθηκε από την Επιτροπή Προσφορών και στη συνέχεια στις 5.12.2018 από την Εκτελεστική Επιτροπή. Οι Αιτητές ενημερώθηκαν για τα αποτελέσματα του Διαγωνισμού στις 6.12.2018.

Οι Αιτητές προβάλλουν δύο λόγους ακύρωσης. Πρώτον ότι η προσφορά του επιτυχόντα δεν ικανοποιεί τις προϋποθέσεις για επαγγελματική και τεχνική επάρκεια μέσω των φορέων στήριξης και δεύτερον ότι οι φορείς στήριξης με τα όσα καταγράφονται στα υποβληθέντα Έντυπα 3 δεν δεσμεύονται ρητά εφόσον έχουν αλλοιώσει το περιεχόμενο του σχετικού υποδείγματος των εγγράφων του Διαγωνισμού.

Οι Αιτητές με τον πρώτο λόγο ακύρωσης υποστηρίζουν ότι η προσφορά του επιτυχόντα έπρεπε να αποκλεισθεί, καθότι αυτός δεν διαθέτει την απαιτούμενη από τον όρο 6.2.3 – Technical and professional ability του Μέρους Α των Όρων του Διαγωνισμού, τεχνική και επαγγελματική ικανότητα.

Συγκεκριμένα ο επιτυχών για να καλύψει τις απαιτήσεις του πιο πάνω όρου, στηρίζεται σε 4 διαφορετικούς φορείς οι οποίοι από μόνοι τους δεν κατέχουν την ελάχιστη εμπειρία και τα σχετικά κριτήρια επιλογής που απαιτείται να διαθέτει ο υποψήφιος ανάδοχος.

Υποστηρίζουν οι Αιτητές ότι ναι μεν ο όρος 6.2.3.4 δίνει τη δυνατότητα στους οικονομικούς φορείς να στηριχθούν στην ικανότητα άλλων φορέων, αυτοί όμως πρέπει να πληρούν τα τεχνικά κριτήρια επιλογής ο καθένας από μόνος του και όχι σωρευτικά, διαφορετικά υπάρχει κατάργηση των κριτηρίων.

Ο επιτυχών, αναφέρουν οι Αιτητές, για ικανοποίηση του σχετικού όρου, ο οποίος προβλέπει ότι ο προσφέρων θα πρέπει να έχει συμπληρώσει κατά τα τελευταία 3 έτη δύο τουλάχιστον έργα συγκεκριμένης αξίας, υπέβαλε ένα έργο από την εταιρεία Dell Corporation Ltd (UK), ένα έργο από την εταιρεία Dell Computer (PTY) Ltd και για το Know-how το οποίο προνοείται από τον όρο 6.2.3.1 την εταιρεία MerIT Advance IT Solutions. Οι δύο πρώτες εταιρείες, τονίζουν, δεν πληρούν όσα απαιτεί ο όρος 6.2.3.1 του διαγωνισμού, γι' αυτό και ο επιτυχών εισάγει ακόμα ένα φορέα. Επίσης στο Έντυπο 18 που υπέβαλαν και οι δύο εταιρείες¹ δεν παρατίθενται με λεπτομέρεια οι πόροι τους οποίους πρόκειται να διαθέσουν στον επιτυχόντα. Κατά παράβαση των όρων του διαγωνισμού στο Έντυπο 18 δηλώνεται γενικά και αόριστα από τις δύο εταιρείες ότι παρέχουν «*Project Reference and experience*» δια μέσου όμως μιας τρίτης συνδεδεμένης εταιρείας «affiliate», της Dell Emerging Markets (EMEA) Ltd. Το ίδιο λεκτικό υιοθετεί και η Dell Emerging Markets (EMEA) Ltd συμπληρώνοντας το Έντυπο 18. Υποστηρίζουν επίσης ότι ούτε η εμπειρία της

¹ Dell Corporation Ltd (UK), Dell Computer (PTY) Ltd

MerIT Advanced IT Solutions μπορεί να καλύψει τα κενά επαγγελματικής εμπειρίας αφού τα έργα της είναι πολύ μικρής αξίας και εκτός των όσων προδιαγράφει ο όρος 6.2.3.3. Συνεπώς καταλήγουν οι Αιτητές, ο επιτυχών χρησιμοποιεί 4 διαφορετικούς φορείς οι οποίοι από μόνοι τους δεν ικανοποιούν τα ελάχιστα κριτήρια τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας όπως αυτά προδιαγράφονται από τον όρο 6.2.3 του διαγωνισμού.

Με το δεύτερο λόγο, υποστηρίζουν ότι η προσφορά του επιτυχόντα δεν ικανοποιεί τα απαιτούμενα του Έντυπου 3 – Solemn Declaration Certifying the Tenderer's Personal Situation και του σχετικού όρου 6.2.1 των εγγράφων του Διαγωνισμού.

Αναφέρουν ότι ενώ οι εταιρείες Dell Corporation Ltd (UK), Dell Computer (PTY) Ltd και Dell Emerging Markets (EMEA) Ltd έχουν η κάθε μια προσκομίσει το Έντυπο 3, αυτό είναι τροποποιημένο και παραφρασμένο, με αποτέλεσμα να αποκλίνει ουσιωδώς από την αρχική και νόμιμη μορφή του. Συγκεκριμένα οι εν λόγω εταιρείες έχουν διαγράψει την φράση «*I solemnly declare*» και την έχουν αντικαταστήσει με την έκφραση «*We hereby declare that to the best of our knowledge*» από την οποία όμως δεν προκύπτει θετική και ρητή δέσμευση ότι οι εν λόγω εταιρείες δεν έχουν διαπράξει τα αδικήματα που παρατίθενται στο σχετικό έντυπο.

Η Αναθέτουσα Αρχή απορρίπτοντας τους ισχυρισμούς των Αιτητών αναφέρει ότι με βάση τους όρους του Διαγωνισμού και του άρθρου 63(2) του Νόμου 73(I)/2016

ένας οικονομικός φορέας μπορεί να στηρίζεται στις δυνατότητες άλλων φορέων, δηλαδή όχι μόνο σε ένα φορέα αλλά σε περισσότερους. Ο όρος 6.2.3.4, υποστηρίζει, σε καμία περίπτωση απαγορεύει να πληρούνται σωρευτικά από τους φορείς υποστήριξης τα απαιτούμενα κριτήρια και παρέπεμψε στα σχετικά Έντυπα 18 που υποβλήθηκαν από τις εταιρείες στήριξης, όπου καταγράφονται μεταξύ άλλων τα ακόλουθα:

- (1) *Dell Corporation Ltd – “Project reference and experience: LENGAU Petaflop HPC Project for the Center for High Performance Computing and will do so through our affiliate Dell Emerging Markets (EMEA) Limited, as relevant for orders placed by Logicom on Dell Emerging Markets (EMEA) Limited and in accordance with finally agreed contract(s)”*
- (2) *Dell Computer (PTY) Ltd – “Project reference and experience: LENGAU Petaflop HPC Project for the Center for High Performance Computing and will do so through our affiliate Dell Emerging Markets (EMEA) Limited, as relevant for orders placed by Logicom on Dell Emerging Markets (EMEA) Limited and in accordance with finally agreed contract(s)”*
- (3) *MerIT Advanced IT Solutions – “Know-how, reliability, effectiveness and experience in the implementation and delivery of similar contracts. Placement, set-up, installation, configuration, testing and training services for the proposed Supercomputing System. Maintenance and Support services”.*
- (4) *Dell Emerging Markets (EMEA) Ltd – References and/or Services and/or Products related to this Tender, as relevant for orders placed by Logicom on Dell Emerging Markets (EMEA) Limited and in accordance with finally agreed contract(s)”*

Είναι γεγονός αναφέρει ότι στα Έντυπα 18 των εταιρειών Dell Corporation Ltd και Dell Computer (PTY) Ltd, αναφέρεται το ίδιο έργο κάτι το οποίο όμως είναι επουσιώδες. Όπως προκύπτει υπέδειξε από το Έντυπο 5 που υπέβαλε ο επιτυχών για τεκμηρίωση του όρου 6.2.3.4 (τεχνική και επαγγελματικής ικανότητα) καταγράφονται τα έργα προς τεκμηρίωση του πιο πάνω όρου. Στο έντυπο 5

δηλώνονται και πιστοποιούνται έργα η αξία των οποίων υπερβαίνει κατά πολύ την αξία της σύμβασης. Εξάλλου, οι δύο εταιρείες είναι συνδεδεμένες (affiliated) και/ή υπάγονται στην Dell Emerging Markets (EMEA) Ltd και με το Έντυπο που υποβλήθηκε από την Dell Emerging Markets (EMEA) Ltd καλύπτεται η απαίτηση του σχετικού όρου του Διαγωνισμού.

Είναι θέση της Αναθέτουσας Αρχής ότι ο όρος 6.2.3.1 των Εγγράφων του Διαγωνισμού ικανοποιείται από τις 36 σελίδες της τεχνικής προσφοράς του επιτυχόντα όπου περιγράφονται περισσότερα από είκοσι έργα υποδομής (IT/Datacenter Infrastructures) που καλύπτουν server, storage κτλ μεγαλύτερης αξίας έργα. Επαναλαμβάνει δε ότι ο επιτυχών στηρίζεται στις δυνατότητες τεσσάρων εταιρειών, και όχι μόνο της MerIT Advanced IT Solutions, στην οποία καθώς σημειώνει ο επιτυχών στηρίζεται για πλήρωση του όρου 6.2.3.1 ο οποίος δεν απαιτεί την υποβολή συγκεκριμένης αξίας συμβολαίων. Τα υποβληθέντα Έντυπα 18 καταλήγει πληρούν και υπερκαλύπτουν τις απαιτήσεις του όρου 6.2.3 που αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα.

Αναφορικά με τους ισχυρισμούς των Αιτητών για μη συμμόρφωση με το Έντυπο 3 – Solemn Declaration Certifying the Tenderer's Personal Situation η Αναθέτουσα Αρχή υποστηρίζει ότι και οι τέσσερις εταιρείες που στηρίζουν τον επιτυχόντα έχουν συμπληρώσει δεόντως η κάθε μία ξεχωριστά το Έντυπο 3. Το γεγονός ότι έχει διαφοροποιηθεί σε κάποια έκταση το λεκτικό του υποδείγματος του Εντύπου 3 σε

καμία περίπτωση δεν αποτελεί ουσιώδη απόκλιση από τους όρους του Διαγωνισμού όπως υποστηρίζουν οι Αιτητές ούτε απαιτείται από τους προσφοροδότες να ακολουθήσουν την αυστηρά τυπική μορφή του εν λόγω υποδείγματος.

Περαιτέρω, τόσο από τον όρο 8.3.1.1.3² των Εγγράφων του Διαγωνισμού και από το υπόδειγμα του Εντύπου 3 προκύπτει ότι ο Δηλών μπορεί αντί να διαγράψει μια παράγραφο που αναφέρεται στο έντυπο, να προβεί σε διαφοροποίηση του λεκτικού της. Επιπλέον, η Αναθέτουσα Αρχή παραπέμποντας στις σχετικές παραγράφους των σχετικών Εντύπων διατείνεται ότι η διαφοροποίηση που έγινε δεν αλλοιώνει την ουσία της Δήλωσης αλλά ούτε θίγει την αξιοπιστία της εταιρείας.

Η Dell εξήγησε είναι πολυεθνική εταιρεία παγκόσμιας εμβέλειας με διεθνές κύρος, η οποία εργοδοτεί 146.000 υπαλλήλους, έχει κύκλο εργασιών πέραν των 78 δισεκατομμυρίων δολαρίων και είναι εισηγμένη στο χρηματιστήριο αξιών της Νέας Υόρκης (NYSE). Δεδομένου του μεγέθους της, του μεγάλου αριθμού των συνδεδεμένων εταιρειών που τη συνθέτουν, καθώς και του γεγονότος ότι στο Έντυπο 3 δεν καθορίζεται συγκεκριμένο χρονικό πλαίσιο (π.χ., τα τελευταία 5 χρόνια), κατέληξε, είναι απόλυτα δικαιολογημένο ο Δηλών να προσθέσει τη φράση «*to the best of our knowledge*», η οποία καταδεικνύει ότι υπογράφει τη Δήλωση με

² **8.3.1.1 Eligibility Criteria**

[...]

3. For certifying the personal situation of the Tenderer in accordance with paragraph 6.2.1, the Solemn Declaration Certifying the Tenderer's Personal Situation, a template for which is contained in the Appendix to the Tender Documents (Form 3), duly completed and signed.

πάσα υπευθυνότητα, μετά από σχετική έρευνα και σύμφωνα με τις πληροφορίες που έχει σε γνώση του.

Προτού εξετάσουμε τους λόγους ακυρότητας που προβάλλονται υπό το φως όσων τέθηκαν ενώπιόν μας παραθέτουμε τούς σχετικούς με τους λόγους ακυρότητας όρους και μέρος του Εντύπου 3.

Ο όρος που καταγράφει την απαιτούμενη επαγγελματική και τεχνική επάρκεια ενός προσφοροδότη αναφέρει τα εξής:

«6.2.3 – *Technical and professional ability*

To participate in the tender procedure, interested economic operators must meet the following requirements concerning their technical and professional ability:

1. *They must possess and be able to document adequately know-how and experience in the implementation of contracts similar to the contract being put out to tender and, more specifically, they must be able to document their know-how, reliability, effectiveness and experience in the delivery of similar products and their specific experience in carrying out placement and installation activities and in the provision of user training and maintenance services.*

2. (έχει διαγραφεί)

3. *They must, during the last three (3) years, have completed successfully at least 2 contracts, with a budget cost amounting to at least 50% of the Contract Budget and having as their scope the supply of HPC or similar computer systems with a similar number of nodes and associated services, either in Cyprus or abroad, with a minimum participation rate of 50%. The term completed will mean that the implementation of the respective contract is at least 80% complete.*

4. *Pursuant to the provisions of article 63 of Law 73(I)/2016, an interested economic operator may rely on the capacities of other entities, regardless of*

the legal nature of the links it has with them. In such a case, it must be able to prove to the Contracting Authority that it shall have at its disposal the resources necessary».

«FORM 3

*TEMPLATE FOR THE SOLEMN DECLARATION CERTIFYING THE
TENDERER'S PERSONAL SITUATION*

To: The Cyprus Institute

[...]

I solemnly declare that:

a. I have not been convicted and neither have I admitted:

- i. Participation in a criminal organisation [...]*
- ii. Corruption [...]*
- iii. Fraud [...]*
- iv. Terrorist offences or offences linked to terrorism [...]*
- v. Money laundering or terrorist financing [...]*
- vi. Child labour and other forms of trafficking in human beings [...]*

It is noted that the Contracting Authority's obligation to exclude me from the procurement procedure is also applicable if the person convicted by final judgment or having admitted any of the above, is a member of an administrative, management or oversight body of my organisation or has powers of representation, decision or control therein.

- b. I am not in breach of my obligations relating to the payment of taxes [...]*
- c. I am not bankrupt or the subject of insolvency or winding-up proceedings, [...]*
- d. I am not guilty of grave professional misconduct which renders my integrity questionable. [...]*».

«6.2.1 *Personal situation of the Tenderer*

1. *To participate in the tender procedure, interested economic operators must meet the following requirements concerning their personal situation. [...]».*

«8.3.1.1 *Eligibility Criteria*

[...]

3. *For certifying the personal situation of the Tenderer in accordance with paragraph 6.2.1, the Solemn Declaration Certifying the Tenderer's Personal Situation, a template for which is contained in the Appendix to the Tender Documents (Form 3), duly completed and signed».*

Είναι φανερό από το λεκτικό του όρου 6.2.3 πιο πάνω ότι για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό απαιτείται συγκεκριμένη τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την οποία όμως ο προσφέρων μπορεί να στηριχθεί στις ικανότητες άλλων φορέων. Το λεκτικό του όρου 6.2.3.4 δεν υποστηρίζει τη θέση των Αιτητών ότι δηλαδή κάθε ένας χωριστά από τους οικονομικούς φορείς στους οποίους στηρίζεται ο προσφέρων θα πρέπει να πληροί την τεχνική και επαγγελματική εμπειρία. Αντίθετα από το λεκτικό ξεκάθαρα συνάγεται ότι ο προσφέρων μπορεί να στηριχθεί σε περισσότερο από ένα οικονομικούς φορείς για να αποδείξει την απαιτούμενη εμπειρία αρκεί αυτοί σωρευτικά να διαθέτουν την απαιτούμενη τεχνική και επαγγελματική εμπειρία. Το ζήτημα αυτό εξετάστηκε στην υπόθεση *Swm Costruzioni 2 SpA, Mannocchi Luigino DI v. Provincia di Fermo*, ημερ. 10.10.2013, Υπόθ. C-94/12 στην οποία η Αναθέτουσα Αρχή μας παρέπεμψε. Σ' αυτήν αναφέρονται μεταξύ άλλων τα εξής:

«Στο πλαίσιο αυτό, η αναθέτουσα αρχή πρέπει να λαμβάνει υπόψη το αναγνωριζόμενο από τα άρθρα 47, παράγραφος 2, και 48, παράγραφος 3, της οδηγίας 2004/18 δικαίωμα κάθε οικονομικού φορέα να μπορεί να επικαλείται, για συγκεκριμένη σύμβαση, τις δυνατότητες άλλων φορέων, ασχέτως της φύσεως των δεσμών του με αυτούς τους φορείς, εφόσον αποδεικνύει στην αναθέτουσα αρχή ότι θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους για την εκτέλεση της συμβάσεως αυτής.

Παρατηρείται συναφώς, όπως επισήμανε και ο γενικός εισαγγελέας στο σημείο 18 των προτάσεών του, ότι η συστηματική χρήση του πληθυντικού αριθμού στις διατάξεις αυτές σημαίνει ότι οι εν λόγω διατάξεις δεν απαγορεύουν, κατ' αρχήν, στους υποψηφίους ή προσφέροντες να προσφεύγουν στις δυνατότητες περισσότερων τρίτων για να αποδείξουν ότι καλύπτουν τα ελάχιστα επίπεδα ικανοτήτων. A fortiori, οι εν λόγω διατάξεις δεν θεσπίζουν κατ' αρχήν απαγόρευση προσφυγής ενός υποψηφίου ή προσφέροντος στις δυνατότητες ενός ή περισσότερων τρίτων, επιπλέον των δικών τους δυνατοτήτων, για την πλήρωση των κριτηρίων που τάσσει η αναθέτουσα αρχή.

[...]

Πρέπει, επομένως, να θεωρηθεί ότι η οδηγία 2004/18 επιτρέπει τη σώρευση των δυνατοτήτων περισσότερων οικονομικών φορέων για την πλήρωση των ελαχίστων απαιτήσεων ικανότητας που θέτει η αναθέτουσα αρχή στο μέτρο που αποδεικνύεται στην αρχή αυτή ότι ο υποψήφιος ή προσφέρων ο οποίος επικαλείται τις δυνατότητες ενός ή περισσότερων άλλων φορέων θα έχει πράγματι στη διάθεσή του τα μέσα αυτών τα οποία είναι αναγκαία για την εκτέλεση της συμβάσεως.

Στην παρούσα περίπτωση ότι απαιτείτο να έχει εκτελέσει ο επιτυχών τα τελευταία 3 χρόνια είναι δύο τουλάχιστον έργα προμήθεια HPC or similar computer systems with a similar number of nodes and associated services, either in Cyprus or abroad με συμμετοχή σ' αυτά 50%. Η έννοια του συμπληρώσει καθορίστηκε στο 80% των έργων. Οι Αιτητές δεν έχουν αμφισβητήσει ότι με τις δηλώσεις των τεσσάρων οικονομικών φορέων που υπέβαλε ο επιτυχών καλύπτονται τα ελάχιστα κριτήρια τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του όρου 6.2.3.3. Εκείνο που αμφισβητεί

είναι τη δυνατότητα πλήρωσης της σωρευτικά από τους 4 φορείς που έχουν συμπληρώσει το Έντυπο 18, θέση όμως με την οποία δεν συμφωνούμε.

Σ' ότι αφορά τον ισχυρισμό ότι η MerIT Advanced IT Solutions η οποία υπέβαλε το Έντυπο 18, αλλά τα έργα που έχει δηλώσει στο Έντυπο 5 είναι πολύ μικρής αξίας και εκτός όσων ο όρος 6.2.3.3 προδιαγράφει, σε συμφωνία με την Αναθέτουσα Αρχή κρίνουμε ότι εφόσον στον όρο 6.2.3.1 δεν γίνεται οποιαδήποτε αναφορά σε συγκεκριμένης αξίας έργων είναι χωρίς σημασία η αξία των έργων που εκτέλεσε η εν λόγω εταιρεία. Εν πάση περιπτώσει και χωρίς αυτό να λαμβάνεται υπόψη για την κατάληξη μας καθώς προκύπτει από τις κοστολογήσεις τόσο των Αιτητών όσο και του επιτυχόντα η συνεισφορά της εν λόγω εταιρείας η οποία θα διαθέσει πόρους μόνο σε σχέση με:

- Know-how, reliability, effectiveness and experience in the implementation and delivery of similar contracts,
- Placement, set-up, installation, configuration, testing and training services for the proposed Supercomputing system,
- Maintenance and Support services,

είναι πολύ μικρής αξίας σε σχέση με την αξία του έργου της σύμβασης. Συγκεκριμένα η αξία των υπηρεσιών της MerIT Advanced IT Solutions έχει κοστολογηθεί από τον επιτυχόντα στο ποσό των €57.904,79, ενώ στην προσφορά των Αιτητών στο ποσό των €5.000.

Αναφορικά με τον ισχυρισμό των Αιτητών σε σχέση με το Έντυπο 3 το οποίο υπέβαλαν οι τρεις από τους τέσσερις τρίτους φορείς το ζήτημα είναι κατά πόσο η διαφοροποίηση της φράσης «*I solemnly declare that*» με τη φράση «*we hereby declare that to the best of our knowledge*» αποτελεί τέτοια τροποποίηση που αφαιρεί από την απαιτούμενη δέσμευση τους απέναντι στην Αναθέτουσα Αρχή για όσα παρατίθενται στο Έντυπο 3.

Το γεγονός ότι η Dell είναι πολυεθνική εταιρεία με μεγάλο αριθμό συνδεδεμένων εταιρειών, και ότι το Έντυπο 3 δεν καθορίζει χρονικό πλαίσιο θεωρούμε ότι είναι χωρίς σημασία ως προς το κατά πόσο η διαφοροποίηση αφαιρεί από τη δέσμευση δεδομένης της βασικής αρχής που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς δηλαδή της αρχής ίσης μεταχείρισης των προσφοροδοτών.

Χωρίς να παραβλέπουμε τις όποιες πρακτικές δυσκολίες μπορεί να υπάρχουν σε περιπτώσεις εταιρειών όπως μας έχει περιγραφεί για την Dell, και δεν έχει αμφισβητηθεί από τους Αιτητές, δεν μπορούμε να συμφωνήσουμε με την Αναθέτουσα Αρχή ότι η υπογραφή του Εντύπου 3 σύμφωνα με τις πληροφορίες που έλαβε στα πλαίσια έρευνας διασφαλίζει ότι με το Έντυπο 3 απαιτείται.

Το λεκτικό του Εντύπου 3 σε σχέση με τη φράση «*I solemnly declare that*» δεν είναι από τις παραγράφους οι οποίες μπορούν να διαγραφούν ή να διαφοροποιηθούν. Με αυτή η Αναθέτουσα Αρχή ζητά από τους οικονομικούς φορείς ξεκάθαρη δήλωση σε

σχέση με την προσωπική τους κατάσταση και όχι δήλωση υπό προϋποθέσεις. Επίσης δεν αφορά σε επιμέρους ζητήματα τα οποία οι οικονομικοί φορείς ανάλογα με την περίπτωση τους μπορούν να διαφοροποιήσουν.

Ό,τι το Έντυπο 3 αφορά σε ουσιώδη απαίτηση των εγγράφων του διαγωνισμού δεν έχει αμφισβητηθεί και ορθά αφού με αυτό καλούνται οι οικονομικοί φορείς που θα λάβουν μέρος στο διαγωνισμό να δηλώσουν υπεύθυνα ότι δεν έχουν καταδικαστεί ή παραδεκτεί συγκεκριμένα αδικήματα τα οποία οδηγούν είτε σε υποχρεωτικό αποκλεισμό είτε σε δυνητικό αποκλεισμό από το διαγωνισμό. Σε συμφωνία με τους Αιτητές κρίνουμε ότι η διαφοροποίηση του λεκτικού του Εντύπου 3 σε σχέση με τη φράση «*I solemnly declare that*» συνιστά παραβίαση ουσιώδους όρου, η οποία αναπόφευκτα οδηγεί σε ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης.

Ενόψει των πιο πάνω ομόφωνα αποφασίζουμε ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης χωρίς διαταγή για έξοδα.