

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

1^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 02-10-2019, με την εξής τριμελή σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Πρόεδρος, Αγγελική Πουλοπούλου και Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη, Εισηγήτρια, κατόπιν της με αρ. 8/2019 απόφασης της Ολομέλειας της ΑΕΠΠ, της με αρ. 25/2019 Πράξης του Προέδρου της ΑΕΠΠ και της 1409/2019 πράξης του προέδρου του 1^{ου} Κλιμακίου.

Για να εξετάσει την από 07-09-2019 προδικαστική προσφυγή (ημερομηνία καταχώρησης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1119/09-09-2019 του οικονομικού φορέα «.....», που κατοικοεδρεύει στους(εφεξής προσφεύγων).

Κατά της Αναθέτουσας Αρχής με την επωνυμία «.....» που εδρεύει στον Δήμοκαι εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την Προδικαστική Προσφυγή του ο προσφεύγων επιδιώκει όπως: 1) ακυρωθεί η απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής με αριθμό 26/2071/21-08-2019) (εφεξής «προσβαλλόμενη»), εκ του αποσπάσματος από το αριθ. 26/2019 Πρακτικό Συνεδρίασης, με θέμα: «Έγκριση των Πρακτικών 1/08-08-2019 (αποσφράγιση και αξιολόγηση δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών προσφορών) και 2/12-08-2019 (αποσφράγιση και αξιολόγηση οικονομικών προσφορών) της Επιτροπής Διενέργειας του διεθνούς ανοικτού ηλεκτρονικού Διαγωνισμού για την ανάθεση υπηρεσιώνπροϋπολογισμού 7.539.336,50€ συμπεριλαμβανομένων δικαιωμάτων προαίρεσης και ΦΠΑ.», κατά το μέρος που έγινε αποδεκτή η συμμετοχή του Οικονομικού Φορέακαι αναδείχθηκε ως προσωρινός ανάδοχος για το δρομολόγιοκαι 2) απορριφθεί η προσφορά του ως άνω Οικονομικού Φορέα, λόγω μη συμμόρφωσης της με τους όρους της διακήρυξης και να αναδειχθεί ο προσφεύγων μειοδότης για το δρομολόγιοκαθώς η

Αριθμός απόφασης: 1202/ 2019

προσφορά του δεν παρουσιάζει ελλείψεις και αποκλίσεις από τους όρους της διακήρυξης και των συνοδευτικών της τευχών.

Επί της προδικαστικής προσφυγής κατατέθηκε εμπρόθεσμα και νομότυπα και μετ' εννόμου συμφέροντος η από 14-09-2019 παρέμβαση του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», με την οποία αιτείται: 1) να γίνει δεκτή η παρέμβαση του, 2) να διατηρηθεί η ισχύς της προσβαλλομένης Απόφασης και 3) να απορριφθεί η προδικαστική προσφυγή. Όλοι οι πραγματικοί και νομικοί ισχυρισμοί του παρεμβαίνοντα έχουν ληφθεί υπόψη κατά την εξέταση της παρούσας.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα, σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή με την υπ' αριθ. Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε διεθνής ανοικτός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχων της υπηρεσίας «.....». Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 7.539.336,50€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% (προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ: 6.080.110,08 € ΦΠΑ :1.459.226,42 €). Οι παρεχόμενες υπηρεσίες κατατάσσονται στους ακόλουθο κωδικό του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV :.....Υπηρεσίες Ειδικών Οδικών Μεταφορών Επιβατών). Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα: ΤΜΗΜΑ 1: «.....», εκτιμώμενης αξίας 283.945,20 € πλέον ΦΠΑ 68.146,85 €. ΤΜΗΜΑ 2: «.....», εκτιμώμενης αξίας 692.328,00 € πλέον ΦΠΑ 166.158,72 €. ΤΜΗΜΑ 3: «.....», εκτιμώμενης αξίας 155.731,01 € πλέον ΦΠΑ 37.375,44 €. ΤΜΗΜΑ 4: «.....», εκτιμώμενης αξίας 306.222,00 € πλέον ΦΠΑ 73.493,28 €. ΤΜΗΜΑ 5: «.....», εκτιμώμενης αξίας 257.411,93 € πλέον ΦΠΑ 61.778,86 €. ΤΜΗΜΑ 6: «.....», εκτιμώμενης αξίας 158.978,67 € πλέον ΦΠΑ 38.154,88 €. ΤΜΗΜΑ 7: «.....», εκτιμώμενης αξίας 324.866,36 € πλέον ΦΠΑ 77.967,93 €. ΤΜΗΜΑ 8: «.....», εκτιμώμενης αξίας 94.011,11 € πλέον ΦΠΑ 22.562,67 €. ΤΜΗΜΑ 9: «.....», εκτιμώμενης αξίας 208.639,89 € πλέον ΦΠΑ 50.073,57 €. ΤΜΗΜΑ 10: «.....», εκτιμώμενης αξίας 3.524.530,40 € πλέον ΦΠΑ 845.887,30 €. ΤΜΗΜΑ 11: «.....», εκτιμώμενης αξίας 73.445,52 € πλέον ΦΠΑ 17.626,92 €. Προσφορές

Αριθμός απόφασης: 1202/ 2019

υποβάλλονται για ένα έως και για όλα τα τμήματα. Ο μέγιστος αριθμός ΤΜΗΜΑΤΩΝ που μπορεί να ανατεθεί σε έναν προσφέροντα ορίζεται σε έντεκα (11), δηλαδή όλα. Για τα ΤΜΗΜΑΤΑ 1 έως 9 και για το ΤΜΗΜΑ 11, επί ποινή αποκλεισμού, γίνονται δεκτές προσφορές από υποψηφίους αναδόχους που καλύπτουν το σύνολο των δρομολογίων του κάθε τμήματος και όχι μέρος αυτών. Για το ΤΜΗΜΑ 10, οι προσφορές υποβάλλονται ανά δρομολόγιο. Προσφορές μπορούν να υποβληθούν και για περισσότερα του ενός δρομολόγια του τμήματος αυτού ή και για το σύνολο των δρομολογίων τους. Προκήρυξη της παρούσας σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 13/06/2019 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης και δημοσιεύτηκε στις 17/06/2019 με Αριθ. Προκήρυξης στην ΕΕ :..... Η διακήρυξη φέρει συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣΚριτήριο ανάθεσης της Σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει τιμής και ανάδοχος θα αναδειχτεί εκείνος που θα προσφέρει το υψηλότερο ποσοστό έκπτωσης (σε ακέραιες τιμές μονάδος) και κατά συνέπεια την χαμηλότερη τιμή ανά τμήμα-τα/δρομολόγιο-α.

2. Επειδή, έχει κατατεθεί και πληρωθεί το ελάχιστο νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 600,00€ (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό), καθώς ο προσφεύγων στον διαγωνισμό συμμετείχε υποβάλλοντας προσφορά για τρία (3) διακριτά από τα 145 δρομολόγια της Ομάδας 10, και συγκεκριμένα: ΟΜΑΔΑ 10η Α/Α:, ΟΜΑΔΑ 10η Α/Α: 99και ΟΜΑΔΑ 10η Α/Α:και η παρούσα ασκείται για την ΟΜΑΔΑ 10, συνολικού προϋπολογισμού προ ΦΠΑ 35.626,61€. Το εν λόγω ποσό πληρώθηκε σύμφωνα με το προσκομιζόμενο e-παράβολο αυτόματης δέσμευσης, το οποίο έχει εκδοθεί για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.).

3. Επειδή, έχει γίνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017.

Αριθμός απόφασης: 1202/ 2019

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (υπηρεσία), της κατά τα ανωτέρω προϋπολογισθείσας δαπάνης του χωρίς Φ.Π.Α., σύμφωνα με τα άρθρα 345 παρ. 1 και 6 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και του χρόνου αποστολής προς δημοσίευση της Προκήρυξης στην Ε.Ε.Ε.Ε. (13-06-2019), σύμφωνα με τα οικεία άρθρα του Ν. 4412/2016, εμπίπτει στις διατάξεις του Βιβλίου Ι του Ν. 4412/2016 και συνεπώς υπάγεται στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π. και στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου ΙV του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, σύμφωνα με την παρ. 1 (γ) του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 (γ) του Π.Δ. 39/2017, έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς στις 28-08-2019 στο ΕΣΗΔΗΣ και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 07-09-2019, ήτοι εντός της δεκαήμερης προβλεπόμενης προθεσμίας.

6. Επειδή, εν γένει παραδεκτώς και με προφανές έννομο συμφέρον, άμεσο, προσωπικό και ενεστώς, ο προσφεύγων στρέφεται κατά της απόφασης με αριθμό 26/2071/21-08-2019) (εφεξής «προσβαλλόμενη»), εκ του αποσπάσματος από το αριθ. 26/2019 Πρακτικό Συνεδρίασης, με θέμα: «Έγκριση των Πρακτικών 1/08-08-2019 (αποσφράγιση και αξιολόγηση δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών προσφορών) και 2/12-08-2019 (αποσφράγιση και αξιολόγηση οικονομικών προσφορών) της Επιτροπής Διενέργειας του διεθνούς ανοικτού ηλεκτρονικού Διαγωνισμού για την ανάθεση υπηρεσιώνπροϋπολογισμού 7.539.336,50€ συμπεριλαμβανομένων δικαιωμάτων προαίρεσης και ΦΠΑ.», κατά το μέρος που έγινε αποδεκτή η συμμετοχή του Οικονομικού Φορέα[παρεμβαίνων] και αναδείχθηκε ως προσωρινός ανάδοχος για το δρομολόγιο 110, ενώ ο προσφεύγων – όπως ο ίδιος δηλώνει και συνομολογεί η Αναθέτουσα Αρχή- κατετάγη δεύτερος σε σειρά μειοδοσίας. Ο προσφεύγων με προφανές έννομο συμφέρον ασκεί την Προσφυγή του, αφού - ως ισχυρίζεται – δυνάμει της προσβαλλομένης απόφασης έγινε δεκτή η συμμετοχή του παρεμβαίνοντα και τον ανέδειξε

Αριθμός απόφασης: 1202/ 2019

μειοδότη για το δρομολόγιο της Ομάδας 10 Α/Α: 110, καίτοι η προσφορά του παρουσιάζει ουσιώδεις αποκλίσεις από τους απαράβατους όρους της διακήρυξης, σωρεύοντας παράλληλα στην προσφυγή του αίτημα αναστολής – ορισμού κατάλληλων μέτρων έως ότου κριθεί από την ΑΕΠΠ.

7. Επειδή, με το υπ' αριθ. πρωτ. Οικ. 141273/8954/17-09-2019 έγγραφό του η αναθέτουσα αρχή εκφράζει τις απόψεις της επί της εν λόγω Προσφυγής, στις οποίες επαναλαμβάνει την άποψή της περί του ορθού και νόμιμου της προσβαλλομένης απόφασης. Ειδικότερα, η Αναθέτουσα Αρχή, μεταξύ άλλων, αναφέρει ότι: «[...] Η Επιτροπή Αξιολόγησης κατά το στάδιο της εξέτασης των (υπο)φακέλων "Οικονομική προσφορά" συνέταξε το από 12/08/2019 Πρακτικό 2, στο οποίο γίνεται ξεχωριστή μνεία, για την ύπαρξη μη ακέραιων ποσοστών έκπτωσης σε τρεις από τους συμμετέχοντες, ως εξής: «...Β) στις οικονομικές προσφορές των κυρίων,καιτο προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης δεν ήταν σε ακέραιη τιμή μονάδας, αλλά περιείχε δεκαδικά ψηφία. Η Επιτροπή θεώρησε ότι δεν αποτελεί αυτό λόγο αποκλεισμού και έκανε αποδεκτές τις προσφορές αυτές, καθώς αυτές είτε αποτελούσαν μοναδική προσφορά είτε η αμέσως επόμενη ή η προηγούμενη προσφορά ήταν μεγαλύτερης απόκλισης του 1% είτε δεν ήταν η συμφέρουσα στην περίπτωση που η απόκλιση ήταν μικρότερη του 1%...», γεγονός που καταμαρτυρεί την πρόθεση της Επιτροπής Αξιολόγησης να αιτιολογήσει την απόφασή της έτσι ώστε να γνωμοδοτήσει ως αποδεκτές τις προσφορές αυτές και όχι να συγκαλύψει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες και σφάλματα ή να δημιουργήσει καθεστώς άνισης μεταχείρισης σε κάποιους εκ των συμμετεχόντων. Σύμφωνα δε με τους όρους της διακήρυξης, αληθώς, όπως ισχυρίζεται ο προσφεύγων, τονίζονται με έντονη γραφή και κεφαλαία γράμματα η φράση «ΑΚΕΡΑΙΕΣ ΤΙΜΕΣ ΜΟΝΑΔΟΣ (χωρίς δεκαδικά ψηφία) σε διάφορα σημεία πλην όμως δεν αναφέρεται ότι στην αντίθετη περίπτωση η υποβολή της οικονομικής προσφοράς είναι επί ποινή απορρίψεως. Στην παράγραφο 2.4.4 της διακήρυξης αναφέρεται ότι: «Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες: α) δεν δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή που καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα, β) δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη της παρ. 4 του άρθρου 102

Αριθμός απόφασης: 1202/ 2019

του ν. 4412/2016 και γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται και τεκμηριώνεται από την αναθέτουσα αρχή99 στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της παρούσας διακήρυξης.». Σύμφωνα λοιπόν με αυτά δεν υπήρξε, κατά την γνώμη της Αναθέτουσας Αρχής, λόγος αποκλεισμού καθώς η προσφερόμενη τιμή προκύπτει με σαφήνεια ακόμη και με την ύπαρξη δεκαδικών ψηφίων στην έκπτωση του προσφέροντα. [...] Με δεδομένο ότι: Στην διακήρυξη του διαγωνισμού δεν αναφέρεται ως λόγος αποκλεισμού η υποβολή προσφοράς που δεν φέρει τον τύπο του ακέραιου ποσοστού έκπτωσης σύμφωνα με το υπόδειγμα. Η διαφορά των ποσοστών έκπτωσης μεταξύ του πρώτου και δεύτερου μειοδότη ξεπερνά το 2% (πρώτη προσφορά 20,5% και δεύτερη προσφορά 18%) και για το λόγο αυτό δεν υφίσταται ζήτημα σύγκυσης ως προς τον καθορισμό της χαμηλότερης τιμής που αποτελεί το κριτήριο ανάθεσης. Προκρίνοντας λοιπόν, το Δημόσιο συμφέρον αλλά και κυρίως την ανάγκη εξεύρεσης αναδόχων, στο ιδιαίτερας σημασίας αντικείμενο της μεταφοράς των μαθητών, εν όψει της έναρξης της σχολικής χρονιάς, η Αναθέτουσα Αρχή έκρινε αποδεκτές τις προσφορές αυτές κάνοντας δεκτή την γνωμοδότηση της Επιτροπής Αξιολόγησης [...].».

Γίνεται μνεία ότι στο προρρηθέν πρακτικό 2 Επιτροπής Διαγωνισμού [σελίδα 2, παράγραφος Β], το γνωμοδοτούν όργανο εισηγήθηκε ότι: «Β) στις οικονομικές προσφορές των κυρίων, και το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης δεν ήταν σε ακέραιη τιμή μονάδας, αλλά περιείχε δεκαδικά ψηφία. Η Επιτροπή θεώρησε ότι δεν αποτελεί αυτό λόγο αποκλεισμού και έκανε αποδεκτές τις προσφορές αυτές, καθώς αυτές είτε αποτελούσαν μοναδική προσφορά είτε η αμέσως επόμενη ή η προηγούμενη προσφορά ήταν μεγαλύτερης απόκλισης του 1% είτε δεν ήταν η συμφέρουσα στην περίπτωση που η απόκλιση ήταν μικρότερη του 1%.».

Επιπροσθέτως, σημειώνεται ότι, ο Περιφερειάρχης της Αναθέτουσας Αρχής, μετά την έκδοση της εδώ προσβαλλομένης, έχει εκδώσει – κοινοποιηθείσα στο ΕΣΗΔΗΣ την 09-09-2019- την από 06-09-2019 απόφαση του, με αριθμό πρωτοκόλλου 135576/8697 και θέμα: «Έγκριση ανάθεσης

Αριθμός απόφασης: 1202/ 2019

υπηρεσιών, στους προσωρινούς μειοδότες του ηλεκτρονικού διαγωνισμού με Α/Α ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ:, από την έναρξη της σχολικής χρονιάς 2019 – 2020, ήτοι από 11/09/2019 έως και 31-12-2019», δυνάμει της οποίας [ερειδόμενη επί του άρθρου 15 παρ. 1 και 3 του Ν. 4625/2019 «Ρυθμίσεις του Υπουργείου Υποδομών και Μεταφορών και άλλες επείγουσες διατάξεις» (ΦΕΚ 139/Α 2019), το οποίο ορίζει: «Στις περιπτώσεις των εκκρεμών έως την έναρξη του σχολικού έτους 2019 - 2020 διαγωνισμών, τους οποίους προκήρυξαν οι Περιφέρειες για τη μεταφορά μαθητών πρωτοβάθμιας και δευτεροβάθμιας εκπαίδευσης δημοσίων σχολείων, η Οικονομική Επιτροπή μπορεί, κατ' εξαίρεση των κείμενων διατάξεων, να αποφασίζει την ανάθεση της εκτέλεσης των σχετικών δρομολογίων στους προσωρινούς μειοδότες ή προσωρινούς αναδόχους μέχρι την ολοκλήρωση των διαγωνισμών με την υπογραφή των οικείων συμβάσεων και πάντως το αργότερο μέχρι 30-06-2019. Παρ. 3. «Οι δαπάνες μεταφοράς μαθητών δημοσίων σχολείων, που αφορούν και πραγματοποιούνται μέχρι και το σχολικό έτος 2019 – 2020, μέχρι τη σύναψη της σχετικής σύμβασης μεταφοράς καταβάλλονται νόμιμα, εφόσον ο Οικείος Περιφερειάρχης βεβαιώνει με σχετική πράξη του την εκτέλεση της μεταφοράς των μαθητών και εφόσον το ύψος της σχετικής δαπάνης είναι σύμφωνο με την απόφαση ανάθεσης της Οικείας Οικονομικής Επιτροπής»], αποφασίστηκε η ανάθεση των δρομολογίων μεταφοράς μαθητών, Α/θμιας και Β/θμιας Εκ/σης δημοσίων σχολείων, χωρικής αρμοδιότητας Π.Ε., στους προσωρινούς μειοδότες του επίμαχου διαγωνισμού, από την έναρξη της σχολικής χρονιάς 2019-2020, ήτοι από 11-09-2019 και μέχρι την 31η/12/2019, ημερομηνία κατά την οποία θεωρείται ότι ο διαγωνισμός θα έχει ολοκληρωθεί με την υπογραφή των οικείων συμβάσεων.

Περαιτέρω, ο Περιφερειάρχης της Αναθέτουσας Αρχής, μετά την έκδοση της εδώ προσβαλλομένης, έχει εκδώσει και την – κοινοποιηθείσα ομοίως στο ΕΣΗΔΗΣ την 11-09-2019- την από 11-09-2019 απόφαση του, με αριθμό πρωτοκόλλου 137923/8818 και θέμα: «Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης», δυνάμει της οποίας προσκαλούνται οι προσωρινοί ανάδοχοι να προσκομίσουν τα δικαιολογητικά κατακύρωσης τους μέχρι την 23-09-2019.

Αριθμός απόφασης: 1202/ 2019

8. Επειδή, ειδικότερα με την Προσφυγή του ο προσφεύγων αναφέρει ότι εσφαλμένα η Αναθέτουσα Αρχή έκανε δεκτή την προσφορά του παρεμβαίνοντα και περαιτέρω εσφαλμένα τον ανέδειξε προσωρινή ανάδοχο του δρομολογίουμολονότι η προσφορά του φέρει πλημμέλειες που την καθιστούν απaráδεκτη και απορριπτή: Συγκεκριμένα ο παρεμβαίνων δεν υπέβαλε την Οικονομική του προσφορά σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, δηλαδή δεν προσέφερε ακέραιο ποσοστό έκπτωσης επί των δρομολογίων για τα οποία λαμβάνει μέρος αλλά ποσοστό έκπτωσης με δεκαδικά. Έτσι, το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης για το επίμαχο δρομολόγιο ήταν 20,5% ποσοστό που προφανώς δεν είναι ακέραιο αλλά με δεκαδικά. Το αν λόγω ποσοστό έκπτωσης δεν συνάδει με τους όρους της διακήρυξης 2.4.4, 2.4.6, με τα άρθρα 91 και 95 του Ν. 4412/2016. Κατά τον προσφεύγοντα η αναθέτουσα αρχή, με την αποδοχή της προσφοράς του παρεμβαίνοντα, καταργεί την αρχή της τυπικότητας που επιτάσσει ίδια αντιμετώπιση των οικονομικών φορέων, και με τον τρόπο αυτό βλάπτονται οι επιμελείς διαγωνιζόμενοι, αναιρείται η υποχρέωση υποβολής προσφορών σε συμμόρφωση με τη διακήρυξη, αποθαρρύνεται η επιμελής, τυπική και προσεκτική σύνταξη προσφορών, και προσδίδεται στην αναθέτουσα μια ανεξέλεγκτη ευχέρεια να διαχειρίζεται τους όρους της διακήρυξης με άλλον τρόπο ανά περίπτωση και να κρίνει με μη αντικειμενικά κριτήρια τι είναι αποδεκτό και τι όχι. Έτσι, διακινδυνεύεται το ενιαίο μέτρο κρίσης και δίδεται κίνητρο για ατελή υποβολή οικονομικών προσφορών.

9. Επειδή από το γράμμα της διακήρυξης, μεταξύ άλλων ορίζεται ότι: *«2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά»/Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών. Στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα. Η Οικονομική Προσφορά υποβάλλεται ηλεκτρονικά επί ποινή απορρίψεως στον (υπό) φάκελο «Οικονομική Προσφορά». Η οικονομική προσφορά, συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Στην συνέχεια, το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, σε μορφή pdf, το οποίο υπογράφεται ψηφιακά και υποβάλλεται από τον*

Αριθμός απόφασης: 1202/ 2019

προσφέροντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση, το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο pdf. Κατά την υποβολή της ειδικής ηλεκτρονικής φόρμας της οικονομικής προσφοράς στο ΕΣΗΔΗΣ, οι συμμετέχοντες καλούνται να συμπληρώσουν μόνο την τιμή μονάδος (χωρίς Φ.Π.Α.). Οι υπόλοιπες πληροφορίες (π.χ. ποσότητα, συνολική αξία, Φ.Π.Α.) προκύπτουν αυτομάτως από το σύστημα και εμφανίζονται στην εκτύπωση. Η προαναφερόμενη τιμή μονάδος που καλούνται να συμπληρώσουν οι συμμετέχοντες στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα της οικονομικής προσφοράς του συστήματος, θα είναι η τιμή που θα προκύψει μετά την αφαίρεση του ακέραιου ποσοστού έκπτωσης που θα προσφέρουν από την Τιμή Αναφοράς που τίθεται στην παρούσα Διακήρυξη (ενδεικτικό προϋπολογισμό ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ I στην στήλη με περιγραφή «Μέγιστο Ημερήσιο Κόστος Δρομολογίου») για κάθε τμήμα που προκηρύσσεται (και στο Υπόδειγμα της Οικονομικής Προσφοράς ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ III στην στήλη με περιγραφή «Ημερήσιο Κόστος δρομολογίου Βάσει προϋπολογισμού με την τυχόν δαπάνη συνοδού»). Για λόγους σύγκρισης των προσφορών από το σύστημα, η αναγραφή της τιμής σε ΕΥΡΩ στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα της οικονομικής προσφοράς του συστήματος θα γίνεται με δύο δεκαδικά ψηφία, προς τα άνω εάν το τρίτο δεκαδικό ψηφίο είναι ίσο ή μεγαλύτερο του πέντε και προς τα κάτω εάν είναι μικρότερο του πέντε. Πέραν της ειδικής ηλεκτρονικής φόρμας της οικονομικής προσφοράς, αυτή (Οικονομική προσφορά) πρέπει να συνταχθεί επί ποινή αποκλεισμού και κατά το Υπόδειγμα του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ III. Επειδή αυτή δεν αποτυπώνεται στο σύνολό της στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων επισυνάπτει ψηφιακά υπογεγραμμένο το σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο της, κατά το υπόδειγμα, Οικονομικής Προσφοράς, σε μορφή pdf. Διευκρινίζεται ότι η οικονομική προσφορά, (τόσο της ηλεκτρονικής φόρμας, όσο και της συνταχθείσας κατά το υπόδειγμα του παραρτήματος III), επειδή υπογράφεται ψηφιακά, δεν υποβάλλεται και σε έντυπη μορφή, κατά την υποβολή του φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής-τεχνική προσφορά». Εάν

Αριθμός απόφασης: 1202/ 2019

τυχόν υποβληθεί θα πρέπει να τοποθετηθεί σε φάκελο καλά σφραγισμένο με την ένδειξη «ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ». ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΗ ΤΙΜΗ ΙΣΧΥΟΥΝ Η προσφερόμενη τιμή, ανά τμήμα (για τα τμήματα- ομάδες 1 έως 9 και το τμήμα 11) ή ανά δρομολόγιο (για κάθε ένα από τα δρομολόγια του τμήματος 10), για το διαγωνισμό μεταφοράς, είναι το συνολικό κόστος του τμήματος/δρομολογίου, εφαρμοζόμενης της αντίστοιχης έκπτωσης σε ΑΚΕΡΑΙΕΣ ΤΙΜΕΣ ΜΟΝΑΔΟΣ (χωρίς δεκαδικά ψηφία), που προσφέρει ο διαγωνιζόμενος στην προϋπολογισθείσα τιμή έτσι όπως έχει τεθεί από την περιφέρεια και η οποία είναι μικρότερη ή ίση από αυτή που προκύπτει σύμφωνα με το παράρτημα της Κ.Υ.Α. 50025/19-09-2018 (ΦΕΚ 4217 Β΄/26-09-2018) «.....». Η τελική προσφερόμενη τιμή ανά τμήμα/δρομολόγιο θα πρέπει να δίνεται σε ΕΥΡΩ, μετά την εφαρμογή της έκπτωσης σε ΑΚΕΡΑΙΕΣ ΤΙΜΕΣ ΜΟΝΑΔΟΣ (χωρίς δεκαδικά ψηφία), στην αξία έκαστου δρομολογίου του τμήματος, που θα είναι η προσφερόμενη τιμή ανά δρομολόγιο. Ο πολλαπλασιασμός της προσφερόμενης τιμής ανά δρομολόγιο επί της ημέρες λειτουργίας του δρομολογίου αποτελεί την συνολική προσφορά για το δρομολόγιο. Το άθροισμα των προσφερομένων τιμών του τμήματος για κάθε ένα από τα δρομολόγια αποτελεί την συνολική οικονομική προσφορά του συμμετέχοντος για το τμήμα. Επισημαίνεται ότι για κάθε δρομολόγιο του τμήματος θα πρέπει να αναγράφεται υποχρεωτικά η προσφερόμενη τιμή, διαφορετικά η προσφορά στο σύνολο της για κάθε ομάδα θα απορρίπτεται. Η οικονομική προσφορά πρέπει να υποβληθεί σε ακέραιο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%). Παράλληλα-συμπληρώνεται η τιμή και σε €, όπως φαίνεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙΙ, στο υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς (βλ. αντίστοιχα στήλη με περιγραφή «Προσφορά» και την υποστήλη αυτής με περιγραφή «Ποσοστό έκπτωσης» για το ποσοστό έκπτωσης %, την υποστήλη με περιγραφή «Ημερήσιο Κόστος δρομολογίου» για την προσφερόμενη τιμή του δρομολογίου σε ΕΥΡΩ Π.Χ. εάν θέλετε να προσφέρετε για δρομολόγιο με μέγιστο ημερήσιο κόστος π.χ. 113,38 €, έκπτωση λ.χ. 5% θα συμπληρώσετε στη στήλη με περιγραφή «Προσφορά» και στην υποστήλη με περιγραφή «Ποσοστό έκπτωσης» «5%», στην υποστήλη με περιγραφή «Ημερήσιο Κόστος δρομολογίου» συμπληρώνετε «107,72€»{113,38 –

Αριθμός απόφασης: 1202/ 2019

(113,38*5%)} και στη στήλη με περιγραφή «Κόστος Δρομολογίου στο σύνολο της διάρκειας της σύμβασης «38.240,60€» (ποσό που προκύπτει από το γινόμενο του ημερήσιου κόστους δρομολογίου με τον αριθμό των δρομολογίων στη διάρκεια της σύμβασης). Επισημαίνεται ότι η τιμή που θα συμπληρωθεί στην υποστήλη με περιγραφή «Ημερήσιο Κόστος δρομολογίου» του εντύπου της Οικονομικής Προσφοράς κατά το υπόδειγμα, είναι η τιμή μονάδος (χωρίς Φ.Π.Α) που θα συμπληρωθεί στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα της Οικονομικής Προσφοράς στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ. Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την παροχή των υπηρεσιών στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης. Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ. Επισημαίνεται ότι το εκάστοτε ποσοστό Φ.Π.Α. επί τοις εκατό, της ανωτέρω τιμής θα υπολογίζεται αυτόματα από το σύστημα. Οι προσφερόμενες τιμές είναι σταθερές καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και δεν αναπροσαρμόζονται πέραν των όσων αναλυτικά αναφέρονται στην παράγραφο 5.1. Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες: α) δεν δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή που καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα, β) δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη της παρ. 4 του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 και γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης 98 Βλ παρ. 5 περ. α' του άρθρου 95 του ν. 4412/2016 που καθορίζεται και τεκμηριώνεται από την αναθέτουσα αρχή99 στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της παρούσας διακήρυξης. Ανάδοχος/οι θα αναδειχτεί/ουν εκείνος/οι που θα προσφέρει/ουν το υψηλότερο ποσοστό έκπτωσης και κατά συνέπεια την χαμηλότερη τιμή ανά τμήμα/δρομολόγιο. [...]

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

Αριθμός απόφασης: 1202/ 2019

συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών) , 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης) της παρούσας, β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσης διακήρυξης, γ) για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας και το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, [...]».

10. Επειδή, όπως έχει κρίνει το Ελεγκτικό Συνέδριο [Τμήμα VI, απόφαση 448/2018], προκύπτει ότι: «Με τα δεδομένα αυτά το Τμήμα κρίνει ότι ορθά κρίθηκε με τη προσβαλλόμενη ότι μη νόμιμα αποκλείστηκε η προσφορά της επιχείρησης «XXX» που αφορά στο τμήμα 1, «ΦΡΟΥΤΑ ΚΑΙ ΛΑΧΑΝΙΚΑ» του «Κέντρου Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης», καθόσον η απαίτηση της διακήρυξης ότι το ποσοστό έκπτωσης στην τιμή του δελτίου τιμών των φρούτων και λαχανικών πρέπει να είναι σε ακέραιες μονάδες δεν προβλέπεται στο νόμο και περιορίζει τον ανταγωνισμό χωρίς να εδράζεται σε κανένα δικαιολογητικό λόγο, στη προκειμένη περίπτωση δε, οδηγεί σε βλάβη του δημοσίου συμφέροντος, δεδομένου ότι η αποκλεισθείσα επιχείρηση υπέβαλε προσφορά με ποσοστό έκπτωσης 25,10% αντί 16% της αναδόχου. [...]».

11. Επειδή, εν προκειμένω, από την επισκόπηση των εγγράφων του φακέλου του παρεμβαίνοντα (με αριθμό 144868), προκύπτει ότι ο τελευταίος υπέβαλε, μεταξύ άλλων, προσφορά για την ΟΜΑΔΑ 10 και το ΔΡΟΜΟΛΟΓΙΟ ΜΕ Α/Α: 110, με έκπτωση 20,5%, δηλαδή έκπτωση εκφρασμένη σε μη ακέραιο αριθμό. Πλην όμως, η συγκεκριμένη παρατυπία, δεν κρίνεται ότι μπορεί να οδηγήσει σε ακύρωση της προσφοράς του παρεμβαίνοντα διότι: 1) η

Αριθμός απόφασης: 1202/ 2019

απαίτηση της διακήρυξης ότι το ποσοστό έκπτωσης πρέπει να είναι σε ακέραιες μονάδες δεν προβλέπεται στο νόμο και συγκεκριμένα στην προϋπολογισθείσα τιμή, η οποία πρέπει να είναι μικρότερη ή ίση από αυτή που προκύπτει σύμφωνα με το παράρτημα της Κ.Υ.Α. 50025/19-09-2018 (ΦΕΚ 4217 Β΄/26-09-2018) «.....» και 2) δεν περιορίζεται ο ανταγωνισμός και δεν εδράζεται σε κανένα δικαιολογητικό λόγο, ενώ περαιτέρω δεν υφίσταται βλάβη του δημοσίου συμφέροντος, δεδομένου ότι ο παρεμβαίνων υπέβαλε προσφορά με ποσοστό έκπτωσης 20,5% αντί 18% του προσφεύγοντα. Ενόψει των ανωτέρων, η Προσφυγή κρίνεται ως αβάσιμη και για τον λόγο αυτό απορρίπτεται.

12. Επειδή, κατ' ακολουθία, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί, η παρέμβαση να γίνει δεκτή και να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων (άρθρο 363 Ν.4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος παράβολου του προσφεύγοντα συνολικού ποσού 600,00 Ευρώ [ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό].

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη στις 02-10-2019 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο την 21-10-2019.

Ο Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

Μιχαήλ Διαθεσόπουλος

Κων/νος Ασημακόπουλος