

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 17 Οκτωβρίου 2019 με την εξής σύνθεση: Ευαγγελία Μιχολίτση, Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Μιχαήλ Οικονόμου και Άννα Χριστοδουλάκου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 12.09.2019 προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Α.Ε.Π.Π. 1131/12.09.2019 της προσφεύγουσας με την επωνυμία «», που εδρεύει στην,, όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του (εφεξής «αναθέτουσα αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει α) να ακυρωθεί η με αρ. πρωτ.: 1819043306/29-8-19 (ΑΔΑ:) απόφαση της, β) να ακυρωθούν οι προσφορές των οικονομικών φορέων και και να αναδειχθεί προσωρινή ανάδοχος για το σύνολο των τμημάτων του διαγωνισμού η προσφεύγουσα.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια, Ευαγγελία Μιχολίτση

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο κατά τις διατάξεις του άρθρου 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017

(ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό, εξοφληθέν δυνάμει του από 12.09.2019 αποδεικτικού της ΓΓΠΣ περί εξόφλησης του συγκεκριμένου παραβόλου, δεσμευμένο, όπως προκύπτει από την εκτύπωση της σχετικής σελίδας της Γ.Γ.Π.Σ.), ύψους 4.980,00€, δεδομένου ότι η προσφυγή αφορά όλα τα επιμέρους τμήματα του διαγωνισμού.

2. Επειδή, με την υπ' αριθμ. Διακήρυξη τουπροκηρύχθηκε Ανοικτός Ηλεκτρονικός Διαγωνισμός για την ανάθεση σύμβασης «.....», συνολικού προϋπολογισμού 995.972,39 € πλέον ΦΠΑ, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει τιμής. Περίληψη της Διακήρυξης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα και δημοσιεύθηκε στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 26.06.2019 (βλ. αρ. 1.6.1. διακήρυξης), η Διακήρυξη, δε, καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 26.06.2019 με ΑΔΑΜ, καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) (Συστημικοί Αριθμοί Α), Β), Γ), Δ)). Σύμφωνα, δε, με το άρθρο 1.3.1. «.....η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι τέσσερα (διακριτά τμήματα) :

ΤΜΗΜΑ Α: ΥΛΙΚΑ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ – (Εξοπλισμός καθαριότητας), ΤΜΗΜΑ Β : ΕΙΔΗ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ – (Σάκοι απορριμμάτων), ΤΜΗΜΑ Γ : ΕΙΔΗ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ – (Απορρυπαντικά), ΤΜΗΜΑ Δ: ΕΙΔΗ ΕΥΠΡΕΠΙΣΜΟΥ (Αναλώσιμα ατομικής υγιεινής). Προσφορές υποβάλλονται για ένα (1) ή/περισσότερα Τμήματα ή για το σύνολο των Τμημάτων, δηλαδή των υλικών καθαριότητα, ειδών καθαριότητας και ευπρεπισμού και σύμφωνα με την αναγραφόμενη στην παρούσα Διακήρυξη εκτιμώμενη αξία του κάθε Τμήματος».

3. Επειδή, στις 02/09/2019 κοινοποιήθηκε μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, η με ΑΔΑ:απόφαση της, με την οποία εγκρίθηκαν τα πρακτικά 1ο & 2^ο της Επιτροπής διαγωνισμού (αρ. διακ. 4/2019) για προμήθεια υλικών, ειδών καθαριότητας και ευπρεπισμού για τις ανάγκες των κτηρίων του Σύμφωνα με την ανωτέρω απόφαση ανακηρύχθηκαν προσωρινοί ανάδοχοι οι κάτωθι: Για το Τμήμα Α: ΥΛΙΚΑ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ-

(Εξοπλισμός καθαριότητας), η εταιρεία, και δεύτερη σε σειρά μειοδοσίας η προσφεύγουσα (....).

Για το Τμήμα Β: ΕΙΔΗ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ- (Σάκοι απορριμμάτων), η εταιρεία, και δεύτερη σε σειρά μειοδοσίας η προσφεύγουσα (.....).

Για το Τμήμα Γ: ΕΙΔΗ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ-(Απορρυπαντικά), η εταιρεία, δεύτερη σε σειρά μειοδοσίας η εταιρεία και τρίτη η προσφεύγουσα (.....).

Για το Τμήμα Δ: ΕΙΔΗ ΕΥΠΡΕΠΙΣΜΟΥ (Αναλώσιμα ατομικής υγιεινής), η εταιρεία, και δεύτερη σε σειρά μειοδοσίας η προσφεύγουσα (.....).

4. Επειδή, η υπό κρίση προσφυγή έχει κατατεθεί νομίμως και εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, το άρθρο 4 παρ. 1 περ. α) και το άρθρο 8 παρ. 3 του Π.Δ. 39/2017, καθώς η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 2.09.2019, οπότε και έλαβε γνώση αυτής η προσφεύγουσα, και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 12.09.2019, κοινοποιήθηκε, δε, στην Α.Ε.Π.Π. από την προσφεύγουσα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου αυθημερόν. Επισημαίνεται ότι η υπό εξέταση προσφυγή κοινοποιήθηκε μετά των συνημένων αυθημερόν μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ (.....) στην εταιρεία ΑΒΕΕ και αντιστοίχως μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ (.....) στην εταιρεία

5. Επειδή, η υπό εξέταση προσφυγή, ενόψει του αντικειμένου του διαγωνισμού, της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2018, καθώς και του χρόνου δημοσίευσης της Διακήρυξης, σύμφωνα με τα άρθρα 5 περ. β), 61 παρ. 1, 376 και 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Βιβλίου ΙV του Ν. 4412/2016 και στην καθ' ύλην και κατά χρόνο αρμοδιότητα της Α.Ε.Π.Π.

6. Επειδή, μετ' εννόμου συμφέροντος ασκήθηκε η προδικαστική προσφυγή, καθώς, η προσφεύγουσα βάλλει κατά της προσφοράς της εταιρείας «.....» όσον αφορά τα τμήματα Α, Β και Δ, στα οποία η ως άνω εταιρεία έχει αναδειχθεί προσωρινή ανάδοχος, η, δε, προσφεύγουσα είναι δεύτερη σε κατάταξη μειοδοσίας. Όσον, δε, αφορά το Γ τμήμα, δεδομένου ότι προσωρινή ανάδοχος έχει αναδειχθεί η εταιρεία «.....», δεύτερη σε σειρά μειοδοσίας η εταιρεία «.....» και τρίτη η προσφεύγουσα, και λαμβάνοντας υπόψη ότι βάλλει η προσφεύγουσα κατά αμφοτέρων των δύο ως άνω εταιρειών, έχει, καταρχήν, έννομο συμφέρον για την προβολή του συγκεκριμένου λόγου προσφυγής.

7.Επειδή, με το με αριθμ. πρωτ. 2019021599/23-9-2019 έγγραφό της, η αναθέτουσα αρχή υπέβαλε τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής. Τις ως άνω απόψεις της η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε στην προσφεύγουσα μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, στις 23.9.2019.

8.Επειδή με την προσφυγή η προσφεύγουσα υποστηρίζει αυτολεξεί τα εξής «...*B.1 Στην διακήρυξη σελ 10 αναφέρεται:*

«3. Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών στη Διαδικτυακή πύλη του <https://www.promitheus.gov.gr> του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., ορίζεται η 31.07.2019 ημέρα Τρίτη και ώρα 13:30.»

B.2 Στην διακήρυξη σελ 27 αναφέρεται:

«2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής

2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών

Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους, ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 και το άρθρο 79 Α του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ VI, το

οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986.

Το ΕΕΕΣ σύμφωνα με το άρθρο 79 του ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 107 και 13 του ν. 4497/17 και το άρθρο 43 παρ. 6 του ν. 4605/2019, μπορεί να υπογράφεται έως δέκα (10) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών.»

B.3 Στην διακήρυξη σελ 44 αναφέρεται:

«2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά»

2.4.3.1. Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν:

α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016.»

B.4 Σχετική νομολογία (ΑΕΠΠ 389/2019):

Η ΑΕΠΠ στην απόφασή της με αρ. 389/2019 η οποία ασχολείται μεταξύ άλλων και σε όμοια περιστατικά που σχετίζονται με τον χρόνο υπογραφής του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ στην σκέψη 25 αναφέρει:

«25. Επειδή, άλλωστε, με το άρθρο 43 παρ. 6 του Ν. 4605/2019 (ΦΕΚ Α' 52/2019), με έναρξη ισχύος την 01.04.2019, προστίθεται στο άρθρο 79 Α του Ν. 4412/2016 παρ. 4 όπου ορίζεται ότι: «Το ΕΕΕΣ ή το ΤΕΥΔ κατά περίπτωση μπορεί να υπογράφεται έως δέκα (10) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών», ήτοι ορίζεται το δεκαήμερο (10) πριν την καταληκτική ημεροχρονολογία υποβολής της προσφοράς ως το απώτατο χρονικό σημείο υπογραφής του ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ. Από τη διάταξη αυτή συνάγεται η ανάγκη, αν όχι σύμπτωσης του χρόνου υπογραφής του ΤΕΥΔ με το χρόνο υποβολής της προσφοράς, τουλάχιστον προσδιορισμού του απώτατου χρονικού σημείου το οποίο μπορεί να καλύπτουν τα δηλούμενα στο ΤΕΥΔ σε σχέση με την καταληκτική ημερομηνία υποβολής της προσφοράς, καταδεικνύοντας τη σημασία που έχει για τη νομιμότητα της διαγωνιστικής σημασίας το επίκαιρο των δηλώσεων που εμπεριέχονται στο ΤΕΥΔ της προσφοράς, κατά τα κριθέντα στην προηγούμενη σκέψη. Ως εκ τούτου, ακόμα και υπό το πνεύμα της διάταξης του

άρθρου 43 παρ. 6 του Ν. 4605/2019, λαμβάνοντας υπόψη ότι ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής της προσφοράς ορίζεται από τη διακήρυξη η 04.01.2019, όλα τα προσκομισθέντα από την συνδιαγωνιζόμενη εταιρία ΤΕΥΔ θα έπρεπε να είχαν υπογραφεί τουλάχιστον την 25.12.2018 και όχι προγενέστερα. Παρόλα αυτά, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι το ΤΕΥΔ του κ. {...}, Αντιπροέδρου του Δ.Σ. της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας, υπογράφηκε ψηφιακά την 19.12.2018, ήτοι σε χρόνο προγενέστερο του οριζόμενου με την ως άνω διάταξη δεκαημέρου από την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, με συνέπεια το απαράδεκτο του υποβληθέντος ΤΕΥΔ και της προσφοράς της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας και εκ του λόγου τούτου.»

Γ. Λόγος ακύρωσης της προσβαλλόμενης απόφασης και απόρριψης των προσφορών των οικονομικών φορέωνκαι

Είναι προφανές από την κείμενη νομοθεσία, την διακήρυξη του υπόψη διαγωνισμού και την επίκαιρη νομολογία ότι το ΕΕΕΣ αποτελεί ουσιώδες περιεχόμενο των προσφορών των διαγωνιζόμενων και ότι αυτό οφείλει να είναι προσηκόντως υπογεγραμμένο, με ημερομηνία υπογραφής αυτού έως δέκα (10) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών. Δεδομένου ότι η καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών του συγκεκριμένου διαγωνισμού ορίζεται από την διακήρυξη στις 31-07-2019, τα ΕΕΕΣ των διαγωνιζόμενων οφείλουν να είναι υπογεγραμμένα το νωρίτερο στις 21-07-2019.

Σε αντίθεση με τις επιταγές της διακήρυξης το ΕΕΕΣ του οικονομικού φορέα έχει υπογραφεί στις 05-07-2019 και του οικονομικού φορέα στις 17-07-2019, δηλαδή ημερομηνίες προγενέστερες της 21-07-2019.

Για τους παραπάνω λόγους οι προσφορές των οικονομικών φορέων και, θα πρέπει να ακυρωθούν».

9. Επειδή με τις απόψεις της η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει τα κάτωθι «...Ι. Ιστορικό

Στη συνεδρίαση της της 24-6-2019 (Συν. 1) αποφασίστηκε η έγκριση διενέργειας του Ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων μέσω του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.) με

Αριθμός Απόφασης: 1253 /2019

σκοπό την ανάδειξη Αναδόχου ή Αναδοχών για την προμήθεια υλικών, ειδών καθαριότητας και ευπρεπισμού για τις ανάγκες των κτηρίων του, συνολικού προϋπολογισμού εννιακοσίων ενενήντα πέντε χιλιάδων εννιακοσίων εβδομήντα δύο ευρώ και τριάντα εννέα λεπτών (995.972,39€) πλέον ΦΠΑ 24%, ήτοι ενός εκατομμυρίου διακοσίων τριάντα πέντε χιλιάδων πέντε ευρώ και εβδομήντα δύο λεπτών συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση μόνο την τιμή για κάθε τμήμα όπως περιγράφεται στην διακήρυξη (ΑΔΑΜ:) που αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ.

Η ανωτέρω δαπάνη βαραίνει τις πιστώσεις του Τακτικού προϋπολογισμού του ΕΚΠΑ και συγκεκριμένα τον ΚΑΕ 00.1381 των οικονομικών ετών 2019, 2020 και 2021. Ειδικότερα έχουν αναληφθεί οι ακόλουθες υποχρεώσεις:

1. Η με ΑΔΑ:.....ΑΔΑΜ:.... ανάληψη υποχρέωσης για το οικονομικό έτος 2019 (ΚΑΕ 00.1381) όπως καταχωρήθηκε με αρ. εγγραφής 332 στο βιβλίο εγκρίσεων και εντολής πληρωμής της Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών.
2. Η υπ. Αριθ. πρωτοκ.98755/20-06-2019/Β2 (ΑΔΑ:ΩΣ7Β4653ΠΣ-ΕΗΣ) Απόφαση Υπουργού Παιδείας, Έρευνας και Θρησκευμάτων έγκριση ανάληψης υποχρέωσης για τα έτη 2020 και 2021 σε βάρος της πίστωσης του (ΚΑΕ00.1381) του (Συν. 2)

Ο προϋπολογισμός ανά Τμήμα κατανέμεται ως εξής:

ΤΜΗΜΑ Α: ΥΛΙΚΑ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ- (Εξοπλισμός καθαριότητας), εκτιμώμενης αξίας 28.307,42 €, πλέον ΦΠΑ 24% CPV :

ΤΜΗΜΑ Β: ΕΙΔΗ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ- (Σάκοι απορριμμάτων), εκτιμώμενης αξίας 73.313,91 €, πλέον ΦΠΑ 24% CPV :

ΤΜΗΜΑ Γ: ΕΙΔΗ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ-(Απορρυπαντικά), εκτιμώμενης αξίας 122.780,69 €, πλέον ΦΠΑ 24% CPV :

ΤΜΗΜΑ Δ: ΕΙΔΗ ΕΥΠΡΕΠΙΣΜΟΥ (Αναλώσιμα ατομικής υγιεινής), εκτιμώμενης αξίας 771.570,36 €, πλέον ΦΠΑ 24% CPV :

Ο ως άνω διαγωνισμός καταχωρίστηκε στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ και έλαβε τους εξής αριθμούς συστήματος: α) Τμήμα Α αρ. συστ/τος:

Αριθμός Απόφασης: 1253 /2019

.... β) Τμήμα Β αρ. συστ/τος: γ) Τμήμα Γ αρ. συστ/τος:δ) Τμήμα Δ αρ. συστ/τος:

Ημερομηνία λήξης προθεσμίας υποβολής προσφορών ορίστηκε η 31η.07.2019 ημέρα Τρίτη και ώρα 13:30.

Ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 06η .08.2019 ημέρα Τρίτη και ώρα 10:00 π.μ

Όλοι οι όροι της συγκεκριμένης διακήρυξης τέθηκαν ως ουσιώδεις, ενώ ορίστηκε ρητά ότι οποιαδήποτε παράβασή τους επιφέρει τον αποκλεισμό του υποψήφιου αναδόχου.

Σημειώνεται ότι καμία από τις συμμετέχουσες εταιρείες δεν κατέθεσε Προδικαστική Προσφυγή κατά όρων της διακήρυξης.

Στις 28.06.2019 κατατέθηκε αίτημα διευκρινήσεων από την εταιρεία «.....», επί των τεχνικών στοιχείων στα Τμήματα Α, Β, και Γ, μέσω του συστήματος επικοινωνίας της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ και έλαβε τους αντίστοιχους αριθμούς αναφοράς συστήματος,,και

Στις 15.07.2019 κατατέθηκε αίτημα διευκρινήσεων από την εταιρεία «.....», μέσω του συστήματος επικοινωνίας της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ για τα Τμήματα Α, Β, Γ, και Δ και έλαβε τους αντίστοιχους αριθμούς αναφοράς συστήματος,,,και

Στις 17.07.19 κατατέθηκε αίτημα διευκρινήσεων από την εταιρεία «.....», μέσω του συστήματος επικοινωνίας της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ και έλαβε τον αριθμό αναφοράς συστήματος

Τα αιτήματα απαντήθηκαν συνολικά με το υπ'αριθμ. πρωτοκ. 2019016548/25.07.2019 έγγραφο παροχής διευκρινήσεων μέσω του συστήματος επικοινωνίας της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ.

Οι εταιρείες που κατέθεσαν εμπρόθεσμα προσφορές στον εν λόγω διαγωνισμό, ανά Τμήμα είναι οι παρακάτω:

ΠΑΡΑΤΙΘΕΝΤΑΙ ΠΙΝΑΚΕΣ

Ο έλεγχος και η αξιολόγηση των προσφορών έγινε από την Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης του Ανοιχτού Ηλεκτρονικού Διεθνούς διαγωνισμού,

που συγκροτήθηκε με την 160η /2018-19 Πράξη Πρύτανη (ΑΔΑ:.....), στις 11.07.2019. (Συν. 3).

Στις 06.08.2019 ημέρα Τρίτη και ώρα 10:00 π.μ πραγματοποιήθηκε η αποσφράγιση του Ανοιχτού Ηλεκτρονικού Διεθνούς διαγωνισμού από την Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης και στη συνέχεια η αξιολόγηση δικαιολογητικών συμμετοχής και η αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών όσων δεν απορρίφθηκαν στο στάδιο των δικαιολογητικών συμμετοχής.

Η ως άνω Επιτροπή συνέταξε το υπ' αριθμ. πρωτ. 2019017496/06-08-19 Πρακτικό 1 «Ηλεκτρονική Αποσφράγιση Διαγωνισμού / Αξιολόγηση Δικαιολογητικών Συμμετοχής / Τεχνικών Προσφορών» (αναρτημένο στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ ως Πρακτικό 1), το οποίο εγκρίθηκε με την από 29.08.2019 Απόφαση της Πανεπιστημιακής Συγκλήτου (ΑΔΑ:.....), η οποία είναι αναρτημένη στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ και εστάλη μέσω της λειτουργίας της Επικοινωνίας στις 02.09.2019.

Κατά το στάδιο αξιολόγησης των Δικαιολογητικών Συμμετοχής:

α) απορρίφθηκε η προσφορά της εταιρείαςκαι για τα τέσσερα τμήματα λόγω μη κάλυψης των απαραίτητων δικαιολογητικών συμμετοχής. Συγκεκριμένα διαπιστώνεται ότι: η εταιρεία δήλωσε πως δεν διαθέτει το απαιτούμενο ISO, σύμφωνα με το 2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντολογικής διαχείρισης, που ζητείτο ρητά από τη διακήρυξη και ως εκ τούτου, η Επιτροπή δεν προχώρησε στην αξιολόγηση του τεχνικού μέρους της προσφοράς της.

β) απορρίφθηκε η προσφορά της εταιρείας, λόγω μη κάλυψης των απαραίτητων δικαιολογητικών συμμετοχής. Συγκεκριμένα στο υποβαλλόμενο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), Μέρος II: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα για την απαίτηση « ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων...» η εταιρεία είχε συμπληρώσει όχι στο συγκεκριμένο πεδίο, συνεπώς η Επιτροπή δεν προχώρησε στην αξιολόγηση του τεχνικού μέρους της προσφοράς της.

γ) απορρίφθηκε η προσφορά της εταιρείας λόγω μη κάλυψης των απαραίτητων δικαιολογητικών συμμετοχής. Συγκεκριμένα: (1) το υποβαλλόμενο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), έχει συμπληρωθεί πλημμελώς επειδή κατά το Μέρος II: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα στο ερώτημα «Κατά περίπτωση, ο οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων ή διαθέτει ισοδύναμο πιστοποιητικό [π.χ. βάσει εθνικού συστήματος (προ)επιλογής];» δεν έχει συμπληρώσει ορθά (έχει απαντηθεί ΝΑΙ αντί για το ορθό ΟΧΙ) και ως εκ τούτου η αναφορά του ΓΕΜΗ ως επίσημου καταλόγου εγκεκριμένων οικονομικών φορέων δεν είναι αποδεκτή από το νόμο και (2) έχουν υποβληθεί οικονομικά στοιχεία στον υποφάκελο ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ/ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ. Η Επιτροπή λαμβάνοντας υπόψη τα εκτεθέντα (1) και (2) στην περίπτωση της προηγούμενης παραγράφου και παλαιότερες σχετικές αποφάσεις (104/2018 - ΑΕΠΠ, 4ο κλιμάκιο) απέρριψε την προσφορά της ως άνω εταιρείας και αποφάσισε να μην προχωρήσει στην αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς της.

Στη συνέχεια η Επιτροπή προχώρησε στην αποσφράγιση των Οικονομικών προσφορών καθώς και την αξιολόγηση αυτών, και συνέταξε το υπ'αριθμ. πρωτ. 2019017554/07-08-19 Πρακτικό 2 «Αποσφράγιση και Αξιολόγηση Οικονομικών Προσφορών» (αναρτημένο στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ ως Πρακτικό 2), το οποίο εγκρίθηκε με την από 29.08.2019 Απόφαση της Πανεπιστημιακής Συγκλήτου (ΑΔΑ:.....), η οποία είναι αναρτημένη στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ και εστάλη μέσω της λειτουργίας της Επικοινωνίας στις 02.09.2019.

Η ανωτέρω απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω του συστήματος επικοινωνίας της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ στις 02.09.2019 και οι συμμετέχοντες ενημερώθηκαν με ηλεκτρονικό μήνυμα.

Κατά της ως άνω απόφασης υπεβλήθη ηλεκτρονικά στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ η με Γενικό Αριθμ. Κατάθεσης ΑΕΠΠ 1131/12.09.2019 Προδικαστική προσφυγή της εταιρείας «.....» με την οποία η εταιρεία ζητά να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη με αριθ.πρωτοκ. 1819043306/29-08-19 απόφαση, του, που αφορά στην έγκριση της των υπ'αριθμ. 1 και 2 πρακτικών

(αξιολόγηση δικαιολογητικών συμμετοχής/τεχνικών προσφορών- αξιολόγηση οικονομικών προσφορών).

Η Προσφυγή κοινοποιήθηκε στις συμμετέχουσες εταιρείες και μέσω της λειτουργίας επικοινωνίας της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ.

Στην ανωτέρω Προσφυγή η εταιρεία «.....» ισχυρίζεται ότι οι προσφορές των εταιρειών και πρέπει να ακυρωθούν διότι «Δεδομένου ότι η καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών του συγκεκριμένου διαγωνισμού ορίζεται από την διακήρυξη στις 31-07-19, τα ΕΕΕΣ των διαγωνιζομένων οφείλουν να είναι υπογεγραμμένα το νωρίτερο στις 21-07-19....Σε αντίθεση με τις επιταγές της διακήρυξης το ΕΕΕΣ του οικονομικού φορέα έχει υπογραφεί στις 05-07-2019 και του οικονομικού φορέα στις 17-07-2019, δηλαδή ημερομηνίες προγενέστερες της 21-07-2019....»

Επί της με Γενικό Αριθμ. Κατάθεσης ΑΕΠΠ 1131/12.09.2019 Προσφυγής Σύμφωνα με τον Ν. 4609/2019 άρθρο 56 παρ. 1 τροποποιείται το άρθρο 79 Α του Ν. 4412/2016. Το άρθρο όπως ισχύει αναφέρει στην παράγραφο 4 :«... Το ΕΕΕΣ ή το ΤΕΥΔ κατά περίπτωση μπορεί να υπογράφεται έως δέκα (10) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής.».

Η εταιρεία υπέβαλε στις 23.07.2019 την προσφορά της στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ και το ΕΕΕΣ είχε υπογραφεί στις 17.07.2019.

Η ημερομηνία υπογραφής του ΕΕΕΣ είναι εντός του χρονικού διαστήματος των δέκα ημερών που ορίζει ο νόμος για τις αιτήσεις συμμετοχής.

Κατά συνέπεια ο λόγος της προσφυγής κατά της συμμετοχής της εταιρείας είναι αβάσιμος.

Η εταιρεία υπέβαλλε την προσφορά της ως ακολούθως :

Για το Τμήμα Α συστ. Αριθ., υπέβαλε την προσφορά της στις 29.07.2019 και το ΕΕΕΣ έχει ημερομηνία υπογραφής στις 05.07.2019.

Για το Τμήμα Β συστ. Αριθ., υπέβαλε την προσφορά της στις 17.07.2019 και το ΕΕΕΣ έχει ημερομηνία υπογραφής στις 05.07.2019.

Για το Τμήμα Γ συστ. Αριθ., υπέβαλε την προσφορά της στις 29.07.2019 και το ΕΕΕΣ έχει ημερομηνία υπογραφής στις 05.07.2019.

Για το Τμήμα Δ συστ. Αριθ., υπέβαλε την προσφορά της στις 17.07.2019 και το ΕΕΕΣ έχει ημερομηνία υπογραφής στις 05.07.2019.

Είναι προφανές ότι στα Τμήματα Β και Δ η απόκλιση είναι μη ουσιώδης και δεν επιφέρει διαφοροποίηση στα όσα δηλώνει με το ΕΕΕΣ ο οικονομικός φορέας, ο οποίος, σύμφωνα με την συνήθη πρακτική υποβολής προσφορών στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ, υπέβαλε και αποθήκευσε στο σύστημα σταδιακά τα δικαιολογητικά συμμετοχής.

Επιπροσθέτως, η υπογραφή του ΕΕΕΣ το αργότερο δέκα (10) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών δεν αποτελούσε όρο στη διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού, ούτε αναφέρεται στο άρθρο «2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών». Υπογραμμίζεται δε, ότι κατά το σχεδιασμό-προετοιμασία του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ, η Αναθέτουσα Αρχή είχε επιλέξει στη σελίδα «Στοιχεία ελέγχου», Ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών», το πεδίο «Αμέσως» και όχι το πεδίο «Καθορισμός χρόνου», ώστε να επιτρέπεται στους οικονομικούς φορείς να υποβάλουν την προσφορά τους μέσα στο χρονικό πλαίσιο που θα τους επέβαλε ο Φορέας μας, στην προκειμένη περίπτωση η ημερομηνία υποβολής των προσφορών ταυτίζεται με την ημερομηνία δημοσίευσης στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ όπως ακριβώς αποτυπώνεται στην εικόνα που ακολουθεί:

ΤΙΘΕΤΑΙ ΑΠΕΙΚΟΝΙΣΗ

Το ΕΕΕΣ βεβαιώνει αφενός γεγονότα παρελθόντα και όχι μέλλοντα, η Αναθέτουσα Αρχή αφετέρου έχει το δικαίωμα, σύμφωνα με το άρθρο 2.4.2.5 της διακήρυξης «...να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά την διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν σε έντυπη μορφή και σε εύλογη προθεσμία όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά και στοιχεία που έχουν υποβάλει ηλεκτρονικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας...». Επιπλέον κάθε στοιχείο που δηλώνεται-βεβαιώνεται στο ΕΕΕΣ,

προσκομίζεται κατά το στάδιο της αξιολόγησης των αποδεικτικών μέσων και πάντως πριν την κατακύρωση των ειδών. Και είναι προδήλως φανερό ότι η Αναθέτουσα Αρχή ουδέν λόγο είχε ούτε φυσικά δόλο να ευνοήσει κάποιον από τους υποψηφίους διότι δεν είχε γίνει ακόμα η αποσφράγιση και η αξιολόγηση των οικονομικών τους προσφορών».

10. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 18 του Ν. 4412/2016 «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια ...». Επίσης, σύμφωνα με το άρθρο 91 του Ν. 4412/2016 «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102. ...».

11. Επειδή το άρθρο 79 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Ευρωπαϊκό Ενιαίο Εγγραφο Σύμβασης» προβλέπει τα κάτωθι « 1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Εγγραφο Σύμβασης (ΕΕ- ΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α`75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84.

Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φσρέων, σύμφωνα με το άρθρο 78, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις ως άνω πληροφορίες όσον αφορά τους φορείς αυτούς. Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή. Το ΕΕΕΣ προσδιορίζει τη δημόσια αρχή ή το τρίτο μέρος που είναι υπεύθυνο για την έκδοση των σχετικών δικαιολογητικών και περιλαμβάνει επίσημη δήλωση ότι ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση, εφόσον του ζητηθεί και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσει τα εν λόγω δικαιολογητικά.

Κατά την απάντηση οικονομικού φορέα στο ερώτημα του ΕΕΕΣ ή άλλου αντίστοιχου εντύπου ή δήλωσης για τυχόν σύναψη συμφωνιών με άλλους οικονομικούς φορείς με στόχο τη στρέβλωση του ανταγωνισμού, η συνδρομή περιστάσεων, όπως η τριετής παραγραφή της παραγράφου 10 του άρθρου 73 ή η εφαρμογή της διάταξης της παραγράφου 3β του άρθρου 44 του ν. 3959/2011, αναλύεται στο σχετικό πεδίο που προβάλλει κατόπιν θετικής απάντησης, ενώ ισχύουν τα όσα αναφέρονται στο προηγούμενο εδάφιο για την προσκόμιση δικαιολογητικών.

Στο πλαίσιο διαδικασιών σύναψης δημόσιας σύμβασης, που είτε εκκινούν μετά τη θέση σε ισχύ της παρούσας διάταξης είτε έχουν εκκινήσει νωρίτερα αλλά δεν έχει ακόμη συμπληρωθεί και υποβληθεί στο ΕΕΕΣ, οι τυχόν προηγούμενες αρνητικές απαντήσεις στο ανωτέρω ερώτημα του ΕΕΕΣ ή άλλου αντίστοιχου εντύπου ή δήλωσης, από οικονομικούς φορείς οι οποίοι εμπíπτουν στο πεδίο εφαρμογής του άρθρου 44 παράγραφος 3β του ν. 3959/2011, δεν στοιχειοθετούν τον λόγο αποκλεισμού του άρθρου 73 παράγραφος 4 περίπτωση ζ` ή/και θ` του παρόντος νόμου και δεν απαιτείται να δηλωθούν κατά τη συμπλήρωση του ΕΕΕΣ και κάθε αντίστοιχου εντύπου.

Όταν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να λάβει τα σχετικά δικαιολογητικά απευθείας με πρόσβαση σε βάση δεδομένων, σύμφωνα με την παρ. 6, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις πληροφορίες που απαιτούνται για τον συγκεκριμένο σκοπό, όπως την

ηλεκτρονική διεύθυνση της βάσης δεδομένων, τυχόν δεδομένα αναγνώρισης και, κατά περίπτωση, την απαραίτητη δήλωση συναίνεσης.

Οι οικονομικοί φορείς μπορούν να χρησιμοποιήσουν εκ νέου ΕΕΕΣ το οποίο έχει ήδη χρησιμοποιηθεί σε προηγούμενη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης, εφόσον επιβεβαιώνουν ότι οι πληροφορίες του εγγράφου εξακολουθούν να είναι αληθείς.

2. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων «πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328», οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση του ν. 1599/1986 (Α'75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις:

α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν,

β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77,

γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84 και

δ) εφόσον η εκτιμώμενη αξία της υπό ανάθεση σύμβασης υπερβαίνει το ένα εκατομμύριο (1.000.000) ευρώ εκτός ΦΠΑ, ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 3310/2005 (Α' 30).

Τα δεύτερο έως πέμπτο εδάφια της παραγράφου 1 εφαρμόζονται αναλόγως και στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων.

3. Για τις συμβάσεις άνω των ορίων, το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016, και παρέχεται αποκλειστικά σε ηλεκτρονική μορφή.

4. Για τις συμβάσεις κάτω των ορίων, η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53, μπορεί να εκδίδει αντίστοιχο τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης, όπου απαιτείται, κατά τις διατάξεις του παρόντος. Μέχρι την έκδοση

του τυποποιημένου εντύπου του προηγούμενου εδαφίου, γίνεται δεκτή υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 1599/1986.

5. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας.

Πριν από την ανάθεση της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή, εξαιρουμένων των συμβάσεων που βασίζονται σε συμφωνίες-πλαίσιο, όταν οι συμβάσεις αυτές συνάπτονται δυνάμει της παρ. 4 του άρθρου 39 ή της περίπτωσης α' της παρ. 5 του άρθρου 39, απαιτεί από τον προσφέροντα, στον οποίο έχει αποφασίσει να αναθέσει τη σύμβαση να υποβάλει ενημερωμένα τα σχετικά δικαιολογητικά, σύμφωνα με τα άρθρα 79, και κατά περίπτωση το άρθρο 80. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα πιστοποιητικά που έχουν παραληφθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 80 και 82.

6. Κατά παρέκκλιση της παρ. 5, οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν και στο μέτρο που η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος - μέλος της Ένωσης, η οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής.

Κατά παρέκκλιση της παρ. 5, οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση ή συνάψει τη συμφωνία- πλαίσιο, διαθέτει ήδη τα δικαιολογητικά αυτά.

Για τον σκοπό του πρώτου εδαφίου, η Γενική Δ/ση Μεταρρυθμιστικής Πολιτικής και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης του Υπουργείου Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης και οι αρμόδιοι φορείς τήρησης των βάσεων δεδομένων, διασφαλίζουν ότι οι βάσεις δεδομένων, οι οποίες περιέχουν σχετικές πληροφορίες για τους οικονομικούς φορείς και μπορούν να χρησιμοποιούνται

από τις αναθέτουσες αρχές, μπορούν επίσης να χρησιμοποιούνται υπό τις ίδιους όρους από τις αναθέτουσες αρχές άλλων κρατών-μελών.

7. Η Γενική Δ/ση Μεταρρυθμιστικής Πολιτικής και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης του Υπουργείου Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης, διαθέτει και ενημερώνει στο e-Certis πλήρη κατάλογο των βάσεων δεδομένων, οι οποίες περιλαμβάνουν σχετικές πληροφορίες για τους οικονομικούς φορείς και μπορούν να χρησιμοποιούνται από τις αναθέτουσες αρχές άλλων κρατών μελών. Κατόπιν αιτήσεως, η εν λόγω Γενική Διεύθυνση κοινοποιεί στα λοιπά κράτη-μέλη και στην Αρχή κάθε πληροφορία που αφορά τις βάσεις δεδομένων του παρόντος άρθρου».

12. Επειδή το άρθρο 79Α του αυτού Νόμου με τίτλο «Υπογραφή Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης» αναφέρει ρητώς « 1. Κατά την υποβολή του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ) του άρθρου 79, είναι δυνατή, με μόνη την υπογραφή του κατά περίπτωση εκπροσώπου του οικονομικού φορέα η προκαταρκτική απόδειξη των λόγων αποκλεισμού που αναφέρονται στην παράγραφο 1 του άρθρου 73 για το σύνολο των φυσικών προσώπων που είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτόν.

2. Ως εκπρόσωπος του οικονομικού φορέα για την εφαρμογή του παρόντος άρθρου, νοείται ο νόμιμος εκπρόσωπος αυτού, όπως προκύπτει από το ισχύον καταστατικό ή το πρακτικό εκπροσώπησης του κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής ή το αρμοδίως εξουσιοδοτημένο φυσικό πρόσωπο να εκπροσωπεί τον οικονομικό φορέα για διαδικασίες σύναψης συμβάσεων ή για συγκεκριμένη διαδικασία σύναψης σύμβασης.

3. Το παρόν άρθρο εφαρμόζεται και για την υπογραφή του Τυποποιημένου Εντύπου Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) το οποίο εκδίδει η Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.). .

4. Το ΕΕΕΣ ή το ΤΕΥΔ κατά περίπτωση μπορεί να υπογράφεται έως δέκα (10) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής».

13. Επειδή, 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 εφεξής και 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.). Ταυτόχρονα, επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς σε αυτήν τα προς συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (βλ. Πράξη VI Τμήματος ΕΛΣυν 70/2006). Σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Όπως, δε, παγίως γίνεται δεκτό, οι αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης στους δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν στις αναθέτουσες αρχές να διατυπώνουν τους όρους διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης στην προκήρυξη του διαγωνισμού με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία, κατά τρόπο ώστε αφενός να παρέχουν σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και επιδεικνύοντες τη συνήθη επιμέλεια διαγωνιζομένους τη δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενο των όρων αυτών και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο, αφετέρου, να καθιστούν δυνατό τον αποτελεσματικό έλεγχο του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα τιθέμενα κριτήρια (Ε.Σ. Κλ.Ε 157/2017, Τμ. VI 2452/2012, 1643/2014, 6869/2015, 261/2017, βλ. και

ΔΕΚ απόφαση της 18.10.2001, C-19/2000, SIAC Construcion Ltd, σκέψεις 41 έως 44, απόφαση της 29.4.2004, C-496/1999 Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, σκέψη 111, απόφαση της 10.5.2012, C-368/10, Επιτροπή κατά Κάτω Χωρών σκ. 109 επ.). Άλλωστε, όπως παγίως έχει κριθεί, η αρχή της ίσης μεταχειρίσεως και η υποχρέωση διαφάνειας απαγορεύουν στην αναθέτουσα αρχή να απορρίψει προσφορά στηριζόμενη σε λόγους οι οποίοι δεν προβλέπονται στην οικεία προκήρυξη (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 28, και απόφαση Medipac—Καζαντζίδης, C-6/05, EU:C:2007:337, σκέψη 54). Υπό αυτό το πρίσμα συνάγεται ότι η αυστηρότητα της εφαρμογής της διακήρυξης προϋποθέτει την σαφήνεια των όρων αυτής καθώς η παραβίαση αμφίσημων όρων δεν οδηγεί αναγκαστικά στον αποκλεισμό διαγωνιζόμενου αν δεν ευθύνεται ο ίδιος για την παρερμηνεία των υποχρεώσεων του (Συμβάσεις Δημοσίων Έργων Χρ. Μηκίδης, 2009, σελ. 87 επ.). Τούτο, διότι η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται εις βάρος του καλόπιστου διαγωνιζόμενου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (ΕφΑθ 1959/1970 Αρμ. 1970 σελ. 1111, ΕφΘεσ 501/1987 ΕΔημΕργ 1990/1, σελ. 84, Α. Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, εκδ. θ΄, σελ. 776).

14.Επειδή, ο τρόπος συντάξεως των προσφορών στα πλαίσια των δημοσίων διαγωνισμών διέπεται από την αρχή της τυπικότητας, η οποία αποσκοπεί στην εξασφάλιση αφενός της τηρήσεως των αρχών του ανταγωνισμού, της διαφάνειας και του ίσου μέτρου κρίσεως αφετέρου της ανάγκης ευχερούς συγκρίσεως των προσφορών μεταξύ τους καθώς και στην αποφυγή του κινδύνου αλλοιώσεως αυτών (ΣΤΕ127/2015, 1971/2013, 194/2011, 804/2010, 3084/2008, 1895/2007, 3769/2003, ΕΑ 860, 689/2011, 1008/2009, 817/2008). Επίσης, όπως προαναφέρθηκε, σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιοκώ πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα

γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Σύμφωνα με τα ανωτέρω, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνολολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, είτε κατά το στάδιο της εκτέλεσης αυτής, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕΛΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000). Κατά τα παγίως, δε, κριθέντα, αποκλεισμός τεχνικής προσφοράς προβλέπεται μόνο στην περίπτωση απόκλισης από τους απαραίτους όρους της διακήρυξης, ως τέτοιοι, δε, νοούνται στο σύνολό τους οι τεχνικές προδιαγραφές.

15. Επειδή, οι αρχές της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζόμενων και του υγιούς και αποτελεσματικού ανταγωνισμού, οι οποίες διέπουν τις διαδικασίες σύναψης των δημοσίων συμβάσεων, είτε διέπονται από το εθνικό δίκαιο είτε από το δίκαιο της Ευρωπαϊκής Ένωσης, επιβάλλουν σαφή και ακριβή μνεία στη διακήρυξη των απαιτούμενων, προς συμμετοχή στους διαγωνισμούς, προσόντων και των υποβλητέων, κατά την κατάθεση της προσφοράς, δικαιολογητικών και λοιπών στοιχείων.

16. Επειδή, οι οικείοι όροι της διακήρυξης αναφέρουν μεταξύ άλλων στην παρ. 2.2.9.1. με τίτλο «Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών» αναφέρεται η υποχρέωση υποβολής του, κατά τα άρθρα 79 και 79Α του Ν. 4412/2016, ΕΕΕΣ. Στο, δε, άρθρο 2.4.6. που αναφέρονται οι λόγοι αποκλεισμού, γίνεται ρητή παραπομπή στην τήρηση των όρων του άρθρου 2.4.2., στην παρ. 2.4.2.1. του οποίου υπάρχει ρητή μνεία ως προ του τρόπου σύνταξης και προβολής της προσφοράς στις οικείες διατάξεις του 4412/2016, ως ισχύουν, ο οποίος (Νόμος) αποτελεί, άλλωστε το θεσμικό πλαίσιο του διαγωνισμού.

17. Επειδή σύμφωνα με τα άρθρ. 22, 36, 37 παρ. 3, 92 του ν. 4412/2016 και άρθρ. 9 της ΥΑ 56902/2015, ο χρόνος υποβολής της προσφοράς βεβαιώνεται αυτόματα μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, με υπηρεσίες χρονοσήμανσης.

18. Επειδή, υπό το φως της διαμορφωθείσας νομολογίας, κατά την οποία η ημερομηνία σύνταξης της υπεύθυνης δήλωσης που αφορά στην μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής πρέπει να συμπίπτει με την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., ώστε να διασφαλίζεται ότι αφορά αποκλειστικώς και μόνον γεγονότα παρόντα ή παρελθόντα, όχι όμως μέλλοντα (βλ. ΣτΕ 3867/2015, 1344/2010, 1118/2010 και 781/2010 Ε.Α. ΣτΕ 273/2012, 163/2010, 967/2009, 685/2009, 1062/2009, 380/2009, 1211/2008, 1337/2008, 1377/2008, 938/2007, ΔΕφΑθ 476/2014 και εξ αντιδιαστολής ΕΑ ΣτΕ 112/2016), κρίσιμο είναι να ελέγχεται η ημεροχρονολογία που συνοδεύει την ψηφιακή υπογραφή της υπεύθυνης δήλωσης που περιέχεται στο Ε.Ε.Ε.Σ., ώστε να διαπιστώνεται εάν υφίσταται διάσταση των δύο αυτών χρόνων. Και τούτο διότι σε περίπτωση που η ψηφιακή υπογραφή του Ε.Ε.Ε.Σ. τίθεται σε ημεροχρονολογία προγενέστερη του χρόνου υποβολής της προσφοράς είναι αυτονόητο ότι δια αυτούβεβαιώνονται σε συγκεκριμένο χρόνο γεγονότα και καταστάσεις τα οποία είναι κατά το νόμο κρίσιμο να συντρέχουν στο μέλλοντα χρόνο υποβολής της προσφοράς στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., με αποτέλεσμα το απαράδεκτο της υποβληθείσας δήλωσης και ως εκ τούτου της προσφοράς της διαγωνιζόμενης εταιρίας για το λόγο αυτόν.

19. Επειδή, σε κάθε περίπτωση ως κρίσιμο σημείο άλλως αφετηρία υπολογισμού της ημερομηνίας υπογραφής και κρίσης περί της εγγύτητας του χρόνου δήλωσης σε σχέση με τον καταληκτικό χρόνο που αφορά το περιεχόμενο αυτής αναδεικνύεται η ημερομηνία υποβολής των προσφορών υπό τη μόνη ορθή τελεολογικά ερμηνεία της οικείας διάταξης του άρθρου 79^Α του Νόμου 4412/2016 ως ισχύει (βλ. ενδεικτικά ΑΕΠΠ 389/2019). Ειδικότερα, η οικεία διάταξη του νόμου υπό το φως της σχετικής νομολογίας υπαγορεύει την υπογραφή της υπεύθυνης δήλωσης σε μια εύλογη εγγύτητα ως προς την υποβολή της προσφοράς κι επομένως αφετηρία του υπολογισμού της προθεσμίας καθίσταται η υποβολή της προσφοράς και όχι εν γένει η καταληκτική ημερομηνία υποβολής της προσφορών.

20. Επειδή, από την επισκόπηση του οικείου φακέλου, προκύπτει ότι η εταιρεία έχει υποβάλει προσφορά στο Α τμήμα την 29/7/2019 (ΕΣΗΔΗΣ.....) και το υποβληθέν ΕΕΕΣ της φέρει ψηφιακή υπογραφή της 5/7/2019, έχει υποβάλει προσφορά στο Β τμήμα την 17/7/2019 (ΕΣΗΔΗΣ) και το υποβληθέν ΕΕΕΣ της φέρει ψηφιακή υπογραφή της 5/7/2019, έχει υποβάλει προσφορά στο Γ τμήμα την 29/7/2019 (ΕΣΗΔΗΣ) και το υποβληθέν ΕΕΕΣ φέρει ψηφιακή υπογραφή της 5/7/2019, έχει υποβάλει προσφορά στο Δ τμήμα την 17/7/2019 (ΕΣΗΔΗΣ) και το υποβληθέν ΕΕΕΣ της φέρει ψηφιακή υπογραφή της 5/7/2019. Αντιστοίχως η εταιρεία έχει υποβάλει προσφορά στο Γ τμήμα την 23/7/2019 (ΕΣΗΔΗΣ) και το υποβληθέν ΕΕΕΣ της φέρει ψηφιακή υπογραφή 17/7/2019.

21. Επειδή, επομένως, με βάση τα ανωτέρω, ο συγκεκριμένος προβαλλόμενος λόγος είναι καταρχήν βάσιμος όσον αφορά τα τμήματα Α,Β, και Δ για τα οποία προκύπτει ότι η προσφορά της προσωρινής αναδόχου είναι απορριπτέα. Το αυτό ισχύει, ακόμη και υπό το φως της ενιαίας διαδικασίας, καθώς εν τοις πράγμασι σε όλα τα τμήματα έχει υποβάλει ΕΕΕΣ που αναφέρεται στη συμμετοχή συλλήβδην στα τμήματα Α,Β, Γ, Δ, κατά περίπτωση., καθώς η διακήρυξη δεν υπαγορεύει το αντίθετο - ενώ ως προς την εγγυητική επιστολή αναφέρει ρητά ότι πρέπει να εκδοθεί εγγυητική για έκαστο τμήμα ξεχωριστά – υπογεγραμμένο στις 5/7/2019.

22. Επειδή, όσον αφορά το τμήμα Γ , δεδομένου ότι η προσφορά της προσωρινής αναδόχου δεν είναι πλημμελής ως προς την ημερομηνία υπογραφής του επίμαχου ΕΕΕΣ, άλλως έχει υπογραφεί εντός του προβλεπόμενου δεκαημέρου, στερείται εννόμου συμφέροντος η προσφεύγουσα να στραφεί και κατά του δεύτερου σε μειοδοσία ως προς το συγκεκριμένο τμήμα, δεδομένου ότι σε κάθε περίπτωση, δεν δύναται να αναλάβει την εκτέλεση του επίμαχου τμήματος κι επομένως ουδεμία ωφέλεια έλκει εκ της δυνητικής απόρριψης της προσφοράς της δεύτερης σε μειοδοσία εταιρείας. Επομένως, ως προς το τμήμα Γ οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας είναι απορριπτέοι. Έτερο ζήτημα συνιστά η κατ' άρθρο 106 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 αναφεύμενη υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής να προβεί σε σχετική κρίση

λαμβάνοντας υπόψη την αρχή του ίσου μέτρου κρίσης και την αρχή της νομιμότητας.

23. Επειδή, έχει κριθεί ότι δεν επιτρέπεται ο αποκλεισμός οικονομικού φορέα από διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης, λόγω μη τήρησης από τον φορέα αυτό υποχρέωσης, η οποία δεν προκύπτει ρητά από τα σχετικά με τη διαδικασία αυτή έγγραφα ή από την ισχύουσα εθνική νομοθεσία, αλλά από την ερμηνεία της εν λόγω νομοθεσίας και των εν λόγω εγγράφων, καθώς και από την εκ μέρους των εθνικών διοικητικών αρχών και των εθνικών δικαστηρίων συμπλήρωση των κενών των εγγράφων και της νομοθεσίας (βλ. Απόφαση Pippo Pizzo, C -27/2015 της 2ας Ιουνίου 2016, σκέψη 51). Κατά αντιδιαστολή στην προκείμενη περίπτωση, η ρητή αναφορά και παραπομπή στο άρθρο 79Α ως προς τον τρόπο υπογραφής του ΕΕΕΣ καθιστά σαφές πέραν αμφιβολίας ότι απαιτείται η πλήρωση των κατά νόμο υποχρεώσεων. Η δε, διακήρυξη σε καμία περίπτωση δεν εισάγει εξαίρεση από το οικείο θεσμικό πλαίσιο στο οποίο παραπέμπει ρητά ούτε υφίσταται οιαδήποτε αμφισημία ή αμφισβήτηση ως προς την υποχρέωση υπογραφής του ΕΕΕΣ εντός και 10 ημερών πριν από την υποβολή της προσφοράς. Επομένως, αβασίμως, προβάλλει η αναθέτουσα αρχή ότι η εν θέματι είναι επουσιώδης πλημμέλεια, καθώς η παραβίαση του οικείου νομοθετικού και κανονιστικού πλαισίου δημιουργεί δέσμια αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής να απορρίψει την οικεία προσφορά.

24. Επειδή, σε κάθε περίπτωση, αλυσιτελώς προβάλλει η αναθέτουσα αρχή τη δυνατότητα άμεσης υποβολής προσφορών, καθώς δεν είναι κρίσιμη για την εφαρμογή της επίμαχης διάταξης του άρθρου 79Α του Ν. 4412/2016.

25. Επειδή, απαραδέκτως αιτείται η προσφεύγουσα να απορριφθούν οι προσφορές των έτερων δύο ως άνω αναφερθεισών εταιρειών και να αναδειχθεί η ίδια προσωρινός ανάδοχος καθώς το εν λόγω αίτημα εκφεύγει από τις αρμοδιότητες της ΑΕΠΠ, όπως καθορίζονται στο οικείο κανονιστικό πλαίσιο (βλ. αρ. 367 Ν. 4412/2016 και ΕΑ ΣΤΕ 54/2018).

26. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή.

27. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο ύψους 4.980.00€ που κατέβαλε η προσφεύγουσα, κατά τις διατάξεις του άρθρων 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη απόφαση κατά το μέρος που έκανε δεκτή την προσφορά της εταιρείαςγια τα τμήματα Α, Β και Δ του διαγωνισμού.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου που κατέθεσε η προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 17 Οκτωβρίου 2019 και εκδόθηκε στις 6 Νοεμβρίου 2019 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

Ευαγγελία Μιχολίτση

Φωτεινή Μαραντίδου