

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

3ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 11 Φεβρουαρίου 2019 με την εξής σύνθεση: Σταυρούλα Κουρή Πρόεδρος και Εισηγήτρια και Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου και Εμμανουέλα Σωτηροπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 14-1-2019 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 99/25-1-2019 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα «...», νόμιμα εκπροσωπούμενου, ως και την από 19-1-2019 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 102/25-1-2019 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα «...»

Κατά του αναθέτοντα φορέα «...», νόμιμα εκπροσωπούμενου.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Πρόεδρο και Εισηγήτρια Σταυρούλα Κουρή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, με την πρώτη εκ των άνω προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων οικονομικός φορέας «...» βάλλει κατά του υπ' αρ. του υπ' αρ. 1/8-11-2018 Πρακτικού της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης των διαδικασιών της δημόσιας σύμβασης για την ανάθεση της σύμβασης «ΑΝΤΙΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΠΕΡΙΦΡΑΞΗΣ ΓΗΠΕΔΟΥ ΕΕΛ ...», που προκηρύχθηκε με την υπ' αρ. ...διακήρυξη, και με το οποίο Πρακτικό η σχετική Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης εισηγήθηκε κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών την απόρριψη της προσφοράς του, με τη δεύτερη δε προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων οικονομικός φορέας «...» βάλλει κατά της υπ' αρ. 430/18-12-2018 (ΑΔΑ...) απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του αναθέτοντα φορέα, με την οποία,

Αριθμός απόφασης: 225, 226 /2019

κατά την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών, αποκλείστηκε η προσφορά του και έγινε δεκτή η προσφορά του έτερου συμμετέχοντος «...».

2. Επειδή, ο αναθέτων φορέας με τη με αρ. ...διακήρυξη προκήρυξε μέσω ΕΣΗΔΗΣ ανοικτή διαδικασία, κατ' άρθρο 264 ν.4412/2016, για την ανάθεση της σύμβασης προμήθειας «ΑΝΤΙΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΠΕΡΙΦΡΑΞΗΣ ΓΗΠΕΔΟΥ ΕΕΛ ...», προϋπολογισθείσας αξίας 119.295,00 ευρώ (χωρίς ΦΠΑ), CPV 34928200-0, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής, με ημερομηνία λήξης υποβολής προσφορών την 22-10-2018 και ώρα 20.00. Η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ την 28-9-2018 με ΑΔΑΜ ... και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό αριθμό ... Αντικείμενο της σύμβασης, δυνάμει του όρου 1.3 της διακήρυξης, είναι η αντικατάσταση της περίφραξης του γηπέδου ΕΕΛ Στην εν λόγω ανοικτή διαδικασία κατέθεσαν προσφορά τρεις (3) συμμετέχοντες και δη οι οικονομικοί φορείς «...», «...» και «...». Η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης με το υπ' αρ. 1/8-11-2018 Πρακτικό της διέλαβε ότι αμφότεροι οι προσφεύγοντες δεν κατέθεσαν στην Επιτροπή Διαγωνισμού σε έντυπη μορφή φακέλους με τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς τους που απαιτείτο να προσκομιστούν σε έντυπη μορφή, κατά παράβαση των όρων 2.4.2. και 2.4.6. της διακήρυξης και ως εκ τούτου οι προσφορές τους τυγχάνουν απορριπτέες. Συγκεκριμένα η Επιτροπή διαπίστωσε τα εξής: «Για τις εταιρείες με α/α προσφοράς (2) και α/α προσφοράς συστήματος 113 και επωνυμία '...' και την με α/α προσφοράς (3) και α/α προσφοράς συστήματος 1109 και επωνυμία '...' δεν κατατέθηκαν στην επιτροπή διαγωνισμού από το τμήμα πρωτοκόλλου της ΔΕΥΑ..., σε έντυπη μορφή σφραγισμένοι φάκελοι με τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς που απαιτείται να προσκομιστούν σε πρωτότυπη μορφή. Κατόπιν ερωτήματος που τέθηκε από την επιτροπή διαγωνισμού στο τμήμα πρωτοκόλλου και ενδελεχή έλεγχο από αυτό βρέθηκε ότι δεν έχουν κατατεθεί στην ΔΕΥΑ... σφραγισμένοι κλειστοί φάκελοι από τις εν λόγω εταιρείες ως ορίζει το άρθρο 2.4.2.5 της διακήρυξης. Η επιτροπή μετά από διαλογική συζήτηση και λαμβάνοντας υπόψη τα άρθρα 2.2 και 2.6 της διακήρυξης ομόφωνα αποφάσισε να απορρίψει λόγω ελλείψεων ως προς τα δικαιολογητικά τις προσφορές των συγκεκριμένων

Αριθμός απόφασης: 225, 226 /2019

εταιρειών και ως εκ τούτου η επιτροπή δεν εισήρθε στον έλεγχο των δικαιολογητικών των ηλεκτρονικών προσφορών.». Αντίθετα η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης με το ίδιο (υπ' αρ. 1/8-11-2018) Πρακτικό της διαπίστωσε την πληρότητα των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών στοιχείων της προσφοράς του τρίτου συμμετέχοντος οικονομικού φορέα «...». Ακολούθως, η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης με το υπ' αρ. 2/19-11-2018 Πρακτικό της διέλαβε τα εξής: «Υπόψη της επιτροπής τέθηκαν οι απαντητικές επιστολές από τα πιστωτικά ιδρύματα που εκδώσαν τις εγγυητικές επιστολές συμμετοχής στον εν λόγω διαγωνισμό. Μετά τον έλεγχο η επιτροπή διαπίστωσε ότι όλες οι εγγυητικές επιστολές είναι γνήσιες και σε ισχύ. Κατόπιν αυτού δεν μεταβάλλεται η γνωμοδότηση της επιτροπής που αναλυτικά απεικονίζεται στο πρώτο (1ο) πρακτικό διενέργειας – αποσφράγισης προσφορών.». Κατόπιν τούτων, το Διοικητικό Συμβούλιο του αναθέτοντα φορέα με την υπ' αρ. 430/2018 απόφασή του ενέκρινε τα υπ' αρ. 1 και 2 Πρακτικά της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης, αποδέχθηκε την προσφορά του οικονομικού φορέα «...» και τη συνέχιση της διαδικασίας του διαγωνισμού με το άνοιγμα της οικονομικής προσφοράς του και απέρριψε τις προσφορές των οικονομικών φορέων «...» και «...» για τους λόγους που αναφέρθηκαν στα Πρακτικά 1 & 2/2018 της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης του διαγωνισμού.

3. Επειδή, ειδικότερα με την πρώτη εξεταζόμενη προδικαστική προσφυγή (ΓΑΚ ΑΕΠΠ 99/25-1-2019) ο οικονομικός φορέας «...» βάλλει κατά του υπ' αρ. 1/8-11-2018 Πρακτικού της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης, επικαλούμενος τα εξής: «Με το υπ' αριθμόν 1 πρακτικό της 08/...η γνωμοδοτική επιτροπή, η οποία συγκροτήθηκε με την υπ' αριθμόν 281/12/06-09-2018 Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της ΔΕΥΑ..., απέρριψε τη συμμετοχή μου για το ως άνω έργο: 'διότι δεν κατατέθηκε στην επιτροπή διαγωνισμού από το τμήμα πρωτοκόλλου της ΔΕΥΑ..., σε έντυπη μορφή σφραγισμένος φάκελος με τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς, που απαιτείται να προσκομιστούν σε πρωτότυπη μορφή. Για το λόγο αυτό η επιτροπή αποφάσισε να απορρίψει λόγω ελλείψεων ως προς τα δικαιολογητικά την προσφορά της εταιρείας και ως εκ τούτου δεν εισήρθε στον έλεγχο των δικαιολογητικών της ηλεκτρονικής προσφοράς'. Η επιτροπή με την

Αριθμός απόφασης: 225, 226 /2019

απόφασή της αυτή μου στέρησε το δικαίωμα της περαιτέρω συμμετοχής μου στον ηλεκτρονικό διαγωνισμό, χωρίς να γνωρίζει ότι δεν υφίστανται λόγοι κατάθεσης σφραγισμένου φακέλου στο πρωτόκολλο καθώς: 1. Η εγγυητική επιστολή συμμετοχής που κατατέθηκε από την εταιρεία για τον εν λόγω διαγωνισμό ήταν ηλεκτρονικής μορφής "e-εγγυητική" από το Ταμείο Μηχανικών Εργοληπτών Δημοσίων Έργων (Τ.Μ.Ε.Δ.Ε.). Σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 3.5 β της υπ' αριθμόν 127/2017 απόφασης της ΕΑΔΗΣΥ (ΦΕΚ Β' 4534/21.12.2017), που ορίζει ότι: 'ο χρήστης - οικονομικός φορέας υποβάλλει τους ανωτέρω (υπο)φακέλους μέσω του υποσυστήματος, όπως περιγράφεται κατωτέρω: α...β Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών προσκομίζεται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, η πρωτότυπη εγγυητική επιστολή συμμετοχής. Επισημαίνεται ότι η εν λόγω υποχρέωση δεν ισχύει για τις εγγυήσεις ηλεκτρονικής έκδοσης (π.χ. εγγυήσεις του Τ.Μ.Ε.Δ.Ε.), οι οποίες φέρουν προηγμένη ψηφιακή υπογραφή'. 2. Το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης, η Τεχνική Περιγραφή καθώς επίσης η τεχνική και οικονομική προσφορά, που παράγεται από τις αντίστοιχες ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, υπογράφονται ψηφιακά από τον οικονομικό φορέα. Σύμφωνα με το άρθρο 2.4.2.5. παράγραφος 5 της παρούσας διακήρυξης 'δεν προσκομίζονται σε έντυπη μορφή στοιχεία και δικαιολογητικά τα οποία φέρουν ψηφιακή υπογραφή'.». Καταληκτικά δε ο εν λόγω οικονομικός φορέας ζητά να γίνει δεκτή η συμμετοχή του στο διαγωνισμό και η συνέχισή του στη διαδικασία αποσφράγισης της οικονομικής προσφοράς.

4. Επειδή, με τη δεύτερη εξεταζόμενη προδικαστική προσφυγή (ΓΑΚ ΑΕΠΠ 102/25-1-2019) ο οικονομικός φορέας «...» βάλλει κατά της υπ' αρ. 430/2018 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του αναθέτοντας φορέα, επικαλούμενος τα εξής: Προκειμένου να λάβει μέρος στον διαγωνισμό αιτήθηκε και εκδόθηκε από το ΤΜΕΔΕ, η με αριθ. e-29002 11/10/2018 εγγυητική επιστολή. Η έκδοση της παραπάνω εγγυητικής επιστολής έγινε «ηλεκτρονικά» και παρέλαβε, επίσης με ηλεκτρονική οδό, το αντίστοιχο πρωτότυπο ηλεκτρονικό αρχείο σε μορφή pdf το οποίο φέρει ηλεκτρονική

Αριθμός απόφασης: 225, 226 /2019

υπογραφή - μοναδικό QR code και την επισήμανση 'Η παρούσα αποτελεί αριθμημένη εγγυητική επιστολή συμμετοχής, εκδοθείσα μέσω ηλεκτρονικής υπηρεσίας, με επ' αυτής θέση του ακόλουθου μοναδικού QR code....'. Το πρωτότυπο αυτό της εγγυητικής το επισύναψε (ηλεκτρονικά) στον (ηλεκτρονικό) «Φάκελο Δικαιολογητικών Συμμετοχής» της προσφοράς του, ικανοποιώντας την απαίτηση του άρθρου 2.4.2.5. της Διακήρυξης περί προσκόμισης εντός τριών (3) εργασίμων ημερών των στοιχείων της ηλεκτρονικής προσφοράς, αφού τόσο η εγγυητική επιστολή όσο και τα λοιπά στοιχεία του φακέλου δικαιολογητικών - τεχνικής προσφοράς φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή. Ο προσφεύγων προβάλλει ότι σε κάθε περίπτωση 'κατά την ημερομηνία έναρξης της σύμβασης (28-9-2018)' ήταν σε ισχύ τόσο η υπ' αριθ. 83010/4098/26.7.2017 Κ.Υ.Α. (ΦΕΚ Β'2710/2. 8. 2017), σύμφωνα με την οποία: «Άρθρο 8 3.. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν μέσω του υποσυστήματος τα κατά περίπτωση έγγραφα που έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τους ίδιους υπογεγραμμένα με εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή που υποστηρίζεται από εγκεκριμένο πιστοποιητικό, το οποίο χορηγήθηκε από έναν εγκεκριμένο πάροχο υπηρεσιών πιστοποίησης, ο οποίος περιλαμβάνεται στον κατάλογο εμπιστευσης που προβλέπεται στην απόφαση 2009/767/ΕΚ (όπως τροποποιήθηκε και ισχύει) και σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014 και τις διατάξεις της παρούσας Άρθρο 12. Υποβολή προσφορών 1.2.1.1 Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή / αναθέτων φορέα, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή σύμφωνα με τον ν. 4250/20141.2.1.2 Δεν προσκομίζονται σε έντυπη μορφή στοιχεία και δικαιολογητικά τα οποία φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 8, τα ΦΕΚ και όσα στοιχεία και δικαιολογητικά προβλέπεται από το ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται αντίγραφα των πρωτοτύπων...». Επισημαίνει δε ο προσφεύγων ότι ουδεμία αμφιβολία υπάρχει σχετικά με την εγκυρότητα της

Αριθμός απόφασης: 225, 226 /2019

εγγυητικής επιστολής του ή με τη δυνατότητα του αναθέτοντα φορέα να την εισπράξει, εφόσον συντρέξει σχετικός λόγος. Επίσης ο προσφεύγων βάλλει και κατά της αποδοχής της προσφοράς του οικονομικού φορέα «...», για την οποία υποστηρίζει ότι πρέπει να απορριφθεί διότι δεν προσκόμισε τεχνική προσφορά σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3.1(γ) της Διακήρυξης, με αποτέλεσμα να μην καλύπτονται οι απαιτήσεις της παραγράφου 2.4.3.2 της διακήρυξης εν αντιθέσει με εκείνον που καλύπτει πλήρως όλα τα ζητούμενα της διακήρυξης. Κατόπιν τούτων, ο συγκεκριμένος προσφεύγων αιτείται να ανασυνταχθεί το 1ο Πρακτικό, αφού προηγουμένα γίνει δεκτή η προσφορά του, να απορριφθεί η προσφορά της εταιρείας «...» και να εκδοθεί νέα απόφαση του Δ.Σ. της Δ.Ε.Υ.Α.Π. λαμβάνοντας υπ' όψιν την νέα γνωμοδότηση.

5. Επειδή για την άσκηση αμφοτέρων των προδικαστικών προσφυγών κατεβλήθη το κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 άρ. 363 Ν. 4412/2016 απαιτούμενο παράβολο (βλ. για τη μεν με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 99/25-1-2019 το με στοιχεία ...ειδικό έντυπο παραβόλου, ποσού 600€, όπως και αποδεικτικό πληρωμής του μέσω της τράπεζας ΑΤΤΙΚΑ, για δε τη με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 102/25-1-2019 το με στοιχεία ... ειδικό έντυπο παραβόλου, ποσού 600€, όπως και αποδεικτικό πληρωμής του μέσω της τράπεζας ΕΘΝΙΚΗ), εμπρόθεσμα και παραδεκτά ασκούνται κατά τα λοιπά.

6. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 119.295,00€ χωρίς ΦΠΑ, ήτοι ανώτερης αξίας των 60.000 €, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ.1 του Ν.4412/2016, όπως και του χρόνου διενέργειάς του, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκούνται αμφοτέρες οι προδικαστικές προσφυγές ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

7. Επειδή, οι υπό κρίση προδικαστικές προσφυγές έχουν κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ.α'), δοθέντος ότι οι προσφεύγοντες έλαβαν γνώση των προσβαλλόμενων στις 9-1-2019, ότε αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού η με αρ. 430/2019 απόφαση του ΔΣ του αναθέτοντα φορέα και τα Πρακτικά 1 & 2 της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης του διαγωνισμού και οι προδικαστικές προσφυγές η μεν πρώτη

Αριθμός απόφασης: 225, 226 /2019

ασκήθηκε 14-1-2019, η δε δεύτερη στις 19-1-2019, ήτοι εντός της δεκαήμερης προβλεπόμενης προθεσμίας.

8. Επειδή, αμφότεροι οι προσφεύγοντες παρίστανται ως έχοντες έκαστος εξ αυτών άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον για την άσκηση των αντίστοιχων σχετικών προδικαστικών προσφυγών τους, αφού ως συμμετέχοντες στη συγκεκριμένη ανοικτή διαδικασία συνιστούν προδήλως ενδιαφερόμενους προς ανάθεση της συγκεκριμένης σύμβασης, ενώ αυτονότητά θίγονται από τις πληττόμενες πράξεις.

9. Επειδή, ο αναθέτων φορέας, αντί απόψεων, απέστειλε την 1-2-2019 με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου προς την ΑΕΠΠ τις από 24-1-2019 δύο Γνωμοδοτήσεις της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης του διαγωνισμού, με τις οποίες υποστήριξε ότι αμφότερες οι προσφεύγουσες δεν προέβησαν στην κατάθεση στο τμήμα πρωτοκόλλου της υπηρεσίας τα δικαιολογητικά του όρου 2.4.2.5. της διακήρυξης και ως εκ τούτου η υπηρεσία δεν έλαβε ποτέ εις χείρας της τις επίμαχες εγγυητικές επιστολές συμμετοχής και ως εκ τούτου, λαμβάνοντας υπόψη το άρθρο 2.4.6. της διακήρυξης, προχώρησε στην απόρριψη των δύο αυτών προσφορών και δεν υπεισήλθε στην εξέταση των ηλεκτρονικά υποβληθέντων δικαιολογητικών, καταλήγοντας ότι η εν λόγω Επιτροπή δεν έλαβε ποτέ γνώση τόσο για την ύπαρξη των υποβληθεισών εγγυητικών επιστολών, πολύ περισσότερο δε ότι είναι ηλεκτρονικής έκδοσης. Τέλος, όσον αφορά στην τεχνική προσφορά του οικονομικού φορέα «...» ο αναθέτων φορέας διατύπωσε την κρίση ότι είναι πλήρης και σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης.

10. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ. 39/2017 ορίζεται ότι: «1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου 4412/2016 και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 του ανωτέρω νόμου ενδίκων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».

11. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 221 ν.4412/2016 προβλέπονται τα εξής: «1. Στο πλαίσιο των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων, τα όργανα που γνωμοδοτούν προς τα αποφαινόμενα όργανα («γνωμοδοτικά όργανα») έχουν ιδίως τις ακόλουθες αρμοδιότητες: α) αξιολογούν τις προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής των προσφερόντων ή υποψηφίων, β) ελέγχουν την καταλληλότητα των προσφερόντων ή υποψηφίων για τη συμμετοχή τους στη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης, γ) ελέγχουν και αξιολογούν τις προσφορές, δ) στο πλαίσιο ανταγωνιστική διαδικασίας με διαπραγμάτευση, ανταγωνιστικού διαλόγου ή σύμπραξης καινοτομίας, διαπραγματεύονται με τους προσφέροντες ή υποψηφίους, ε) εισηγούνται τον αποκλεισμό των προσφερόντων ή υποψηφίων από τη διαδικασία, την απόρριψη των προσφορών, την κατακύρωση των αποτελεσμάτων, την αποδέσμευση των εγγυήσεων, τη ματαίωση της διαδικασίας, στ) γνωμοδοτούν για κάθε άλλο θέμα που ανακύπτει κατά τη διαδικασία ανάθεσης, ζ) στο στάδιο της εκτέλεσης γνωμοδοτούν για κάθε θέμα που ανακύπτει από τη σύμβαση και ιδίως επί της παράτασης του συμβατικού χρόνου, κάθε άλλης τροποποίησης της σύμβασης και της έκπτωσης του αναδόχου και η) γνωμοδοτούν για τις προβλεπόμενες στον παρόντα νόμο ενστάσεις και προσφυγές που υποβάλλονται ενώπιον της αναθέτουσας αρχής ή της Προϊσταμένης Αρχής κατά το στάδιο της ανάθεσης και εκτέλεσης. 2. Κατά την άσκηση των αρμοδιοτήτων τους τα όργανα αυτά εκδίδουν γνώμη (συμπεριλαμβανομένης της βαθμολόγησης) μετά από ψηφοφορία επί των επικρατέστερων προτάσεων (π.χ. βαθμολόγησης). Η γνώμη (π.χ. επί της βαθμολόγησης) του οργάνου είναι η πρόταση που συγκεντρώνει την πλειοψηφία των παρόντων. Δεν επιτρέπεται η γνώμη των οργάνων αυτών να προκύπτει από το μέσο όρο των προτάσεων. 3. Με απόφαση της αναθέτουσας αρχής συγκροτούνται γνωμοδοτικά όργανα για συγκεκριμένη σύμβαση ή περισσότερες ή σε ετήσια βάση για τις συμβάσεις που συνάπτει η αναθέτουσα αρχή. Η ύπαρξη οργάνων σε ετήσια βάση δεν αποκλείει τη συγκρότηση οργάνου συγκεκριμένης/ων σύμβασης ή συμβάσεων. Εφόσον τα όργανα συγκροτούνται σε ετήσια βάση, οι διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων που δεν έχουν ολοκληρωθεί εντός του έτους, συνεχίζονται και ολοκληρώνονται από το ίδιο όργανο. Στην περίπτωση της διενέργειας

Αριθμός απόφασης: 225, 226 /2019

συγκεντρωτικών αγορών από ΚΑΑ, τα αντίστοιχα γνωμοδοτικά όργανα συγκροτούνται με απόφασή τους. Με τις αποφάσεις της παρούσας δύνανται να συγκροτούνται κατά περίπτωση και έκτακτες επιτροπές ή ομάδες εργασίας για την αντιμετώπιση ειδικών θεμάτων που αφορούν τις διαδικασίες σύναψης. Οι αποφάσεις συγκρότησης των γνωμοδοτικών οργάνων κοινοποιούνται στα μέλη αυτών και τους φορείς από τους οποίους αυτά προέρχονται. 4. Με την απόφαση της παραγράφου 3 εξειδικεύονται οι αρμοδιότητες, ο αριθμός και οι ιδιότητες των μελών, η λειτουργία των οργάνων (επιτροπών κ.λπ.), καθώς και κάθε άλλο αναγκαίο θέμα σχετικά με τα ανωτέρω. 5. Στο στάδιο εκτέλεσης της σύμβασης, ως γνωμοδοτικά όργανα μπορεί να ορίζονται και οργανωτικές μονάδες ενταγμένες στη διοικητική δομή της αναθέτουσας αρχής ή του φορέα που έχει αναλάβει την εκτέλεση της σύμβασης. 6. Για τη συγκρότηση και τη λειτουργία των συλλογικών οργάνων στις αναθέτουσες αρχές, που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του ν. 2690/1999 «Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας», εφαρμόζονται οι σχετικές διατάξεις του ως άνω νόμου.....».

12. Επειδή, σύμφωνα με τον όρο 3.1.2. της διακήρυξης, περί την αξιολόγηση των προσφορών, ορίζονται τα εξής: «Μετά την κατά περίπτωση ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών η Αναθέτουσα Αρχή προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο Σύστημα οργάνων της, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων διατάξεων. Ειδικότερα : α) Η αρμόδια Επιτροπή καταχωρεί όσους υπέβαλαν προσφορές, καθώς και τα υποβληθέντα αυτών δικαιολογητικά και τα αποτελέσματα του ελέγχου αυτών σε πρακτικό, το οποίο υπογράφεται από τα μέλη του οργάνου. β) Στη συνέχεια το αρμόδιο όργανο προβαίνει στην αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς, σύμφωνα με τους όρους των εγγράφων της σύμβασης και συντάσσει πρακτικό για την απόρριψη των τεχνικών προσφορών που δεν γίνονται αποδεκτές και την αποδοχή ή/και βαθμολόγηση των τεχνικών προσφορών με βάση το κριτήριο ανάθεσης των εγγράφων της σύμβασης. Για την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών μπορεί να συντάσσεται ενιαίο πρακτικό, το οποίο κοινοποιείται από το ως άνω όργανο, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», μόνο στην αναθέτουσα αρχή, προκειμένου η τελευταία να ορίσει την ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης του (υπο)φακέλου των οικονομικών προσφορών. γ) Οι

Αριθμός απόφασης: 225, 226 /2019

κατά τα ανωτέρω σφραγισμένοι φάκελοι με τα οικονομικά στοιχεία των προσφορών, μετά την ολοκλήρωση της αξιολόγησης των λοιπών στοιχείων των προσφορών, αποσφραγίζονται κατά την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται στην ειδική πρόσκληση. Για όσες προσφορές δεν κρίθηκαν αποδεκτές κατά τα προηγούμενα ως άνω στάδια α΄ και β΄ οι φάκελοι της οικονομικής προσφοράς δεν αποσφραγίζονται αλλά τηρούνται από την αναθέτουσα αρχή μέχρι την οριστική επίλυση τυχόν διαφορών που προκύψουν από την ως άνω διαδικασία σύμφωνα με την παράγραφο 3.4. της παρούσας. δ) Η Επιτροπή προβαίνει στην αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών και συντάσσει πρακτικό στο οποίο εισηγείται αιτιολογημένα την αποδοχή ή απόρριψή τους, την κατάταξη των προσφορών με βάση το οριζόμενο με την παρούσα κριτήριο ανάθεσης και την ανάδειξη του προσωρινού αναδόχου. Εάν οι προσφορές φαίνονται ασυνήθιστα χαμηλές σε σχέση με το αντικείμενο της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή απαιτεί από τους οικονομικούς φορείς να εξηγήσουν την τιμή ή το κόστος που προτείνουν στην προσφορά τους, εντός αποκλειστικής προθεσμίας, κατά ανώτατο όριο δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης. Στην περίπτωση αυτή εφαρμόζεται το άρθρο 313 ν. 4412/2016. Στην περίπτωση ισότιμων προσφορών η αναθέτουσα αρχή επιλέγει τον ανάδοχο με κλήρωση μεταξύ των οικονομικών φορέων που υπέβαλαν ισότιμες προσφορές. Η κλήρωση γίνεται ενώπιον του Διοικητικού Συμβουλίου της ΔΕΥΑ... και παρουσία των οικονομικών φορέων που υπέβαλαν τις ισότιμες προσφορές. Τα αποτελέσματα των ανωτέρω σταδίων επικυρώνονται με απόφαση/αποφάσεις του αποφαινόμενου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, η οποία κοινοποιείται στους προσφέροντες μέσω του ΕΣΗΔΗΣ. Κατά των ανωτέρω αποφάσεων χωρεί ένσταση/προδικαστική προσφυγή σύμφωνα με την παράγραφο 3.4. της παρούσας.».

13. Επειδή, ο οικονομικός φορέας «...» με τη με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 99/25-1-2019 προδικαστική προσφυγή του βάλλει κατά του υπ' αρ. 1/8-11-2018 Πρακτικού της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης των διαδικασιών ανάθεσης της σύμβασης «ΑΝΤΙΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΠΕΡΙΦΡΑΞΗΣ ΓΗΠΕΔΟΥ ΕΕΛ ...» και με το οποίο Πρακτικό η σχετική Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης εισηγήθηκε κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και

Αριθμός απόφασης: 225, 226 /2019

αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών την απόρριψη της προσφοράς του. Σε κανένα σημείο της εξεταζόμενης προδικαστικής προσφυγής του ο εν λόγω οικονομικός φορέας δεν αναφέρει και δεν πλήττει τη μόνη, ως αμέσως κατωτέρω αναλύεται, εκτελεστή διοικητική πράξη. Συγκεκριμένα, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 360 ν.4412/2016 η κατά το νόμο προστασία από την ΑΕΠΠ με προδικαστική προσφυγή παρέχεται μόνο έναντι εκτελεστών διοικητικών πράξεων, η δε προδικαστική προσφυγή ασκείται παραδεκτώς μόνο εφόσον στρέφεται κατά εκτελεστής πράξεως της αναθέτουσας αρχής/αναθέτοντα φορέα. Περαιτέρω, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 221 ν.4412/2016 σε συνδυασμό με το όρο 3.1.2. της διακήρυξης, η Επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού, κατά την αξιολόγηση των προσφορών έχει γνωμοδοτική αρμοδιότητα και, ως εκ τούτου, οι πράξεις της στερούνται εκτελεστού χαρακτήρα (πρβλ. 72/2012 ΔΕφΑθ, Ε.Α. 1328/2009, 557/2009, 519/2009, 115/2009 κ.ά.). Κατά συνέπεια, το προσβαλλόμενο από τον προσφεύγοντα με αρ. 1/2018 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης του διαγωνισμού, ως πράξη οργάνου με γνωμοδοτική αρμοδιότητα, δεν αποτελεί εκτελεστή διοικητική πράξη και, ως εκ τούτου, δεν υπόκειται σε προδικαστική προσφυγή. Συνεπώς, απαραδέκτως στρέφεται κατ' αυτού η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή. Μόνη εκτελεστή διοικητική πράξη, η οποία υπόκειται σε προδικαστική προσφυγή, είναι εν προκειμένω η υπ' αρ. 430/2018 (ΑΔΑ...) απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του αναθέτοντα φορέα, με την οποία εγκρίθηκαν τα με αρ. 1 & 2 /2018 Πρακτικά της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης του Διαγωνισμού (πρβλ. Ε.Α. ΣτΕ 319/2011, 1328/2009,46/2006,43, 352/2005). Τούτων λαμβανομένων υπόψη, η εξεταζόμενη προδικαστική προσφυγή κρίνεται απορριπτέα ως απαράδεκτη.

14. Επειδή, με βάση το δημοσιευθέν από την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. Υπόδειγμα Διακήρυξης για Συμβάσεις Προμηθειών με Ανοικτή Διαδικασία μέσω ΕΣΗΔΗΣ με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των 60.000€, το οποίο δεν αποτελεί πρότυπο τεύχος με δεσμευτική ισχύ, στο άρθρο 2.4.3.1. αυτού προβλέπεται ότι: «Η εγγυητική επιστολή συμμετοχής προσκομίζεται σε έντυπη μορφή (πρωτότυπο) εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή. Επισημαίνεται ότι η εν λόγω υποχρέωση δεν ισχύει για

Αριθμός απόφασης: 225, 226 /2019

τις εγγυήσεις ηλεκτρονικής έκδοσης (π.χ. εγγυήσεις του Τ.Μ.Ε.Δ.Ε.), οι οποίες φέρουν προηγμένη ψηφιακή υπογραφή.». Επίσης, με βάση τη με αριθμό 127/2017 απόφαση Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (ΦΕΚ Β' 4534/21.12.2017) Αναθεώρηση προτύπων τευχών διακηρύξεων ανοικτής διαδικασίας για τη σύναψη ηλεκτρονικών δημοσίων συμβάσεων έργου άνω των ορίων και κάτω των ορίων του ν. 4412/2016 (Α' 147), με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση την τιμή, στον όρο 3.5 αυτού διαλαμβάνεται ότι «Ο χρήστης - οικονομικός φορέας υποβάλλει τους ανωτέρω (υπο)φακέλους μέσω του υποσυστήματος, όπως περιγράφεται κατωτέρω: α) Τα στοιχεία και δικαιολογητικά που περιλαμβάνονται στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» είναι τα οριζόμενα στο άρθρο 24.2 της παρούσας και υποβάλλονται από τον οικονομικό φορέα ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου Portable Document Format (PDF) και εφόσον έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 8 της υπ' αρ. 117384/26-10-2017 Κ.Υ.Α. β) Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών προσκομίζεται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, η πρωτότυπη εγγυητική επιστολή συμμετοχής. Επισημαίνεται ότι η εν λόγω υποχρέωση δεν ισχύει για τις εγγυήσεις ηλεκτρονικής έκδοσης (π.χ. εγγυήσεις του Τ.Μ.Ε.Δ.Ε.), οι οποίες φέρουν προηγμένη ψηφιακή υπογραφή.».

15. Επειδή, σύμφωνα με τον όρο 2.4.2.5. της διακήρυξης: «Ο χρήστης - οικονομικός φορέας υποβάλλει τους ανωτέρω (υπο)φακέλους [ενν. Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά και Οικονομική Προσφορά] μέσω του Συστήματος, όπως περιγράφεται παρακάτω: Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για τη συμμετοχή του οικονομικού φορέα στη διαδικασία υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείων τύπου .pdf και εφόσον έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν ορατή μη κρυπτογραφημένη ψηφιακή υπογραφή σκληρής αποθήκευσης, χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου της υπογραφής. Από το Σύστημα εκδίδεται ηλεκτρονική απόδειξη υποβολής προσφοράς, η οποία αποστέλλεται στον

Αριθμός απόφασης: 225, 226 /2019

οικονομικό φορέα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου. Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή σύμφωνα με τον ν. 4250/2014. Τέτοια στοιχεία και δικαιολογητικά είναι ενδεικτικά η εγγυητική επιστολή συμμετοχής, τα πρωτότυπα έγγραφα τα οποία έχουν εκδοθεί από ιδιωτικούς φορείς και δεν φέρουν επικύρωση από δικηγόρο, καθώς και τα έγγραφα που φέρουν τη Σφραγίδα της Χάγης (Apostille). Δεν προσκομίζονται σε έντυπη μορφή στοιχεία και δικαιολογητικά τα οποία φέρουν ψηφιακή υπογραφή, τα ΦΕΚ, τα τεχνικά φυλλάδια και όσα προβλέπεται από το ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται σε αντίγραφα των πρωτοτύπων. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί 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.».

16. Επειδή, σύμφωνα με τον όρο 2.4.6. της διακήρυξης: «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 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

Αριθμός απόφασης: 225, 226 /2019

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 310 του ν. 4412/2016, δ) η οποία είναι εναλλακτική προσφορά ε) η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλλει δύο ή περισσότερες προσφορές. Ο περιορισμός αυτός ισχύει, υπό τους όρους της παραγράφου 2.2.3.4 περ.γ της παρούσας (περ. γ΄ της παρ. 4 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016) και στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων με κοινά μέλη, καθώς και στην περίπτωση οικονομικών φορέων που συμμετέχουν είτε αυτοτελώς είτε ως μέλη ενώσεων, ζ) η οποία είναι υπό αίρεση, η) η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής, θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης.».

17. Επειδή, ο οικονομικός φορέας «...» με τον πρώτο λόγο της με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 102/25-1-2019 προδικαστικής προσφυγής του βάλλει κατά της υπ' αρ. 430/18-12-2018 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του αναθέτοντα φορέα, με την οποία, κατά την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών, αποκλείσθηκε η προσφορά του για το λόγο ότι δεν λήφθηκε υπόψη από την Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης του διαγωνισμού και ακολούθως από το ΔΣ του αναθέτοντα φορέα η ηλεκτρονικά εκδοθείσα από το ΤΜΕΔΕ με αριθ. e-29002 11/10/2018 εγγυητική επιστολή και την οποία ο προσφεύγων επισύναψε ηλεκτρονικά στον ηλεκτρονικό «Φάκελο Δικαιολογητικών Συμμετοχής» της προσφοράς του, ικανοποιώντας την απαίτηση του άρθρου 2.4.2.5. της Διακήρυξης περί προσκόμισης εντός τριών (3) εργασίμων ημερών των στοιχείων της ηλεκτρονικής προσφοράς, αφού τόσο η εγγυητική επιστολή όσο και τα λοιπά στοιχεία του φακέλου δικαιολογητικών - τεχνικής προσφοράς φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή. Επί του λόγου αυτού διατυπώνονται τα ακόλουθα: Καταρχήν τόσο από την προσβαλλόμενη απόφαση του αναθέτοντα φορέα όσο και από το εγκεκριμένο με αυτήν 1/2018 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης δεν αποτυπώνεται με σαφήνεια και με ορισμένο τρόπο ποια ακριβώς δικαιολογητικά, εκ των ενδεικτικά αναφερομένων στον όρο 2.4.2.5. της

Αριθμός απόφασης: 225, 226 /2019

διακήρυξης, ο προσφεύγων όφειλε να προσκομίσει σε έντυπη μορφή και δεν προσκόμισε. Συγκεκριμένα, στο Πρακτικό 1/2018 διαλήφθηκε ότι: «...δεν κατατέθηκαν στην επιτροπή διαγωνισμού από το τμήμα πρωτοκόλλου της ΔΕΥΑ..., σε έντυπη μορφή σφραγισμένοι φάκελοι με τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς που απαιτείται να προσκομιστούν σε πρωτότυπη μορφή. Κατόπιν ερωτήματος που τέθηκε από την επιτροπή διαγωνισμού στο τμήμα πρωτοκόλλου και ενδελεχή έλεγχο από αυτό βρέθηκε ότι δεν έχουν κατατεθεί στην ΔΕΥΑ... σφραγισμένοι κλειστοί φάκελοι από τις εν λόγω εταιρείες ως ορίζει το άρθρο 2.4.2.5 της διακήρυξης. Η επιτροπή μετά από διαλογική συζήτηση και λαμβάνοντας υπόψη τα άρθρα 2.4.2 και 2.4.6 της διακήρυξης ομόφωνα αποφάσισε να απορρίψει λόγω ελλείψεων ως προς τα δικαιολογητικά τις προσφορές των συγκεκριμένων εταιρειών και ως εκ τούτου η επιτροπή δεν εισήρθε στον έλεγχο των δικαιολογητικών των ηλεκτρονικών προσφορών.». Όσον αφορά δε την εκδοθείσα από το ΤΜΕΔΕ με αριθ. e-29002 11/10/2018 εγγυητική επιστολή για λογαριασμό του προσφεύγοντα, την οποία τούτος επισύναψε ηλεκτρονικά στον ηλεκτρονικό «Φάκελο Δικαιολογητικών Συμμετοχής» της προσφοράς του, τούτη νομίμως υποβλήθηκε και μη νόμιμα δεν λήφθηκε υπόψη από τον αναθέτοντα φορέα, σύμφωνα με τα διαληφθέντα στη σκέψη 14 της παρούσας, αλλά και με βάση τον σαφή όρο της διακήρυξης «Δεν προσκομίζονται σε έντυπη μορφή στοιχεία και δικαιολογητικά που φέρουν ψηφιακή υπογραφή.....», όπως περιλήφθηκε στο άρθρο 2.4.2.5. αυτής. Ως εκ τούτου και σε σχέση με την εν λόγω εγγυητική επιστολή ηλεκτρονικής μορφής, η οποία φέρει ψηφιακή υπογραφή, δεν υφίστατο λόγος κατάθεσής της εντός σφραγισμένου φακέλου στο πρωτόκολλο του αναθέτοντα φορέα, αφής στιγμής υποβλήθηκε στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του διαγωνισμού, ούτε δε αμφισβητήθηκε από τον αναθέτοντα φορέα η εγκυρότητα ή γνησιότητα αυτής. Κατά συνέπεια δεκτός τυγχάνει ο πρώτος λόγος της σχετικής προσφυγής και για τούτο κρίνεται ακυρωτέα η με υπ' αρ. 430/18-12-2018 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του αναθέτοντα φορέα κατά το μέρος με το οποίο κρίθηκε απορριπτέα η συμμετοχή του οικονομικού φορέα «...».

18. Επειδή, όσον αφορά το δεύτερο λόγο της εξεταζόμενης με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 102/25-1-2019 προδικαστικής προσφυγής του ίδιου οικονομικού

Αριθμός απόφασης: 225, 226 /2019

φορέα, με τον οποίο βάλλει κατά της αποδοχής της τεχνικής προσφοράς του έτερου συμμετέχοντος «...» διότι δεν προσκόμισε τεχνική προσφορά σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3.1.γ. της διακήρυξης, διατυπώνονται τα εξής: Με βάση τον όρο 2.4.3 της διακήρυξης «Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» και δη το σημείο 2.4.3.1. Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν:γ) Τεχνική προσφορά της αιτούμενης προμήθειας...». Ακολούθως κατά το σημείο 2.4.3.2 αυτής «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή στις “Τεχνικές Προδιαγραφές” της μελέτης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης.». Από την ηλεκτρονική επισκόπηση του ηλεκτρονικού φακέλου συμμετοχής ο οικονομικός φορέας «...» έχει όντως καταθέσει τεχνική προσφορά, ως απαιτεί η διακήρυξη, και συγκεκριμένα τρία (3) αρχεία με τα στοιχεία «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ», «ΣΤΟΙΧΕΙΑ ΠΕΡΙΦΡΑΞΗΣ» και «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ». Άρα κατά τούτο απορριπτέος τυγχάνει ο σχετικός λόγος προσφυγής. Εάν, πάραυτα, ο προσφεύγων με τον προβληθέντα λόγο εκλαμβάνει ότι η κατατεθείσα τεχνική προσφορά του οικονομικού φορέα «...» δεν πληροί το σύνολο των όρων της διακήρυξης, τότε και πάλι απορριπτέος τυγχάνει ο σχετικός λόγος ως παντελώς αόριστος και ανεπίδεκτος εκτίμησης, καθόσον ο προσφεύγων ούτε καν ακροθιγώς δεν αναφέρει τις τυχόν πλημμέλειες ή ελλείψεις της προσφοράς του συμμετέχοντος «...» σε σχέση με τους τεθέντες όρους της διακήρυξης.

19. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω πρέπει αφενός η με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 99/25-1-2019 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα «...» να απορριφθεί ως απαράδεκτη και να καταπέσει το με στοιχεία ...παράβολο, ποσού 600€, και αφετέρου να γίνει εν μέρει δεκτή η με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 102/25-1-2019 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα «...», να

Αριθμός απόφασης: 225, 226 /2019

ακυρωθεί η με υπ' αρ. 430/2018 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του αναθέτοντα φορέα κατά το μέρος με το οποίο κρίθηκε απορριπτέα η συμμετοχή του οικονομικού φορέα «...» και να επιστραφεί σε αυτόν το με στοιχεία 252723140959 0315 0023 παράβολο, ποσού 600€, κατ' εφαρμογή της παρ. 5 του άρθρου 363 ν.4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα «...».

Ορίζει την κατάπτωση του με στοιχεία ...παραβόλου.

Δέχεται εν μέρει την προδικαστική του οικονομικού φορέα «...».

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. 430/2018 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του αναθέτοντα φορέα κατά το μέρος με το οποίο κρίθηκε απορριπτέα η συμμετοχή του οικονομικού φορέα «...».

Ορίζει την επιστροφή του με στοιχεία ... παραβόλου, ποσού 600€, στον προσφεύγοντα «...».

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 11-2-2019 και εκδόθηκε στις 2-3-2019 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Κουρή Σταυρούλα

Νικολαΐδου Ανθούλα