

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 4 Ιουνίου 2021 με την εξής σύνθεση: Χρυσάνθη Ζαράρη, Πρόεδρος, δυνάμει της με αριθμ. 60/2021 Πράξης της αναπληρώτριας Προέδρου της ΑΕΠΠ, Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα Μέλη.

Για να εξετάσει την από 27.04.2021 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 942/6.05.2021 της εταιρείας με την επωνυμία «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στο ..., οδός ... αριθμ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ... (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή») και κατά του από 26.04.2021 μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου με το οποίο η αναθέτουσα αρχή ενημέρωσε τους συμμετέχοντες στο διαγωνισμό ότι ολοκληρώθηκε η διαδικασία αποσφράγισης των δικαιολογητικών κατακύρωσης και

Κατά της εταιρείας ... «εφεξής η «παρεμβαίνουσα», που εδρεύει στην ..., ... αριθ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή της η προσφεύγουσα αιτείται: *«i. να γίνει δεκτή η προσφυγή, ii. να σταματήσει η διαδικασία σύναψης σύμβασης με την εταιρία ... για το Τμήμα 18 Φορητό Σύστημα μέτρησης θορύβου περιβάλλοντος και να απορριφθεί η προσφορά της λόγω μη πλήρωσης απαιτούμενων τεχνικών προδιαγραφών, iii. την κήρυξη της προσφεύγουσας εταιρείας ως μειοδότη για το Τμήμα 18 Φορητό Σύστημα μέτρησης θορύβου περιβάλλοντος».*

Με την παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα αιτείται την απόρριψη της ανωτέρω προσφυγής.

Αριθμός απόφασης : 1111/2021

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Γερασιμούλα Μαρία

Δρακονταειδή

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1.Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 600,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 27.04.2021 πληρωμή στην Εθνική Τράπεζα και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης), το οποίο και αποτελεί το κατώτερο ποσό νομίμου παραβόλου ενόψει της προϋπολογιζόμενης δαπάνης χωρίς ΦΠΑ του τμήματος 18 του διαγωνισμού, στο πλαίσιο του οποίου ασκείται η υπό κρίση προσφυγή, ποσού 40.350,00 ευρώ χωρίς ΦΠΑ.

2.Επειδή η αναθέτουσα αρχή με την υπ' αριθ. .../2021 διακήρυξη προκήρυξε διαγωνισμό για την Προμήθεια Εξοπλισμού, στο πλαίσιο υλοποίησης του έργου «Κέντρο Βιώσιμης Κυκλικής Βιοοικονομίας και Ενέργειας» (Aegean_BIOECONOMY) με Ανοικτή Διαδικασία, μέσω ΕΣΗΔΗΣ. Η παρούσα διαγωνιστική διαδικασία διαιρείται σε τμήματα, μεταξύ των οποίων το ΤΜΗΜΑ 18 : «Φορητό σύστημα μέτρησης θορύβου περιβάλλοντος», εκτιμώμενης αξίας σαράντα επτά χιλιάδων διακοσίων εννέα ευρώ και πενήντα λεπτών (47.209,50€), συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 17% (προϋπολογισμός προ 17% ΦΠΑ 40.350,00€, 17% ΦΠΑ 6.859,50€). Προσφορές υποβάλλονται είτε α) για το σύνολο των προκηρυχθέντων τμημάτων είτε β) για ένα ή περισσότερα τμήματα αλλά για το σύνολο των ειδών κάθε τμήματος. Η συνολική εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των τετρακοσίων εβδομήντα έξι χιλιάδων πεντακοσίων είκοσι έξι ευρώ και δέκα τριών λεπτών (476.526,13€), συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 17% (προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ: 407.287,29€, 17% ΦΠΑ 69.136,84€). Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε εννέα (9) μήνες. Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στα Παραρτήματα I και II της παρούσας διακήρυξης. Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της

Αριθμός απόφασης : 1111/2021

πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει τιμής, ανά τμήμα (ομάδα) ειδών.

3. Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων στις 9.02.2021 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε αύξοντα αριθμό Περίληψη της ως άνω διακήρυξης απεστάλη στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης.

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή, η προσφεύγουσα έχει καταρχήν έννομο συμφέρον στην άσκηση της υπό κρίση προσφυγής καθώς συμμετείχε στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία και συγκεκριμένα στο Τμήμα 18 και θεμελιώνει το έννομο συμφέρον της στη ζημία της από την τυχόν παράνομη αποδοχή της προσφοράς της παρεμβαίνουσας και το όφελος από την ανάθεση στην ίδια της σύμβασης, λαμβανομένου υπόψη ότι στο συγκεκριμένο Τμήμα του διαγωνισμού συμμετείχε μόνο η ίδια και η παρεμβαίνουσα.

6. Επειδή στις 28.04.2021 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής στους έτερους συμμετέχοντες στη διαγωνιστική διαδικασία, δια μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

7. Επειδή με την υπ' αριθμ. 1152/2021 Πράξη της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής και επί του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων.

8. Επειδή η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην ΑΕΠΠ τις από 7-05-2021 απόψεις της επί της προδικαστικής προσφυγής, τις οποίες κοινοποίησε αυθημερόν στους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ.

9. Επειδή, η παρεμβαίνουσα άσκησε την με ΓΑΚ (ΠΑΡ) ΑΕΠΠ 2801/2021 παρέμβασή της νομίμως κι εμπροθέσμως στις 7-05-2021, ήτοι εντός δεκαήμερου από την κοινοποίηση σε αυτήν της προσφυγής. Η δε

Αριθμός απόφασης : 1111/2021

παρέμβασή της ασκείται με έννομο συμφέρον καθώς η παρεμβαίνουσα συμμετείχε στο διαγωνισμό και τα έννομα συμφέροντά της θίγονται από την τυχόν αποδοχή της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής.

10. Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1 υποπαρ. Β του άρθρου 365 του Ν. 4412/2016 (όπως επαναλαμβάνεται και στην παρ. 2 του άρθρου 9 του ΠΔ 39/2017): «[...] Η αναθέτουσα αρχή μπορεί στις απόψεις της να παραθέσει αρχική ή συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης με την προδικαστική προσφυγή πράξης» ενώ, βάσει του τελευταίου εδαφίου της παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, όπως αυτό προστέθηκε με το Ν. 4605/2019 (ΦΕΚ52/Α/1-4-2019): «Υπομνήματα επί των απόψεων και της συμπληρωματικής αιτιολογίας της Αναθέτουσας Αρχής κατατίθενται μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ έως πέντε (5) ημέρες πριν από τη συζήτηση της προσφυγής». Εν προκειμένω, στις 28.05.2021 ο προσφεύγων ανήρτησε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ και συγκεκριμένα μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» το με ίδια ημερομηνία υπόμνημά της προς ανάπτυξη και επίρρωση των ισχυρισμών της και αντίκρουση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής καθώς και της ασκηθείσας παρέμβασης το οποίο, επίσης, απέστειλε αυθημερόν και με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΑΕΠΠ. Δοθέντος ότι η συζήτηση της προσφυγής ορίσθηκε στις 4-06-2021, το ανωτέρω υπόμνημα υποβλήθηκε εμπροθέσμως και, ως εκ τούτου, λαμβάνεται υπόψη από το αποφασίζον Κλιμάκιο αποκλειστικά και μόνο κατά το σκέλος αυτού που αφορά την αντίκρουση της συμπληρωματικής αιτιολογίας της αναθέτουσας αρχής.

11. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346, 360, και 366 του ν. 4412/2016 και των άρθρων 3 και 15 του Π.Δ/τος 39/2017.

12. Επειδή, στο τμήμα 18 του υπό κρίση διαγωνισμού υποβλήθηκαν δύο προσφορές, ήτοι της προσφεύγουσας και της παρεμβαίνουσας. Με την .../30-03-2021 απόφαση του ... της Επιτροπής ... του ..., με την οποία εγκρίθηκαν τα Πρακτικά Α' έως Γ' της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού και Αξιολόγησης Προσφορών αποφασίστηκε μεταξύ άλλων η προσωρινή κατακύρωση του τμήματος (ομάδας) 18 στην παρεμβαίνουσα υπό την

Αριθμός απόφασης : 1111/2021

επιφύλαξη της προσκόμισης των δικαιολογητικών κατακύρωσης, έναντι του ποσού των είκοσι οκτώ χιλιάδων εξακοσίων εξήντα πέντε ευρώ (28.665,00€), συμπεριλαμβανομένου 17% Φ.Π.Α. (προϋπολογισμός χωρίς Φ.Π.Α.: 24.500,00€, Φ.Π.Α. 17%: 4.165,00€).

13. Επειδή, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται τα ακόλουθα: «*Η Εταιρεία μας έλαβε μέρος στον εν λόγω δημόσιο διαγωνισμό καταθέτοντας Φάκελο Δικαιολογητικών Συμμετοχής, Τεχνική Προσφορά και Οικονομική Προσφορά για το ΤΜΗΜΑ 18 Φορητό Σύστημα μέτρησης θορύβου περιβάλλοντος συνολικής αξίας 40.350€ χωρίς ΦΠΑ και 47.209,50€ συμπεριλαμβανομένου 17% ΦΠΑ εμπροθέσμως και προσηκόντως μέσω του Συστήματος ΕΣΗΔΗΣ.*

Στις 16 Μαρτίου λαμβάνουμε e-mail από το ΕΣΗΔΗΣ ότι η αποσφράγιση του σταδίου "Δικαιολογητικά/Τεχνική" για τον Διαγωνισμό: ... - Διακήρυξη Σύμβασης Προμήθειας Εξοπλισμού Aegean_BIOECONOMY -, άνω των ορίων ολοκληρώθηκε επιτυχώς.

Εκεί διαπιστώνουμε ότι για το Τμήμα 18 έχει κατατεθεί ακόμα μια προσφορά εκτός της ..., της ... την οποία ελέγχουμε και διαπιστώνουμε ότι στον πίνακα συμμόρφωσης της τεχνικής προσφοράς της εταιρίας ... για το Τμήμα 18 : Φορητό σύστημα μέτρησης θορύβου περιβάλλοντος υπάρχουν δύο σημεία τα οποία δεν πληρούνται από την υποβληθείσα Τεχνική Προσφορά της εν λόγω εταιρίας. Αυτά τα σημεία είναι τα εξής:

18.1.2 Να περιέχει SIM με πρόγραμμα δεδομένων: Η εταιρία ... παραπέμπει μόνο σε brochure τεχνικών χαρακτηριστικών ότι έχει υποδοχή SIM. ΔΕΝ περιλαμβάνουν SIM με πρόγραμμα δεδομένων από ελληνικό πάροχο στην προσφορά τους, που είναι απαραίτητη ελάχιστη απαίτηση.

18.1.9 Να λειτουργεί σε ελεύθερο πεδίο, με τυχαία ή απόκριση 90 μοίρες χρησιμοποιώντας το ίδιο μικρόφωνο: Η εταιρία ... ΔΕΝ προσφέρει την απαραίτητη τυχαία απόκριση, μόνο απόκριση 0 ή 90 μοίρες, που είναι απαραίτητη ελάχιστη απαίτηση. Περιμέναμε την τεχνική αξιολόγηση από την Επιτροπή του Διαγωνισμού, η οποία όπως μας ενημέρωσαν από το Τμήμα Προμηθειών του Διαγωνισμού θα μας κοινοποιηθεί αφού ανοίξουν και οι οικονομικές προσφορές. Στις 31 Μαρτίου 2021 μέσω του Συστήματος ΕΣΗΔΗΣ μας γνωστοποιούν την απόφαση ελέγχου και αξιολόγησης Προσφορών & τα αντίγραφα Πρακτικών (Α, Β & Γ) της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης

Αριθμός απόφασης : 1111/2021

Προσφορών για τη Διακήρυξη Σύμβασης Προμήθειας Εξοπλισμού στο πλαίσιο υλοποίησης του έργου «Κέντρο Βιώσιμης Κυκλικής Βιοοικονομίας και Ενέργειας» (Aegean_BIOECONOMY), με Ανοικτή Διαδικασία, μέσω ΕΣΗΔΗΣ, άνω των ορίων που τα οποία περιγράφονται αναλυτικότερα παρακάτω. Στα Πρακτικά Α, Β, & Γ διαπιστώνουμε ότι η Τεχνική Προσφορά της ... έχει περάσει την τεχνική αξιολόγηση και η προσφορά της έχει γίνει δεκτή και ότι η Επιτροπή λαμβάνοντας υπόψη τα ευρήματα ελέγχου της οικονομικής της προσφοράς, γνωμοδοτεί και προτείνει την προσωρινή κατακύρωση του Τμήματος 18 στο συμμετέχοντα με την επωνυμία «...», υπό την επιφύλαξη της προσκόμισης των δικαιολογητικών κατακύρωσης, έναντι του ποσού των είκοσι οκτώ χιλιάδων εξακοσίων εξήντα πέντε ευρώ (28.665,00€), συμπεριλαμβανομένου 17% Φ.Π.Α. (προσφορά χωρίς Φ.Π.Α.: 24.500,00€, Φ.Π.Α. 17% : 4.165,00€)

Στις 31 Μαρτίου 2021 στο πνεύμα της καλής συνεργασίας με το Πανεπιστήμιο Αιγαίου στείλαμε μια άτυπη ένσταση χωρίς παράβολο και προς μη παρακώληση του διαγωνισμού για το θέμα που κανονικά είναι απλό δηλαδή για τα σημεία της Τεχνικής Προσφοράς της ... τα οποία δεν πληρούν τις ελάχιστες απαιτήσεις του διαγωνισμού θεωρώντας ότι είναι μια αστοχία της Επιτροπής την οποία θα διαπιστώσουν και θα διορθώσουν. Όμως δε λάβαμε κάποια απάντηση και στις 16/4/2021 στείλαμε ξανά μία επιστολή μέσω του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ για να λάβουμε κάποια απάντηση σχετικά με το θέμα. Την ίδια ημέρα λάβαμε ενημέρωση ότι η άτυπη ένσταση μας έχει προωθηθεί στην Επιτροπή και δε γνωρίζουν πότε θα απαντηθεί. Στις 26 Απριλίου 2021 λαμβάνουμε e-mail από το ΕΣΗΔΗΣ ότι η αποσφράγιση του σταδίου "Δικαιολογητικά Μειοδότη" για τον Διαγωνισμό: ... - Διακήρυξη Σύμβασης Προμήθειας με Ανοικτή Διαδικασία, μέσω ΕΣΗΔΗΣ, άνω των ορίων ολοκληρώθηκε επιτυχώς.

Ο διαγωνισμός συνεχίζεται κανονικά και προχωράει στην κατακύρωση του Τμήματος 18 με την τεχνική προσφορά της εταιρίας ... η οποία δεν πληροί τις ελάχιστες απαιτήσεις του διαγωνισμού, για το λόγο αυτό βασιζόμενοι στο Άρθρο 127 του Ν.4412/2016 για τις Δημόσιες Συμβάσεις αποσύρουμε την 27η Απριλίου 2021 την άτυπη ένσταση μας που είχαμε καταθέσει στις 31/03/2021 και καταθέτουμε την προδικαστική προσφυγή συνοδευόμενη από το παράβολο

Αριθμός απόφασης : 1111/2021

με την οποία ασκούμε ένσταση στη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης με εκτιμώμενη αξία κάτω από 60.000 ευρώ (χωρίς Φ.Π.Α.) με την εταιρία

ΑΝΑΛΥΤΙΚΑ ΠΕΡΙΓΡΑΦΟΝΤΑΙ ΠΑΡΑΚΑΤΩ ΤΑ ΠΡΑΚΤΙΚΑ ΠΟΥ ΛΑΒΑΜΕ ΑΠΟ ΤΗΝ ΑΝΑΘΕΤΟΥΣΑ ΑΡΧΗ.Α ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΤΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ ΔΙΕΝΕΡΓΕΙΑΣ ΤΟΥ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ. Στις 16 Μαρτίου 2021 και ώρα 11:00π.μ. η Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού και Αξιολόγησης Προσφορών προχώρησε στο άνοιγμα των προσφορών και συγκεκριμένα των Δικαιολογητικών -Τεχνικών Προσφορών όλων των Προσφερόντων.

Η Επιτροπή ελέγχει και διαπιστώνει ότι τα δικαιολογητικά συμμετοχής των οικονομικών φορέων είναι πλήρη και σύμφωνα με την παράγραφο 3.1 της με Αριθμό Πρωτοκόλλου Διακήρυξης .../.../09.02.2021 και συνεχίζει στον έλεγχο των τεχνικών προδιαγραφών.

Συγκεκριμένα για το Τμήμα 18 Φορητό Σύστημα μέτρησης θορύβου περιβάλλοντος έπειτα από έλεγχο εισηγείται να γίνουν δεκτές οι προσφορές της ... και της

Η Επιτροπή λαμβάνοντας υπόψη ότι εκκρεμούν οι διευκρινίσεις των οικονομικών φορέων με τις επωνυμίες «...», «...», «...», «...» διέκοψε τις εργασίες της.

Β ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΤΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ ΔΙΕΝΕΡΓΕΙΑΣ ΤΟΥ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ

Στις 23 Μαρτίου 2021 και ώρα 13:00μ.μ. η Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού και Αξιολόγησης Προσφορών συγκεντρώθηκε ξανά προκειμένου να ολοκληρώσει τον έλεγχο των τεχνικών προσφορών, των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων, που χρίζουν διευκρινίσεων.

Η Επιτροπή έλαβε τις διευκρινίσεις από τους εν λόγω οικονομικούς φορείς και εισηγείται να γίνουν δεκτές οι προσφορές τους.

Τέλος η Επιτροπή, λαμβάνοντας υπόψη τα ανωτέρω, γνωμοδοτεί και προτείνει : α) να διεξαχθεί η αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών την Παρασκευή 26 Μαρτίου 2021 και ώρα 9:00 π.μ.. Γ ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΤΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ ΔΙΕΝΕΡΓΕΙΑΣ ΤΟΥ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ

Στις 26 Μαρτίου 2021 και ώρα 09:00μ.μ. η Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού και Αξιολόγησης Προσφορών συγκεντρώθηκε ξανά και προέβη στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών, σύμφωνα με την παραγ. 3.1.2 της με αριθ. πρωτ. : .../.../09.02.2021 διακήρυξης.

Αριθμός απόφασης : 1111/2021

Τα ευρήματα ελέγχου για το Τμήμα 18 Φορητό Σύστημα μέτρησης θορύβου περιβάλλοντος καταγράφονται στο πίνακα που περιέχεται στο Γ΄ ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ ΔΙΕΝΕΡΓΕΙΑΣ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ ΚΑΙ ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ και συγκεκριμένα στις σελίδες 35 & 43.

Η Επιτροπή λαμβάνοντας υπόψη τα ευρήματα ελέγχου, γνωμοδοτεί και προτείνει :

Α. την προσωρινή κατακύρωση του Τμήματος 18 στο συμμετέχοντα με την επωνυμία «...», υπό την επιφύλαξη της προσκόμισης των δικαιολογητικών κατακύρωσης, έναντι του ποσού των είκοσι οκτώ χιλιάδων εξακοσίων εξήντα πέντε ευρώ (28.665,00€), συμπεριλαμβανομένου 17% Φ.Π.Α. (προϋπολογισμός χωρίς Φ.Π.Α.: 24.500,00€, Φ.Π.Α. 17% : 4.165,00€)

ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΣΥΝΕΔΡΙΑΣΗΣ ... ΤΗΣ ... ΤΟΥ/30.03.2021

Το ... της Επιτροπής ... του ... του ..., ύστερα από τη με αριθμό πρωτοκόλλου .../2021, 26/03/2021 πρόσκληση της Προέδρου, Αναπληρώτριας ... κ. ..., συνήλθε στις 30 Μαρτίου 2021 ημέρα Τρίτη και ώρα 15.00 μ.μ., μέσω τηλεδιάσκεψης και λαμβάνοντας υπόψη τα από 16.03.2021, 23.03.2021 και 26.03.2021 Α΄, Β΄ και Γ΄ Πρακτικά, αντίστοιχα, της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού Αξιολόγησης Προσφορών (ΕΔΔΑΠ) της Διακήρυξης Σύμβασης Προμήθειας Εξοπλισμού με Ανοικτή Διαδικασία, μέσω ΕΣΗΔΗΣ, άνω των ορίων (αριθ. πρωτ. διακήρυξης .../.../09.02.2021, ΑΔΑΜ : ..., συστημικός αριθμός ΕΣΗΔΗΣ : ...), με σφραγισμένες προσφορές και κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά, αποφασίζει ομόφωνα και εγκρίνει: την προσωρινή κατακύρωση του τμήματος (ομάδας) 18 στον συμμετέχοντα με την επωνυμία «...», υπό την επιφύλαξη της προσκόμισης των δικαιολογητικών κατακύρωσης, έναντι του ποσού των είκοσι οκτώ χιλιάδων εξακοσίων εξήντα πέντε ευρώ (28.665,00€), συμπεριλαμβανομένου 17% Φ.Π.Α. (προϋπολογισμός χωρίς Φ.Π.Α.: 24.500,00€, Φ.Π.Α. 17% : 4.165,00€)[...].

14.Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της ισχυρίζεται τα ακόλουθα: «Β. Λόγοι απόρριψης της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής. ι) Αοριστία της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής Όπως συμβαίνει σε κάθε ένδικο βοήθημα, αντίστοιχα και στην περίπτωση της ενδικοφανούς προσφυγής, η οποία εξετάζεται σε μία «οιονεί» δικαιοδοτική διαδικασία, το

Αριθμός απόφασης : 1111/2021

ένδικο βοήθημα – η ενδικοφανής προσφυγή θα πρέπει να είναι ορισμένη, προκειμένου να τύχει εξέτασης. Έγγραφο προσφυγής το οποίο δεν περιέχει τα βασικά στοιχεία που απαιτούνται, ώστε να χαρακτηρίζεται ως ορισμένο, δεν εξετάζεται, η δε έλλειψη αυτών καθιστά την ασκηθείσα προσφυγή ως απαράδεκτη. Ειδικότερα, θα πρέπει να αναφέρεται η ακριβής περιγραφή του αντικειμένου της διαφοράς, να παρατίθεται σαφής έκθεση των πραγματικών περιστατικών, καθώς και οι λόγοι που θεμελιώνουν σύμφωνα με το νόμο την αξίωση του θιγόμενου οικονομικού και τελικά να καταλήγει σε σαφώς καθορισμένο αίτημα. Οφείλει, συνεπώς ο προσφεύγων με τις προβαλλόμενες αιτιάσεις του να ορίζει με σαφήνεια και να καθιστά ξεκάθαρο στην ΑΕΠΠ ποιες είναι οι συγκεκριμένες αιτίες για τις οποίες η πράξη της αναθέτουσας αρχής αντιβαίνει σε διάταξη νόμου ή σε κανόνα της διακήρυξης. Και τούτο με ποινή απαραδέκτου. Η ακριβής περιγραφή του αντικειμένου της διαφοράς είναι συνυφασμένη με την υποβολή ορισμένου και όχι αορίστου αιτήματος, η απόλυτη απουσία του οποίου καθιστά την προδικαστική προσφυγή ανεπίδεκτη εκτίμησης και ως εκ τούτου απορριπτέα. 1 Στην προκειμένη περίπτωση η αοριστία της προσφυγής συνίσταται τόσο ως προς την πλήρη και παντελή απουσία συγκεκριμένου και σαφώς προσδιορισμένου αιτήματος, αφού η προσφεύγουσα εταιρεία δεν προσδιορίζει επακριβώς ούτε ποια συγκεκριμένη πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής προσβάλλει, **ούτε και περιέχει αίτημα περί ακύρωσης ή ανάκλησης συγκεκριμένης εκτελεστής πράξης** και περαιτέρω δεν προσδιορίζει επακριβώς σε τι συνίσταται η μη πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών της τεχνικής προσφοράς της εταιρείας ..., σε συνδυασμό με τις εκ της διακήρυξης απαιτήσεις. Ούτε βεβαίως και αναφέρει τους λόγους για τους οποίους η δική της τεχνική προσφορά ήταν πληρέστερη από αυτήν του ανταγωνιστή της. Αυτονόητο δε είναι ότι η ΑΕΠΠ δεν έχει την εξουσία να κηρύξει μειοδότη την προσφεύγουσα εταιρεία, όπως τούτη αιτείται, αλλά ούτε και ν' απορρίψει την προσφορά της εταιρείας «...». Επιπλέον, προς επίρρωση των ανωτέρω, περί πλήρους και παντελούς απουσίας συγκεκριμένου και σαφώς καθορισμένου αιτήματος, επιχείρημα συνάγεται και από την αναλογική ερμηνεία της διάταξης του άρθρου 73 του ΚΔΔ (πρβλ. και άρθρο 216 παρ. 1 ΚΠολΔ), με την οποία ορίζεται ότι το δικόγραφο της αγωγής, εκτός από τα στοιχεία που ορίζονται στο άρθρο 45 (πρβλ. αντίστοιχα άρθρα 118 ή 117 του ΚΠολΔ), πρέπει να περιέχει: α) καθορισμό της έννομης

Αριθμός απόφασης : 1111/2021

σχέσης από την οποία απορρέει η αξίωση, β) σαφή έκθεση των πραγματικών περιστατικών, καθώς και τους λόγους που θεμελιώνουν κατά νόμο την αξίωση και γ) σαφώς καθορισμένο αίτημα (βλ. την αντίστοιχη διατύπωση στο άρθρο 216 παρ. 1 του ΚΠολΔ: α) σαφή έκθεση των γεγονότων που θεμελιώνουν σύμφωνα με το νόμο την αγωγή και δικαιολογούν την άσκηση της, β) ακριβή περιγραφή του αντικειμένου της διαφοράς και γ) ορισμένο αίτημα). Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι η μη πλήρης αναφορά των περιστατικών αυτών καθιστά την αγωγή αόριστη και οδηγεί στην απόρριψη της ως απαράδεκτης, για έλλειψη διαδικαστικής προϋπόθεσης, η οποία αποτελεί και προϋπόθεση του παραδεκτού της (ΑΠ 1611/2008 Δ 2008, 1131, ΑΠ 187/2006 Δ 2006, 907). Επομένως, όπως προκύπτει από τα ανωτέρω, η κρινόμενη προσφυγή, λόγω του ότι δεν περιέχει συγκεκριμένο αίτημα, ώστε να μπορεί να αξιολογηθεί και να κριθεί από τον αρμόδιο σχηματισμό της Α.Ε.Π.Π. η βασιμότητα του αιτητικού της προσφυγής, είναι αόριστη και πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη, δεδομένου ότι απουσιάζει ολοκληρωτικά σαφώς καθορισμένο αίτημα. 2 Όπως δε προκύπτει από τον συνδυασμό των άρθρων 15 του ΠΔ 39/2017 και 366 του Ν. 4412/2016 το αίτημα του προσφεύγοντος για τη λήψη προσωρινών μέτρων είναι παρεπόμενο του κύριου αιτήματος της προδικαστικής προσφυγής, και σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να θεωρηθεί αυτοτελές, υπό την έννοια ότι αίτημα για λήψη προσωρινών μέτρων δεν μπορεί να ασκηθεί και να υπάρξει αυτοτελώς, πέραν του κύριου αιτήματος της προδικαστικής προσφυγής, αλλά περιλαμβάνεται και ενσωματώνεται στο κείμενο της τελευταίας ως παρεπόμενο αίτημα προσωρινής προστασίας και έχει αποκλειστικά παρακολουθηματικό χαρακτήρα. Συνεπώς, η πλήρης και παντελής απουσία συγκεκριμένου και σαφώς καθορισμένου αιτήματος της προδικαστικής προσφυγής, καθιστά συνεπακόλουθα απορριπτέο και μη δυνάμενο να ελεγχθεί και να αξιολογηθεί αυτοτελώς και το αίτημα περί λήψης προσωρινών μέτρων. Συνεπώς εκ των ανωτέρω λόγων πρέπει ν' απορριφθεί η προσφυγή. ii) **Απουσία προσβολής εκτελεστής πράξης** Η προσφεύγουσα εταιρεία στην 4η σελίδα της προσφυγής της, στην παράγραφο Δ. Ημερομηνία κατά την οποία ο προσφεύγων έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης πράξης ή απόφασης, αναφέρει επί λέξει: «26.04.2021 Λάβαμε από ΕΣΗΔΗΣ email ότι η αποσφράγιση του σταδίου "Δικαιολογητικά Μειοδότη" για τον Διαγωνισμό: ... - Διακήρυξη Σύμβασης Προμήθειας Εξοπλισμού Aegean_BIOECONOMY -

Αριθμός απόφασης : 1111/2021

Διακήρυξη Σύμβασης Προμήθειας Εξοπλισμού, στο πλαίσιο υλοποίησης του έργου Κέντρο Βιώσιμης Κυκλικής Βιοοικονομίας και Ενέργειας (Aegean_BIOECONOMY), με Ανοικτή Διαδικασία, μέσω ΕΣΗΔΗΣ, άνω των ορίων ολοκληρώθηκε επιτυχώς». Την ανωτέρω ημέρα, η Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού και Αξιολόγησης Προσφορών προχώρησε στην αποσφράγιση και αξιολόγηση των δικαιολογητικών κατακύρωσης και συνέταξε σχετικό πρακτικό, πλην όμως τούτο δεν μπορεί να προσβληθεί αυτοτελώς, δοθέντος ότι η ως άνω επιτροπή έχει μόνο γνωμοδοτική αρμοδιότητα. 3 iii) Εκπρόθεσμη άσκηση προδικαστικής προσφυγής. Επικουρικά, για την περίπτωση που ήθελε κριθεί ότι η προσφεύγουσα εταιρεία προσβάλλει την απόφαση του ... της Επιτροπής ... του ... με αριθμό .../30.03.2021 (στην οποία κάνει αναφορά στην προσφυγή της) με την οποία εγκρίθηκαν τα Πρακτικά Α' έως Γ' της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού και Αξιολόγησης Προσφορών της Διακήρυξης Σύμβασης Προμήθειας Εξοπλισμού με Ανοικτή Διαδικασία, μέσω ΕΣΗΔΗΣ, άνω των ορίων (αριθ. πρωτ. διακήρυξης .../.../09.02.2021, ΑΔΑΜ: ..., συστημικός αριθμός ΕΣΗΔΗΣ: ...), και με την οποία αποφάσισε ομόφωνα και ενέκρινε μεταξύ άλλων την προσωρινή κατακύρωση του τμήματος (ομάδας) 18 στον συμμετέχοντα με την επωνυμία «...», υπό την επιφύλαξη της προσκόμισης των δικαιολογητικών κατακύρωσης, έναντι του ποσού των είκοσι οκτώ χιλιάδων εξακοσίων εξήντα πέντε ευρώ (28.665,00€), συμπεριλαμβανομένου 17% Φ.Π.Α. (προϋπολογισμός χωρίς Φ.Π.Α.: 24.500,00€, Φ.Π.Α. 17%: 4.165,00€), για την οποία έλαβε γνώση όπως ο ίδιος επικαλείται στη σελίδα 7 της προσφυγής του, την 31.3.2021 μέσω του Συστήματος ΕΣΗΔΗΣ, τούτη προσβάλλεται εκπρόθεσμα ήτοι πέραν των προθεσμιών που τάσσονται στο άρθρο 361 παρ. 1 του ν. 4412/2016 που ορίζει ότι: « 1. Σε περίπτωση προσφυγής κατά πράξης της αναθέτουσας αρχής, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι: (α) δέκα (10) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα αν η πράξη κοινοποιήθηκε με ηλεκτρονικά μέσα ή τηλεομοιοτυπία», καθώς τούτη (η προσφυγή) ασκήθηκε την 27.04.2021, ήτοι μετά πάροδο 27 ημερών. Ως εκ τούτου, είναι προδήλως απαράδεκτη λόγω της εκπρόθεσμης κατάθεσής της στον ηλεκτρονικό τόπο του Διαγωνισμού και εν γένει της εκπρόθεσμης άσκησής της[...]

Αριθμός απόφασης : 1111/2021

15. Επειδή, με την παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται τα ακόλουθα: «• **ΕΚΠΡΟΘΕΣΜΗ ΑΣΚΗΣΗ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ** [...]Το σχετικό υπ. αρ. πρωτ. .../... .../.../31-03-2021, επιστολή Γνωστοποίησης απόφασης ελέγχου και αξιολόγησης Προσφορών & αντίγραφα Πρακτικών της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης Προσφορών Επιστολή Α΄ Πρακτικό ... Β΄ Πρακτικό ... Γ΄ Πρακτικό ... Απόσπασμα Πρακτικών Συνεδρίασης/30.03.2021, θέμα 2.Α.3.33 & 34 αναρτήθηκε στο site του διαγωνισμού στις 31/03/2021 και ακολούθησε αυθημερόν ενημέρωση μέσω workflow, όπως φαίνεται και στην προβολή της σχετικής ιστοσελίδα επικοινωνίας του διαγωνισμού που παρατίθεται στη συνέχεια. Σύμφωνα με τα ανωτέρω η προσφεύγουσα ... ενημερώθηκε πλήρως και έγκαιρα μέσω του συστήματος στις 31/03/2021 για τις αποφάσεις ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών όπου και διαπίστωσε ότι η εταιρεία μας ... έχει περάσει την τεχνική αξιολόγηση, η προσφορά μας έχει γίνει δεκτή και επιπλέον είναι και φθηνότερη, λαμβάνοντας γνώση όπως ο ίδιος επικαλείται στη σελίδα 7 της προσφυγής του, την 31.3.2021 μέσω του Συστήματος ΕΣΗΔΗΣ, τούτη προσβάλλεται εκπρόθεσμα ήτοι πέραν των προθεσμιών που τάσσονται στο άρθρο 361 παρ. 1 του ν. 4412/2016. Πιο αναλυτικά η προδικαστική προσφυγή της με ημ/νια 27/04/2021, αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ την 28/04/2021 και έλαβε ΓΑΚ ΑΕΠΠ 942/06- 05-2021. Σύμφωνα συνεπώς με τα παραπάνω και ιδιαίτερα την παρ. 1(α) του Άρθρου 361, του Ν. 4412/2016 είναι σαφές ότι ΔΕΝ τηρήθηκε η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής η οποία καθορίζεται σε δέκα (10) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα, αφού η σχετική πράξη κοινοποιήθηκε με ηλεκτρονικά μέσα την 31-03-2021 και η προσφυγή κατατέθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ την 28/04/2021. • **ΑΟΡΙΣΤΙΑ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ & ΑΠΟΥΣΙΑ ΠΡΟΣΒΟΛΗΣ ΕΚΤΕΛΕΣΤΗΣ ΠΡΑΞΗΣ** Κάθε ενδικοφανής προσφυγή θα πρέπει να είναι ορισμένη, προκειμένου να τύχει εξέτασης. Κατά συνέπεια έγγραφο προσφυγής το οποίο δεν περιέχει τα βασικά στοιχεία που απαιτούνται, ώστε να χαρακτηρίζεται ως ορισμένο, δεν εξετάζεται, η δε έλλειψη αυτών καθιστά την προδικαστική προσφυγή ως απαράδεκτη. Οφείλει, συνεπώς ο προσφεύγων με τις προβαλλόμενες αιτιάσεις του να ορίζει με σαφήνεια και να καθιστά ξεκάθαρο στην ΑΕΠΠ ποιες είναι οι συγκεκριμένες αιτίες για τις οποίες η πράξη της

Αριθμός απόφασης : 1111/2021

αναθέτουσας αρχής αντιβαίνει σε διάταξη νόμου ή σε κανόνα της διακήρυξης και ιδιαίτερα να εμπεριέχεται η ακριβής περιγραφή του αντικειμένου της διαφοράς, να παρατίθεται σαφής έκθεση των πραγματικών περιστατικών, καθώς και οι λόγοι που θεμελιώνουν σύμφωνα με το νόμο την αξίωση του θιγόμενου οικονομικού και τελικά να καταλήγει σε σαφώς καθορισμένο αίτημα. Η απόλυτη απουσία της αναγκαίας ακριβούς περιγραφής του αντικειμένου της διαφοράς είναι συνυφασμένη με την υποβολή ορισμένου και όχι αορίστου αιτήματος του οποίου καθιστά την προδικαστική προσφυγή ανεπίδεκτη εκτίμησης και ως εκ τούτου απορριπτέα. Η προσφεύγουσα εταιρεία δεν προσδιορίζει επακριβώς τη συγκεκριμένη πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής την οποία προσβάλλει, ούτε και περιέχει αίτημα περί ακύρωσης ή ανάκλησης κάποιας συγκεκριμένης εκτελεστής πράξης ενώ όπως αναλύεται στη συνέχεια δεν προσδιορίζει επακριβώς σε τι συνίσταται η μη πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών της τεχνικής προσφοράς μας σε συνδυασμό με τεχνικές απαιτήσεις της Διακήρυξης. Η προδικαστική προσφυγή, εφόσον δεν περιέχει συγκεκριμένο αίτημα, το οποίο να δύναται να αξιολογηθεί και να κριθεί από την Α.Ε.Π.Π. η αιτίαση της είναι αόριστη και πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη, δεδομένου ότι απουσιάζει ολοκληρωτικά σαφώς καθορισμένο αίτημα. Τέλος, η προσφεύγουσα σε ότι αφορά την ημερομηνία κατά την οποία ο προσφεύγων έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης πράξης ή απόφασης, δηλώνει στην προδικαστική προσφυγή του ότι την 26.04.2021 έλαβε από το ΕΣΗΔΗΣ email ότι ολοκληρώθηκε επιτυχώς η αποσφράγιση του σταδίου "Δικαιολογητικά Μειοδότη" για τον Διαγωνισμό: ... - Διακήρυξη Σύμβασης Προμήθειας Εξοπλισμού Aegean_BIOECONOMY - Διακήρυξη Σύμβασης Προμήθειας Εξοπλισμού, στο πλαίσιο υλοποίησης του έργου Κέντρο Βιώσιμης Κυκλικής Βιοοικονομίας και Ενέργειας (Aegean_BIOECONOMY), με Ανοικτή Διαδικασία, μέσω ΕΣΗΔΗΣ, άνω των ορίων». Το δε σχετικό πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού και Αξιολόγησης Προσφορών δεν μπορεί να προσβληθεί αυτοτελώς, δοθέντος ότι η ως άνω επιτροπή έχει μόνο γνωμοδοτική αρμοδιότητα[...].».

16.Επειδή με το υπόμνημά της η προσφεύγουσα ισχυρίζεται τα εξής:
«Στην Επιστολή του ... παρατηρούμε τις παρακάτω άσκοπες αναφορές : •

Αριθμός απόφασης : 1111/2021

Απουσία εκτελεστής πράξης: η δήλωση είναι παραπλανητική, πρόκειται για προδικαστική προσφυγή επί της ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑΣ ΣΥΝΑΨΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ και έγινε με αφορμή την ενημέρωση που λάβαμε μέσω ΕΣΗΔΗΣ στις 26/4/2021 ότι ολοκληρώθηκε επιτυχώς το άνοιγμα των δικαιολογητικών κατακύρωσης δλδ στη συνέχιση της Διαδικασίας Σύναψης Σύμβασης. • Εκπρόθεσμη: Στις 26/4 λάβαμε ενημέρωση μέσω ΕΣΗΔΗΣ ότι ολοκληρώθηκε επιτυχώς το άνοιγμα των δικαιολογητικών κατακύρωσης δηλαδή ότι προχωράει κανονικά η Διαδικασία Σύναψης της Σύμβασης και προχωρήσαμε στην κατάθεση της Προδικαστικής μας Προσφυγής στις 27/4. Το περιθώριο με βάση το Άρθρο 17 του ΒΙΒΛΙΟΥ IV όπως αναφέρεται και στο άρθρο 45 παρ.3β του Ν.4782/2021 είναι δέκα (10) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα εφόσον η πράξη κοινοποιήθηκε με ηλεκτρονικά μέσα ή τηλεομοιοτυπία. • Αόριστη: Το αντικείμενο της προδικαστικής προσφυγής είναι σαφές και προφανές. Η προσφορά της ... ΔΕΝ πληροί τις ελάχιστες και ΑΠΑΡΑΒΑΤΕΣ απαιτήσεις, ο ... υποχρεούται να σταματήσει τη διαδικασία κατακύρωσης στη ..., να απορρίψει την προσφορά της ως απαράδεκτη και να κηρύξει προσωρινό ανάδοχο την Παράγων[.].».

17. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 346 του Ν.4412/2016: «1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α` και β` της παραγράφου 2 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με τα άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα , σύμφωνα με το άρθρο 368[...].».

18. Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 360 του Ν.4412/2016 και την παρ. 1 του άρθρου 3 του ΠΔ 39/2017 προβλέπεται ότι: «1. Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση

Αριθμός απόφασης : 1111/2021

της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».

19. Επειδή, σύμφωνα με τη διακήρυξη: «3.1.2 Αξιολόγηση προσφορών»:

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) το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο 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 γνωμοδοτικό όργανο προβαίνει στην αξιολόγηση μόνο των τεχνικών προσφορών των προσφερόντων, των οποίων τα δικαιολογητικά συμμετοχής έκρινε πλήρη. Η αξιολόγηση γίνεται σύμφωνα με τους όρους της παρούσας και συντάσσεται πρακτικό για την απόρριψη όσων τεχνικών προσφορών δεν πληρούν τους όρους και τις απαιτήσεις των τεχνικών προδιαγραφών και την αποδοχή όσων τεχνικών προσφορών αντίστοιχα πληρούν τα ανωτέρω.

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) Μετά την ολοκλήρωση της αξιολόγησης, σύμφωνα με τα ανωτέρω, αποσφραγίζονται, κατά την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται στην ειδική πρόσκληση οι φάκελοι όλων των υποβληθεισών οικονομικών προσφορών.

δ) Το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο προβαίνει στην αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών των προσφερόντων, των οποίων τις τεχνικές προσφορές και τα δικαιολογητικά συμμετοχής έκρινε πλήρη και σύμφωνα με

Αριθμός απόφασης : 1111/2021

τους όρους και τις απαιτήσεις της παρούσας και συντάσσει πρακτικό στο οποίο εισηγείται αιτιολογημένα την αποδοχή ή απόρριψη τους, την κατάταξη των προσφορών και την ανάδειξη του προσωρινού αναδόχου. Το εν λόγω πρακτικό κοινοποιείται από το ως άνω όργανο, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», στην αναθέτουσα αρχή, προς έγκριση[...]

Στη συνέχεια εκδίδεται από την αναθέτουσα αρχή μια απόφαση, με την οποία επικυρώνονται τα αποτελέσματα όλων των ανωτέρω σταδίων («Δικαιολογητικά Συμμετοχής», «Τεχνική Προσφορά» και «Οικονομική Προσφορά»), η οποία κοινοποιείται με επιμέλεια αυτής στους προσφέροντες μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ, μαζί με αντίγραφο των αντιστοίχων πρακτικών της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών των ως άνω σταδίων.

Κατά της ανωτέρω απόφασης χωρεί προδικαστική προσφυγή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 3.4 της παρούσας.

[...]

«3.4 Προδικαστικές Προσφυγές - Προσωρινή Δικαστική Προστασία»:

Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση 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, δικαιούται να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, προσδιορίζοντας ειδικώς τις νομικές και πραγματικές αιτιάσεις που δικαιολογούν το αίτημά του[...].».

20. Επειδή, Επειδή κατά τον συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 346 και 360 του ν.4412/2016 προκύπτει ότι προκειμένου να ασκηθεί από τον θιγόμενο παραδεκτώς προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ, θα πρέπει η βλαπτική πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής να έχει εκτελεστό χαρακτήρα, δηλαδή, να παράγει έννομες συνέπειες και δη βλαπτικές για τον προσφεύγοντα.

21. Επειδή κατά πάγια νομολογία οι πράξεις με τις οποίες η αναθέτουσα αρχή παρέχει πληροφορίες στους συμμετέχοντες ή προβαίνει σε ανακοινώσεις καθώς και τα διαβιβαστικά έγγραφα στερούνται εκτελεστότητας

Αριθμός απόφασης : 1111/2021

και προσβάλλονται απαραδέκτως με αίτηση ακύρωσης (βλ. ΣΤΕ 660/2015, 286/1995 και Επαμεινώνδα Π. Σπηλιωτόπουλο, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, τόμ. 1, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017, σελ. 88).

22. Επειδή, από την συνολική επισκόπηση της υπό κρίση προσφυγής προκύπτει ότι εν προκειμένω προσβαλλόμενη πράξη είναι το από 26.04.2021 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου της αναθέτουσας αρχής με το οποίο η τελευταία ενημερώνει τους συμμετέχοντες ότι ολοκληρώθηκε η διαδικασία αποσφράγισης των δικαιολογητικών μειοδότη. Πλέον συγκεκριμένα, στην υπό κρίση προσφυγή, παράγραφος Δ. *«Ημερομηνία κατά την οποία ο προσφεύγων έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης πράξης ή απόφασης»*, αναφέρεται επί λέξει: *«26.04.2021 Λάβαμε από ΕΣΗΔΗΣ email ότι η αποσφράγιση του σταδίου "Δικαιολογητικά Μειοδότη" για τον Διαγωνισμό: ... - Διακήρυξη Σύμβασης Προμήθειας Εξοπλισμού Aegean_BIOECONOMY - Διακήρυξη Σύμβασης Προμήθειας Εξοπλισμού, στο πλαίσιο υλοποίησης του έργου Κέντρο Βιώσιμης Κυκλικής Βιοοικονομίας και Ενέργειας (Aegean_BIOECONOMY), με Ανοικτή Διαδικασία, μέσω ΕΣΗΔΗΣ, άνω των ορίων ολοκληρώθηκε επιτυχώς»*. Παρακάτω δε στην προσφυγή αναφέρεται αυτολεξεί: *«Η προσφυγή βασίζεται στους νομικούς και πραγματικούς λόγους ότι η Αναθέτουσα Αρχή προχώρησε και ολοκλήρωσε τη διαδικασία «Δικαιολογητικών Μειοδότη» για τον συμμετέχοντα με την επωνυμία «...», ενώ είναι εξόφθαλμα προφανές ότι η προσφορά του δεν πληροί δύο (2) απ'τις ελάχιστες τεχνικές προδιαγραφές που είναι και απαραίτατοι όροι των τεχνικών προδιαγραφών και οποιαδήποτε απόκλιση συνιστά λόγο άμεσης απόρριψης, ήτοι:[...]*». Ακόμη, η προσφεύγουσα αναφερόμενη στο ως άνω (από 26-04-2021) μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου αναφέρει: *«Εκεί διαπιστώνουμε ότι για το Τμήμα 18 έχει κατατεθεί ακόμα μια προσφορά εκτός της ..., της ... την οποία ελέγχουμε και διαπιστώνουμε ότι στον πίνακα συμμόρφωσης της τεχνικής προσφοράς της εταιρίας ... για το Τμήμα 18 : Φορητό σύστημα μέτρησης θορύβου περιβάλλοντος υπάρχουν δύο σημεία τα οποία δεν πληρούνται από την υποβληθείσα Τεχνική Προσφορά της εν λόγω εταιρίας[...]*». Το γεγονός ότι η προσφεύγουσα με την υπό κρίση προσφυγή της βάλλει κατά του ως άνω e-mail επιβεβαιώνεται και το υποβληθέν υπόμνημα της επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, με το οποίο,

Αριθμός απόφασης : 1111/2021

απαντώντας στην ένσταση απαραδέκτου λόγω προσβολής μη εκτελεστής πράξης, αναφέρει τα εξής: «Απουσία εκτελεστής πράξης: η δήλωση είναι παραπλανητική, πρόκειται για προδικαστική προσφυγή επί της ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑΣ ΣΥΝΑΨΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ και έγινε με αφορμή την ενημέρωση που λάβαμε μέσω ΕΣΗΔΗΣ στις 26/4/2021 ότι ολοκληρώθηκε επιτυχώς το άνοιγμα των δικαιολογητικών κατακύρωσης δλδ στη συνέχιση της Διαδικασίας Σύναψης Σύμβασης».

23.Επειδή, ωστόσο, σύμφωνα με τη διακήρυξη άρθρα 3.1.2 και 3.4 μοναδική εν προκειμένω παραδεκτά προσβαλλόμενη πράξη είναι η ενιαία απόφαση της αναθέτουσας αρχής, με την οποία το αποφαινόμενο όργανο επικυρώνει τα αποτελέσματα όλων των ανωτέρω σταδίων («Δικαιολογητικά Συμμετοχής», «Τεχνική Προσφορά» και «Οικονομική Προσφορά»), η οποία κοινοποιείται με επιμέλεια αυτής στους προσφέροντες μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ, μαζί με αντίγραφο των αντιστοίχων πρακτικών της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών των ως άνω σταδίων. Ήτοι στη συγκεκριμένη περίπτωση η με αριθμό .../30.03.2021 απόφαση του ... της Επιτροπής ... του ..., στην οποία γίνεται απλή αναφορά στο ιστορικό της προσφυγής και με την οποία εγκρίθηκαν τα Πρακτικά Α' έως Γ' της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού και Αξιολόγησης Προσφορών και αποφασίστηκε μεταξύ άλλων η προσωρινή κατακύρωση του τμήματος (ομάδας) 18 στην παρεμβαίνουσα, η οποία κοινοποιήθηκε σε όλους τους συμμετέχοντες την 31.3.2021 μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ. «Κατά την ειδική γνώμη της Χ. Ζαράρη, καθ ερμηνεία της προσφυγής, αυτή στρέφεται μεν κατά εκτελεστής πράξης η οποία ούτως ή άλλως έχει εκδοθεί, και κοινοποιηθεί στους ενδιαφερομένους, ωστόσο η προσφυγή χρήζει απόρριψης λόγω εκπρόθεσμης άσκησης». Κατόπιν των ανωτέρω η προσφυγή τυγχάνει απαράδεκτη ως στρεφόμενη κατά μη εκτελεστής διοικητικής πράξης.

24.Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

25.Επειδή, η προσφυγή πρέπει ν' απορριφθεί.

26.Επειδή, η παρέμβαση πρέπει να γίνει δεκτή.

27.Επειδή, ύστερα από την σκέψη 25 θα πρέπει να καταπέσει το καταβληθέν παράβολο.

Αριθμός απόφασης : 1111/2021

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Διατάσσει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 4 Ιουνίου 2021 και εκδόθηκε στις 22 Ιουνίου 2021 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

Α/Α ΜΙΧΑΛΗΣ ΟΙΚΟΝΟΜΟΥ
(Ως αναπληρών την Πρόεδρο του

Κλιμακίου δυνάμει της με αριθμ. 62/2021

Πράξης του Προέδρου της ΑΕΠΠ και μόνο για την έκδοση).

Ο Γραμματέας

ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΔΕΜΙΡΤΖΗΟΓΛΟΥ