

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 06.12.2018, με την εξής σύνθεση: Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη, Πρόεδρος, Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Εισηγητής και Κυριακή Σιδηροπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 05.11.2018 (ημερομηνία καταχώρησης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1149/05.11.2018 και χρέωσης στο 4ο Κλιμάκιο στις 05.11.2018, του οικονομικού φορέα [...], που εδρεύει στη [...], οδός [...] και εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας, που εδρεύει στη Θεσσαλονίκη, οδός 26^{ης} Οκτωβρίου, αρ. 64 και κατά της υπ' αριθ. 2516/2018 (Πρακτικό 41ο /16-10-2018 – Θέμα 23ο) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής αυτής, με την οποία αποφασίστηκε, κατ' αποδοχήν των Πρακτικών υπ' αριθ. 1 – 5 της Επιτροπής Διαγωνισμού, η αποδοχή της συμμετοχής, της τεχνικής και οικονομικής προσφοράς του συμμετέχοντος οικονομικού φορέα [...] και αναδείχθηκε αυτός ως προσωρινός μειοδότης αναφορικά με την υπ' αριθ. 348031 (9278)/19.07.2018 Διακήρυξη για την «ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΩΝ ΚΕΝΤΡΙΚΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΤΗΣ Π.Κ.Μ., ΚΑΙ ΤΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ Μ.Ε.Θ., ΓΙΑ ΤΑ ΕΤΗ 2018 & 2019».

Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα [...] και τον δ.τ. [...], που εδρεύει στην [...], οδός [...], αρ. [...] και εκπροσωπείται νόμιμα και ο οποίος κατέθεσε την από 16.11.2018 Παρέμβασή του.

Με την Προδικαστική Προσφυγή του ο προσφεύγων επιδιώκει την ακύρωση της ανωτέρω προσβαλλόμενης πράξης κατά το μέρος που με αυτήν

Αριθμός απόφασης: 1148/2018

μη συννόμως επικυρώθηκαν τα πρακτικά υπ' αριθ. 1 - 5 της Επιτροπής Διαγωνισμού και έγινε αποδεκτή η αξιολόγηση της τεχνικής και οικονομικής προσφοράς του συμμετέχοντος οικονομικού φορέα [...] και αναδείχθηκε αυτός ως προσωρινός μειοδότης, κατά τα ειδικότερα υποστηριζόμενα σε αυτήν.

Με την Παρέμβασή του ο παρεμβαίνων, αιτείται την απόρριψη της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής και τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης και δη κατά το μέρος που κάνει δεκτή την προσφορά του παρεμβαίνοντος και ανακηρύσσει αυτόν ως προσωρινό ανάδοχο κατά τα ειδικότερα υποστηριζόμενα σε αυτήν.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την υπ' αριθ. 348031 (9278)/19.07.2018 Διακήρυξη της Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας προκηρύχθηκε η διενέργεια ανοικτού, δημόσιου, άνω των ορίων, ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου για την «ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΩΝ ΚΕΝΤΡΙΚΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΤΗΣ Π.Κ.Μ., ΚΑΙ ΤΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ Μ.Ε.Θ., ΓΙΑ ΤΑ ΕΤΗ 2018 & 2019», συνολικού προϋπολογισμού 310.483,87 € χωρίς Φ.Π.Α. και με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, η οποία καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 23.07.2018 με ΑΔΑΜ 18PROC003466218 καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 24.07.2018, όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό: α/α 62132. Με την υπ' αριθ. 2516/2018 (Πρακτικό 41ο /16-10-2018 – θέμα 23ο) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής αποφασίστηκε, κατ' αποδοχόν των Πρακτικών υπ' αριθ. 1 έως 5 της Επιτροπής Διαγωνισμού, η αποδοχή της συμμετοχής, της τεχνικής και οικονομικής προσφοράς του οικονομικού φορέα [...] και η ανάδειξή του ως προσωρινού μειοδότη του υπό κρίση διαγωνισμού.

Αριθμός απόφασης: 1148/2018

2. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64), ποσού 1.553,00 € (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 242405454959 0104 0012), το οποίο και υπολογίζεται σε ποσοστό 0,5% επί της προϋπολογιζόμενης δαπάνης της σύμβασης, χωρίς Φ.Π.Α. (310.483,87 € X 0,5%). Το εν λόγω ποσό πληρώθηκε σύμφωνα με το προσκομιζόμενο e-παράβολο αυτόματης δέσμευσης, το οποίο έχει εκδοθεί για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.) και την προσκομιζόμενη απόδειξη πληρωμής.

3. Επειδή, έχει γίνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και το άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64).

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (υπηρεσία), της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 310.483,87 € χωρίς Φ.Π.Α., σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 και 6 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και του χρόνου αποστολής της Προκήρυξης προς δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε. (19.07.2018), σύμφωνα με τα άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 - όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν - του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147), εμπίπτει στις διατάξεις του Βιβλίου Ι του Ν. 4412/2016 και συνεπώς υπάγεται στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π. και στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου ΙV του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, σύμφωνα με την παρ. 1 (α' και γ') του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και το άρθρο 4 παρ. 1 (α' και γ') του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64), έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς στις 25.10.2018 και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 05.11.2018, ήτοι εντός της δεκαήμερης προβλεπόμενης προθεσμίας.

6. Επειδή, ο προσφεύγων με προφανές έννομο συμφέρον στρέφεται κατά της υπόψη προσβαλλόμενης, δοθέντος ότι δραστηριοποιείται στο χώρο

Αριθμός απόφασης: 1148/2018

του αντικειμένου του υπό εξέταση διαγωνισμού, συμμετείχε σε αυτόν, υποβάλλοντας σχετική προσφορά, η οποία έγινε αποδεκτή κατά το στάδιο αξιολόγησης των υποφακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» και «Οικονομική Προσφορά», και για το λόγο αυτό εύλογα προσδοκά να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση. Συνεπώς έχει άμεσο, ενεστώς και προσωπικό έννομο συμφέρον, όπως ακυρωθεί η προσβαλλόμενη πράξη, με την οποία κρίθηκε μη νομίμως, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στους λόγους της Προσφυγής του, η προσφορά του έτερου συμμετέχοντος οικονομικού φορέα [...] ως αποδεκτή και αναδείχθηκε αυτός ως προσωρινός μειοδότης, δοθέντος ότι, όπως υποστηρίζει κατά μη νόμιμη και εσφαλμένη κρίση της αναθέτουσας αρχής έγινε αποδεκτή η προσφορά αυτού.

7. Επειδή, εν γένει παραδεκτώς και εμπροθέσμως, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017 παρεμβαίνει ο οικονομικός φορέας [...], αφού η εν λόγω Προσφυγή, όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, κοινοποιήθηκε στον παρεμβαίνοντα στις 06.11.2018 και η εν λόγω Παρέμβαση ασκήθηκε στις 16.11.2018, ήτοι εντός της δεκαήμερης νόμιμης προθεσμίας. Ο παρεμβαίνων, δε, έχει προφανές έννομο συμφέρον να παρέμβει, αφού επιδιώκει τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης, με την οποία έγινε δεκτή η κατατεθείσα προσφορά του στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία και αναδείχθηκε αυτός ως προσωρινός μειοδότης. Ετέρωθεν, η εν λόγω Παρέμβαση, ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017.

8. 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*

Αριθμός απόφασης: 1148/2018

βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής». Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 367 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Η ΑΕΠΠ αποφαίνεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της... 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια ...» και η διάταξη αυτή επαναλαμβάνεται και στο άρθρο 18 του Π.Δ. 39/2017.

9. Επειδή, κατ' ακολουθίαν τόσο η υπό κρίση Προσφυγή, όσο και η Παρέμβαση είναι τυπικά παραδεκτές και θα πρέπει να εξεταστούν στην ουσία τους.

10. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με το υπ' αριθ. Πρωτ. 555896 (14021)/14.11.2018 έγγραφό της, εκφράζει τις απόψεις της επί της εν λόγω Προσφυγής, αναφέροντας ότι το σύνολο των ισχυρισμών που προβάλλει ο προσφεύγων θα πρέπει να απορριφθεί κατά τα ειδικότερα υποστηριζόμενα στις απόψεις της.

11. Επειδή, ο προσφεύγων με τον πρώτο λόγο της Προσφυγής του υποστηρίζει ότι η προσκομισθείσα τεχνική έκθεση της [...] που επισυνάφθηκε από τον οικονομικό φορέα [...] στερείται ψηφιακής ή έστω ιδιόχειρης υπογραφής και συνεπώς δεν πληρούται ο επί ποινή αποκλεισμού όρος της Διακήρυξης ως προς το ελάχιστο αναγκαίο περιεχόμενο της τεχνικής προσφοράς.

12. Επειδή, ο όρος 2.4.3.2 της Διακήρυξης ορίζει αναφορικά με τον τρόπο υποβολής και το περιεχόμενο της τεχνικής προσφοράς ορίζει ότι «*Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις*

Αριθμός απόφασης: 1148/2018

προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή και περιγράφονται στο Παράρτημα I της παρούσας. Η τεχνική προσφορά περιλαμβάνει επίσης και τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών. Α) Τρόπος υποβολής :Η τεχνική προσφορά υποβάλλεται ηλεκτρονικά στον υποφάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής/Τεχνική Προσφορά». Η τεχνική προσφορά συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Στην συνέχεια, το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο σε μορφή .pdf, το οποίο υπογράφεται ψηφιακά και υποβάλλεται από τον υποψήφιο. ... Εφόσον απαιτήσεις της διακήρυξης για την τεχνική προσφορά δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο υποψήφιος επισυνάπτει στην τεχνική του προσφορά ψηφιακά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία. Β) Περιεχόμενο τεχνικής προσφοράς: Η τεχνική προσφορά θα συνταχθεί σύμφωνα με τα αναφερόμενα στοιχεία του Παραρτήματος I της παρούσας και όλα τα απαιτούμενα δικαιολογητικά που θα περιλαμβάνονται σε αυτήν, θα υπογράφονται ψηφιακά από τον νόμιμο εκπρόσωπο του υποψηφίου αναδόχου. Συγκεκριμένα, θα πρέπει να περιλαμβάνει, επί ποινή αποκλεισμού, τα ακόλουθα: (α) Έγγραφο δήλωση ότι αποδέχεται όλους τους όρους της διακήρυξης και ότι η προσφορά του πληροί πλήρως τις απαιτούμενες τεχνικές προδιαγραφές του διαγωνισμού. (β) Τεχνική έκθεση, αναλυτική και σαφή, για τη παροχή της συγκεκριμένης υπηρεσίας, ανά κτίριο, με επισήμανση των τυχόν προβλημάτων και εισήγηση του τρόπου επιλύσεώς τους. Ειδικότερα θα πρέπει να γίνει αναλυτική και σαφής αναφορά του τρόπου με τον οποίο θα πλυθούν οι εξωτερικές περσίδες και τα εξωτερικά οριζόντια δοκάρια που καλύπτουν την πρόσοψη του κτιρίου της 26ης Οκτωβρίου 64, όπως ρητά αναφέρεται και στο Παράρτημα I, παρ. 3 και ειδικότερα στις περιοδικές εργασίες καθαρισμού μία (1) φορά το χρόνο. ... Γ) Προσκόμιση-Διευκρινίσεις: Τα ανωτέρω στοιχεία και δικαιολογητικά της τεχνικής προσφοράς του υποψηφίου υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου τύπου .pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή, σύμφωνα με τα οριζόμενα

Αριθμός απόφασης: 1148/2018

στο άρθρο 1.5 της παρούσας. Όταν υπογράφονται από τον ίδιο φέρουν ψηφιακή υπογραφή ... Οι τυχόν απαιτούμενες δηλώσεις ή υπεύθυνες δηλώσεις του παρόντος άρθρου που υπογράφονται ψηφιακά από τους έχοντες υποχρέωση προς τούτο, δεν απαιτείται να φέρουν σχετική θεώρηση γνησίου υπογραφής. Επισημαίνεται ότι τα ανωτέρω δικαιολογητικά ή τα άλλα στοιχεία του υποφακέλου με την ένδειξη «Δικαιολογητικά συμμετοχής/Τεχνική Προσφορά» που έχουν υποβληθεί με την ηλεκτρονική προσφορά και απαιτούνται να προσκομισθούν στην αναθέτουσα αρχή εντός της ανωτέρω αναφερόμενης προθεσμίας είναι τα δικαιολογητικά και στοιχεία που δεν έχουν εκδοθεί/συνταχθεί από τον ίδιο τον οικονομικό φορέα και κατά συνέπεια δεν φέρουν την ψηφιακή του υπογραφή (π.χ. πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από δημόσιες αρχές ή άλλους φορείς). ... Προσφορά που δεν καλύπτει πλήρως απαραίτους όρους της διακήρυξης απορρίπτεται. Ομοίως απορρίπτεται και προσφορά που παρουσιάζει ουσιώδεις αποκλίσεις από τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης».

13. Επειδή, από τη θεώρηση της προσφοράς με αριθμό 107207 του οικονομικού φορέα [...], προκύπτει ότι αυτός κατέθεσε την τεχνική του προσφορά, αρχείο με τίτλο «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ pdf signed», ψηφιακά υπογεγραμμένη, στην οποία συμπεριέλαβε, προς κάλυψη του ανωτέρω όρου 2.4.3.2. Β. (β), την από 24.08.2018 υπεύθυνη δήλωσή του, αρχείο με τίτλο «7^A ΥΔ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΣ ΠΕΡΣΙΔΩΝ pdf signed», η οποία φέρει ψηφιακή υπογραφή και στην οποία αναφέρει επί λέξει ότι: «(ε)πίσης δηλώνω ότι σχετικά με την απαίτηση των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης όσον αφορά τον καθαρισμό των εξωτερικών περσίδων και των εξωτερικών οριζόντιων δοκαριών, σας παρέχουμε την αναλυτική και σαφή τεχνική έκθεση που ζητήσαμε και μας παρείχε ο εξωτερικός μας συνεργάτης [...], ο οποίος επισκέφτηκε και πραγματοποίησε αυτοψία στους χώρους της ΠΚΜ για την καλύτερη δυνατή εκτίμηση πιθανού προβλήματος και τρόπου επίλυσής του», καταθέτοντας επίσης προς κάλυψη του σχετικού όρου της Διακήρυξης και την προαναφερόμενη τεχνική έκθεση, αρχείο με τίτλο «7B Τεχνική Έκθεση

Αριθμός απόφασης: 1148/2018

Καθαρισμού – εξωτερικές περσίδες - δοκάρια», η οποία δεν φέρει υπογραφή. Στη συνέχεια, η Επιτροπή του Διαγωνισμού με το υπ' αριθ. 423708 (11024) /21.09.2018 έγγραφο του τμήματος Προμηθειών ζήτησε από τον υπόψη οικονομικό φορέα να διευκρινίσει « ... αν η εταιρεία [...] είναι υπεργολάβος στην οποία πρόκειται να ανατεθεί ο καθαρισμός των εξωτερικών περσίδων και των εξωτερικών οριζόντιων δοκαριών. Σε κάθε περίπτωση, παρακαλούμε να μας διευκρινίσετε αν τα όσα αναγράφονται στην ανωτέρω τεχνική έκθεση θα υλοποιηθούν από εσάς (με δική σας ευθύνη, δικό σας κόστος και δικές σας εργασίες, κλπ) και με συμμόρφωση προς τους όρους της διακήρυξης». Εις απάντηση του εν λόγω εγγράφου, ο οικονομικός φορέας [...] και ήδη παρεμβαίνων, διευκρίνισε ότι «(λ)όγω της ιδιαιτερότητας που παρουσιάζει ο καθαρισμός των εξωτερικών περσίδων και των εξωτερικών οριζόντιων δοκαριών που καλύπτουν την πρόσοψη του κτιρίου της 26ης Οκτωβρίου 64 και καθώς ζητούνταν αναλυτική και σαφής Τεχνική έκθεση, ζητήσαμε από τον εξωτερικό μας συνεργάτη [...] να συντάξει Τεχνική Έκθεση για την πλήρη και αποτελεσματική διενέργεια του καθαρισμού αυτού. Η συμμετοχή του στην σύνταξη της Τεχνικής Έκθεσης που επισυνάπτεται στην προσφορά μας έχει μόνον μορφή παροχής συμβουλευτικής υποστήριξης και το έργο θα υλοποιηθεί από την επιχείρησή μας με δική μας ευθύνη, κόστος κλπ. Η επιχείρησή μας υπέβαλε προσφορά για το σύνολο του έργου και δεν προτίθεται να αναθέσει υπό μορφή υπεργολαβίας κανένα μέρος αυτού».

14. Επειδή, από τα ανωτέρω προκύπτει ότι κατατέθηκε η απαιτούμενη από τις οικείες διατάξεις της Διακήρυξης τεχνική προσφορά του οικονομικού φορέα [...], ψηφιακά υπογεγραμμένη, συνοδευόμενη, προς κάλυψη του ανωτέρω όρου 2.4.3.2. Β. (β), από την από 24.08.2018 υπεύθυνη δήλωσή του, ομοίως ψηφιακά υπογεγραμμένη, παραπέμποντας και επισυνάπτοντας, προς κάλυψη του αυτού όρου, την τεχνική έκθεση του συνεργάτη του, εταιρεία [...]. Η τελευταία δήλωση, συνεπώς, ως συνημμένο έγγραφο της τεχνικής του προσφοράς και της υποβληθείσας ανωτέρω υπεύθυνης δήλωσης, καλύπτεται από την ψηφιακή υπογραφή αυτών και δεν απαιτείτο η υπογραφή της. Και

Αριθμός απόφασης: 1148/2018

τούτο διότι το υπόψη έγγραφο αποτελεί συνημμένο έγγραφο της τεχνικής προσφοράς και της από 24.08.2018 υπεύθυνης δήλωσης και ως εκ τούτου καλύπτεται από την ψηφιακή υπογραφή αυτών, ως μέρος της τεχνικής προσφοράς. Σε κάθε, δε, περίπτωση, σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης, απαιτείτο η ψηφιακή υπογραφή των εγγράφων που συντάσσονται από τον ίδιο τον προσφέροντα οικονομικό φορέα και απευθύνονται προς την αναθέτουσα αρχή και το υπόψη έγγραφο της τεχνικής έκθεσης του συνεργάτη του οικονομικού φορέα [...], εταιρεία [...], δεν συντάχθηκε από τον οικονομικό φορέα και δεν απευθύνεται στην αναθέτουσα αρχή, ώστε να απαιτείται για το παραδεκτό της υπόψη προσφορά η ψηφιακή υπογραφή του. Με άλλα λόγια, εφόσον μέρος της τεχνικής προσφοράς, η οποία υπογράφεται ψηφιακά από τον προσφέροντα και ήδη παρεμβαίνοντα, αποτελεί το συνημμένο αρχείο 7^A της υπεύθυνης δήλωσης, η οποία επίσης υπογράφεται ψηφιακά, συνημμένο αρχείο και μέρος της οποίας θα πρέπει να θεωρηθεί και η τεχνική έκθεση της εταιρείας [...], η οποία όπως διευκρινίζεται με το ανωτέρω απαντητικό από 24.09.2018 απαντητικό έγγραφο έχει συμβουλευτικό χαρακτήρα, καλύπτεται ο όρος της Διακήρυξης περί τεχνικής προσφοράς ψηφιακά υπογεγραμμένης, καθώς και ο όρος 3.4.3.2 Β (β), περί τεχνικής έκθεσης με αναλυτική και σαφή αναφορά του τρόπου με τον οποίο θα πλυθούν οι εξωτερικές περσίδες και τα εξωτερικά οριζόντια δοκάρια που καλύπτουν την πρόσοψη του κτιρίου της 26ης Οκτωβρίου 64.

15. Επειδή κατ' ακολουθίαν ο πρώτος λόγος της υπό κρίση Προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος, νόμω και ουσία, αφού νομίμως έγινε αποδεκτή η τεχνική προσφορά του οικονομικού φορέα [...].

16. Επειδή, ο προσφεύγων με τον δεύτερο λόγο της Προσφυγής του υποστηρίζει ότι το υποβληθέν έγγραφο Ε.Ε.Ε.Σ. του οικονομικού φορέα [...] είναι ανακριβές ως προς τη χρήση υπερβολάβου, πλημμέλεια η οποία δεν καλύπτεται ούτε από τις μεταγενέστερες παρασχεθείσες διευκρινίσεις.

17. Επειδή, ο όρος 2.2.8 «*Στήριξη στην ικανότητα τρίτων*» ορίζει ότι «*Οι οικονομικοί φορείς μπορούν, όσον αφορά τα κριτήρια της οικονομικής και*

Αριθμός απόφασης: 1148/2018

χρηματοοικονομικής επάρκειας (της παραγράφου 2.2.5) και τα σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (της παραγράφου 2.2.6), να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών τους με αυτούς. Στην περίπτωση αυτή, αποδεικνύουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους τους αναγκαίους πόρους, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων στην ικανότητα των οποίων στηρίζονται. Όταν οι οικονομικοί φορείς στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με την απαιτούμενη με τη διακήρυξη οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, οι εν λόγω οικονομικοί φορείς και αυτοί στους οποίους στηρίζονται είναι από κοινού υπεύθυνοι για την εκτέλεση της σύμβασης. Υπό τους ίδιους όρους οι ενώσεις οικονομικών φορέων μπορούν να στηρίζονται στις ικανότητες των συμμετεχόντων στην ένωση ή άλλων φορέων. Οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει να συμπληρώσουν τα αντίστοιχα πεδία στο ΕΕΕΣ. Σημειωτέον ότι τα Δικαιολογητικά των παραγράφων 2.2.3. έως 2.2.8. δηλώνονται προκαταρκτικώς στο ΕΕΕΣ (βλ. 2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών) ενώ τα αντίστοιχα αποδεικτικά έγγραφα, πιστοποιητικά κ.τ.λ. προσκομίζονται κατά το στάδιο της υποβολής των Δικαιολογητικών του Προσωρινού Αναδόχου. (βλ. 2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα /Δικαιολογητικά Προσωρινού Αναδόχου)».

18. Επειδή, από τη θεώρηση του υποβληθέντος Ε.Ε.Ε.Σ του οικονομικού φορέα [...] προκύπτει ότι στο κεφάλαιο ΜΕΡΟΣ ΙΙ. «ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΕΣ ΣΧΕΤΙΚΑ ΜΕ ΤΟΝ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ ΦΟΡΕΑ», ενότητα Γ. «Πληροφορίες σχετικά με τη στήριξη στις ικανότητες άλλων οντοτήτων» και Δ «Πληροφορίες σχετικά με υπερβολάβους στην ικανότητα των οποίων δεν στηρίζεται ο οικονομικός φορέας», ο υπόψη φορέας απάντησε αρνητικά. Επέκεινα, στο από 24.09.2018 απαντητικό έγγραφο του στο διευκρινιστικό ερώτημα που του απέστειλε η αναθέτουσα απήντησε ότι «(λ)όγω της ιδιαιτερότητας που παρουσιάζει ο καθαρισμός των εξωτερικών περσίδων και των εξωτερικών οριζόντιων δοκαριών που καλύπτουν την πρόσοψη του κτιρίου της 26ης Οκτωβρίου 64 και καθώς ζητούνταν αναλυτική και σαφής Τεχνική

Αριθμός απόφασης: 1148/2018

έκθεση, ζητήσαμε από τον εξωτερικό μας συνεργάτη [...] να συντάξει Τεχνική Έκθεση για την πλήρη και αποτελεσματική διενέργεια του καθαρισμού αυτού. Η συμμετοχή του στην σύνταξη της Τεχνικής Έκθεσης που επισυνάπτεται στην προσφορά μας έχει μόνον μορφή παροχής συμβουλευτικής υποστήριξης και το έργο θα υλοποιηθεί από την επιχείρησή μας με δική μας ευθύνη, κόστος κλπ. Η επιχείρησή μας υπέβαλε προσφορά για το σύνολο του έργου και δεν προτίθεται να αναθέσει υπό μορφή υπεργολαβίας κανένα μέρος αυτού».

19. Επειδή, από τα ανωτέρω ουδεμία ανακρίβεια, πλημμέλεια ή ψευδής δήλωση προκύπτει, αφού ο παρεμβαίνων και προσωρινός ανάδοχος, τόσο στο υποβληθέν Ε.Ε.Ε.Σ, όσο και στη σχετική διευκρινιστική του απάντηση, δηλώνει σαφώς ότι δεν προτίθεται να αναθέσει υπό μορφή υπεργολαβίας κανένα μέρος της υπό ανάθεση σύμβασης, από την τεχνική έκθεση του συνεργάτη του, εταιρεία [...], δε, ουδέν τέτοιο συμπέρασμα συνάγεται ως ο προσφεύγων αβάσιμα ισχυρίζεται. Και τούτο διότι η συνημμένη τεχνική έκθεση στην τεχνική προσφορά του παρεμβαίνοντος, αναφέρει τον τρόπο κάλυψης του όρου 3.4.3.2 Β (β), περί τεχνικής έκθεσης με αναλυτική και σαφή αναφορά του τρόπου με τον οποίο θα πλυθούν οι εξωτερικές περσίδες και τα εξωτερικά οριζόντια δοκάρια που καλύπτουν την πρόσοψη του κτιρίου της 26ης Οκτωβρίου 64, χωρίς να προκύπτει η ανάθεση στον συνεργάτη αυτόν υπεργολαβίας προς εκτέλεση του σκέλους αυτού της σύμβασης.

20. Επειδή, τούτων δοθέντων ο δεύτερος λόγος της υπό κρίσης Προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος, νόμω και ουσία.

21. Επειδή, με τον τρίτο λόγο της Προσφυγής του, ο προσφεύγων υποστηρίζει ότι η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα [...] θα έπρεπε να απορριφθεί, ως μη περιλαμβάνουσα την παρακράτηση του 8%, σύμφωνα με το άρθρο 5.1.3. της Διακήρυξης και επικαλούμενος την υπ' αριθ. 265/2016 απόφαση του Δ.Εφ.Αθ.

22. Επειδή, το άρθρο 64 παρ. 2 του Ν. 4172/2013 περί παρακράτησης φόρου κατά την προμήθεια κάθε είδους αγαθών ή παροχής

Αριθμός απόφασης: 1148/2018

υπηρεσιών ορίζει ότι «Οι φορείς γενικής κυβέρνησης κατά την προμήθεια κάθε είδους αγαθών ή υπηρεσιών από νομικά πρόσωπα, υποχρεούνται, κατά την καταβολή ή την έκδοση της σχετικής εντολής πληρωμής της αξίας αυτών, να παρακρατούν φόρο εισοδήματος, ο οποίος υπολογίζεται στο καθαρό ποσό της αξίας των αγαθών ή υπηρεσιών με συντελεστή ως ακολούθως: αα) ποσοστό ένα τοις εκατό (1%) για τα υγρά καύσιμα και τα προϊόντα καπνοβιομηχανίας, ββ) ποσοστό τέσσερα τοις εκατό (4%) για τα λοιπά αγαθά και γγ) ποσοστό οκτώ τοις εκατό (8%) για την παροχή υπηρεσιών», ενώ σύμφωνα με την παρ. 4 του αυτού άρθρου «(σ)ε περίπτωση που η παρακράτηση φόρου δεν εξαντλεί τη φορολογική υποχρέωση ο παρακρατηθείς φόρος πιστώνεται έναντι του φόρου εισοδήματος που πρέπει να βεβαιωθεί από επιχειρηματική δραστηριότητα ή του φόρου εισοδήματος νομικών προσώπων και νομικών οντοτήτων, κατά περίπτωση».

23. Επειδή, ο όρος 5.1. «(τ)ρόπος πληρωμής», παρ. 3 αυτού, της Διακήρυξης ορίζει ότι «(τ)ον ανάδοχο βαρύνουν οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., την παροχή της υπηρεσίας στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης. Ιδίως βαρύνεται με τις ακόλουθες κρατήσεις: (i) Παρακράτηση (κατά τη πληρωμή) του προβλεπόμενου από τις κείμενες διατάξεις φόρου εισοδήματος, τον οποίο θα αποδώσει στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. η αναθέτουσα αρχή. (ii) Κράτηση ύψους 0,06% για την κάλυψη των λειτουργικών αναγκών της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, η οποία υπολογίζεται επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων της αρχικής, καθώς και κάθε συμπληρωματικής σύμβασης (άρθρο 4 του Ν. 4013/2011 όπως ισχύει). Το ποσό αυτό παρακρατείται από την αναθέτουσα αρχή στο όνομα και για λογαριασμό της αρχής και κατατίθεται σε ειδικό τραπεζικό λογαριασμό. (iii) Κράτηση ύψους 0,02% υπέρ του Δημοσίου, η οποία υπολογίζεται επί της αξίας, εκτός Φ.Π.Α., της αρχικής, καθώς και κάθε συμπληρωματικής σύμβασης. Το ποσό αυτό παρακρατείται σε κάθε πληρωμή από την αναθέτουσα αρχή στο όνομα και για λογαριασμό της Γενικής

Αριθμός απόφασης: 1148/2018

Διεύθυνσης Δημοσίων Συμβάσεων και Προμηθειών σύμφωνα με την παρ. 6 του άρθρου 36 του Ν. 4412/2016. (iv) Επιπροσθέτως, για την κάλυψη των λειτουργικών αναγκών της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), επιβάλλεται κράτηση ύψους 0,06% επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων της αρχικής, καθώς και κάθε συμπληρωματικής σύμβασης. Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου 3% και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ 20%».

24. Επειδή, στην υπ' αριθ.1120/25.04.2014 ΠΟΛ. «φορολογική μεταχείριση των αμοιβών που καταβάλλονται για τεχνικές υπηρεσίες, αμοιβές διοίκησης, αμοιβές για συμβουλευτικές και παρόμοιες υπηρεσίες» της Διεύθυνσης Φορολογίας Εισοδήματος (Δ12) του Υπουργείου Οικονομικών ορίζεται ότι «... ο παρακρατούμενος φόρος εισοδήματος υπολογίζεται στο καθαρό ποσό της αξίας των αγαθών ή υπηρεσιών, ήτοι στην αξία που απομένει μετά την αφαίρεση του Φ.Π.Α. και των τυχόν κρατήσεων υπέρ του Δημοσίου, του Μ.Τ.Π.Υ. και λοιπών νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου, οι οποίες βαρύνουν το φυσικό ή το νομικό πρόσωπο που λαμβάνει την αμοιβή, εφόσον η επιβολή τους προβλέπεται με νόμο και είναι υποχρεωτική η καταβολή αυτών. Επισημαίνεται ότι η πιο πάνω παρακράτηση διενεργείται κατά το χρόνο καταβολής ή έκδοσης της σχετικής εντολής πληρωμής, ανεξάρτητα αν εξοφλείται ολόκληρη η αξία του τιμολογίου ή μέρος αυτής, και ως εκ τούτου όταν γίνεται τμηματική καταβολή».

25. Επειδή, από τα προαναφερόμενα συνάγεται ότι η παρακράτηση φόρου δεν αποτελεί νόμιμη κράτηση υπέρ δημοσίου ή τρίτων καθώς υπολογίζεται διακριτά και εκ των υστέρων στο καθαρό ποσό της αξίας των υπηρεσιών μετά την αφαίρεση των κρατήσεων υπέρ δημοσίου ή τρίτων και επιστρέφεται στον ανάδοχο ή συμψηφίζεται με την εκκαθάριση της δήλωσής του. Για το λόγο αυτόν και στο υπόδειγμα της οικονομικής προσφοράς της υπό κρίση Διακήρυξης δεν υφίσταται ξεχωριστό πεδίο σχετικό με την παρακράτηση φόρου 8%. Οι συμμετέχοντες στον υπόψη διαγωνισμό οικονομικοί φορείς υποχρεούνταν, σύμφωνα με τον ανωτέρω 5.1.3 όρο της Διακήρυξης, να

Αριθμός απόφασης: 1148/2018

υπολογίσουν σε διακριτό πεδίο και κατά τη διαμόρφωση της οικονομικής τους προσφοράς, τα ποσά για τις νόμιμες υπέρ δημοσίου και τρίτων κρατήσεις, ως αυτά ρητώς αναφέρονται στον υπόψη όρο.

26. Επειδή, στην υπό κρίση περίπτωση ο οικονομικός φορέας [...] νομίμως δεν αναφέρει στο ξεχωριστό πεδίο για τις νόμιμες υπέρ δημοσίου και τρίτων κρατήσεις της οικονομικής του προσφοράς και τον φόρο εισοδήματος, ποσοστού 8%, αφού η εν λόγω παρακράτηση του 8% δεν αποτελεί κράτηση υπέρ τρίτων, κατά τα προαναφερόμενα, αλλά φορολογική υποχρέωση εκάστου φορολογούμενου (Δ.Εφ.Αθ 265/2016) και για το λόγο αυτό δε δύναται παραδεκτά να θεωρηθεί ως νόμιμη κράτηση υπό την έννοια του όρου 5.1.3 της Διακήρυξης, αλλά προκαταβολή φόρου. Τα ανωτέρω επιρρωνύονται και από το γεγονός ότι ο όρος 5.1.3. αποτελεί υποπαράγραφο του όρου 5.1. αναφορικά με τον τρόπο πληρωμής, ως αναφέρθηκε και όχι προαπαιτούμενο της οικονομικής προσφοράς. Συνεπώς, νομίμως ο παρεμβαίνων στην προσφορά του δεν υπολόγισε στο πεδίο «νόμιμες υπέρ δημοσίου και τρίτων κρατήσεις» την παρακράτηση ποσοστού 8%, η οποία και συνιστά προκαταβολή φόρου, δοθέντος ότι στο σχετικό όρο της Διακήρυξης (περ. (i) του όρου 5.1.3) σαφώς υφίσταται αναφορά ότι κατά την πληρωμή των τιμολογίων της σύμβασης, θα διενεργούνται οι νόμιμες κρατήσεις στα τιμολόγια που θα καταθέτει ο ανάδοχος και ουδεμία υποχρέωση επιβάλλεται στους οικονομικούς φορείς να υπολογίσουν την παρακράτηση φόρου αυτής στις νόμιμες υπέρ δημοσίου και τρίτων κρατήσεις που πρέπει να υπολογίσουν στην οικονομική τους προσφορά.

27. Επειδή ως εκ τούτου ο λόγος της Προσφυγής αυτός, θα πρέπει να απορριφθεί ως νόμω και ουσία αβάσιμος.

28. Επειδή, τούτων ούτως εχόντων, προκύπτει ότι νομίμως έγινε αποδεκτή η προσφορά, τεχνική και οικονομική, του οικονομικού φορέα [...] και αναδείχθηκε αυτός ως προσωρινός ανάδοχος, ως πληρούσα το Νόμο και τη Διακήρυξη κατά τα προλεχθέντα, απορριπτομένων των προβαλλόμενων λόγων της Προσφυγής περί του αντιθέτου ως νόμω και ουσία αβάσιμων.

Αριθμός απόφασης: 1148/2018

29. Επειδή, κατ' ακολουθίαν η υπό κρίση Προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί ως νόμω και ουσία αβάσιμη.

30. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων, ποσού 1.553,00 € (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 242405454959 0104 0012), πρέπει να καταπέσει, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προσφυγή.

Δέχεται την Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος παραβόλου (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 242405454959 0104 0012), ποσού χιλίων πεντακοσίων πενήντα τριών ευρώ (1.553,00 €).

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 06 Δεκεμβρίου 2018 και εκδόθηκε στις 21 Δεκεμβρίου 2018.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη

Γεωργία Παν. Ντεμερούκα