

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 7 Νοεμβρίου 2019, με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη, Μέλος, και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλος και Εισηγητής, δυνάμει της με αριθμό 1607/2019 Πράξης Προέδρου του Κλιμακίου που τροποποίησε τη με αριθμό 1490/2019 όμοια Πράξη ως προς την ημερομηνία εξέτασης της κάτωθι προσφυγής και τον Εισηγητή επ' αυτής, σε συνδυασμό με τις με αριθμό α) 9/16-10-2019 Απόφαση Ολομέλειας Α.Ε.Π.Π. περί εκ νέου συγκρότησης δού και ανασυγκρότησης 2ου Κλιμακίων Α.Ε.Π.Π. και β) 81/16-10-2019 Πράξη Προέδρου Α.Ε.Π.Π., περί ορισμού νέων Προέδρων 2ου και δού Κλιμακίων Α.Ε.Π.Π.

Για να εξετάσει, την Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1197/01-10-2019 της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στη όπως νόμιμα εκπροσωπείται (εφεξής «προσφεύγουσα» ή «.....»)

Κατά της Δημοτικής Επιχείρησης με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στην(εφεξής «Αναθέτων Φορέας» ή «.....») και κατά της με αριθμό 182/2019 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της (εφεξής «προσβαλλόμενη απόφαση» ή «προσβαλλόμενη πράξη»), κατά το μέρος με το οποίο έγινε δεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «.....» για το Τμήμα 1 «.....» του διαγωνισμού και αποφασίστηκε ότι η εταιρεία αυτή είναι προσωρινός ανάδοχος για το τμήμα αυτό, απόφασης που ελήφθη, στο πλαίσιο ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού που, με α/α ΕΣΗΔΗΣ, η διενεργεί, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά βάσει τιμής, για την ανάθεση παροχής υπηρεσιών για την κάλυψη του Προγράμματος, συνολικής εκτιμώμενης αξίας, άνευ ΦΠΑ,

Αριθμός απόφασης: 1316 / 2019

95.000€ (εφεξής «διαγωνισμός»), με βάση τη με κωδικό αριθμό Τ/Θκαι με ΑΔΑΜ διακήρυξη σύμβασης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή, Νικόλαο Σαββίδη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, η(.....), προκήρυξε τον επίμαχο διαγωνισμό, ο οποίος υποδιαιρούνταν στο Τμήμα 1 «.....», εκτιμώμενης αξίας, άνευ ΦΠΑ, 45.000€ και το Τμήμα 2 «.....», εκτιμώμενης αξίας, άνευ ΦΠΑ, 50.000€. Προσφορές οριζόταν ότι υποβάλλονται για ένα ή και τα δύο τμήματα της σύμβασης. Στην πλατφόρμα του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (στο εξής: «ΕΣΗΔΗΣ»), με α/α Συστήματος, όπου και διεξάγεται ηλεκτρονικά ο διαγωνισμός, κατά την ορισθείσα για τις 02-08-2019 και ώρα 10:00 καταληκτική ημερομηνία, για το Τμήμα 1 της σύμβασης, προσφορές υπέβαλαν δύο (2) οικονομικοί φορείς, η προσφεύγουσα, με αριθμό ηλεκτρονικής προσφοράς 145077 και η ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία «.....» (εφεξής «.....»), με αριθμό ηλεκτρονικής προσφοράς 145177. Μετά την αποσφράγιση των προσφορών των διαγωνιζομένων, κατά τον έλεγχο του περιεχομένου των δικαιολογητικών συμμετοχής και της τεχνικής προσφοράς τους, η επιτροπή του διαγωνισμού διαπίστωσε ότι οι συμμετέχουσες εταιρείες υπέβαλαν το σύνολο των δικαιολογητικών συμμετοχής και την τεχνική προσφορά, όπως ζητείται από τη διακήρυξη και ότι ανταποκρίνονται στις απαιτήσεις της υπηρεσίας σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές, ζητήθηκαν όμως και διευκρινίσεις σε ορισμένα ερωτήματα. Ειδικώς για την, ζητήθηκε α) να διευκρινιστεί αν η αναφορά του ποσού των ασφαλίσεων στο υπόδειγμα που απέστειλε είναι ενδεικτική και τυχαία ή είναι η τελική οικονομική προσφορά και β) να απαντηθεί η διαπίστωση ότι αν και στο ΤΕΥΔ που υπέβαλε έχει δηλωθεί το πιστοποιητικό εγγραφής στο αρμόδιο επιμελητήριο, αυτό δεν υποβλήθηκε. Σε συνέχεια των απαντήσεων που οι διαγωνιζόμενοι ανήρτησαν στη λειτουργικότητα της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού (α/α συστήματος) επί των ερωτημάτων που είχαν τεθεί κατά τα άνω, την 02-09-2019, η επιτροπή του

Αριθμός απόφασης: 1316 / 2019

διαγωνισμού, με το 1^ο Πρακτικό της, εισηγήθηκε την αποδοχή των προσφορών και των δύο (2) ως άνω διαγωνιζομένων και συνεπώς τη συμμετοχή τους στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού για το επίμαχο Τμήμα. Μετά την αποσφράγιση και την αξιολόγηση και των οικονομικών τους προσφορών, η επιτροπή του διαγωνισμού συνέταξε και υπέβαλε στο Διοικητικό Συμβούλιο της και το 2ο από 04-09-2019 Πρακτικό της, σύμφωνα με το οποίο για το επίμαχο Τμήμα 1 η εταιρεία προσέφερε τη χαμηλότερη τιμή, με ποσό προσφοράς 30.500,00€ που αντιστοιχεί σε ποσοστό έκπτωσης 32,22%, έναντι της προσφοράς της προσφεύγουσας που ανήλθε σε ποσό 34.500,00€ που αντιστοιχεί σε ποσοστό έκπτωσης 23,33% και εισηγήθηκε την ανάθεση του Τμήματος 1 της σύμβασης στην πρώτη μειοδότη εταιρεία Τα πρακτικά αυτά της επιτροπής του διαγωνισμού εγκρίθηκαν με τη με αριθμό 182/2019 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της και για το Τμήμα 1 της σύμβασης «.....» προσωρινή ανάδοχος ανακηρύχθηκε η εταιρεία Κατά της απόφασης αυτής του Διοικητικού Συμβουλίου της στρέφεται η προσφεύγουσα, για τους λόγους που προβάλλονται στην υπό εξέταση προσφυγή της.

2. Επειδή, ενόψει της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (345 παρ. 1 ν. 4412/2016, 6 παρ.1 ν. 4412/2016) που ανέρχεται σε προ ΦΠΑ ποσό 95.000,00€, του αντικειμένου της (υπηρεσίες), της νομικής φύσης της που διενεργεί το διαγωνισμό, ως δημοτικής επιχείρησης (μη κυβερνητικής αρχής) και της δραστηριότητας που ασκεί (ύδωρ – αποχέτευση), ο διαγωνισμός δεν εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ, υπάγεται όμως στις διατάξεις του ν. 4412/2016 και πιο συγκεκριμένα του Βιβλίου ΙΙ αυτού. Συνακόλουθα, και λαμβανομένου υπόψη και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας (ημερομηνία ανάρτησης της οικείας διακήρυξης της σύμβασης στο ΚΗΜΔΗΣ η 08-07-2019), η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου ΙV του νόμου αυτού (ν. 4412/2016), σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 345 παρ. 1 και την παρ. 7 του άρθρου 379 αυτού, όπως η παράγραφος αυτή έχει τροποποιηθεί και ισχύει, η δε Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκείται η προδικαστική προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

Αριθμός απόφασης: 1316 / 2019

3. Επειδή, η προσφυγή έχει ασκηθεί τύποις παραδεκτώως, δοθέντος ότι, όπως προκύπτει από τα αναρτημένα στοιχεία στην «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού (α/α συστήματος), η προσβαλλομένη απόφαση κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα στις 18-09-2019 και η προσφυγή ασκήθηκε στις 30-09-2019, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 361 παρ. 1 περ. α' του ν. 4412/2016, δηλαδή την επομένη εργάσιμη μέρα από την παρέλευση της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας, που όμως ήταν Σάββατο (28-09-2019), δηλαδή μέρα εξαιρετέα, με τη χρήση μάλιστα του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι του π.δ. 39/2017, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 αυτού και την παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016, καταβλήθηκε δε και δεσμεύτηκε το νόμιμο ηλεκτρονικό παράβολο, με κωδικό παραβόλου, ποσού 600,00€, που αποτελεί το κατώτερο ποσό νομίμου παραβόλου, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 και 2 του π.δ. 39/2017, λαμβανομένης υπόψη της προϋπολογιζόμενης δαπάνης του τμήματος της σύμβασης για το οποίο ασκείται η προσφυγή, η οποία ανέρχεται σε ποσό προ ΦΠΑ 45.000,00€. Συνακόλουθα, η υπό εξέταση προσφυγή πρέπει να εξεταστεί κατ' ουσίαν.

4. Επειδή, η προσφεύγουσα, που συμμετείχε στο διαγωνισμό και υπέβαλε προσφορά, η οποία έγινε δεκτή και μάλιστα κατετάγη δεύτερη κατά τη σειρά μειοδοσίας των προσφερόντων για το επίμαχο τμήμα, αμέσως μετά την καθ' ης εταιρεία, με έννομο συμφέρον, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του π.δ. 39/2017, βάλλει κατά της απόφασης της αναθέτουσας αρχής που δεν απέρριψε την προσφορά της πρώτης μειοδότη, κατά παράβαση, όπως ισχυρίζεται, των διατάξεων των άρθρων 91, 92 του ν. 4412/2016 και των όρων των άρθρων 2.4.6., 2.4.2.3., 2.4.3.2., 2.4.4., 3.1.2. της διακήρυξης, καθώς και της διάταξη του άρθρου 310 του ν. 4412/2016, άλλως τη διάταξη του άρθρου 102 του ίδιου νόμου. Συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται τα εξής: Η καθ' ης εταιρεία υπέβαλε στην τεχνική προσφορά της σχέδιο του ασφαλιστηρίου συμβολαίου της, σύμφωνα με τον όρο 1.3. της διακήρυξης. Στην πρώτη σελίδα του εγγράφου αυτού, όμως, υπό τον τίτλο: «Ασφάλιστρα Δόσης», αναφέρονται τα

Αριθμός απόφασης: 1316 / 2019

εξής: [...] Καθαρά Ασφάλιστρα Δόσης 11.050,73 Ευρώ. Δικ.Συμβ.:2.210.15 Ευρώ, Φ.Α. 1.989,14 Ευρώ, Ολικά Ασφάλιστρα Δόσης: 15.250,02 Ευρώ [...]. Στη συνέχεια, στην ίδια ως άνω σελίδα του εγγράφου αναφέρονται και τα κάτωθι: [...] Συμφωνείται ότι τα ασφάλιστρα θα εξοφληθούν σε δύο εξαμηνιαίες δόσεις, της πρώτης εξ Ευρώ 15.250,02, πληρωτέας με την παραλαβή του παρόντος, της επόμενης της 02-02-2020 [...]. Στο ως άνω έγγραφο, δηλαδή, συμπεραίνει η προσφεύγουσα, περιλαμβάνονται οικονομικά στοιχεία, τα οποία σε καμία περίπτωση δεν θα πρέπει να περιλαμβάνονται στην οικονομική προσφορά. Με αυτό τον τρόπο, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, η προσφορά της καθ' ης εταιρείας παραβιάζει το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και τις προαναφερθείσες διατάξεις της διακήρυξης και θα έπρεπε να απορριφθεί. Παρά ταύτα, ο αναθέτων φορέας, παραβιάζοντας τη διάταξη του άρθρου 310 του ν. 4412/2016 και χωρίς να συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής, δεδομένου ότι αφενός μεν όφειλε κατά δέσμια αρμοδιότητα ν' απορρίψει την προσφορά κι αφετέρου με δεδομένο ότι τα ανωτέρω δεν αποτελούν επουσιώδη πλημμέλεια, κάλεσε την καθ' ης εταιρεία προς παροχή διευκρινήσεων. Με τις διευκρινήσεις της η εν λόγω εταιρεία δήλωσε ότι τα παραπάνω στοιχεία είναι τυχαία και ενδεικτικά, πλην, όμως, όπως η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, αφενός μεν τούτο δεν ασκεί καμία επιρροή, αφού τέτοια στοιχεία δεν θα έπρεπε να υπάρχουν στην τεχνική προσφορά της και, αφετέρου, όπως αποδείχθηκε μετά το άνοιγμα και των οικονομικών προσφορών, τα ως άνω ποσά συμπίπτουν με την οικονομική προσφορά της. Συνεπώς, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, η προσφορά της καθ' ης εταιρείας έπρεπε ν' απορριφθεί. Περαιτέρω, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσφορά της καθ' ης εταιρείας έπρεπε να απορριφθεί και γιατί, κατά παράβαση του άρθρου 80 του ν. 4412/2016, προσκόμισε πιστοποιητικό του Εμπορικού και Βιομηχανικού Επιμελητηρίου, το οποίο δεν είχε εκδοθεί τριάντα ημέρες πριν την υποβολή του.

5. Επειδή, εξάλλου, στο από 07-10-2019 έγγραφο του Προέδρου του Διοικητικού Συμβουλίου της, η εκθέτει τις απόψεις της επί της προσφυγής. Σε αυτές ο αναθέτων φορέας προβάλλει ότι η προσφυγή είναι αβάσιμη και ζητά την απόρριψή της. Συγκεκριμένα, ισχυρίζεται ότι η

Αριθμός απόφασης: 1316 / 2019

αριθμητική αναφορά στο σχέδιο συμβολαίου που η καθ' ης εταιρεία υπέβαλε είναι τυχαία και δεν ταυτίζεται με την οικονομική της προσφορά, επομένως δεν παραβιάζει ούτε κάποιον όρο της διακήρυξης, ούτε του νόμου, ούτε την αρχή της τυπικότητας και της διαφάνειας. Η καθ' ης εταιρεία άλλωστε διευκρίνισε, όπως της ζητήθηκε, ότι οι τιμές που είχαν περιληφθεί στο επίμαχο σχέδιο συμβολαίου είναι ενδεικτικές και δεν της ζητήθηκε ούτε προέβη σε αντικατάσταση του υποβληθέντος σχεδίου. Περαιτέρω, ο αναθέτων φορέας ισχυρίζεται ότι από τα έγγραφα της σύμβασης δεν προβλεπόταν, και μάλιστα επί ποινή αποκλεισμού, η προσκόμιση πιστοποιητικού εγγραφής στο αρμόδιο επιμελητήριο, συνεπώς ακόμη και αν ζητήθηκε διευκρινιστικά, δεν θα μπορούσε να αποκλειστεί η καθ' ης εταιρεία, ακόμη και αν δεν το προσκόμιζε.

6. Επειδή, τέλος, σε αντίκρουση των απόψεων του αναθέτοντα φορέα η προσφεύγουσα, την 01-11-2019 ανήρτησε στην «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού το από ίδιας ημερομηνίας υπόμνημά της, στο οποίο αφενός ισχυρίζεται ότι κατά πάγια νομολογία τα οικονομικά στοιχεία, όταν αποκαλύπτονται στην προσφορά, δεν είναι απαραίτητο να ανταποκρίνονται σε ουσιώδη στοιχεία του φακέλου της οικονομικής προσφοράς ή να απαιτείται να περιλαμβάνονται σε αυτόν, εκτός που από την οικονομική προσφορά της καθ' ης εταιρείας προκύπτει ότι η αναφορά των ποσών στο σχέδιο συμβολαίου που είχε υποβάλει με την τεχνική της προσφορά μόνον ενδεικτική και τυχαία δεν είναι, αφετέρου ότι από τη στιγμή που το πιστοποιητικό εγγραφής στο αρμόδιο επιμελητήριο ζητήθηκε από τον αναθέτοντα φορέα, αυτό έπρεπε να πληροί τους όρους του νόμου.

7. Επειδή, σχετικώς με τον πρώτο λόγο της προσφυγής, στο ν. 4412/2016 ορίζονται τα εξής: στο άρθρο 315 του ν. 4412/2016 με τίτλο «Ειδικοί κανόνες διεξαγωγής διαδικασίας» που έχει εφαρμογή στον επίμαχο διαγωνισμό ότι: «Η διεξαγωγή της διαδικασίας σύναψης σύμβασης (διαδικασία υποβολής, αποσφράγισης, αξιολόγησης προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής, επιλογής συμμετεχόντων, υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης και σύμβασης, καθορισμού προθεσμιών ολοκλήρωσης του συνόλου ή των επιμέρους διαδικασιών) πραγματοποιείται κατά τα οριζόμενα

Αριθμός απόφασης: 1316 / 2019

στις διατάξεις των άρθρων 92 έως 100, 103 και 104, αναλόγως εφαρμοζόμενα.», στο άρθρο 92 με τίτλο «Περιεχόμενο προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής», ότι: «[...] 2. Στην ανοικτή διαδικασία οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα: α) Ξεχωριστό σφραγισμένο φάκελο, με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 93, β) ξεχωριστό σφραγισμένο φάκελο, με την ένδειξη «Τεχνική Προσφορά», εφόσον απαιτείται από τα έγγραφα της σύμβασης, ο οποίος περιέχει τα τεχνικά στοιχεία της προσφοράς, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 94 για τις συμβάσεις που αφορά το άρθρο αυτό και τα προβλεπόμενα στα έγγραφα της σύμβασης. Αν τα τεχνικά στοιχεία της προσφοράς δεν είναι δυνατόν, λόγω μεγάλου όγκου, να τοποθετηθούν στον κυρίως φάκελο, τότε αυτά συσκευάζονται χωριστά και ακολουθούν τον κυρίως φάκελο με τις ίδιες ενδείξεις και γ) Ξεχωριστό σφραγισμένο φάκελο, με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά», εφόσον απαιτείται από τα έγγραφα της σύμβασης, ο οποίος περιέχει τα οικονομικά στοιχεία της προσφοράς, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 95 για τις συμβάσεις που αφορά το άρθρο αυτό και τα προβλεπόμενα στα έγγραφα της σύμβασης [...] 6. Στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων που διενεργούνται με ηλεκτρονικά μέσα, σύμφωνα με τα άρθρα 22 και 36 όλα τα παραπάνω δικαιολογητικά υποβάλλονται σε (υπο)φακέλους (κατηγορία επισυναπτόμενων αρχείων στο ηλεκτρονικό σύστημα), σύμφωνα με τα οριζόμενα στις αποφάσεις που εκδίδονται κατ' εξουσιοδότηση των παραγράφων 4 και 5 του άρθρου 36» και στο άρθρο 36, με τίτλο «Υποχρέωση χρήσης – Λειτουργία ΕΣΗΔΗΣ», ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές υποχρεούνται να χρησιμοποιούν το Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. σε όλα τα στάδια της διαδικασίας σύναψης δημοσίων συμβάσεων του παρόντος νόμου, με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, χωρίς να συμπεριλαμβάνεται ο ΦΠΑ [...] 5. Με απόφαση του Υπουργού Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού ρυθμίζονται, για τις συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, τα τεχνικά ζητήματα που αφορούν: α) τη λειτουργία της ηλεκτρονικής πύλης ΕΣΗΔΗΣ, τη δομή και το περιεχόμενό της, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 3979/ 2011 και του ΠΗΔ, τη διαβάθμιση των χρηστών, τον τρόπο πρόσβασης και μελέτης των εγγράφων των διαγωνισμών και τη δημιουργία και χορήγηση αντιγράφων με χρήση ΤΠΕ, τα αντίστοιχα

Αριθμός απόφασης: 1316 / 2019

αναγνωριστικά και διαπιστευτήρια και τα ειδικότερα θέματα και μεθόδους εγγραφής, αυθεντικοποίησης, την πολιτική ασφάλειας του δικτυακού τόπου και την εφαρμογή της κείμενης νομοθεσίας για την προστασία προσωπικών δεδομένων των χρηστών του ΕΣΗΔΗΣ, β) τον προσδιορισμό του περιεχομένου, των κανόνων και λεπτομερειών χρήσης των επιμέρους εργαλείων του ΕΣΗΔΗΣ, όπως της διαδικτυακής διαχείρισης αιτημάτων και πληροφοριών, της χρήσης προτύπων και υποδειγμάτων, της ηλεκτρονικής κοινοποίησης, της διαδικασίας ηλεκτρονικής σύναψης των δημόσιων συμβάσεων, των ηλεκτρονικών καταλόγων, των ηλεκτρονικών πλειστηριασμών, των δυναμικών συστημάτων αγορών, των ηλεκτρονικών παραγγελιών, της ηλεκτρονικής τιμολόγησης, των ηλεκτρονικών πληρωμών, γ) τους όρους και τις προϋποθέσεις για την υποβολή, τη γνωστοποίηση, τη διακίνηση εγγράφων μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, τον τύπο και το περιεχόμενό τους, τον προσδιορισμό του χρόνου αποστολής ή παραλαβής και τον υπολογισμό των προθεσμιών, τεκμήρια γνωστοποίησης και απόκτησης πρόσβασης από τον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα, καθώς και τον τρόπο και την απόδειξη πρόσβασης σε έγγραφα μέσω του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. και χορήγησης αντιγράφων ...», σε εκτέλεση των διατάξεων του οποίου εκδόθηκε η με αριθμό 56902/215/2017 υπουργική απόφαση (Β`1924), το άρθρο 15 της οποίας με τίτλο «Υποβολή Προσφορών- Αιτήσεων Συμμετοχής» προβλέπει ότι: «...1.1 Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν την προσφορά, τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή τους σε διαγωνιστική διαδικασία και μέχρι τη σύναψη της σύμβασης μέσω του Συστήματος, με τρόπο και σε χρόνο που ορίζεται κατά περίπτωση στις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και της παρούσης 1.2 Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν την προσφορά τους σε ηλεκτρονικό φάκελο μέσα στη προθεσμία που ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. Τα περιεχόμενα του ανωτέρω φακέλου ορίζονται ως εξής: (α) ένας (υπο)φάκελος με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα. (β) ένας (υπο)φάκελος με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα ...».

Αριθμός απόφασης: 1316 / 2019

8. Επειδή, σχετικώς με τον τρόπο υποβολής της προσφοράς, σε πλήρη ταύτιση με τις πιο πάνω διατάξεις, στη διακήρυξη του διαγωνισμού, που συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο που διέπει τον διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο τη δημόσια αρχή, η οποία τον διενεργεί και υποχρεούται από την έναρξη και μέχρι την ολοκλήρωση της διαδικασίας του να εφαρμόζει όσα ορίζονται σε αυτή, όσο και τους διαγωνιζόμενους (πρβλ. ΑΕΠΠ Α65/17, 65/17, 114/17, 115/17, 174/17, 128/17 κ.α.), ορίζονται τα εξής: Στο άρθρο 2.4.2.1., ότι: «Οι προσφορές υποβάλλονται από τους ενδιαφερόμενους ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ, ...», στο άρθρο 2.4.2.3. ότι «Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα: (α) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής –Τεχνική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά και η τεχνική προσφορά σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα. (β) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα και τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά. ...», στο άρθρο 2.4.3 με τίτλο «Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά», ότι: «2.4.3.1 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν: α) Το τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης (Τ.Ε.Υ.Δ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 4 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.9.1. της παρούσας διακήρυξης. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό πρότυπο ΤΕΥΔ το οποίο έχει αναρτηθεί, και σε επεξεργάσιμη μορφή αρχείου doc, στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης (Παράρτημα Δ), β) εγγύηση συμμετοχής, σύμφωνα με το άρθρο 72 του Ν.4412/2016 τις παραγράφους 2.1.5 και 2.2.2 της παρούσας διακήρυξης. ...», στο άρθρο 2.4.4 με τίτλο «Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών», ότι: «Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παρούσα κριτήριο ανάθεσης βάσει της τιμής σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Παράρτημα Β και Γ της διακήρυξης: Στον (υπο)φάκελο* με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά

Αριθμός απόφασης: 1316 / 2019

του προσφέροντα. Η Οικονομική Προσφορά υποβάλλεται ηλεκτρονικά επί ποινή απορρίψεως στον (υπό) φάκελο «Οικονομική Προσφορά». Η οικονομική προσφορά, συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Στην συνέχεια, το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, σε μορφή pdf, το οποίο υπογράφεται ψηφιακά και υποβάλλεται από τον προσφέροντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση, το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο pdf. Εφόσον η οικονομική προσφορά δεν έχει αποτυπωθεί στο σύνολό της στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων επισυνάπτει ψηφιακά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία. Πέραν της ως άνω υποβολής, κατά τα διαλαμβανόμενα στο άρθρο 11 παράγ. 1.2.5. της Π1/2390/16-10-2013 απόφασης του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας, ο προσφέρων επισυνάπτει ηλεκτρονικά στο εν λόγω υποφάκελο «Οικονομική προσφορά» επιπλέον του ανωτέρω αρχείου, επίσης ομοίως και επί ποινή αποκλεισμού ψηφιακά υπογεγραμμένο και σε μορφή αρχείου pdf, το σχετικό έντυπο της προσφοράς του Παραρτήματος Β και Γ της παρούσας. Το εν λόγω έντυπο οι ενδιαφερόμενοι μπορούν να το προμηθευτούν σε επεξεργάσιμη μορφή από το Σύστημα. Η προσφερόμενη τιμή του εντύπου οικονομικής προσφοράς της παρούσης διακήρυξης οικονομικής προσφοράς πρέπει να ταυτίζεται με αυτό της προσφερόμενης τιμής της ηλεκτρονικής προσφοράς αλλιώς η προσφορά δεν είναι αποδεκτή ...», στο άρθρο 2.4.6 με τίτλο «Λόγοι απόρριψης προσφορών», ότι: «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.

Αριθμός απόφασης: 1316 / 2019

(Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών),...», και στο άρθρο 3.1.2 με τίτλο «Αξιολόγηση προσφορών», ότι: «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 τους όρους και τις απαιτήσεις της παρούσας και συντάσσει πρακτικό στο οποίο εισηγείται αιτιολογημένα την αποδοχή ή απόρριψή τους, την κατάταξη των προσφορών και την ανάδειξη του προσωρινού αναδόχου ...».

9. Επειδή, από τους προπαρατεθέντες όρους της διακήρυξης, σε συνάφεια με τις ισχύουσες διατάξεις του νόμου και των εκτελεστικών αυτού αποφάσεων, συνάγεται ότι η οικονομική προσφορά υποβάλλεται σε

Αριθμός απόφασης: 1316 / 2019

ξεχωριστό φάκελο από το φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικής προσφοράς, υποβάλλεται δε μόνον ηλεκτρονικά και δεν περιλαμβάνεται εκτυπωμένη στα έγγραφα και δικαιολογητικά που υποβάλλονται και σε έντυπη μορφή εντός τριών ημερών από την υποβολή του ηλεκτρονικού (υπο)φακέλου με τα δικαιολογητικά συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς. Περαιτέρω, συνάγεται ότι στον επίμαχο διαγωνισμό, η αξιολόγηση των υποβαλλόμενων προσφορών, λαμβάνει χώρα σε δύο διακριτά στάδια, στο πρώτο από τα οποία ενεργείται ηλεκτρονική αποσφράγιση του φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» και εξετάζεται η πληρότητα και νομιμότητα των δικαιολογητικών συμμετοχής και της τεχνικής προσφοράς των διαγωνιζομένων, και στο δεύτερο στάδιο ενεργείται η ηλεκτρονική αποσφράγιση των «Οικονομικών Προσφορών» των διαγωνιζομένων, οι οποίοι δεν αποκλείστηκαν κατά το πρώτο στάδιο της διαδικασίας. Τα διακριτά δε στάδια αποσφράγισης και αξιολόγησης των φακέλων των προσφορών, η τήρηση των οποίων συνιστά ουσιώδη όρο της διαδικασίας, έχει κριθεί ότι επιβάλλονται, προκειμένου να αποφευχθεί ο επηρεασμός της κρίσης του φορέα που διεξάγει τον διαγωνισμό κατά την αξιολόγηση των δικαιολογητικών και της τεχνικής προσφοράς των συμμετεχόντων σε αυτόν. Για το λόγο αυτό, κατά πάγια νομολογία, η αποκάλυψη οικονομικών στοιχείων εκ μέρους διαγωνιζομένου πριν από την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών και κατά το χρόνο που διαρκεί ακόμα το στάδιο αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών επιφέρει τον αποκλεισμό του από την περαιτέρω διαδικασία του διαγωνισμού, ανεξαρτήτως μάλιστα, του κατά πόσον τα στοιχεία αυτά πράγματι ανταποκρίνονται, κατά το περιεχόμενό τους, στα περιλαμβανόμενα στο φάκελο της οικονομικής προσφοράς στοιχεία (ΣΤΕ 2283/06, 1452/2000, 2478/1997, Ε.Α. 326/08, 599/07, 1234/07, 1265/06, 44/05, ΔΕφΑθ 50/2013).

10. Επειδή, εξάλλου, στο άρθρο 1.3 της διακήρυξης, με τίτλο «Συνοπτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης», μεταξύ άλλων, ορίζονται τα εξής: «...Οι υποψήφιοι θα πρέπει να λάβουν υπόψη τους ότι, στα πλαίσια του παρόντος διαγωνισμού, δεν ζητείται από τη η υποβολή προτάσεων από τις ενδιαφερόμενες ασφαλιστικές εταιρίες με βάση τα διάφορα ασφαλιστικά πακέτα που αυτές διαχειρίζονται.

Αριθμός απόφασης: 1316 / 2019

Αυτό που ζητείται από τη είναι η υποβολή, από τις εταιρίες που θα μετάσχουν οικονομικών προσφορών για την υλοποίηση συγκεκριμένου ασφαλιστικού πακέτου, τους όρους του οποίου έχει προδιαγράψει η ίδια η, (βλέπετε ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α - Πίνακας Ασφαλιζομένων Αξιών Ι, ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Β & Γ). Με δεδομένο τον υποχρεωτικό για τους προσφέροντες χαρακτήρα των όρων του ασφαλιστικού προγράμματος και ότι κριτήριο ανάθεσης είναι η χαμηλότερη τιμή, δεν νοείται υποβολή εναλλακτικών προσφορών. 2. Επιτρέπεται η υποβολή προσφοράς μόνο για το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Β ή / το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Γ. 3. Απαραίτητη θεωρείται η υποβολή σχεδίων των ασφαλιστηρίων συμβολαίων της συμμετέχουσας στο διαγωνισμό ασφαλιστικής εταιρίας. ...». Από τις διατυπώσεις του πιο πάνω όρου σε συνδυασμό με τις διατυπώσεις του όρου 2.4.3.2 της διακήρυξης, συνάγεται ότι τα σχέδια των ασφαλιστηρίων συμβολαίων των συμμετεχουσών στο διαγωνισμό ασφαλιστικών εταιρειών, έπρεπε να υποβληθούν στο φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικής προσφοράς τους, προκειμένου ο αναθέτων φορέας να διαπιστώσει αν οι όροι και οι απαιτήσεις που με τα έγγραφα της σύμβασης είχε θέσει πληρούνται.

11. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, όπως προκύπτει από τη με αριθμό 145177 ηλεκτρονική προσφορά της για το Τμήμα 1 στον επίμαχο διαγωνισμό, η εταιρεία, μεταξύ των λοιπών εγγράφων που συμπεριέλαβε και προσκόμισε ηλεκτρονικά στον (υπο)φακέλο με τα δικαιολογητικά συμμετοχής – τεχνικής της προσφοράς, υπέβαλε ηλεκτρονικά και αρχείο με την ονομασία «ΣΥΜΒΟΛΑΙΟ», όπως όριζε το άρθρο 1.3 της διακήρυξης. Από το περιεχόμενο του αρχείου αυτού προκύπτει ότι πρόκειται για μια ολοκληρωμένη πρόταση συμβολαίου της διαγωνιζόμενης εταιρείας προς τον αναθέτοντα φορέα, παρόλο που τα στοιχεία του αντισυμβαλλόμενου της διαγωνιζόμενης εταιρείας στο εν λόγω σχέδιο αναφέρεται ότι είναι εκκρεμή, καθώς σε αυτό περιλαμβάνεται το πακέτο ασφαλιστικών καλύψεων που η καθ' ης εταιρεία προσφέρει για την επίμαχη σύμβαση. Συγκεκριμένα, εκτός των λοιπών όρων του συμβολαίου, που συνθέτουν ένα πλήρες πακέτο ασφάλισης (ασφαλιζόμενα κεφάλαια, καλυπτόμενοι κίνδυνοι, παρεκκλίσεις, γενικές εξαιρέσεις και περιορισμοί, ειδικές εξαιρέσεις και προϋποθέσεις,

Αριθμός απόφασης: 1316 / 2019

απαλλαγές και όρια κάλυψης, ειδικές πρόσθετες συμφωνίες), ως τόπος του κινδύνου αναφέρεται η «.....», ενώ ως αντικείμενο της ασφάλισης περιγράφεται η αστική ευθύνη του αναθέτοντα φορέα από την εν γένει δραστηριότητα που ασκεί, όπως αυτή περιγράφεται στο Παράρτημα Β΄ της διακήρυξης («...1. εκμετάλλευση, λειτουργία, συντήρηση, κατασκευή, σύνδεση και διοίκηση του δικτύου της τηλεθέρμανσης, με σκοπό την τροφοδότηση της πόλης της με θερμότητα για θέρμανση χώρων και παρασκευή θερμού νερού χρήσης καθώς και την εκμετάλλευση, λειτουργία, συντήρηση, κατασκευή, σύνδεση ή διοίκηση των Δικτύων Ύδρευσης & Αποχέτευσης. 2. εκμετάλλευση, λειτουργία, συντήρηση, των εγκαταστάσεων καθώς και κτιρίων ή γραφείων (συμπεριλαμβανομένης ευθύνης από την χρήση ανελκυστήρων και την πτώση φωτεινών επιγραφών) τα οποία ανήκουν στον ασφαλιζόμενο ή έχει ή δύναται να έχει ευθύνη. ...»). Στην πρώτη σελίδα, όμως, του εν λόγω αρχείου της καθ' ης εταιρείας υπό τον τίτλο: «Ασφάλιστρα Δόσης», αναφέρεται «[...] Καθαρά Ασφάλιστρα Δόσης 11.050,73 Ευρώ. Δικ.Συμβ.:2.210,15 Ευρώ, Φ.Α. 1.989,14 Ευρώ, Ολικά Ασφάλιστρα Δόσης: 15.250,02 Ευρώ [...]». Στη συνέχεια, στην ίδια ως άνω σελίδα, αναφέρονται και τα εξής: [...] Συμφωνείται ότι τα ασφάλιστρα θα εξοφληθούν σε δύο εξαμηνιαίες δόσεις, της πρώτης εξ Ευρώ 15.250,02, πληρωτέας με την παραλαβή του παρόντος, της επόμενης της 02-02-2020 [...]. Από τα παραπάνω, συνεπώς, προκύπτει ότι στο σχέδιο συμβολαίου που προσκόμισε η καθ' ης εταιρεία αποκάλυψε οικονομικά στοιχεία που καίτοι κατά το στάδιο αξιολόγησης τεχνικών προσφορών δεν μπορούσε να αποδειχθεί ότι ανταποκρίνονται στα στοιχεία που θα περιέχονταν στην οικονομική της προσφορά στον διαγωνισμό, πάντως αναμφίβολα μπορούσαν να επηρεάσουν την κρίση της επιτροπής του διαγωνισμού κατά την αξιολόγηση των δικαιολογητικών και της τεχνικής προσφοράς τόσο της καθ' ης εταιρείας όσο και της προσφεύγουσας. Και τούτο, διότι, όπως γίνεται δεκτό ανωτέρω, το προσκομισθέν σχέδιο συμβολαίου συνιστούσε την «τεχνική» πρόταση της καθ' ης εταιρείας για το Τμήμα 1 της σύμβασης, συνακόλουθα, η συμπερίληψη σε αυτό του οικονομικού ανταλλάγματος για την πρόταση αυτή (ασφάλιστρα με πλήρη ανάλυση και τρόπο πληρωμής), ακόμη και αν ήταν εντελώς τυχαία ή εκ παραδρομής, συνιστά αναμφίβολα ένδειξη οικονομικής

Αριθμός απόφασης: 1316 / 2019

προσφοράς που θα μπορούσε να προσφέρει η καθ' ης εταιρεία σε ένα αντίστοιχο συμβόλαιο. Κατά συνέπεια, ενόψει των όσων γίνονται δεκτά στην ένατη σκέψη της παρούσας, η προσφορά της καθ' ης εταιρείας θα έπρεπε να είχε απορριφθεί, διότι αποκάλυψε οικονομικά στοιχεία που ανεξαρτήτως αν ανταποκρίνονταν στα περιλαμβανόμενα στο φάκελο της οικονομικής της προσφοράς στοιχεία (ΣΤΕ 2283/06, 1452/2000, 2478/1997, Ε.Α. 326/08, 599/07, 1234/07, 1265/06, 44/05, ΔΕΦΑΘ 50/2013), πάντως ήταν ικανά να επηρεάσουν την κρίση της επιτροπής του διαγωνισμού κατά την αξιολόγηση των δικαιολογητικών και της τεχνικής προσφοράς των διαγωνιζομένων. Όσα δε αντίθετα προβάλλονται είναι απορριπτέα ως αβάσιμα. Από την αντιπαραβολή, άλλωστε, των περιεχόμενων στο προσκομισθέν σχέδιο οικονομικών στοιχείων με την υποβληθείσα οικονομική προσφορά της καθ' ης εταιρείας προκύπτει ότι τα προσφερόμενα μικτά ασφάλιστρα για ένα έτος (30.500,00€) διαφέρουν από τα αναφερόμενα στο σχέδιο συμβολαίου κατά 0,04€ (στο υποβληθέν κατά τα άνω σχέδιο συμβολαίου είχε αναγραφεί ποσό εξαμηνιαίας δόσης 15.250,02€, επομένως το ποσό των ετήσιων ασφαλιστρών ανερχόταν σε 30.500,04€). Αντίθετα δηλαδή με όσα υποστηρίζει ο αναθέτων φορέας, τα περιεχόμενα στην τεχνική προσφορά της καθ' ης στοιχεία εν τέλει σχεδόν ταυτίζονται με αυτά της οικονομικής της προσφοράς. Μη νομίμως, τέλος, επί των οικονομικών στοιχείων που αναγράφονταν στο υποβληθέν σχέδιο συμβολαίου της καθ' ης εταιρείας, ο αναθέτων φορέας ζήτησε διευκρινίσεις και μάλιστα με το ερώτημα αν αυτά ήταν ενδεικτικά ή δεσμευτικά για αυτήν (βλ. σκέψη 1 της παρούσας). Και τούτο, διότι κατά τις διατάξεις του άρθρου 310 του ν. 4412/2016, που τυγχάνει εφαρμογής στον επίμαχο διαγωνισμό, αλλά και του άρθρου 102 του ίδιου νόμου, στις οποίες παραπέμπει σχετικώς το άρθρο 3.1.1 της διακήρυξης «...διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο στις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, όπως ιδίως παράλειψη μονογραφών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης του φακέλου και των υποφακέλων των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, λεκτικές και φραστικές αποκλίσεις των εγγράφων της προσφοράς από την ορολογία των εγγράφων της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το

Αριθμός απόφασης: 1316 / 2019

περιεχόμενό τους ...», περίπτωση όμως που δεν συντρέχει όταν σε έγγραφο της τεχνικής προσφοράς, το οποίο κατά τα λοιπά ούτε ασάφειες έχει ούτε άλλα τυπικά σφάλματα, αποκαλύπτονται οικονομικά στοιχεία ικανά να επηρεάσουν την κρίση της επιτροπής του διαγωνισμού κατά την αξιολόγηση των δικαιολογητικών και της τεχνικής προσφοράς των διαγωνιζομένων. Από το ερώτημα, μάλιστα, που ο αναθέτων φορέας απηύθυνε στην καθ' ης εταιρεία (βλ. σκέψη 1 της παρούσας) συνάγεται ότι στην επιτροπή του διαγωνισμού σχηματίστηκε η εντύπωση ότι τα ως άνω οικονομικά στοιχεία μπορεί να συνιστούν την πρόταση ασφαλίστρου της καθ' ης για την υπό δημοπράτηση σύμβαση ή έστω πρόταση ασφαλίστρου για αντίστοιχη σύμβαση με αυτήν, επομένως ήταν ικανά να επηρεάσουν την κρίση της. Κατ' ακολουθία των ανωτέρω, ο αναθέτων φορέας όφειλε να απορρίψει την προσφορά της καθ' ης εταιρείας, χωρίς να δύναται να ζητήσει διευκρινίσεις επί του σχεδίου συμβολαίου που προσκόμισε η καθ' ης εταιρεία, γενομένου δεκτού του πρώτου λόγου της υπό εξέταση προσφυγής.

12. Επειδή, εξάλλου, σχετικώς με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής, η διακήρυξη του διαγωνισμού προβλέπει τα εξής: Στο άρθρο 2.2.4 με τίτλο «Καταλληλόλητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας», ότι: «Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν επαγγελματική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο των προς παροχή υπηρεσιών ασφάλισης. Ειδικότερα απαιτείται να διαθέτουν άδεια ασφαλιστικής εταιρίας και έχουν την εμπειρία, υποδομή και χρηματοοικονομική ικανότητα να προσφέρουν τις ζητούμενες υπηρεσίες. Ειδικά για τους εγκατεστημένους στην Ελλάδα οικονομικούς φορείς/ασφαλιστικές εταιρίες απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Επιμελητήριο ...», στο άρθρο 2.2.8.1 με τίτλο «Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών», ότι: «Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4 ... της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους, ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016 Τυποποιημένο

Αριθμός απόφασης: 1316 / 2019

Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ). ...», στο άρθρο 2.2.8.2 με τίτλο «Αποδεικτικά μέσα», ότι: «...Β. 2. Για την απόδειξη της απαίτησης της παραγράφου 2.2.4. (απόδειξη καταλληλότητας για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας) προσκομίζουν: Ειδικά οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα πάροχοι υπηρεσιών, Άδεια λειτουργίας της Ασφαλιστικής εταιρίας παροχής υπηρεσιών από το υπουργείο ανάπτυξης ή την αρμόδια Εποπτική αρχή - Να είναι καταχωρημένες στα σχετικά Μητρώα της Τράπεζα της Ελλάδος - Επίσημο αντίγραφο ή επικυρωμένο φωτοαντίγραφο του καταστατικού της εταιρίας και των τυχόν τροποποιήσεων του ή του τελευταίου κωδικοποιημένου καταστατικού και αντίγραφα των ΦΕΚ όπου έγιναν οι αντίστοιχες δημοσιεύσεις. - Πρόσφατο (εκδοθέν μετά την 1η Ιανουαρίου 2019) πιστοποιητικό του Υπουργείου Ανάπτυξης και Εμπορίου περί καταστατικών τροποποιήσεων. - Επίσημο αντίγραφο της απόφασης με την οποία συγκροτήθηκε σε σώμα το Διοικητικό Συμβούλιο της εταιρίας και ΦΕΚ όπου έγινε η αντίστοιχη δημοσίευση. - Πιστοποιητικό (εκδοθέν μετά την 1η Ιανουαρίου 2019) του Υπουργείου Ανάπτυξης και Εμπορίου μη ανακλήσεως της άδειας λειτουργίας της υποψηφίου ασφαλιστικής εταιρίας. - Νομιμοποιητικά έγγραφα από τα οποία πρέπει να προκύπτει εκτός από το ότι ο υποψήφιος έχει συσταθεί και λειτουργεί νόμιμα και το ποια πρόσωπα είναι οι νόμιμοι εκπρόσωποί του, οι οποίοι και τον δεσμεύουν με την υπογραφή τους για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό και οι οποίοι θα υπογράψουν την Δήλωση Συμμετοχής και όλα τα σχετικά έγγραφα που ζητούνται να υποβληθούν σύμφωνα με την παρούσα προκήρυξη. ...» και στο άρθρο 3.2 με τίτλο «Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης - Δικαιολογητικά κατακύρωσης», ότι: «Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω του συστήματος στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), και τον καλεί να υποβάλει εντός προθεσμίας, δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής ειδοποίησης σε αυτόν, τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2. της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της

Αριθμός απόφασης: 1316 / 2019

διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 - 2.2.8 αυτής. ...». Από τους προπαρατεθέντες όρους της διακήρυξης προκύπτει ότι, καίτοι για τη νόμιμη συμμετοχή τους στον διαγωνισμό, οι διαγωνιζόμενοι απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Επιμελητήριο, ιδιότητα που όφειλαν να δηλώσουν ότι πληρούν στο οικείο πεδίο του ΤΕΥΔ, εντούτοις δεν υποχρεούνται με ρητή επί ποινή αποκλεισμού διάταξη να προσκομίσουν το σχετικό πιστοποιητικό εγγραφής. Συνακόλουθα, δεν θα ήταν νόμιμη η απόρριψη της προσφοράς διαγωνιζόμενου με την αιτιολογία ότι δεν έχει προσκομίσει πιστοποιητικό εγγραφής στο επιμελητήριο. Και τούτο, διότι ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει μόνον τα αξιούμενα από την διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά, και κατά συνέπεια, ανεξαρτήτως παντός άλλου, δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού για δικαιολογητικά μη απαιτούμενα από τη διακήρυξη (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 18, 19/2011, 3703/2010, 1616, 254/2008). Δεν θα ήταν νόμιμη, εξάλλου, η απόρριψή της, ούτε και αν το είχε προσκομίσει, αλλά είχε εκδοθεί προγενέστερα των τριάντα ημερών από της υποβολής του, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 80 του ν. 4412/2016, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει, διότι θα είχε υποβληθεί εκ περισσού, συνεπώς και μη νομίμως εκδοθέν, δεν θα έπρεπε να ληφθεί υπόψη. Το ως άνω πιστοποιητικό, εξάλλου, δεν θα μπορούσε να ζητηθεί νομίμως από τον αναθέτοντα φορέα, ούτε κατ' εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 79 παρ. 5 του ν. 4412/2016. Και τούτο, διότι και στην περίπτωση αυτή, όταν, δηλαδή η αναθέτουσα αρχή «... ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας», μπορεί να ζητεί να προσκομιστούν τα πιστοποιητικά που κατά τα έγγραφα της σύμβασης όφειλε, σε άλλο στάδιο, να προσκομίσει ο προσφέρων, περίπτωση όμως που, ενόψει των ανωτέρω αναφερομένων, στην προκειμένη περίπτωση δεν συνέτρεχε για το πιστοποιητικό εγγραφής στο επιμελητήριο. Συνακόλουθα, μη νομίμως ζήτησε ο αναθέτων φορέας, με το με αριθμό 39674/09-08-2019 έγγραφό του από την καθ' ης εταιρεία να προσκομίσει πιστοποιητικό εγγραφής της στο επιμελητήριο, το δε με αριθμό πρωτοκόλλουπιστοποιητικό του Εμπορικού και Βιομηχανικού

Αριθμός απόφασης: 1316 / 2019

Επιμελητηρίου Αθηνών που την 13-08-2019 η καθ' ης εταιρεία προσκόμισε δεν έπρεπε καν να ληφθεί υπόψη. Σε κάθε περίπτωση, ενόψει των όσων γίνονται δεκτά ανωτέρω, δεν θα μπορούσε να απορριφθεί η προσφορά της, με την αιτιολογία ότι το επίμαχο πιστοποιητικό είχε εκδοθεί προγενέστερα των τριάντα ημερών από της υποβολής του, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 80 του ν. 4412/2016. Όσα δε αντίθετα προβάλλει η προσφεύγουσα είναι απορριπτέα ως αβάσιμα. Παρά ταύτα και παρόλο που ο δεύτερος λόγος της υπό εξέταση προσφυγής είναι απορριπτέος, η προσφορά της καθ' ης εταιρείας έπρεπε σε κάθε περίπτωση να απορριφθεί, διότι αρκεί που είχε αποκαλύψει οικονομικά στοιχεία στην προσφορά της, σύμφωνα με όσα έγιναν δεκτά στην 11^η σκέψη της παρούσας.

13. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, η εξετασθείσα προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

14. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη και σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να επιστραφεί.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή, σύμφωνα με το σκεπτικό.

Ακυρώνει τη με αριθμό 182/2019 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της, στο πλαίσιο του ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού που με α/α συστήματος η διενεργεί για την ανάθεση παροχής υπηρεσιών για την κάλυψη του Προγράμματος, συνολικής εκτιμώμενης αξίας, άνευ ΦΠΑ, 95.000€, κατά το μέρος με το οποίο έγινε δεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «.....» για το Τμήμα 1 με τίτλο «.....» του διαγωνισμού και αποφασίστηκε ότι η εταιρεία αυτή είναι προσωρινός ανάδοχος για το τμήμα αυτό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου, που κατέθεσε η προσφεύγουσα.

Αριθμός απόφασης: 1316 / 2019

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 7 Νοεμβρίου 2019 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο την 27^η Νοεμβρίου 2019.

Ο Πρόεδρος

Κων/νος Πολ. Κορομπέλης

Η Γραμματέας

Τζέιμυ Γιάννακα

και α.α

Φωτεινή Μαραντίδου