

Η

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

7ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε την 18^η Νοεμβρίου 2020 με την εξής σύνθεση Χρυσάνθη Ζαράρη – Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Μιχάλης Σειραδάκης και Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 09.10.2020 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 1442/12.10.2020 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής προσφεύγων), που εδρεύει στην ..., ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ... (εφεξής αναθέτουσα αρχή), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη με αριθμό 199/2020 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του ... που εκδόθηκε στο πλαίσιο της με αρ. ... διακήρυξης με την οποία απορρίφθηκε η προσφορά του καθώς και κάθε επόμενη της προσβαλλόμενης πράξης ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής που ερείδεται στην προσβαλλόμενη.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο**

1. Επειδή για την άσκηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής έχει καταβληθεί e-παράβολο ύψους 600,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., το από 09.10.2020 αποδεικτικό ηλεκτρονικής πληρωμής του εν λόγω παραβόλου της ... και εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας

Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών όπου στο πεδίο κατάσταση του ως άνω παραβόλου αναφέρεται η ένδειξη «Δεσμευμένο»).

2. Επειδή, με την με αριθμό ... Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε ανοιχτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την επιλογή αναδόχου προμήθειας «Προσωρινών εγκαταστάσεων στέγασης (4), χώρων υγιεινής και βασικού εξοπλισμού για την κάλυψη επείγουσών αναγκών της δίχρονης προσχολικής εκπαίδευσης (Νηπιαγωγείων) στις ΤΚ:..., ..., ... & ... του ...», προϋπολογισμού 213.280,00 ευρώ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφοράς, αποκλειστικά βάσει τιμής. Η σύμβαση υποδιαιρείται σε δύο υποέργα, και η εκτιμώμενη αξία της αναλύεται ως εξής: 1. ΟΜΑΔΑ Α (Υποέργο 1):178.560,00€ με ΦΠΑ 24% (Χωρίς ΦΠΑ 144.000,00€ & το ΦΠΑ 34.560€), CPV:..... 2. ΟΜΑΔΑ Β (Υποέργο 2): 34.720,00€ με ΦΠΑ 24% (Χωρίς ΦΠΑ 28.000,00€ & το ΦΠΑ 6.720€) CPV:..... Προσφορές υποβάλλονται για μία ή και για τις 2 ομάδες. Εν προκειμένω, η προσφυγή ασκείται για την ομάδα Β.

3. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ όπου έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ ... (βλ. άρθρο 1.6 της διακήρυξης).

4. Επειδή, ο διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας αξίας του, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου ΙV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 του ν. 4412/2016.

5. Επειδή, η προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 09.10.2020 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, δοθείσας της κοινοποίησης της προσβαλλόμενης στους ενδιαφερομένους στις 02.10.2020, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017 και είναι νομίμως υπογεγραμμένη, γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από τον προσφεύγοντα με μήνυμα ηλεκτρονικού

ταχυδρομείου σύμφωνα με τις διατάξεις του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και του ΠΔ 39/2017.

6. Επειδή, ο προσφεύγων ως προσφέρων στην υπό στοιχείο 2, της παρούσας, διαγωνιστική διαδικασία, θεμελιώνει προφανές έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής, ως προς το μέρος που αφορά στην εκ μέρους του επικαλούμενη μη νόμιμη απόρριψη της προσφοράς του, επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

7. Επειδή, με την με αρ. 1724/12.10.2020 Πράξη της Προέδρου του 7^{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: α) προέβη, στις 12.10.2020 σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο και β) απέστειλε, στην ΑΕΠΠ τις από 15.10.2020 απόψεις της.

9. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως και παραδεκτώς εισάγεται ενώπιον του 7^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016 και του Π.Δ/τος 39/2017.

10. Επειδή με την προσβαλλόμενη με αρ. 199/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής αποφασίσθηκε η έγκριση του πρακτικού της αρμόδιας επιτροπής διενέργειας διαγωνισμού και απορρίφθηκε η προσφορά που υπέβαλε ο ήδη προσφεύγων για την ΟΜΑΔΑ Β, ως μη αποδεκτή με την αιτιολογία ότι δεν υπέβαλε Υπεύθυνη Δήλωση του χρόνου ισχύος της προσφοράς του, ο οποίος ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης και συγκεκριμένα στα άρθρα 2.4.5 και 2.4.6 της διακήρυξης και σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 91 του Ν.4412/2016.

11. Επειδή, ο προσφεύγων κατόπιν παράθεσης σχετικού ιστορικού και θεμελίωσης του εννόμου συμφέροντος του, ισχυρίζεται ότι μη νομίμως απορρίφθηκε η προσφορά του με εσφαλμένη και παράνομη αιτιολογία καθόσον στην διακήρυξη δεν απαιτείται σε κανένα σημείο της η υποβολή υπεύθυνης δήλωσης του χρόνου ισχύος της προσφοράς ούτε στα άρθρα που επικαλείται η επιτροπή διαγωνισμού 2.4.5 και 2.4.6 της διακήρυξης αλλά ούτε και στο άρθρο 91 του ν. 4412/2016 το οποίο ομοίως δεν επιτάσσει την υποβολή υπεύθυνης δήλωσης του χρόνου ισχύος της προσφοράς. Επιπλέον καταθέτει με την προσφυγή του υπεύθυνη δήλωση την οποία υπέβαλε με τα δικαιολογητικά του διαγωνισμού στην οποία δηλώνει μεταξύ άλλων : *«Έχω λάβει γνώση όλων των όρων της διακήρυξης με αρ. πρωτ. ..., της σχετικής μελέτης με αριθμό 64/2018, των τεχνικών προδιαγραφών και των σχετικών με αυτήν διατάξεων και κείμενων νόμων και τους αποδέχομαι πλήρως και ανεπιφύλακτα.»* ισχυριζόμενος ότι προφανώς ανάμεσα στους όρους της διακήρυξης είναι και ο χρόνος ισχύος της προσφοράς τον οποίο αποδέχεται πλήρως και ανεπιφύλακτα. Ομοίως καταθέτει την εγγυητική επιστολή της συμμετοχής του στο διαγωνισμό με ημερομηνία ισχύος 31.1.2021 που υπερκαλύπτει τον χρόνο ισχύος της προσφοράς.

12. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή κατόπιν παράθεσης σχετικού ιστορικού, ισχυρίζεται ότι : *«κρίθηκε από την Επιτροπή του διαγωνισμού ότι η υπεύθυνη δήλωση που προσκομίστηκε από την εταιρεία ... ήταν γενική και ελλιπής ως προς το περιεχόμενό της , διότι δεν προσδιόριζε ακριβώς το οριζόμενο διάστημα ως όφειλε, δηλαδή το χρόνο για τον οποίο είναι ισχυρή και δεσμευτική η προσφορά που κατατέθηκε, όπως αυτός αναφέρεται στα έγγραφα της σύμβασης. Ο χρόνος ισχύος της προσφοράς είναι ισχυρός και δεσμευτικός για όλους τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς, δεν εννοείται και θα πρέπει να αποδεικνύεται. Αξίζει να σημειωθεί ότι οι συμμετέχουσες εταιρείες ... και ... έχουν προσκομίσει την υπεύθυνη δήλωση του χρόνου ισχύος της προσφοράς τους.(ΣΧΕΤΙΚΑ 1,2). Επομένως, εν όψει των αρχών της τυπικότητας , της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας που διέπουν τις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων, η συνυποβολή της υπεύθυνης δήλωσης στο σταθερό χρονικό σημείο της υποβολής των προσφορών των*

διαγωνιζομένων με το προβλεπόμενο σε αυτές περιεχόμενο, αποτελεί ουσιώδη τυπική προϋπόθεση συμμετοχής στο διαγωνισμό και η υποβολή ελλιπούς κατά το περιεχόμενο δήλωσης καθιστά την υποβληθείσα προσφορά απαράδεκτη. (Ε.Α ΣΤΕ 1319,668,422,133/2009). Άρα, η προσφορά της ... είναι ελλιπής ως προς το περιεχόμενο, για το χρόνο ισχύος της , και σύμφωνα με το άρθρο 2.4.6/5968/13-5-2020 απορρίφθηκε (άρθρα 81 και 111 Οδηγίας 2014/24/ΕΕ).

13. Επειδή, η παρ. 1 του άρθρου 18 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης [...] Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων [...]».

14. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 91 «Λόγοι απόρριψης προσφορών» του ν. 4412/2016 ορίζεται, «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102. γ) Για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με το άρθρο 102. δ) Η οποία είναι εναλλακτική προσφορά, αν τέτοια δεν επιτρέπεται ή, αν επιτρέπεται, δεν πληροί τις ελάχιστες

απαιτήσεις των εγγράφων της σύμβασης. ε) Η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλει δύο ή περισσότερες προσφορές εκτός αν επιτρέπεται η υποβολή εναλλακτικής προσφοράς. Ο περιορισμός αυτός ισχύει, υπό τους όρους της περίπτωσης γ' της παραγράφου 4 του άρθρου 73 και στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων με κοινά μέλη, καθώς και στην περίπτωση οικονομικών φορέων που συμμετέχουν είτε αυτοτελώς είτε ως μέλη ενώσεων. στ) Προσφορά υπό αίρεση.

15. Επειδή σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης ορίζεται:

1.5 Προθεσμία παραλαβής προσφορών και διενέργεια διαγωνισμού Η καταληκτική ημερομηνία παραλαβής των προσφορών είναι η 01/06/2020 και ώρα 13:00μμ. Η διαδικασία θα διενεργηθεί με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.), η οποία είναι προσβάσιμη μέσω της Διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr, την 15/05/2020, ημέρα Παρασκευή και ώρα 14:00μμ. Μετά την παρέλευση της καταληκτικής ημερομηνίας και ώρας δεν υπάρχει η δυνατότητα υποβολής προσφοράς στο σύστημα. Η ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών είναι η 05/06/2020, ημέρα Παρασκευή και ώρα 13:00μ.μ.

2.2.2 Εγγύηση συμμετοχής 2.2.2.1. Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής, σε ποσοστό 2% ανά ομάδα επί της καθαρής αξίας και πιο συγκεκριμένα για την ομάδα: Α: 2.880€ και την Β: 560€ της καθαρής αξίας. Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς από την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, άλλως η προσφορά απορρίπτεται.

2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά»

2.4.3.1 Δικαιολογητικά Συμμετοχής 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 IV), β) εγγύηση συμμετοχής, σύμφωνα με το άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τις παραγράφους 2.1.5 και 2.2.2 της παρούσας διακήρυξης. Οι ενώσεις οικονομικών φορέων που υποβάλλουν κοινή προσφορά, υποβάλλουν το ΤΕΥΔ για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει στην ένωση.

2.4.3.2 Τεχνική προσφορά Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος I της Τεχνικής Μελέτης υπ αριθμ 63 & 64/2018 Υπηρεσιών του ... της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν το τμήμα της σύμβασης που προτίθενται να αναθέσουν υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν.

2.4.5 Χρόνος ισχύος των προσφορών Οι υποβαλλόμενες προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους οικονομικούς φορείς για **διάστημα έξι (6) μηνών** από την επόμενη της διενέργειας του διαγωνισμού. Προσφορά η οποία ορίζει χρόνο ισχύος μικρότερο από τον ανωτέρω προβλεπόμενο απορρίπτεται. Η ισχύς της προσφοράς μπορεί να παρατείνεται εγγράφως, εφόσον τούτο ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, πριν από τη λήξη της, με αντίστοιχη παράταση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 72 παρ. 1 α του ν. 4412/2016 και την παράγραφο 2.2.2. της παρούσας, κατ' ανώτατο όριο για χρονικό διάστημα ίσο με την προβλεπόμενη ως άνω αρχική διάρκεια. Μετά τη λήξη και του παραπάνω ανώτατου ορίου χρόνου παράτασης ισχύος της προσφοράς, τα αποτελέσματα της διαδικασίας ανάθεσης ματαιώνονται, εκτός αν η αναθέτουσα αρχή κρίνει, κατά περίπτωση, αιτιολογημένα, ότι η συνέχιση της

διαδικασίας εξυπηρετεί το δημόσιο συμφέρον, οπότε οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία μπορούν να επιλέξουν είτε να παρατείνουν την προσφορά και την εγγύηση συμμετοχής τους, εφόσον τους ζητηθεί πριν την πάροδο του ανωτέρω ανώτατου ορίου παράτασης της προσφοράς τους είτε όχι. Στην τελευταία περίπτωση, η διαδικασία συνεχίζεται με όσους παρέτειναν τις προσφορές τους και αποκλείονται οι λοιποί οικονομικοί φορείς. Σε περίπτωση που λήξει ο χρόνος ισχύος των προσφορών και δεν ζητηθεί παράταση της προσφοράς, η αναθέτουσα αρχή δύναται με αιτιολογημένη απόφασή της, εφόσον η εκτέλεση της σύμβασης εξυπηρετεί το δημόσιο συμφέρον, να ζητήσει εκ των υστέρων από τους οικονομικούς φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία είτε να παρατείνουν την προσφορά τους είτε όχι.

2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών 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 Σελίδα 26 προσφορών), 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας, β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας διακήρυξης, γ) για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας και το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, δ) η οποία είναι εναλλακτική προσφορά. ε) η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλλει δύο ή περισσότερες προσφορές. Ο περιορισμός αυτός ισχύει,

υπό τους όρους της παραγράφου 2.2.3.4 περ.γ της παρούσας (περ. γ΄ της παρ. 4 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016) και στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων με κοινά μέλη, καθώς και στην περίπτωση οικονομικών φορέων που συμμετέχουν είτε αυτοτελώς είτε ως μέλη ενώσεων. ζ) η οποία είναι υπό αίρεση, η) η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής, θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης.

16. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007, 19/2005, 31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

17. Επειδή η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣτΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ. ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β΄ Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.). Επιβάλλεται δε να προσδιορίζονται επακριβώς στην διακήρυξη τα προς συμμετοχή στο διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς, δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Ενόψει τούτων, αλλά και των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν τη διαδικασία σύναψης των δημοσίων συμβάσεων, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει μόνον τα αξιούμενα από την

διακήρυξη (ΔΕφΠατρ. 39/2017, ΣΤΕ 39/2017 ΕΑ ΣΤΕ 18, 53, 19, 19/2011, 254/2008, 318/2013 ΔΕφΑΘ (ΑΣΦ) 18/2015, ΣΤΕ 10833, 1084/2010) ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία. Επομένως δεν είναι νόμιμος ο αποκλεισμός διαγωνιζομένου για το λόγο ότι δεν προσκόμισε δικαιολογητικά διαφορετικά ή πρόσθετα από τα ρητώς αξιούμενα (ΣΤΕ 1819/2020 Ολ., 3703/2010, 1329, 1616, 1619/2008, ΕΑ 53/2011). Επακολούθως, η αναθέτουσα αρχή δεν δύναται νομίμως να απορρίψει προσφορά στηριζόμενη σε λόγους οι οποίοι δεν προβλέπονται στην οικεία διακήρυξη και προβάλλονται μετά την υποβολή της προσφοράς αυτής (C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ 28, και απόφαση Medipac C-6/05, EU:C:2007, 337, σκέψη 54).

18. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 25 και απόφαση SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 27).

19. Επειδή, η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων

συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

20. Επειδή με ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι μη νομίμως απορρίφθηκε η προσφορά του με την αιτιολογία ότι δεν περιέλαβε στην προσφορά του Υπεύθυνη Δήλωση περί του χρόνου ισχύος της προσφοράς του καθόσον ουδόλως προβλεπόταν στη διακήρυξη η υποβολή υπεύθυνης δήλωσης με το αυτό περιεχόμενο, αλλά και ότι υπέβαλλε υπεύθυνη δήλωση με την οποία αποδέχεται πλήρως και ανεπιφύλακτα το σύνολο των όρων της διακήρυξης.

Η αναθέτουσα αρχή με τις οικείες απόψεις της ισχυρίζεται ότι η υπεύθυνη δήλωση που προσκομίστηκε από τον προσφεύγοντα ήταν γενική και ελλιπής ως προς το περιεχόμενό της, διότι δεν προσδιόριζε ακριβώς το οριζόμενο διάστημα ως όφειλε, δηλαδή το χρόνο για τον οποίο είναι ισχυρή και δεσμευτική η προσφορά που κατατέθηκε, όπως αυτός αναφέρεται στα έγγραφα της σύμβασης. Ο χρόνος ισχύος της προσφοράς είναι ισχυρός και δεσμευτικός για όλους τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς, δεν εννοείται και θα πρέπει να αποδεικνύεται. Σημειώνει δε ότι δυο έτεροι συμμετέχοντες έχουν προσκομίσει την υπεύθυνη δήλωση του χρόνου ισχύος της προσφοράς τους.

21. Επειδή, από τους όρους της διακήρυξης δεν προκύπτει ότι απαιτείται η υποβολή υπεύθυνης δήλωσης με συγκεκριμένο περιεχόμενο που να αφορά ειδικά και ρητά το χρόνο ισχύος των προσφορών (βλ. σκ. 15 της παρούσας), όπως βασίμως ισχυρίζεται ο προσφεύγων, ουδείς δε αμφισβητεί ότι ο προσφεύγων υπέβαλε Υπεύθυνη Δήλωση στην οποία αναγράφει ότι αποδέχεται πλήρως και ανεπιφύλακτα το σύνολο των όρων της διακήρυξης συμπεριλαμβανομένου δηλαδή και του επίμαχου περί χρόνου ισχύος της προσφοράς ήτοι του όρου 2.4.5 της διακήρυξης. Σε κάθε περίπτωση, δεν είναι νόμιμος ο αποκλεισμός υποψηφίου λόγω μη υποβολής εγγράφου που δεν

προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης (βλ. σκ 17 της παρούσας), όπως εν προκειμένω, ούτε βέβαια το γεγονός ότι έτεροι δύο συμμετέχοντες υπέβαλαν αυτοβούλως δήλωση περί του χρόνου ισχύος των προσφορών τους, δύναται νομίμως να δημιουργήσει τοιαύτη υποχρέωση και για τον προσφεύγοντα και μάλιστα επί αποκλεισμού. Σημειώνεται επίσης, ότι η εγγυητική επιστολή συμμετοχής του προσφεύγοντα η οποία κατά τους όρους της διακήρυξης (άρθρο 2.2.2.1) πρέπει να έχει διάρκεια ισχύος τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς από την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, υπερκαλύπτει την 05.01.2021 (όπου η ημερομηνία λήξης της προσφοράς από το συνδυασμό των άρθρων 1.5, 2.4.5 και 2.2.2 της διακήρυξης προσδιορίζεται για τις 5.12.2020], και ισχύει έως 31.01.2021), ήτοι δεν δύναται ευλόγως να δημιουργηθεί αμφιβολία βάσει των όρων της διακήρυξης ότι η προσφορά του προσφεύγοντος ισχύει και δεσμεύει αυτόν επί 6μηνου, κατά τα ως άνω (βλ. ad hoc Απόφαση του 7^{ου} Κλιμακίου ΑΕΠΠ με αρ. 1030/2020 σκ.26 Εισηγήτρια Χ. Ζαράρη. Ομοίως, βλ. την με αρ. 208/2020 Απόφαση ΑΕΠΠ του 2^{ου} κλιμακίου Εισηγήτρια Γ. Δρακονταειδή σκ. 13 -15, όπου κρίθηκε ότι μη νομίμως έγινε δεκτή η προσφορά που δεν περιείχε Υ.Δ περί του χρόνου ισχύος της προσφοράς δοθέντος ότι στη διακήρυξη **ρητά προβλέπετο** ότι «ο χρόνος ισχύος προσφοράς **δηλώνεται με σχετική δήλωση** του προσφέροντα μέσα στον φάκελο “Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά”, γεγονός που ουδόλως συντρέχει στην παρούσα). Επομένως, οι οικείοι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος γίνονται δεκτοί, και απορρίπτονται ως αβάσιμοι οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής. Συνεπώς, η προσβαλλόμενη πάσχει ακυρότητας ως προς την απόρριψη της προσφοράς του προσφεύγοντος για την ομάδα Β.

22. Επειδή, γίνεται δεκτή η εισήγηση.

23. Επειδή, κατ’ ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

24. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων πρέπει να επιστραφεί βάσει των άρθρων 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ/τος 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη κατά το σκεπτικό.

Διατάσσει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 18.11.2020 και εκδόθηκε στις 19.11.2020 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Χρυσάνθη Γ. ΖΑΡΑΡΗ

Ελένη ΛΕΠΙΔΑ