

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 11 Φεβρουαρίου 2019 με την εξής σύνθεση: Σταυρούλα Κουρή Πρόεδρος, Εμμανουέλα Σωτηροπούλου-Εισηγήτρια και Μαρία- Ελένη Σιδέρη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 18/1/2019 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ)-Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 67/21.1.2019 της εταιρείας με την επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά του Τμήματος Γ΄: Μελέτης και Προμήθειας Εξοπλισμού της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών (Δ.Τ.Υ.) του Υπουργείου ...και της υπ' αριθμ. Φ.478.6/10/3130/Α2/9-1-2019 απόφασης του Υπουργού Παιδείας, Έρευνας και Θρησκευμάτων σχετικά με την «Έγκριση πρακτικών επιτροπής αξιολόγησης τμήματος 3, του Ηλεκτρονικού, Διεθνούς, Ανοικτού Διαγωνισμού «Προμήθεια και εγκατάσταση εξοπλισμού ΤΠΕ στις σχολικές μονάδες της Περιφέρειας...», η οποία εκδόθηκε στα πλαίσια διενέργειας του υπ' αρ. πρωτ. ... (ΑΔΑΜ:...) ηλεκτρονικού, διεθνή, ανοικτού διαγωνισμού (αρ. διακήρυξης ...), για την για την «Προμήθεια και εγκατάσταση εξοπλισμού ΤΠΕ στις σχολικές μονάδες της Περιφέρειας ...» (Τμήμα 3: Προμήθεια και εγκατάσταση εξοπλισμού ΤΠΕ στις σχολικές μονάδες επαγγελματικής εκπαίδευσης της Περιφέρειας..., εκτιμώμενης αξίας 416.224,19 € προ ΦΠΑ (516.118,00€ με ΦΠΑ) Συστημικός αριθμός Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.:...) κατά το μέρος που απερρίφθη η προσφορά της και αποκλείστηκε από τη περαιτέρω διαγωνιστική διαδικασία.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Εμμανουέλα Σωτηροπούλου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

Αριθμός Απόφασης : 160 / 2019

1. Επειδή, με την Προδικαστική Προσφυγή, η οποία κατετέθη την 18/1/2019 στον διαδικτυακό τόπο του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.), κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου και αυθημερόν η αναθέτουσα αρχή προέβη στην προβλεπόμενη στο άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017 κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής στους λοιπούς ενδιαφερόμενους με μήνυμα μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, η προσφεύγουσα επιδιώκει όπως ακυρωθεί η με αριθ. Φ.478.6/10/3130/A2/9-1-2019 απόφαση του Υπουργού Παιδείας, Έρευνας και Θρησκευμάτων κατά το μέρος αυτής που απέρριψε την προσφορά της προκειμένου να γίνει δεκτή η προσφορά της για το τμήμα 3 του διαγωνισμού.

2. Επειδή το Τμήμα Γ': Μελέτη και Προμήθεια Εξοπλισμού της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών (Δ.Τ.Υ.) του Υπουργείου..., ως αναθέτουσα αρχή, με τη με αρ. .. διακήρυξή του (αρ. πρωτ....) προκήρυξε ηλεκτρονικό, διεθνή, ανοικτό διαγωνισμό για την «Προμήθεια και εγκατάσταση εξοπλισμού ΤΠΕ στις σχολικές μονάδες της Περιφέρειας...» με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, συνολικού προϋπολογισμού 4.437.447,58€ προ ΦΠΑ (5.502.435,00 € με ΦΠΑ (24%). Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται σε 3 τμήματα, με δικαίωμα των διαγωνιζομένων να υποβάλλουν Προσφορές για ένα ή περισσότερα τμήματα, αλλά για το σύνολο των ζητούμενων ειδών και ποσοτήτων κάθε τμήματος. Το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης εστάλη για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης την 5/7/2018, αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων / ΚΗΜΔΗΣ στις 6/6/2018 λαμβάνοντας ΑΔΑΜ: ... και την 9/6/2018 καταχωρήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. όπου έλαβε τους εξής συστημικούς αριθμούς: Τμήμα 1: Προμήθεια και εγκατάσταση εξοπλισμού ΤΠΕ στις σχολικές μονάδες Προσχολικής, Α/θμιας & Β/θμιας Εκπαίδευσης των Νομών ... (προϋπολογισμός: 2.062.323,39€ προ ΦΠΑ (2.557.281,00€ με ΦΠΑ (24%)) (συστημικός αριθμός Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ....). Τμήμα 2: Προμήθεια και εγκατάσταση εξοπλισμού ΤΠΕ στις σχολικές μονάδες Προσχολικής, Α/θμιας & Β/θμιας

Αριθμός Απόφασης : 160 / 2019

Εκπαίδευσης των Νομών ... της Περιφέρειας ... (προϋπολογισμός: 1.958.900,00€ προ ΦΠΑ (2.429.036,00€ με ΦΠΑ (24%)) (συστημικός αριθμός Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. ...). Τμήμα 3: Προμήθεια και εγκατάσταση εξοπλισμού ΤΠΕ στις σχολικές μονάδες επαγγελματικής εκπαίδευσης της Περιφέρειας ... (προϋπολογισμός: 416.224,19€ προ ΦΠΑ (516.118,00€ με ΦΠΑ (24%))(συστημικός αριθμός Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. ...). Καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η Τετάρτη 11/7/2018 και ώρα 15:00. και ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών η Τρίτη 17/7/2018 και ώρα 12:30 μ.μ Στον εν λόγω διαγωνισμό και συγκεκριμένα για το Τμήμα 3: Προμήθεια και εγκατάσταση εξοπλισμού ΤΠΕ στις σχολικές μονάδες επαγγελματικής εκπαίδευσης της Περιφέρειας ... για το οποίο ασκείται η παρούσα προδικαστική προσφυγή, υπέβαλλε προσφορά η προσφεύγουσα και οι εταιρείες ..., ..., ...,

3. Επειδή, με την υπ' αριθμ. Φ.478.6/10/3130/A2/9-1-2019 απόφαση του Υπουργού ... με την οποία επικυρώθηκαν τα πρακτικά 1/LOT3/17.7.2018, 2/LOT3/4.12.2018, 3/LOT3/6.12.2018 και 4/LOT3/10.12.2018 της επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης αποτελεσμάτων του διαγωνισμού τα οποία αφορούν την αποσφράγιση και τεχνική αξιολόγηση των προσφορών του διαγωνισμού, αποφασίστηκε, για το τμήμα 3 του διαγωνισμού (με συστημικό αριθμό Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ....), η απόρριψη για τους λόγους που αναλυτικά αναφέρονται στα ανωτέρω πρακτικά, ήτοι επειδή «[...]η εταιρεία..., έχει συμπεριλάβει στην προσφορά που κατέθεσε πρακτικό Δ.Σ. για έγκριση συμμετοχής στο διαγωνισμό (ψηφιακό αρχείο «1. Πρακτικό ΔΣ.pdf») το οποίο δεν είναι ψηφιακά υπογεγραμμένο, όπως ορίζει ρητά η διακήρυξη του διαγωνισμού [...]», της προσφοράς της προσφεύγουσας εταιρείας ...(α/α προσφοράς συστήματος...) και η αποδοχή των προσφορών των εταιρειών: ... (α/α προσφοράς συστήματος 100173), ... (α/α προσφοράς συστήματος 101234), ... (α/α προσφοράς συστήματος 101450), ... (α/α προσφοράς συστήματος 100173).

4. Επειδή για την άσκηση της ανωτέρω Προδικαστικής Προσφυγής έχει καταβληθεί το ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., σύμφωνα με το άρθρο

5παρ. 2 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 363παρ. 2 του Ν. 4412/2016, ποσού δύο χιλιάδων ογδόντα ενός ευρώ και πενήντα λεπτών (2.081,50€).

5. Επειδή ο επίδικος διαγωνισμός, εμπίπτει ενόψει του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016, η δε Α.Ε.Π.Π. είναι αρμόδια βάσει συνολικού ποσού της Διακήρυξης του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 1 περ. α) του ΠΔ 39/2017 και του άρθρου 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, ως και κατά χρόνο αρμόδια, όπως προκύπτει από τον συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 5 περ. γ), 38 παρ. 7, 61 παρ. 1, 66 παρ. 1, 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει.

6. Επειδή, η Προδικαστική Προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 361 παρ. 1 περ. (α) του Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. (α) του Π.Δ. 39/2017, ήτοι εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στην προσφεύγουσα, η οποία έγινε με τη χρήση ηλεκτρονικών μέσων (μέσω του ΕΣΗΔΗΣ) στις 11.1.2019.

7. Επειδή η Προσφεύγουσα με προφανές έννομο συμφέρον ασκεί την υπό κρίση Προδικαστική της Προσφυγή αιτούμενη την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης, έχει δε υποβάλει προσφορά στο πλαίσιο της διενεργούμενης διαγωνιστικής διαδικασίας, με συνέπεια να υφίσταται βλάβη, κατά τα άρθρα 360 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και 3 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017, αφού προδήλως βλάπτεται από την προσβαλλόμενη, λόγω της απόρριψης της προσφοράς της κατά το στάδιο αξιολόγησης των Δικαιολογητικών συμμετοχής και των Τεχνικών προσφορών.

8. Επειδή, επομένως, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή παραδεκτά και νόμιμα φέρεται προς εξέταση ενώπιον του 3ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 παρ. 1, 360 και 366 του Ν. 4412/2016 και 3 παρ. 1 και 15 του Π.Δ. 39/2017.

9. Επειδή με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι εσφαλμένα και κατά παράβαση της κείμενης νομοθεσίας και των όρων της διακήρυξης απερρίφθη η προσφορά της , ισχυριζόμενη ότι «[...]*πέραν*

του γεγονότος ότι η εκπροσώπηση της εταιρίας μας από την ... προέκυπτε ευθέως από το συνυποβληθέν Αναλυτικό Πιστοποιητικό Εκπροσώπησης του ΓΕΜΗ (βλ. σε ηλεκτρονικά αρχεία «5. Αναλυτικό Πιστοποιητικό Εκπροσώπησης .pdf» ,ιδίως παραγρ. 8), σε κάθε περίπτωση το επίμαχο από 3-7- 2018 Πρακτικό του Δ.Σ. που δήλωσε, μεταξύ άλλων, η εταιρία μας με το ΕΕΕΣ ως ένα εκ των αποδεικτικών της εκπροσώπησης της, αποτελεί δικαιολογητικό (όπως άλλωστε και όλα τα υπόλοιπα κατατεθέντα νομιμοποιητικά έγγραφα), το οποίο απαιτείται να υποβληθεί κατά το στάδιο της κατακύρωσης και εφ' όσον αναδειχθεί η εταιρία μας προσωρινή ανάδοχος, συνεπώς όχι κατά την υποβολή της Προσφοράς της, όπως εσφαλμένα υπολαμβάνει η προσβαλλόμενη απόφαση και, ως εκ τούτου, η δήθεν μη έγκυρη κατά τον όρο 2.4.2.5 της Διακήρυξης ηλεκτρονική υποβολή του, ήτοι η υποβολή αυτού χωρίς ψηφιακή υπογραφή, δεν μπορεί να αποτελέσει λόγο αποκλεισμού της Προσφοράς μας[...]

10. Επειδή η αναθέτουσα αρχή ουδέποτε απέστειλε, μέχρι την ημερομηνία εξέτασης της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής, τις κατά νόμο προβλεπόμενες Απόψεις της, επί των αιτιάσεων της κρινόμενης Προσφυγής, παρότι εκλήθη να πράξει τούτο νομίμως και εντός των νομίμων προθεσμιών ουδόλως απέστειλε τις απόψεις της, αν και νόμιμα κλήθηκε προς τούτο δυνάμει της με αρ. 94/23-1-2019 Πράξης της Προέδρου του 3ου Κλιμακίου.

11. Επειδή, ο ν. 4412/2016 που είναι εφαρμοστέος στον επίδικο διαγωνισμό, ορίζει στο άρθρο ότι: «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 απαραίτητων 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. [...]]», στο άρθρο 93 ότι «Ο ξεχωριστός σφραγισμένος φάκελος, με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» περιέχει: α) στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης άνω των ορίων, το ΕΕΕΣ του άρθρου 79 και την εγγύηση συμμετοχής [...]]».

12. Επειδή, η Διακήρυξη που διέπει τον κρίσιμο Διαγωνισμό προμηθειών αποτελώντας το κανονιστικό πλαίσιο αυτού και δεσμεύοντας τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους διαγωνιζόμενους (ΣτΕ ΕΑ: 16-17/2011, 348/2010 και 613/2009), ορίζει στο άρθρο 2.1 με τίτλο «Γενικές Πληροφορίες» ότι «2.1.1 Έγγραφο της σύμβασης Τα έγγραφα της παρούσας διαδικασίας σύναψης σύμβασης είναι τα ακόλουθα: I. η προκήρυξη της Σύμβασης, όπως αυτή έχει δημοσιευτεί στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (με αριθμό...) II, η με αριθ. πρωτ. ... περίληψη της διακήρυξης, III. το παρόν τεύχος της διακήρυξης με τα Παραρτήματα της που αποτελούν αναπόσπαστο μέρος αυτής IV. το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης [ΕΕΕΣ], V. οι συμπληρωματικές πληροφορίες που τυχόν παρέχονται στο πλαίσιο της διαδικασίας, ιδίως σχετικά με τις προδιαγραφές και τα σχετικά δικαιολογητικά, VI. το σχέδιο σύμβασης με τα Παραρτήματά της», στο άρθρο 2.2.9 με τίτλο «Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής» ότι «2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών 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, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσας, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του Ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος 1 του Κανονισμού[...]2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται

κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του Ν. 4412/2016.[...] Τα κατωτέρω ζητούμενα στοιχεία των παραγράφων Β.1 έως Β.4 και Β.6 έως Β.9 κατατίθεται μόνο από τον «προσωρινό ανάδοχο» στο στάδιο υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης. Τα ζητούμενα στοιχεία της παραγράφου Β5 υποβάλλονται με την τεχνική προσφορά [...] Β.5. Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου 2.2.7 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν πιστοποιητικό διασφάλισης ποιότητας από εθνικά πρότυπα που αποτελούν μεταφορά ευρωπαϊκών προτύπων, από διεθνή πρότυπα που έχουν θεσπισθεί από ευρωπαϊκούς οργανισμούς τυποποίησης ή - όταν αυτά δεν υπάρχουν - από εθνικά πρότυπα, από εθνικές τεχνικές εγκρίσεις κατά ISO9001:2008 και πιστοποιητικό για την περιβαλλοντική διαχείριση ISO14001:2004 ή «ισοδύναμα» σύμφωνα με το άρθρο 82 του Ν.4412/2016, που να είναι σε ισχύ την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού. Σε αντίθετη περίπτωση ο Διαγωνιζόμενος θα αποκλείεται από τον διαγωνισμό. Β.6. Για την απόδειξη της νόμιμης σύστασης και εκπροσώπησης, στις περιπτώσεις που ο οικονομικός φορέας είναι νομικό πρόσωπο, προσκομίζει τα κατά περίπτωση νομιμοποιητικά έγγραφα σύστασης και νόμιμης εκπροσώπησης (όπως καταστατικά, πιστοποιητικά μεταβολών, αντίστοιχα ΦΕΚ, συγκρότηση Δ.Σ. σε σώμα, σε περίπτωση Α.Ε., κλπ., ανάλογα με τη νομική μορφή του διαγωνιζομένου). Από τα ανωτέρω έγγραφα πρέπει να προκύπτουν η νόμιμη σύστασή του, όλες οι σχετικές τροποποιήσεις των καταστατικών, το/τα πρόσωπο/α που δεσμεύει/ουν νόμιμα την εταιρεία κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού (νόμιμος εκπρόσωπος, δικαίωμα υπογραφής κλπ.), τυχόν τρίτοι, στους οποίους έχει χορηγηθεί εξουσία εκπροσώπησης, καθώς και η θητεία του/των ή/και των μελών του οργάνου διοίκησης/ νόμιμου εκπροσώπου», στο άρθρο 2.4 με τίτλο «Κατάρτιση - Περιεχόμενο Προσφορών» ότι «2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τα αναφερόμενα στο άρθρο 1.3 και τις απαιτήσεις που ορίζονται στο Παράρτημα ΙΙΙ της παρούσας διακήρυξης, για το

σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας των ειδών της προμήθειας, ανά τμήμα χωρίς να επιτρέπονται ή/και να γίνονται δεκτές εναλλακτικές προσφορές ή/και προσφορές που υποβάλλονται για μέρος των ζητούμενων αγαθών.[...] 2.4.2.3. 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.[...] 2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής/Τεχνική Προσφορά» 2.4.3.1 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των οικονομικών φορέων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν: I. ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ Α) Περιεχόμενο δικαιολογητικών συμμετοχής: Τα δικαιολογητικά συμμετοχής πρέπει να περιλαμβάνουν, επί ποινή αποκλεισμού, τα ακόλουθα: (α) την εγγύηση συμμετοχής, όπως προβλέπεται στο άρθρο 72 του Ν. 4412/2016 και τα άρθρα 2.1.5 και 2.2.2 αντίστοιχα της παρούσας διακήρυξης. Η εγγυητική επιστολή συμμετοχής προσκομίζεται, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 1.5 της παρούσας, και σε έντυπη μορφή (πρωτότυπο) εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή. (β) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), όπως προβλέπεται στην παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 του Ν. 4412/2016. Το εν λόγω πρότυπο το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του Ν. 1599/1986 (ΦΕΚ 75/Α/11-06-1986), υποβάλλεται ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι οι εν λόγω οικονομικοί φορείς: (i) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις που αναφέρονται στη παράγραφο 2.2.3 της παρούσας για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, (ii) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί στις παραγράφους 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσας και (iii) τηρούν τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί στη παρούσα.[...] II. ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ 2.4.3.2 Η

τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις γενικές προδιαγραφές και τις προδιαγραφές των ειδών που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή και αναφέρονται στο Παράρτημα ΙΙΙ της παρούσας με τη μορφή ΠΙΝΑΚΩΝ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ. Η τεχνική προσφορά περιλαμβάνει επίσης και τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα ΙΙΙ.[...], στο άρθρο 2.4.6 με τίτλο «Λόγοι απόρριψης προσφορών» ότι «Α. 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. (Περιεχόμενα φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς / τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών), 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης) της παρούσας, (β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της 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 2.2.3.3 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, θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά

που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσας διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης. (i) η οποία εμφανίζει αναντιστοιχία μεταξύ τεχνικής προσφοράς και *prospectus*», στο άρθρο 3.2 με τίτλο «Πρόκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου» 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 δεκαπέντε (15) 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 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 διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 - 2.2.8 αυτής.[...]»

13. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, [ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ VI Τμήμα Πράξεις 78/2007, 19/2005, 31/2003 κ.λπ.], όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων της Διακήρυξης, μεταξύ των οποίων και αυτές που αφορούν τον τρόπο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων [ΕΣ VI Τμήμα Πράξη 10/2018 σκέψη III], οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού [ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ], αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, οι οποίοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους.

14. Επειδή από τις προπαρατεθείσες διατάξεις της διακήρυξης σχετικά με τα στοιχεία και δικαιολογητικά του (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά», τα οποία απαιτούνται για την έγκυρη συμμετοχή των προσφερόντων οικονομικών φορέων στον διαγωνισμό και την αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς τους συνάγονται τα εξής: Οι οικονομικοί φορείς οφείλουν -επί ποινή αποκλεισμού- να υποβάλουν ηλεκτρονικά κατά την υποβολή της προσφοράς τους τα προβλεπόμενα από το άρθρο 93 περ. α' του ν. 4412/2016 στοιχεία, ήτοι την εγγυητική επιστολή συμμετοχής (η οποία πρέπει να προσκομιστεί και σε έντυπη μορφή), και το Ε.Ε.Ε.Σ.' Επιπροσθέτως, κατά ρητή διάταξη της διακήρυξης (2.2.9.2 Α'), υποχρεούνται να υποβάλουν με την τεχνική προσφορά, τα ζητούμενα στοιχεία της παραγράφου Β5, ήτοι πιστοποιητικό διασφάλισης ποιότητας από εθνικά πρότυπα που αποτελούν μεταφορά ευρωπαϊκών προτύπων, από διεθνή πρότυπα που έχουν θεσπισθεί από ευρωπαϊκούς οργανισμούς τυποποίησης ή - όταν αυτά δεν υπάρχουν - από εθνικά πρότυπα, από εθνικές τεχνικές εγκρίσεις κατά ISO9001:2008 και πιστοποιητικό για την περιβαλλοντική διαχείριση ISO14001:2004 ή «ισοδύναμα» σύμφωνα με το άρθρο 82 του Ν.4412/2016, που να είναι σε ισχύ την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού. Σε αντίθετη περίπτωση ο Διαγωνιζόμενος θα αποκλείεται από τον διαγωνισμό. Ενόψει τούτου, τα αναφερόμενα στην παρ. 2.2.9.2. «Αποδεικτικά μέσα» ζητούμενα στοιχεία των παραγράφων Β.1 έως Β.4 και Β.6 έως Β.9 κατατίθεται μόνο από τον προσωρινό ανάδοχο στο στάδιο υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης. Υπό τα δεδομένα αυτά, τα ζητούμενα στοιχεία της παρ. Β6 που αφορούν την απόδειξη, μεταξύ άλλων, της νόμιμης σύστασης και εκπροσώπησης αυτών, κατά την παρ. 2.2.9.2.Β.6. της διακήρυξης (καταστατικά, τροποποιήσεις καταστατικών κλπ.), αρκεί να δηλώνονται στο Ε.Ε.Ε.Σ., ενώ η υποβολή τους (σε ηλεκτρονική και έντυπη, κατά περίπτωση, μορφή) απαιτείται μόνο κατά το στάδιο της κατακύρωσης από τον προσωρινό ανάδοχο (βλ. άρθρο 3.2. της διακήρυξης).

15. Επειδή, σύμφωνα με τις αρχές της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας, της δημοσιότητας των όρων συμμετοχής και του υγιούς και

αποτελεσματικού ανταγωνισμού, οι οποίες διέπουν τις διαδικασίες σύναψης των δημοσίων συμβάσεων, είτε διέπονται από το εθνικό δίκαιο είτε από το δίκαιο της Ευρωπαϊκής Ένωσης, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει μόνο τα αξιούμενα από τη Διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία για την απόδειξη ιδιοτήτων ή γεγονότων κρίσιμων για τη συμμετοχή στον διαγωνισμό, η δε αναθέτουσα αρχή δεν δύναται να προβεί σε αποκλεισμό διαγωνιζομένου από τη διαγωνιστική διαδικασία, λόγω μη προσκομίσεως διαφορετικών ή και επί πλέον από τα προβλεπόμενα δικαιολογητικών συμμετοχής (ΕΑ ΣΤΕ 382/2015 5μ., 53/2011, 18/11, 19/2011, ΣΤΕ 3703/2010, 1329/2008, 1616/2008, 1619/2008, 254/2008 κλπ).

16. Επειδή εν προκειμένω, ενόψει και των στις αμέσως ανωτέρω σκέψεις (σκ. 14 και 15) γενομένων δεκτών, η αναθέτουσα αρχή μη νομίμως απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας στον διαγωνισμό και ο μοναδικός λόγος της υπό εξέταση προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός. Και τούτο, διότι από την επισκόπηση της προσφοράς της προσφεύγουσας στον ελεγχόμενο διαγωνισμό προκύπτουν ότι: Η εκπροσώπηση της προσφεύγουσας στον εν λόγω διαγωνισμό, δηλώνεται στο έντυπο Ε.Ε.Ε.Σ. (ηλεκτρονικό αρχείο «12ΕΕΕΣ ΤΜ. 3.pdf) το οποίο και υπογράφεται ψηφιακά από την κα Ελένη Νάστου, η οποία εκπροσωπεί νόμιμα την εταιρεία. Η προσφεύγουσα δεν όφειλε κατά το Νόμο και την διακήρυξη να προσκομίσει κανένα νομιμοποιητικό έγγραφο της εταιρείας αλλά αντίθετα έπρεπε απλά να δηλώσει στο ΕΕΕΣ, ως ορθώς έπραξε στο Μέρος ΙΙ: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα, πεδίο Β υπό τον ειδικότερο τίτλο ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΕΣ ΣΧΕΤΙΚΑ ΜΕ ΤΟΥΣ ΕΚΠΡΟΣΩΠΟΥΣ ΤΟΥ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ ΦΟΡΕΑ, τα στοιχεία του προσώπου ή των προσώπων που είναι εξουσιοδοτημένα να εκπροσωπούν τον οικονομικό φορέα για τους σκοπούς της παρούσας διαδικασίας σύναψης σύμβασης. Επιπλέον, η προσφεύγουσα, στο ερώτημα :Εάν χρειάζεται, δώστε λεπτομερή στοιχεία σχετικά με την εκπροσώπηση (τις μορφές της, την έκταση, τον σκοπό ...): έδωσε την εξής απάντηση : *«-ΓΕΜΗ ΑΝΑΛΥΤΙΚΟ ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΟ ΕΚΠΡΟΣΩΠΗΣΗΣ. ΚΩΔΙΚΟΣ ΑΡΙΘΜΟΣ ΚΑΤΑΧΩΡΗΣΗΣ: ... ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ*

ΚΑΤΑΧΩΡΗΣΗΣ: 26-01-2018 ΑΝΑΚΟΙΝΩΣΗ ... -ΠΡΑΚΤΙΚΟ Δ.Σ. ΜΕ ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΕΚΔΟΣΗΣ 03/07/2018 ΠΟΥ ΑΦΟΡΑ ΤΗΝ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ "... ΣΤΟΝ ΥΠ' ΑΡ. ΠΡΩΤ. ... (ΑΡ. Δ/ΞΗΣ...):» Επιπρόσθετα, υπέβαλε με την προσφορά της, μεταξύ άλλων το αρχείο με τίτλο «1. Πρακτικό ΔΣ για εξουσιοδότηση.pdf». Το συγκεκριμένο από 3/7/2018 Πρακτικό του ΔΣ αποτελεί, σύμφωνα με τα εκτεθέντα στη σκέψη 12 και 14, δικαιολογητικό, το οποίο απαιτείται να υποβληθεί κατά το στάδιο της κατακύρωσης και όχι κατά την υποβολή της προσφοράς. Συνεπώς, εφόσον η προσκόμιση του κατά την υποβολή της προσφοράς του δεν απαιτείται από τους όρους και τα παραρτήματα της Διακήρυξης, υποβλήθηκε εκ του περισσού και δεν έπρεπε να ληφθεί υπόψη στο παρόν στάδιο παρά μόνο θα ελεγχθεί κατά το στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης από τον προσωρινό ανάδοχο, ως βάσιμα υποστηρίζει η προσφεύγουσα. Είναι δε αδιάφορο για τη συμμετοχή της προσφεύγουσας στο διαγωνισμό το εν λόγω έγγραφο καθώς απαιτείται μόνο κατά το στάδιο της κατακύρωσης από τον προσωρινό ανάδοχο, σύμφωνα με τον όρο της παραγράφου 2.2.9.2 Β6 αυτής, και συνεπώς η εγκυρότητα ή μη της υποβολής του, δεν δύναται να επηρεάσει το αποτέλεσμα της υπό κρίση διαδικασίας και να αποτελέσει λόγο αποκλεισμού της προσφοράς της προσφεύγουσας (βλ. συναφώς ΑΕΠΠ 849/2018, ΑΕΠΠ 481,482/2018 και ΕΑ ΣτΕ 251/2018, ΔΕφΑθ 147/2018). Ως εκ τούτου, η απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας εχώρησε κατά παράβαση των σχετικών όρων της διακήρυξης και πρέπει να ακυρωθεί.

17. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

18. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο με κωδικό ..., ποσού δύο χιλιάδων ογδόντα ενός ευρώ και πενήντα λεπτών (2.081,50€). €, που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Αριθμός Απόφασης : 160 / 2019

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. Φ.478.6/10/3130/A2/9-1-2019 απόφαση του Υπουργού ... σχετικά με την «Έγκριση πρακτικών επιτροπής αξιολόγησης τμήματος 3, του Ηλεκτρονικού, Διεθνούς, Ανοικτού Διαγωνισμού «Προμήθεια και εγκατάσταση εξοπλισμού ΤΠΕ στις σχολικές μονάδες της Περιφέρειας...» κατά το μέρος που απερρίφθη η τεχνική προσφορά της εταιρείας με την επωνυμία «...» και αποκλείστηκε από τη περαιτέρω διαγωνιστική διαδικασία.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου με κωδικό ..., ποσού δύο χιλιάδων ογδόντα ενός ευρώ και πενήντα λεπτών (2.081,50€).

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 11 Φεβρουαρίου 2019 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΣΤΑΥΡΟΥΛΑ ΚΟΥΡΗ

ΑΝΘΟΥΛΑ ΝΙΚΟΛΑΙΔΟΥ