

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της Αρχής στις 12 Ιουλίου 2018, με την εξής σύνθεση: Νικόλαο Σαββίδη, Πρόεδρο και τα μέλη, Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη, Εισηγήτρια και Μαρία Μανδράκη, που, δυνάμει της με αρ. 23/2018 Πράξης του Προέδρου της ΑΕΠΠ, αναπληρώνει την Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή.

Για να εξετάσει την Προδικαστική Προσφυγή με Γεν. Αριθ. Κατ. ΑΕΠΠ 568/19-06-2018 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία», που εδρεύει στην έδρα της εταιρείας μέλους της ένωσης «.....», ήτοι στην Κάτω Κηφισιά Αττικής, επί της οδού Βιλτανιώτη αριθ. 34^Α, (εφεξής «προσφεύγων»), και εκπροσωπείται νόμιμα, στα πλαίσια της με αρ. πρωτ. 3493/ΓΦ/2018 και α.α. ΕΣΗΔΗΣ 57342 διακήρυξης του Υπουργείου Αγροτικής Ανάπτυξης & Τροφίμων, («Αναθέτουσα Αρχή») του ηλεκτρονικού άνω των ορίων ανοικτού Διαγωνισμού προς σύναψη συμφωνίας πλαισίου διάρκειας 3 ετών για την προμήθεια και μεταφορά φρούτων και λαχανικών με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή). Αντικείμενο της σύμβασης είναι η δωρεάν διανομή φρούτων και λαχανικών στα σχολεία για τα σχολικά έτη 2017-18, 2018-19 και 2019-20. Τα προς προμήθεια είδη κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) : 15300000-1 και συμπληρωματικού CPV 55523100-3 Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα: Α) 2017-18 (Μία διανομή) ΤΜΗΜΑ 1: Περιφέρεια Αττικής, εκτιμώμενης καθαρής αξίας €199.674,5 το οποίο αναλύεται ως εξής: €178.638,67 Φρούτα & λαχανικά με ΦΠΑ 13% + €21.035,82 Μεταφορικά με ΦΠΑ 24% ΤΜΗΜΑ 2: Περιφέρεια Πάτρας, εκτιμώμενης καθαρής αξίας €37.681,29 το οποίο αναλύεται ως εξής:

Αριθμός Απόφασης 596 / 2018

€33.711,54 Φρούτα & λαχανικά με ΦΠΑ 13% + €3.969,75 Μεταφορικά με ΦΠΑ 24%, Β) 2018-19 (Επτά διανομές) ΤΜΗΜΑ 1: Περιφέρεια Αττικής, εκτιμώμενης καθαρής αξίας €1.397.721,49 το οποίο αναλύεται ως εξής: €1.250.470,72 Φρούτα & λαχανικά με ΦΠΑ 13% + €147.250,77 Μεταφορικά με ΦΠΑ 24% ΤΜΗΜΑ 2: Περιφέρεια Πάτρας, εκτιμώμενης καθαρής αξίας €263.769,02 το οποίο αναλύεται ως εξής: €235.980,80 Φρούτα & λαχανικά με ΦΠΑ 13% + €27.788,22 Μεταφορικά με ΦΠΑ 24% Και Γ) 2019-20 (Επτά διανομές) ΤΜΗΜΑ 1: Περιφέρεια Αττικής, εκτιμώμενης καθαρής αξίας €1.397.721,49 το οποίο αναλύεται ως εξής: €1.250.470,72 Φρούτα & λαχανικά με ΦΠΑ 13% + €147.250,77 Μεταφορικά με ΦΠΑ 24% ΤΜΗΜΑ 2: Περιφέρεια Πάτρας, εκτιμώμενης καθαρής αξίας €263.769,02 το οποίο αναλύεται ως εξής: €235.980,80 Φρούτα & λαχανικά με ΦΠΑ 13% + €27.788,22 Μεταφορικά με ΦΠΑ 24%. Προσφορές μπορούν να υποβληθούν για κάθε τμήμα χωριστά για όλα τα έτη (πχ. Περιφέρεια Αττικής 2017/18,2018/19,2019/20) ή για όλα τα τμήματα για όλα τα έτη. Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των €4.064.439,77 συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

κατά της Αναθέτουσας Αρχής με την επωνυμία «ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΑΓΡΟΤΙΚΗΣ ΑΝΑΠΤΥΞΗΣ & ΤΡΟΦΙΜΩΝ» που εδρεύει στην Αθήνα, όπως εκπροσωπείται νόμιμα (εφεξής Αναθέτουσα Αρχή ή ΑΑ).

Με την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή ο προσφεύγων επιδιώκει την εν μέρει ακύρωση της με αριθ. Πρωτ. 1620/80966/07-06-2018 απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής και του εμπεριεχόμενου σε αυτήν πρακτικού με αριθμό 2/25-05-2018 της Επιτροπής Διαγωνισμού κατά το μέρος που έγινε αποδεκτή και εγκρίθηκε η οικονομική προσφορά της εταιρείας «.....» για το ΤΜΗΜΑ 1 Περιφέρεια Αττικής, συγκρίθηκε με τις λοιπές δύο προσφορές και προκρίθηκε ως η πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης βάσει χαμηλότερης τιμής, ανακηρύχθηκε ως προσωρινός ανάδοχος και κλήθηκε να υποβάλλει εντός είκοσι ημερών τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του άρθρου

Αριθμός Απόφασης 596 / 2018

2.2.9.2 της αριθ. 3493/ΓΦ/2018 διακήρυξης, διότι, όπως ισχυρίζεται, **A)** η οικονομική προσφορά του προσωρινού αναδόχου για το τμήμα της ΑΤΤΙΚΗΣ είναι απαράδεκτη λόγω εσφαλμένων υπολογισμών και πλημμελούς σύνταξης της και συγκεκριμένα αυτή (η οικονομική προσφορά) υπολογίστηκε κατά παράβαση του άρθρου 2.4.4 της επίδικης Διακήρυξης, καθώς οι διανομές για το δεύτερο και τρίτο έτος υπολογίστηκαν λανθασμένα σε 7, αντί του ορθού 8, με αποτέλεσμα να μειωθεί τεχνηέντως ο συνολικός προϋπολογισμός της προσφοράς, και **B)** με δεδομένο ότι έγινε αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή η απαράδεκτη και εσφαλμένη οικονομική προσφορά του προσωρινού μειοδότη παραβιάζονται κατάφωρα οι αρχές της νομιμότητας, της τυπικότητας διενέργειας του επίδικου Διαγωνισμού και της ισότητας των διαγωνιζομένων.

Στην υπό κρίση προδικαστική προσφυγή του ο προσφεύγων σώρευσε και αίτημα για τη λήψη προσωρινών μέτρων, με το οποίο αιτείτο να ανασταλεί η εκτέλεση της προσβαλλομένης απόφασης της με αριθ. Πρωτ. 162/80966/07-06-2018 και του εμπριεχόμενου σε αυτήν πρακτικό με αριθμό 2/25-05-2018 της Επιτροπής Διαγωνισμού κατά το μέρος που εγκρίθηκε η οικονομική προσφορά της εταιρείας για το ΤΜΗΜΑ 1 Περιφέρεια Αττικής, συγκρίθηκε με τις λοιπές δύο προσφορές και προκρίθηκε ως η πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης βάσει χαμηλότερης τιμής, ανακηρύχθηκε ως προσωρινός ανάδοχος και κλήθηκε να υποβάλλει εντός είκοσι ημερών τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του άρθρου 2.2.9.2 της αριθ. 3493/ΓΦ/2018 διακήρυξης, άλλως τη λήψη κάθε άλλου πρόσφορου ασφαλιστικού μέτρου, καθώς και να ανασταλεί η πρόοδος του υπό κρίση διαγωνισμού. Επί του αιτήματος αυτού εκδόθηκε η με αριθμό Α298/2018 απορριπτική απόφαση της ΑΕΠΠ.

Επί της ανωτέρω προσφυγής κατατέθηκε εμπρόθεσμα η εξής παρέμβαση: η από 27-06-2018 παρέμβαση του οικονομικού φορέα «.....» με όλους τους νομικούς και πραγματικούς ισχυρισμούς του που

Αριθμός Απόφασης 596 / 2018

εμπεριέχονται σε αυτήν, με την οποία αιτείται την απόρριψη της υπό κρίση προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Νεκταρία – Πηνελόπη
Ταμανίδα

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο και έκανε ομόφωνα δεκτά το εξής

1. Επειδή, για την άσκηση της ανωτέρω Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως έχουν εκδοθεί τα ηλεκτρονικά παράβολο υπέρ Ελληνικού Δημοσίου με κωδικούς 219232087958 0814 0039 και 219251329958 0814 0012 συνολικού ποσού 15.000,00 Ευρώ, που αντιστοιχεί στο ανώτερο ποσό καταβαλλόμενου παράβολου, σύμφωνα με το δεύτερο εδάφιο των διατάξεων του άρθρου 5 παρ. 2 του ΠΔ 39/2017, δεδομένου ότι το αντιστοιχούν ποσοστό 0,5% της προϋπολογιζόμενης δαπάνης του διαγωνισμού στο πλαίσιο του οποίου ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, η οποία ανέρχεται στο ποσό των ευρώ 3.560.336,81 (χωρίς ΦΠΑ), ανέρχεται σε ποσό πλέον των 15.000,00 €, ποσό το οποίο πληρώθηκε σύμφωνα με τους πιο πάνω κωδικούς e-παράβολων αυτόματης δέσμευσης, των οποίων προσκομίστηκε εκτυπωμένη σελίδα με κατάσταση «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ» για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)».

2. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε με την χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του ΠΔ 39/2017 και της παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016.

3. Επειδή η ΑΕΠΠ είναι αρμόδια για την εξέταση της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής και λόγω ποσού (345 παρ.1 Ν.4412/2016, 6 παρ.1 Ν.4412/2016).

Αριθμός Απόφασης 596 / 2018

4. Επειδή, η Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. γ) του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 περ. γ) του Ν. 4412/2016, δεδομένου ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα, μέσω της διαλειτουργικότητας της επικοινωνίας στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. την 08-06-2018 και ο προσφεύγων άσκησε την υπό κρίση Προσφυγή με κατάθεσή της στον ίδιο ηλεκτρονικό τόπο, την 18-06-2018, ήτοι επομένως εντός της δεκαήμερης προβλεπόμενης προθεσμίας και κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΑΕΠΠ.

5. Επειδή, κατά την έννοια του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του ΠΔ 39/2017 ο Προσφεύγων ασκεί την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή αιτούμενος την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης κατά το σκέλος αυτής, με το οποίο εγκρίθηκε η οικονομική προσφορά της εταιρείας για το ΤΜΗΜΑ 1 Περιφέρεια Αττικής, συγκρίθηκε με τις λοιπές δύο προσφορές και προκρίθηκε ως η πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης βάσει χαμηλότερης τιμής, ανακηρύχθηκε ως προσωρινός ανάδοχος και κλήθηκε να υποβάλλει εντός είκοσι ημερών τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του άρθρου 2.2.9.2 της αριθ. 3493/ΓΦ/2018 διακήρυξης, επομένως ασκεί την Προδικαστική Προσφυγή με έννομο συμφέρον, αφού προδήλως βλάπτεται από την προσβαλλόμενη, εφόσον η προσφορά του έχει ήδη γίνει αποδεκτή και μετά το άνοιγμα των οικονομικών προσφορών αναδείχθηκε δεύτερος μειοδότης.

6. Επειδή στα πλαίσια του υπό εξέταση διαγωνισμού η Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού την 25-05-2018 προχώρησε στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών, μετά την οποία διαπίστωσε ότι οι τιμές που έδωσαν οι εταιρίες ήταν οι παρακάτω: Η εταιρεία κατέθεσε προσφορά μόνο για το ΤΜΗΜΑ 2 Περιφέρεια Πάτρας ως κατωτέρω: Για την περίοδο 2017-18 (1 διανομή) € 28.073,96 καθαρή αξία φρούτων και λαχανικών και καθαρή αξία μεταφορικών € 3.752,46

Αριθμός Απόφασης 596 / 2018

(μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ) Σύνολο καθαρής αξίας προσφοράς: € 31.826,42 Προσφερόμενη καθαρή τιμή ανά πακέτο: € 2,29 Για την περίοδο 2018-19 (7 διανομές) ο € 196.517,72 καθαρή αξία φρούτων και λαχανικών και καθαρή αξία μεταφορικών € 26.267,22 (μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ). Σύνολο καθαρής αξίας προσφοράς: € 222.784,94 Προσφερόμενη καθαρή τιμή ανά πακέτο: € 2,29 Για την περίοδο 2019-20 (7 διανομές) € 196.517,72 καθαρή αξία φρούτων και λαχανικών και καθαρή αξία μεταφορικών € 26.267,22 (μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ), Σύνολο καθαρής αξίας προσφοράς: € 222.784,94 Προσφερόμενη καθαρή τιμή ανά πακέτο: € 2,29. Η επιτροπή επισήμανε ότι η προσφορά της παραπάνω εταιρείας δεν έχει συνταχθεί σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην παραγρ. 2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών της διακήρυξης. Βάσει των ανωτέρω, η εν λόγω εταιρία δεν έχει επαναυπολογίσει τον αριθμό διανομών μετά την προσφορά της ανά πακέτο. Δηλαδή δεν έχει προβεί στον επανυπολογισμό ως εξής: Αριθμός διανομών= $565.219,33/13.898/2,29= 17,76$ διανομές και με στρογγυλοποίηση (προς τα κάτω) 17 διανομές στα 3 έτη. Η εταιρία έχει προσφέρει 15 διανομές. Ωστόσο σύμφωνα με την παράγραφο 3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου, «...η αρμόδια επιτροπή του διαγωνισμού, με αιτιολογημένη εισήγησή της, μπορεί να προτείνει την κατακύρωση της σύμβασης για ολόκληρη ή μεγαλύτερη ή μικρότερη ποσότητα κατά ποσοστό στα εκατό και ως εξής: ποσοστό 15% στην περίπτωση της μεγαλύτερης ποσότητας και ποσοστό 50% στην περίπτωση μικρότερης ποσότητας. Η αύξηση από 15 σε 17 διανομές αντιστοιχεί σε ποσοστό 13,33% Για το λόγο αυτό και βάσει: α) της ανωτέρω αιτιολόγησης (εκτέλεση της μαθηματικής συνάρτησης), β) της προσφοράς της εταιρίας και γ) του προϋπολογισμού της διακήρυξης, η Επιτροπή εισηγήθηκε την κατακύρωση της σύμβασης προμήθειας με αύξηση κατά 13,33% των διανομών, ήτοι κατά 2 επιπλέον διανομές (από 15 σε 17) για τα 3 έτη και αντίστοιχη αύξηση του

Αριθμός Απόφασης 596 / 2018

προϋπολογισμού της σύμβασης σε €541.049,14 (καθαρή αξία) (Προκύπτει ως εξής: Συνολική τιμή Προμήθειας = €477.257,32 τιμή πακέτου: €2,02 και Συνολική τιμή μεταφορικών= €63.791,82 τιμή πακέτου: €0,27) από €421.109,40 προσφερόμενη τιμή. Επισημαίνεται ότι η νέα προτεινόμενη δαπάνη βρίσκεται εντός του προϋπολογισμού του έργου (€565.219,33). Η εταιρεία κατέθεσε προσφορά για το ΤΜΗΜΑ 1 ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ Αττικής ως κατωτέρω: Για την περίοδο 2017-18 (1 διανομή) € 178.223,32 καθαρή αξία φρούτων και λαχανικών και καθαρή αξία μεταφορικών € 20.620,88 (μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ) Σύνολο καθαρής αξίας προσφοράς: € 198.844,20 Προσφερόμενη καθαρή τιμή ανά πακέτο: € 2,70 Για την περίοδο 2018-19 (7 διανομές) ο € 1.247.563,24 καθαρή αξία φρούτων και λαχανικών και καθαρή αξία μεταφορικών € 144.346,16 (μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ), Σύνολο καθαρής αξίας προσφοράς: € 1.391.909,40 Προσφερόμενη καθαρή τιμή ανά πακέτο: € 2,70 Για την περίοδο 2019-20 (7 διανομές) ο € 1.247.563,24 καθαρή αξία φρούτων και λαχανικών και καθαρή αξία μεταφορικών € 144.346,16 (μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ), Σύνολο καθαρής αξίας προσφοράς: € 1.391.909,40 Προσφερόμενη καθαρή τιμή ανά πακέτο: € 2,70. Η ένωση εταιρειώνκατέθεσε προσφορά για το ΤΜΗΜΑ 1 ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ Αττικής ως κατωτέρω: Για την περίοδο 2017-18 (1 διανομή) ο € 176.750,40 καθαρή αξία φρούτων και λαχανικών και καθαρή αξία μεταφορικών € 13.256,28 (μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ) Σύνολο καθαρής αξίας προσφοράς: € 190.006,68 Προσφερόμενη καθαρή τιμή ανά πακέτο: € 2,58 Για την περίοδο 2018-19 (7 διανομές) ο € 1.237.252,80 καθαρή αξία φρούτων και λαχανικών και καθαρή αξία μεταφορικών € 92.793,96 (μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ), Σύνολο καθαρής αξίας προσφοράς: € 1.330.046,76 Προσφερόμενη καθαρή τιμή ανά πακέτο: € 2,58 Για την περίοδο 2019-20 (7 διανομές) ο € 1.237.252,80 καθαρή αξία φρούτων και λαχανικών και καθαρή αξία μεταφορικών € 92.793,96 (μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ), Σύνολο καθαρής αξίας προσφοράς: € 1.330.046,76 Προσφερόμενη καθαρή τιμή

Αριθμός Απόφασης 596 / 2018

ανά πακέτο: € 2,58. Η εταιρεία κατέθεσε προσφορά για το ΤΜΗΜΑ 1 ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ Αττικής και για το ΤΜΗΜΑ 2 ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ Πάτρας, ως κατωτέρω: Περιφέρεια ΑΤΤΙΚΗΣ Για την περίοδο 2017-18 (1 διανομή) ο € 153.920,14 καθαρή αξία φρούτων και λαχανικών και καθαρή αξία μεταφορικών € 21.357,14 (μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ) Σύνολο καθαρής αξίας προσφοράς: € 175.277,48 Προσφερόμενη καθαρή τιμή ανά πακέτο: € 2,38 Για την περίοδο 2018-19 (7 διανομές) ο € 1.077.440,98 καθαρή αξία φρούτων και λαχανικών και καθαρή αξία μεταφορικών € 149.501,38 (μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ), Σύνολο καθαρής αξίας προσφοράς: € 1.226.942,36 Προσφερόμενη καθαρή τιμή ανά πακέτο: € 2,38 Για την περίοδο 2019-20 (7 διανομές) ο € 1.077.440,98 καθαρή αξία φρούτων και λαχανικών και καθαρή αξία μεταφορικών € 149.501,38 (μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ), Σύνολο καθαρής αξίας προσφοράς: € 1.226.942,36 Προσφερόμενη καθαρή τιμή ανά πακέτο: € 2,38 Περιφέρεια ΠΑΤΡΑΣ Για την περίοδο 2017-18 (1 διανομή) ο € 29.04,82 καθαρή αξία φρούτων και λαχανικών και καθαρή αξία μεταφορικών € 4.030,42 (μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ) Σύνολο καθαρής αξίας προσφοράς: € 33.077,24 Προσφερόμενη καθαρή τιμή ανά πακέτο: € 2,38 Για την περίοδο 2018-19 (7 διανομές) ο € 203.327,74 καθαρή αξία φρούτων και λαχανικών και καθαρή αξία μεταφορικών € 28.212,94 (μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ), Σύνολο καθαρής αξίας προσφοράς: € 231.540,68 Προσφερόμενη καθαρή τιμή ανά πακέτο: € 2,38 Για την περίοδο 2019-20 (7 διανομές) ο € 203.327,74 καθαρή αξία φρούτων και λαχανικών και καθαρή αξία μεταφορικών € 28.212,94 (μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ), Σύνολο καθαρής αξίας προσφοράς: € 231.540,68 Προσφερόμενη καθαρή τιμή ανά πακέτο: € 2,38. Η επιτροπή επισήμανε ότι η προσφορά της παραπάνω εταιρείας δεν έχει συνταχθεί σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην παραγρ. 2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών της διακήρυξης. Βάσει των ανωτέρω η εν λόγω εταιρία δεν έχει επαναυπολογίσει τον αριθμό διανομών μετά την

Αριθμός Απόφασης 596 / 2018

προσφορά της ανά πακέτο ούτε στην Περιφέρεια Αττικής αλλά ούτε και στην Περιφέρεια Πάτρας. Δηλαδή δεν έχει προβεί στον επανυπολογισμό ως εξής: ΓΙΑ ΑΤΤΙΚΗ: Αριθμός διανομών= $2.995.117,48 / 73.646 / 2,38 = 17,09$ διανομές και με στρογγυλοποίηση (προς τα κάτω) 17 διανομές στα 3 έτη. Η εταιρία έχει προσφέρει 15 διανομές ΓΙΑ ΠΑΤΡΑ Αριθμός διανομών= $565.219,33/13.898/2,38= 17,09$ διανομές και με στρογγυλοποίηση (προς τα κάτω) 17 διανομές στα 3 έτη. Η εταιρία έχει προσφέρει 15 διανομές Ωστόσο σύμφωνα με την παράγραφο 3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου, «...η αρμόδια επιτροπή του διαγωνισμού, με αιτιολογημένη εισήγησή της, μπορεί να προτείνει την κατακύρωση της σύμβασης για ολόκληρη ή μεγαλύτερη ή μικρότερη ποσότητα κατά ποσοστό στα εκατό και ως εξής: ποσοστό 15% στην περίπτωση της μεγαλύτερης ποσότητας και ποσοστό 50% στην περίπτωση μικρότερης ποσότητας. Η αύξηση από 15 σε 17 διανομές αντιστοιχεί σε ποσοστό 13,33% Για το λόγο αυτό και βάσει: α) της ανωτέρω αιτιολόγησης (εκτέλεση της μαθηματικής συνάρτησης), β) της προσφοράς της εταιρίας και γ) του προϋπολογισμού της διακήρυξης, η Επιτροπή εισηγήθηκε την κατακύρωση της σύμβασης προμήθειας για την Περιφέρεια Αττικής με αύξηση κατά 13,33% των διανομών, ήτοι κατά 2 επιπλέον διανομές (από 15 σε 17) για τα 3 έτη και αντίστοιχη αύξηση του προϋπολογισμού της σύμβασης σε €2.979.717,16 (καθαρή αξία) (Προκύπτει ως εξής: Συνολική τιμή Προμήθειας = €2.629.162,20 τιμή πακέτου: €2,09 και Συνολική τιμή μεταφορικών= €320.360,10 τιμή πακέτου: €0,29) από €2.629.162,20 προσφερόμενη τιμή. Επισημαίνεται ότι η νέα προτεινόμενη δαπάνη βρίσκεται εντός του προϋπολογισμού του έργου (€2.995.117,48). Αναφορικά με την Περιφέρεια Πάτρας η Επιτροπή διαπίστωσε ότι η οικονομική προσφορά του εν λόγω υποψηφίου είναι ανώτερη από τον συνυποψήφιο του Η εταιρεία κατέθεσε προσφορά για το ΤΜΗΜΑ 2 ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ ΠΑΤΡΑΣ ως κατωτέρω: Για την περίοδο 2017-18 (1 διανομή) ο € 33.216,22 καθαρή αξία φρούτων και

Αριθμός Απόφασης 596 / 2018

λαχανικών και καθαρή αξία μεταφορικών € 3.613,48 (μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ) Σύνολο καθαρής αξίας προσφοράς: € 36.829,70 Προσφερόμενη καθαρή τιμή ανά πακέτο: € 2,65 Για την περίοδο 2018-19 (7 διανομές) ο € 232.513,54 καθαρή αξία φρούτων και λαχανικών και καθαρή αξία μεταφορικών € 25.294,36 (μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ), Σύνολο καθαρής αξίας προσφοράς: € 257.807,90 Προσφερόμενη καθαρή τιμή ανά πακέτο: € 2,65 Για την περίοδο 2019-20 (7 διανομές) ο € 232.513,54 καθαρή αξία φρούτων και λαχανικών και καθαρή αξία μεταφορικών € 25.294,36 (μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ), Σύνολο καθαρής αξίας προσφοράς: € 257.807,90 Προσφερόμενη καθαρή τιμή ανά πακέτο: € 2,65. Βάσει των ανωτέρω, η επιτροπή διαπίστωσε ότι οι οικονομικές προσφορές όλων των υποψηφίων πληρούν τους όρους της υπ αριθμ. 3493/ΓΦ/2018 διακήρυξης για τα αντίστοιχα Τμήματα για τα οποία κατέθεσαν προσφορές και διαπίστωσε ως τις πλέον συμφέρουσες από οικονομική άποψη προσφορές μόνο βάσει τιμής (ΧΑΜΗΛΟΤΕΡΗ ΤΙΜΗ) και εισηγήθηκε την αποδοχή των οικονομικών προσφορών των εταιρειών και την κατακύρωση του διαγωνισμού στις εταιρείες:

1. για το ΤΜΗΜΑ 1 Περιφέρεια Αττικής 2. για το ΤΜΗΜΑ 2 Περιφέρεια Πάτρας, οι οποίες κατέθεσαν την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής (ΧΑΜΗΛΟΤΕΡΗ ΤΙΜΗ). Επίσης, η Επιτροπή εισηγήθηκε τον επανυπολογισμό των διανομών και των αντίστοιχων προϋπολογισμών και των 2 ανωτέρω εταιριών σύμφωνα με την εκτέλεση των συναρτήσεων που αναφέρεται παραπάνω, όλα δε αυτά αποτυπώθηκαν στο με αριθμό 2 πρακτικό της 25-05-2018, το οποίο αφού υπεγράφη υπεβλήθη στην αναθέτουσα αρχή προς κρίση.

7. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με την με αριθμό 1620/80966 της 07-06-2018 Απόφασή της αφού έλαβε υπόψη της το από 25-5-2018 πρακτικό αξιολόγησης οικονομικών προσφορών αποφάσισε Α. Για την Περιφέρεια Πάτρας την κατακύρωση του ανωτέρω τμήματος στην εταιρεία

Αριθμός Απόφασης 596 / 2018

..... καθότι κατέθεσε την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή) και συγκεκριμένα €2,29 προσφερόμενη καθαρή τιμή ανά πακέτο. Με δεδομένη την επάρκεια του προϋπολογισμού ανά έτος η επιτροπή προτείνει την αύξηση των διανομών κατά 15% σύμφωνα με την παράγραφο της διακήρυξης από 7 σε 8, Β. Για την Περιφέρεια Αττικής την κατακύρωση του ανωτέρω τμήματος στην εταιρείακαθότι κατέθεσε την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή) και συγκεκριμένα προσφερόμενη καθαρή τιμή ανά πακέτο €2,38 (€2,09 για φρούτα & λαχανικά και 0,29 για μεταφορικά) για μια διανομή για την σχολική περίοδο 2017-18, και επτά διανομές για τις σχολικές περιόδους 2018-19 & 2019-20. Εκτιμώμενος αριθμός μαθητών ανά περίοδο 73.646. Δεδομένου όμως ότι αύξηση των διανομών από 7 σε 8 ανά έτος προκαλεί υπέρβαση του ετήσιου προϋπολογισμού χωρίς ΦΠΑ από €1.397.721,49 σε €1.402.219,84, καθιστά μη εφικτή την ανωτέρω αύξηση απέρριψε την εισήγηση της Επιτροπής για την σχετική αύξηση. Κατά της ανωτέρω απόφασης βάλλει ο προσφεύγων με τους στην υπό εξέταση Προσφυγή αναφερόμενους νομικούς και πραγματικούς ισχυρισμούς.

8. Επειδή η αναθέτουσα Αρχή επί της Προσφυγής απέστειλε τις απόψεις της στις οποίες, μεταξύ άλλων αναφέρει: « ... Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι χαμηλότερη τιμή (2,38= 2,09 τιμή φρούτων & λαχανικών + 0,29 τιμή μεταφορικών) ανά μονάδα προϊόντος, έδωσε η εταιρεία Σύμφωνα με το άρθρο 2.4.4 της αρ. 3493/ΓΦ/2018 διακήρυξης η οικονομική προσφορά διαμορφώνεται ως εξής: Για τον πρώτο χρόνο ο προσφέρων θα δώσει οικονομική προσφορά για κάθε περιφέρεια χωριστά της οποίας το κόστος θα αντιστοιχεί σε μία διανομή με ανάλυση της τιμής ως εξής: Συνολική τιμή Προμήθειας = Αριθμός Μαθητών X Τιμή Πακέτου Φρούτων & λαχανικών (Προϋπολογισθείσα τιμή πακέτου= €2,43 χωρίς ΦΠΑ) Συνολική τιμή μεταφορικών= Αριθμός Μαθητών X Κόστος μεταφορικών ανά μαθητή

Αριθμός Απόφασης 596 / 2018

(Προϋπολογισθείσα τιμή μεταφορικών ανά μαθητή €0,29 χωρίς ΦΠΑ). Σύμφωνα λοιπόν με την τιμή που έδωσε η εταιρεία η συνολική προσφερόμενη τιμή για το σχολικό έτος 2017-18 διαμορφώνεται ως εξής: Συνολική τιμή προμήθειας= $73.646 \times 2,09 = 153.920,14$ χωρίς ΦΠΑ Συνολική τιμή μεταφορικών= $73.646 \times 0,29 = 21.537,34$ χωρίς ΦΠΑ. Στη συνέχεια η διακήρυξη αναφέρει Για τον δεύτερο και τρίτο χρόνο (2018-19 & 2019-20) η οικονομική προσφορά θα προκύψει ως εξής: Ο αριθμός των διανομών που τελικά θα πραγματοποιηθούν ανά έτος (οποίος θα εξαρτηθεί από την τιμή πακέτου ανά μαθητή και ανά διανομή την οποία θα δώσει ο ανάδοχος για την προμήθεια και μεταφορά των φρούτων σε σχέση με την ορισθείσα €2,71/μαθητή/διανομή) θα διατυπώνεται ρητά από τον ανάδοχο και θα προκύπτει από την συνάρτηση: Αριθμός διανομών= Συνολικός Προϋπολογισμός/Αριθμός Μαθητών/Τιμή Πακέτου με στρογγυλοποίηση του αριθμού των διανομών προς τα κάτω (πχ αν το αποτέλεσμα είναι 7,3 στρογγυλοποιείται ο αριθμός των διανομών στις 7) Αφού έχει οριστικοποιηθεί ο αριθμός διανομών ο προσφέρων επαναυπολογίζει την τελική προσφερόμενη τιμή σύμφωνα με τη συνάρτηση Συνολική τιμή Προμήθειας =Αριθμός διανομών X Αριθμός Μαθητών X Τιμή Πακέτου Φρούτων & λαχανικών (Προϋπολογισθείσα τιμή πακέτου= €2,43 χωρίς ΦΠΑ) Συνολική τιμή μεταφορικών= Αριθμός Διανομών X Αριθμός Μαθητών X Κόστος μεταφορικών ανά μαθητή (Προϋπολογισθείσα τιμή μεταφορικών ανά μαθητή €0,29 χωρίς ΦΠΑ). Κατόπιν των ανωτέρω ο αριθμός των διανομών που προκύπτουν από την προσφορά διαμορφώνεται ως εξής: Αριθμός διανομών= $1.397.721,49/73.646/2,38 = 7,97 \rightarrow 7$ Συνολική τιμή προμήθειας φρούτων & λαχανικών = $7 \times 73.646 \times 2,09 = 1.077.440,98$ Συνολική τιμή μεταφορικών= $7 \times 73.646 \times 0,29 = 140.067,33$, ... Επί της ανωτέρω οικονομικής προσφοράς η Ένωση Εταιρειών κατέθεσε προσφυγή από την οποία προκύπτουν τα εξής: Α) Η προσφεύγουσα εταιρεία αναφέρει ότι η μειοδότη εταιρεία εσφαλμένα υπολόγισε 7 διανομές αντί για 8 καθότι έπρεπε να

Αριθμός Απόφασης 596 / 2018

διαμορφώσει τον αριθμό των διανομών ως εξής: Αριθμός διανομών= $2.995.117,48/73.646/2,38= 17,09$ διανομές και με στρογγυλοποίηση (προς τα κάτω) 17 διανομές στα 3 έτη και αφού για το πρώτο έτος ρητά ορίζεται ότι η διανομή είναι μία (1) που αφαιρείται, για τα επόμενα δύο έτη οι υποχρεωτικές διανομές είναι από 8 για κάθε έτος. Ο ανωτέρω συλλογισμός είναι εσφαλμένος για τους εξής λόγους: α) Από το σύνολο της διακήρυξης προκύπτει ότι κάθε σχολικό έτος έχει διακριτό προϋπολογισμό, ο οποίος θα αντιστοιχεί σε εκτελεστική σύμβαση. Μάλιστα στο άρθρο 4.3.2 αναφέρει «Η σύναψη εκτελεστικών συμβάσεων κατά τη διάρκεια της συμφωνίας-πλαίσιο, θα πραγματοποιείται μόνο εφόσον κρίνεται σκόπιμο από την αναθέτουσα αρχή». β) Για το πρώτο έτος, όπως αναφέρεται και στη διακήρυξη, η διανομή θα είναι μία και συνεπώς η οικονομική προσφορά υπολογίζεται με διαφορετικό τρόπο απ' ότι υπολογίζεται για τα σχολικά έτη 2018-19 & 2019-20 και συνεπώς δεν μπορεί να ενσωματωθεί στη συνάρτηση υπολογισμού των διανομών των ετών αυτών. γ) Όπως αποδέχεται και η προσφεύγουσα εταιρεία η διανομή για το πρώτο έτος αφαιρείται από το σύνολο των διανομών της τριετίας, αλλά όχι στο τέλος, όπως λανθασμένα περιγράφει στον συλλογισμό της αλλά στην αρχή της διαδικασίας αφού και στην διακήρυξη περιγράφεται πρώτα ο τρόπος υπολογισμού της οικονομικής προσφοράς για το σχολικό έτος 2017-18 και έπειτα ο τρόπος υπολογισμού για τα σχολικά έτη 2018-19 & 2019-20. Β) Η προσφεύγουσα εταιρεία επισημαίνει ότι η επιτροπή υιοθέτησε το ίδιο τρόπο υπολογισμού των διανομών, σύμφωνα με τον οποίο η μειοδότηρια εταιρεία θα έπρεπε να προσφέρει 8 διανομές. Η αναθέτουσα αρχή όμως ουδέποτε υιοθέτησε πλήρως το σκεπτικό της επιτροπής αλλά επισήμανε στην αρ. 1620/80966/7-6-2018 απόφαση της, το γεγονός ότι προκαλείται υπέρβαση του προϋπολογισμού και αποδέχτηκε την οικονομική προσφορά της εταιρείας καθότι ορθά είχε κατατεθεί και σύμφωνα και με τους λόγους που αναφέρονται στο σκεπτικό της παρούσας, δεν μπορούσε να την απορρίψει. Γ) Τέλος η αναθέτουσα αρχή δεν μπορούσε να απορρίψει την προσφορά της

Αριθμός Απόφασης 596 / 2018

καθότι στο άρθρο 2.3.1 της διακήρυξης αναφέρει «Στόχος του προγράμματος της δωρεάν διανομής των φρούτων, λαχανικών και γάλακτος είναι η επίτευξη του μέγιστου αριθμού διανομών για τις σχολικές περιόδους 2018-19 και 2019-20. Το τελικό κριτήριο όμως αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών από το οποίο προκύπτει και η μεγιστοποίηση των διανομών είναι η χαμηλότερη καθαρή τιμή ανά μονάδα προϊόντος ήτοι ανά πακέτο φρούτων & λαχανικών, συμπεριλαμβανομένου του κόστους μεταφορικών, και θα αφορά όλη την τριετία».

9. Επειδή, στην επίδικη Διακήρυξη ορίζονται τα εξής: «... 1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης Αντικείμενο της σύμβασης είναι η δωρεάν διανομή φρούτων και λαχανικών στα σχολεία για τα σχολικά έτη 2017-18, 2018-19 και 2019-20. Τα προς προμήθεια είδη κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) : 15300000-1 και συμπληρωματικού CPV 55523100-3 Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα: 2017-18 (Μία διανομή) ΤΜΗΜΑ 1 : Περιφέρεια Αττικής, εκτιμώμενης καθαρής αξίας €199.674,5 το οποίο αναλύεται ως εξής: €178.638,67 Φρούτα & λαχανικά με ΦΠΑ 13% + €21.035,82 Μεταφορικά με ΦΠΑ 24% ΤΜΗΜΑ 2 : Περιφέρεια Πάτρας, εκτιμώμενης καθαρής αξίας €37.681,29 το οποίο αναλύεται ως εξής: €33.711,54 Φρούτα & λαχανικά με ΦΠΑ 13% + €3.969,75 Μεταφορικά με ΦΠΑ 24%. 2018-19 (Επτά διανομές) ΤΜΗΜΑ 1 : Περιφέρεια Αττικής, εκτιμώμενης καθαρής αξίας €1.397.721,49 το οποίο αναλύεται ως εξής: €1.250.470,72 Φρούτα & λαχανικά με ΦΠΑ 13% + €147.250,77 Μεταφορικά με ΦΠΑ 24% ΤΜΗΜΑ 2 : Περιφέρεια Πάτρας, εκτιμώμενης καθαρής αξίας €263.769,02 το οποίο αναλύεται ως εξής: €235.980,80 Φρούτα & λαχανικά με ΦΠΑ 13% + €27.788,22 Μεταφορικά με ΦΠΑ 24%. 2019-20 (Επτά διανομές) ΤΜΗΜΑ 1 : Περιφέρεια Αττικής, εκτιμώμενης καθαρής αξίας €1.397.721,49 το οποίο αναλύεται ως εξής: €1.250.470,72 Φρούτα & λαχανικά με ΦΠΑ 13% + €147.250,77 Μεταφορικά με ΦΠΑ 24% ΤΜΗΜΑ 2 : Περιφέρεια Πάτρας, εκτιμώμενης καθαρής αξίας

Αριθμός Απόφασης 596 / 2018

€263.769,02 το οποίο αναλύεται ως εξής: €235.980,80 Φρούτα & λαχανικά με ΦΠΑ 13% + €27.788,22 Μεταφορικά με ΦΠΑ 24% Προσφορές μπορούν να υποβληθούν για κάθε τμήμα χωριστά για όλα τα έτη (πχ. Περιφέρεια Αττικής 2017/18,2018/19,2019/20) ή για όλα τα τμήματα για όλα τα έτη. ... 1.3.7 Κριτήριο Ανάθεσης Η συμφωνία-πλαίσιο θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή) όπως αναλυτικά αναφέρεται στο άρθρο 2.3.1 της παρούσας. ... 2.3 Κριτήρια Ανάθεσης. 2.3.1 Κριτήριο ανάθεσης. Κριτήριο ανάθεσης της Σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά: βάσει τιμής. Στόχος του προγράμματος της δωρεάν διανομής των φρούτων, λαχανικών και γάλακτος είναι η επίτευξη του μέγιστου αριθμού διανομών για τις σχολικές περιόδους 2018-19 και 2019-20. Το τελικό κριτήριο όμως αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών από το οποίο προκύπτει και η μεγιστοποίηση των διανομών είναι η χαμηλότερη καθαρή τιμή ανά μονάδα προϊόντος ήτοι ανά πακέτο φρούτων & λαχανικών, συμπεριλαμβανομένου του κόστους μεταφορικών, και θα αφορά όλη την τριετία. ... 2.4 Κατάρτιση - Περιεχόμενο Προσφορών. 2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης, για όλες τις περιγραφόμενα είδη. Δεν επιτρέπονται εναλλακτικές προσφορές. Η ένωση οικονομικών φορέων υποβάλλει κοινή προσφορά, η οποία υπογράφεται υποχρεωτικά ηλεκτρονικά είτε από όλους τους οικονομικούς φορείς που αποτελούν την ένωση, είτε από εκπρόσωπό τους νομίμως εξουσιοδοτημένο. Στην προσφορά, απαραίτητως πρέπει να προσδιορίζεται η έκταση και το είδος της συμμετοχής του (συμπεριλαμβανομένης της κατανομής αμοιβής μεταξύ τους) κάθε μέλους της ένωσης, καθώς και ο εκπρόσωπος/συντονιστής αυτής. 2.4.2 Χρόνος και Τρόπος υποβολής προσφορών 2.4.2.1. Οι προσφορές υποβάλλονται από τους ενδιαφερόμενους ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ, μέχρι την καταληκτική ημερομηνία και ώρα που ορίζει η παρούσα

Αριθμός Απόφασης 596 / 2018

διακήρυξη , στην Ελληνική Γλώσσα, σε ηλεκτρονικό φάκελο, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στον ν.4412/2016, ιδίως άρθρα 36 και 37 και την Υπουργική Απόφαση αριθ. 56902/215 «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.)». Για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή που υποστηρίζεται από εγκεκριμένο πιστοποιητικό το οποίο χορηγήθηκε από έναν εγκεκριμένο πάροχο υπηρεσιών πιστοποίησης, ο οποίος περιλαμβάνεται στον κατάλογο εμπιστευσης που προβλέπεται στην απόφαση 2009/767/ΕΚ και σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014 και τις διατάξεις της Υ.Α. 56902/215 “Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ)» (ΦΕΚ Β 1924/02.06.2017) και να εγγραφούν στο ηλεκτρονικό σύστημα (ΕΣΗΔΗΣ- Διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr) ακολουθώντας την διαδικασία εγγραφής του άρθρου 5 της ίδιας Υ.Α. 2.4.2.2. Ο χρόνος υποβολής της προσφοράς και οποιαδήποτε ηλεκτρονική επικοινωνία μέσω του συστήματος βεβαιώνεται αυτόματα από το σύστημα με υπηρεσίες χρονοσήμανσης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 37 του ν. 4412/2016 και το άρθρο 9 της ως άνω Υπουργικής Απόφασης. Μετά την παρέλευση της καταληκτικής ημερομηνίας και ώρας, δεν υπάρχει η δυνατότητα υποβολής προσφοράς στο Σύστημα. Σε περιπτώσεις τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ, η αναθέτουσα αρχή θα ρυθμίσει τα της συνέχειας του διαγωνισμού με σχετική ανακοίνωσή της. 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 και τα κατά

Αριθμός Απόφασης 596 / 2018

περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά. Από τον προσφέροντα σημαίνονται με χρήση του σχετικού πεδίου του συστήματος τα στοιχεία εκείνα της προσφοράς του που έχουν εμπιστευτικό χαρακτήρα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 21 του ν. 4412/16. Εφόσον ένας οικονομικός φορέας χαρακτηρίζει πληροφορίες ως εμπιστευτικές, λόγω ύπαρξης τεχνικού ή εμπορικού απορρήτου, στη σχετική δήλωσή του, αναφέρει ρητά όλες τις σχετικές διατάξεις νόμου ή διοικητικές πράξεις που επιβάλλουν την εμπιστευτικότητα της συγκεκριμένης πληροφορίας. Δεν χαρακτηρίζονται ως εμπιστευτικές πληροφορίες σχετικά με τις τιμές μονάδος, τις προσφερόμενες ποσότητες, την οικονομική προσφορά και τα στοιχεία της τεχνικής προσφοράς που χρησιμοποιούνται για την αξιολόγησή της.

2.4.2.4. Οι οικονομικοί φορείς συντάσσουν την τεχνική και οικονομική τους προσφορά συμπληρώνοντας τις αντίστοιχες ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος. Στην συνέχεια το σύστημα παράγει τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία τα οποία υπογράφονται ηλεκτρονικά και υποβάλλονται από τον προσφέροντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ηλεκτρονικού αρχείου pdf (το οποίο θα υπογραφεί ηλεκτρονικά) πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο pdf.

2.4.2.5. Ο χρήστης - οικονομικός φορέας υποβάλλει τους ανωτέρω (υπο)φακέλους μέσω του Συστήματος, όπως περιγράφεται παρακάτω: Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για τη συμμετοχή του οικονομικού φορέα στη διαδικασία υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείων τύπου pdf και εφόσον έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών, χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου της υπογραφής. Από το Σύστημα εκδίδεται ηλεκτρονική απόδειξη υποβολής προσφοράς, η οποία αποστέλλεται στον οικονομικό φορέα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου. Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών

Αριθμός Απόφασης 596 / 2018

προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή σύμφωνα με τον ν. 4250/2014. Τέτοια στοιχεία και δικαιολογητικά είναι ενδεικτικά η εγγυητική επιστολή συμμετοχής, τα πρωτότυπα έγγραφα τα οποία έχουν εκδοθεί από ιδιωτικούς φορείς και δεν φέρουν επικύρωση από δικηγόρο, καθώς και τα έγγραφα που φέρουν τη Σφραγίδα της Χάγης (Apostille). Δεν προσκομίζονται σε έντυπη μορφή στοιχεία και δικαιολογητικά τα οποία φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή, τα ΦΕΚ, τα τεχνικά φυλλάδια και όσα προβλέπεται από το ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται σε αντίγραφα των πρωτοτύπων. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά την διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν σε έντυπη μορφή και σε εύλογη προθεσμία όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά και στοιχεία που έχουν υποβάλει ηλεκτρονικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας. ... 2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών. Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παρούσα κριτήριο ανάθεσης χαμηλότερης τιμής όπως ορίζεται κατωτέρω και σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Παράρτημα της διακήρυξης: Α. Τιμές Η τιμή του προς προμήθεια υλικού και της παρεχομένης υπηρεσίας δίνεται σε ευρώ ανά μονάδα και θα διαμορφωθεί με το εξής τρόπο. Για τον πρώτο χρόνο ο προσφέρων θα δώσει οικονομική προσφορά για κάθε περιφέρεια χωριστά της οποίας το κόστος θα αντιστοιχεί σε μία διανομή με ανάλυση της τιμής ως εξής: Συνολική τιμή Προμήθειας = Αριθμός Μαθητών Χ Τιμή Πακέτου Φρούτων & λαχανικών (Προϋπολογισθείσα τιμή πακέτου= €2,43 χωρίς ΦΠΑ) Συνολική τιμή μεταφορικών= Αριθμός Μαθητών Χ Κόστος μεταφορικών ανά μαθητή (Προϋπολογισθείσα τιμή μεταφορικών ανά μαθητή €0,29 χωρίς ΦΠΑ) Για τον δεύτερο και τρίτο χρόνο (2018-19 & 2019-20) η οικονομική προσφορά θα προκύψει ως εξής: Ο αριθμός των διανομών που

Αριθμός Απόφασης 596 / 2018

τελικά θα πραγματοποιηθούν ανά έτος (ο οποίος θα εξαρτηθεί από την τιμή πακέτου ανά μαθητή και ανά διανομή την οποία θα δώσει ο ανάδοχος για την προμήθεια και μεταφορά των φρούτων σε σχέση με την ορισθείσα €2,71/μαθητή/διανομή) θα διατυπώνεται ρητά από τον ανάδοχο και θα προκύπτει από την συνάρτηση: $\text{Αριθμός διανομών} = \frac{\text{Συνολικός Προϋπολογισμός/Αριθμός Μαθητών/Τιμή Πακέτου με στρογγυλοποίηση του αριθμού των διανομών προς τα κάτω (πχ αν το αποτέλεσμα είναι 7,3 στρογγυλοποιείται ο αριθμός των διανομών στις 7)}$ Αφού έχει οριστικοποιηθεί ο αριθμός διανομών ο προσφέρων επαναυπολογίζει την τελική προσφερόμενη τιμή σύμφωνα με τη συνάρτηση $\text{Συνολική τιμή Προμήθειας} = \text{Αριθμός διανομών} \times \text{Αριθμός Μαθητών} \times \text{Τιμή Πακέτου Φρούτων \& λαχανικών}$ (Προϋπολογισθείσα τιμή πακέτου= €2,43 χωρίς ΦΠΑ) $\text{Συνολική τιμή μεταφορικών} = \text{Αριθμός Διανομών} \times \text{Αριθμός Μαθητών} \times \text{Κόστος μεταφορικών ανά μαθητή}$ (Προϋπολογισθείσα τιμή μεταφορικών ανά μαθητή €0,29 χωρίς ΦΠΑ) Ο προσφέρων πρώτα θα συμπληρώσει το υπόδειγμα της οικονομικής προσφοράς που βρίσκεται στο Παράρτημα II της παρούσας διακήρυξης (μορφή excel) και ακολούθως θα μεταφέρει τα αντίστοιχα ποσά και θα συμπληρώσει στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα της οικονομικής προσφοράς του συστήματος όπως έχουν διαμορφωθεί σύμφωνα και με την ανωτέρω συνάρτηση. Στο ηλεκτρονικό σύστημα ο προσφέρων θα επισυνάψει στον (υπο)φάκελλο “οικονομική προσφορά” την ηλεκτρονική οικονομική προσφορά του ηλεκτρονικά υπογεγραμμένη και τα σχετικό ηλεκτρονικά αρχεία (σύμφωνα με το υπόδειγμα που υπάρχει στο Παράρτημα II της παρούσας διακήρυξης¹⁰³) σε μορφή pdf. Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την παράδοση του υλικού στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης. Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου 3% και στην επ’ αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ 20%. Επισημαίνεται ότι το εκάστοτε ποσοστό Φ.Π.Α. επί τοις

Αριθμός Απόφασης 596 / 2018

εκατό, της ανωτέρω τιμής θα υπολογίζεται αυτόματα από το σύστημα. Οι προσφερόμενες τιμές είναι σταθερές καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και δεν αναπροσαρμόζονται. Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες: α) δεν δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή που καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα, β) δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη της παρ. 4 του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 και γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται και τεκμηριώνεται από την αναθέτουσα αρχή. ... 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 προσφορών), 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας) ...».

10. Επειδή, κατά την έννοια των ανωτέρω συνάγεται ότι κριτήριο ανάθεσης της Σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά: βάσει τιμής. Και μπορεί στόχος του προγράμματος της δωρεάν διανομής των φρούτων, λαχανικών και γάλακτος να είναι η επίτευξη του μέγιστου αριθμού διανομών για τις σχολικές περιόδους 2018-19 και 2019-20. Ρητώς όμως τονίζεται ότι το τελικό κριτήριο όμως αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών από το οποίο προκύπτει και η μεγιστοποίηση των διανομών είναι η χαμηλότερη καθαρή τιμή ανά μονάδα προϊόντος ήτοι ανά πακέτο φρούτων & λαχανικών, συμπεριλαμβανομένου του κόστους μεταφορικών, και θα αφορά όλη την τριετία. Συνακόλουθα, ανάδοχος της σύμβασης αναδεικνύεται ο προσφέρων την χαμηλότερη τιμή ανά πακέτο φρούτων και λαχανικών με τα

Αριθμός Απόφασης 596 / 2018

μεταφορικά, η οποία κατά την συνάρτηση με την οποία θα υποβληθεί η προσφορά θα μεγιστοποιεί και τις διανομές. Πράγματι σύμφωνα με την συνάρτηση: $\text{Αριθμός διανομών} = \text{Συνολικός Προϋπολογισμός} / \text{Αριθμός Μαθητών} / \text{Τιμή Πακέτου}$ με βάση τους κανόνες της λογικής και της κοινής πείρας προκύπτει ότι όσο χαμηλότερη τιμή προσφέρει ο οικονομικός φορέας τόσο αυξάνει ο αριθμός των διανομών, δεδομένου ότι ο συνολικός προϋπολογισμός και ο αριθμός των μαθητών παραμένει ίδιος. Αν, ωστόσο, ο αριθμός διανομών που θα προκύψει από την εφαρμογή της συνάρτησης δεν είναι ακέραιος θα στρογγυλοποιείται προς τα κάτω (πχ αν το αποτέλεσμα είναι 7,3 στρογγυλοποιείται ο αριθμός των διανομών στις 7). Περαιτέρω, συνάγεται ότι ο προσφέρων οφείλει να συντάξει και να υποβάλει την οικονομική του προσφορά ως εξής: Αφού δώσει οικονομική προσφορά για τον πρώτο χρόνο της οποίας το κόστος θα αντιστοιχεί σε μία διανομή με ανάλυση της τιμής ως εξής: $\text{Συνολική τιμή Προμήθειας} = \text{Αριθμός Μαθητών} \times \text{Τιμή Πακέτου Φρούτων \& λαχανικών}$ και $\text{Συνολική τιμή μεταφορικών} = \text{Αριθμός Μαθητών} \times \text{Κόστος μεταφορικών ανά μαθητή}$, για τον δεύτερο και τρίτο χρόνο (2018-19 & 2019-20) η οικονομική προσφορά θα προκύψει ως εξής: Θα υπολογίσει αριθμό διανομών που τελικά θα πραγματοποιηθούν ανά έτος (ο οποίος θα εξαρτηθεί από την τιμή πακέτου ανά μαθητή και ανά διανομή την οποία θα δώσει για την προμήθεια και μεταφορά των φρούτων) και θα προκύπτει από την συνάρτηση: $\text{Αριθμός διανομών} = \text{Συνολικός Προϋπολογισμός} / \text{Αριθμός Μαθητών} / \text{Τιμή Πακέτου}$ με στρογγυλοποίηση του αριθμού των διανομών προς τα κάτω και κατόπιν θα επαναυπολογίζει την τελική προσφερόμενη τιμή σύμφωνα με τη συνάρτηση $\text{Συνολική τιμή Προμήθειας} = \text{Αριθμός διανομών} \times \text{Αριθμός Μαθητών} \times \text{Τιμή Πακέτου Φρούτων \& λαχανικών}$ $\text{Συνολική τιμή μεταφορικών} = \text{Αριθμός Διανομών} \times \text{Αριθμός Μαθητών} \times \text{Κόστος μεταφορικών ανά μαθητή}$. Θα έπρεπε δηλαδή ο προσφέρων αφού υπολογίσει συνολική τιμή προμήθειας του πρώτου έτους για το κάθε ένα από τα άλλα δύο να προβεί σε χωριστό υπολογισμό της συνολικής τιμής, λαμβάνοντας υπόψη τον συνολικό προϋπολογισμό του κάθε

Αριθμός Απόφασης 596 / 2018

έτους (δεύτερου και τρίτου), όπως οριζόταν στην διακήρυξη και κατόπιν να εφαρμόσει την συνάρτηση με βάση την ίδια σταθερή τιμή ανά πακέτο που είχε προσφέρει και στο πρώτο έτος. Έτσι και μετά την οριστικοποίηση του αριθμού των διανομών θα επανυπολόγιζε την συνολική τιμή κάθε έτους.

11. Επειδή, κατά τα παγίως γεγόμενα δεκτά από τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας και του Ελεγκτικού Συνεδρίου, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το Δημόσιο διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο τη δημόσια αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν και υποχρεούται από την έναρξη και μέχρι την ολοκλήρωση της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει όσα ορίζονται σε αυτή (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οι οποίες πρέπει να ερμηνεύονται στενά και αυστηρά, συνιστά παράβαση νόμου και 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 που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Εξάλλου, σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως «με ποινή αποκλεισμού...», «με ποινή απαραδέκτου οι συμμετέχοντες πρέπει...» ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ 70/2002). Τα παραπάνω προκύπτουν και εκ της αρχής της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή των κριτηρίων ανάθεσης και την κρίση επί των προδιαγραφών κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construcrtion Ltd, Συλλογή 2001, σ. Ι-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή

Αριθμός Απόφασης 596 / 2018

κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. Ι-2043, σκέψη 54), καθώς οι προσφορές τους θα αξιολογηθούν στα επόμενα στάδια επί τη βάσει των όσων δήλωσαν, προσκόμισαν και εν τέλει ίσχυαν κατά τον ως άνω κρίσιμο χρόνο (ήτοι αυτόν της ολοκλήρωσης χρόνου υποβολής προσφορών).

12. Επειδή, κατόπιν ενδελεχούς επισκόπησης του φακέλου της οικονομικής προσφοράς του προσωρινού μειοδότη, ο πρώτος λόγος της κρινόμενης προδικαστικής κρίνεται αβάσιμος, για τους εξής λόγους: Ο προσωρινός μειοδότης έχει καταθέσει οικονομική προσφορά απολύτως σύμφωνη με το άρθρο 2.4.4 της επίδικης Διακήρυξης όπως προκύπτει – κατά την σύμφωνη γνώμη του Κλιμακίου- από την μαθηματική επαλήθευση των σταθερών τιμών της επίδικης Διακήρυξης & των μεταβλητών τιμών της οικονομικής προσφοράς του προσωρινού μειοδότη. Πιο αναλυτικά: 1. Συνολική προσφερόμενη τιμή για το σχολικό έτος 2017-18: Συνολική τιμή προμήθειας= 73.646 (αριθμός μαθητών) \times $2,09$ (τιμή φρούτου) = $153.920,14$ χωρίς ΦΠΑ συν Συνολική τιμή μεταφορικών= $73.646 \times 0,29$ (τιμή μεταφοράς) = $21.537,34$ χωρίς ΦΠΑ = $175.277,48\text{€}$. 2. Αριθμός διανομών ανά έτος = $1.397.721,49$ (συνολικός προϋπολογισμός ανά έτος) / 73.646 (αριθμός μαθητών) / $2,38$ (τιμή πακέτου) = $7,97$, και με στρογγυλοποίηση προς τα κάτω = 7 διανομές ανά έτος, άρα συνολικά $(7+7+1)$ 15 διανομές για τα τρία έτη 3. Συνολική τιμή προμήθειας φρούτων & λαχανικών ανά δεύτερο και τρίτο έτος = 7 διανομές \times $73.646 \times 2,09$ = $1.077.440,98$ Συνολική τιμή μεταφορικών= $7 \times 73.646 \times 0,29$ = $149.501,38$, δηλαδή συνολικός προϋπολογισμός για καθένα από το δεύτερο και το τρίτο έτος $1.226.942,36\text{€}$. Η τιμή αυτή είναι απολύτως εναρμονισμένη με τις διατάξεις της επίδικης Διακήρυξης και εντός των ορίων του προϋπολογισμού του έργου. Δεν είναι βάσιμος, εξάλλου, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι κατά την εφαρμογή της συνάρτησης για την οριστικοποίηση του αριθμού διανομών για το δεύτερο και τρίτο έτος θα έπρεπε να ληφθεί υπόψη ο συνολικός προϋπολογισμός της τριετίας και όχι ο συνολικός προϋπολογισμός κάθε έτους και δη των δεύτερου και τρίτου μόνον. Και τούτο γιατί, όπως βάσιμα ισχυρίζεται

Αριθμός Απόφασης 596 / 2018

η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της από το σύνολο της διακήρυξης προκύπτει ότι κάθε σχολικό έτος έχει διακριτό προϋπολογισμό, ο οποίος θα αντιστοιχεί σε εκτελεστική σύμβαση. Τούτο αναφέρεται ρητά στο Παράρτημα Ι κατά την περιγραφή του αντικειμένου της σύμβασης, όπου ορίζεται με σαφήνεια ο συνολικός προϋπολογισμός ανά έτος και ανά περιφέρεια και συγκεκριμένα για την περιφέρεια Αττικής ανά σχολικό έτος ορίζεται συνολικός προϋπολογισμός ανά έτος 1.397.721,49 (1.250.470,72 τιμή πακέτου φρούτων και λαχανικών + 147.250,77 μεταφορικά). Μάλιστα στο άρθρο 4.3.2 αναφέρει «Η σύναψη εκτελεστικών συμβάσεων κατά τη διάρκεια της συμφωνίας-πλαίσιο, θα πραγματοποιείται μόνο εφόσον κρίνεται σκόπιμο από την αναθέτουσα αρχή». Περαιτέρω, δε, καθόσον για το πρώτο έτος, η διανομή θα είναι μία και συνεπώς η οικονομική προσφορά υπολογίζεται με διαφορετικό τρόπο απ' ότι υπολογίζεται για τα σχολικά έτη 2018-19 & 2019-20, δεν μπορεί να ενσωματωθεί στη συνάρτηση υπολογισμού των διανομών των ετών αυτών, ούτε προκύπτει ότι αυτή η μία διανομή αφαιρείται από το αποτέλεσμα της συνάρτησης στο τέλος, συνακόλουθα δεν μπορεί να λαμβάνεται υπόψη και ο προϋπολογισμός της μίας αυτής διανομής (του έτους 2017-2018) στον συνολικό προϋπολογισμό των λοιπών δύο ετών. Ο κατ' έτος, άλλωστε, υπολογισμός του προϋπολογισμού που λαμβάνεται υπόψη στην συνάρτηση για την εύρεση του αριθμού διανομών, προκύπτει και από το παράδειγμα της διακήρυξης με σταθερό τον αριθμό των μαθητών (73.646) και την προϋπολογισθείσα (ανώτατη) τιμή πακέτου 2,71 €, που μόνον με προϋπολογισμό έτους (1.397.721,49), μπορεί να δώσουν αριθμό διανομών περί το 7, όπως προβλέπει το παράδειγμα και όχι 15 ή 18, όπως εσφαλμένα υπολογίζει ο προσφεύγων. Θα ήταν εξάλλου, παράδοξο και αντίθετο με το κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης, η συνάρτηση, αντί να αναδεικνύει ως μειοδότη τον προσφέροντα την χαμηλότερη τιμή, ένεκα της οποίας θα μεγιστοποιούσε και τις διανομές, αντιθέτως λόγω της χαμηλής τιμής να είναι δυνατόν να αυξηθεί η ποσότητα των διανομών τόσο, ώστε μετά τον επανυπολογισμό η συνολική τιμή

Αριθμός Απόφασης 596 / 2018

προμήθειας να έβαινε εκτός προϋπολογισμού και ο προσφέρων να έπρεπε να αποκλειστεί. Στο υπό κρίση παράδειγμα δηλαδή, ο προσωρινός ανάδοχος με τιμή προσφοράς πακέτου 2,38 και κατά τον προσφεύγοντα 8 διανομές να πρέπει να αποκλειστεί, ενώ ο προσφεύγων με τιμή προσφοράς πακέτου 2,58 και 7 διανομές να ανακηρυχθεί αυτός ανάδοχος. Ούτε, τέλος, διαφοροποιεί την κρίση μας επί της απόφασης της αναθέτουσας η εκτίμηση της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού περί του συνολικού προϋπολογισμού που θα έπρεπε ο προσωρινός ανάδοχος να λάβει υπόψη του κατά την εφαρμογή της πιο πάνω κρίσιμης συνάρτησης. Και τούτο, γιατί αφενός οι κρίσεις της επιτροπής είναι σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 4412/2016 γνωμοδοτικές, ενώ η αποφασιστική αρμοδιότητα ανήκει στο αρμόδιο για την έγκριση του αποτελέσματος του διαγωνισμού όργανο στο οικείο στάδιο ή κατά την κατακύρωση (Ε.Α. 796/2005, 241, 800/2003, 42, 601/2000), αφετέρου διότι η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της, που συνιστούν συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης απόφασης κατ' άρθρο 365 παρ. 1 Ν.4412/2016 *«η αναθέτουσα αρχή μπορεί στις απόψεις της να παραθέσει αρχική ή συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης με την προδικαστική προσφυγή πράξης»*, με πλήρη επαρκή και εμπειριστατωμένη αιτιολογία αποδέχτηκε την οικονομική προσφορά της εταιρείας καθότι ορθά είχε κατατεθεί και γιατί είναι η χαμηλότερη τιμή, ενώ απορρίπτει τον τρόπο υπολογισμού της τιμής του από την επιτροπή ως εσφαλμένο, και χωρίς να υιοθετεί πλήρως το σκεπτικό της αλλά με την επισήμανση ότι προκαλείται υπέρβαση του προϋπολογισμού και για τον λόγο αυτόν απορρίπτει και την εισήγησή της για ανάθεση σε αυτόν περισσότερων διανομών.

13. Επειδή, σύμφωνα με όσα έγιναν δεκτά στην αμέσως προηγούμενη σκέψη, συνακόλουθα πρέπει να απορριφθεί και ο δεύτερος λόγος της υπό εξέταση Προσφυγής. Και τούτο διότι, ο προσωρινός ανάδοχος ήδη παρεμβαίνων δεν παραβίασε καμία διάταξη της διακήρυξης, ιδίως ως προς τον τρόπο σύνταξης και υποβολής της οικονομικής προσφοράς, επομένως

Αριθμός Απόφασης 596 / 2018

αλυσιτελώς προβάλλονται οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντα περί παραβίασης των αρχών της νομιμότητας, τυπικότητας διενέργειας του διαγωνισμού και της ισότητας των διαγωνιζομένων. Ο παρεμβαίνων σύμφωνα με όσα έγιναν δεκτά στην αμέσως προηγούμενη σκέψη δεν παρεβίασε καμία επί ποινή αποκλεισμού διάταξη της διακήρυξης, αβάσιμα δε ισχυρίζεται ο προσφεύγων ότι δήθεν η αναθέτουσα αρχή παράνομα άσκησε δικαίωμα διακριτικής ευχέρειας και παρά την πλημμέλεια που διαπίστωσε έκανε δεκτή την προσφορά του παρεμβαίνοντα και μάλιστα επεχείρησε να την αλλοιώσει, διότι τόσον η κρίση περί πλημμέλειας στην προσφορά του παρεμβαίνοντα όσο και η εισήγηση για τροποποίηση του αντικειμένου της σύμβασης που θα αναλάμβανε ήταν της Επιτροπής Διενέργειας του διαγωνισμού που η αναθέτουσα δεν έκανε δεκτές.

14. Επειδή, κατ' ακολουθία, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί, η δε παρέμβαση να γίνει δεκτή.

15. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων (άρθρο 363 Ν.4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη στις 12 Ιουλίου του 2018 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 31-07-2018.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΟΥ 2^{ΟΥ} ΚΛΙΜΑΚΙΟΥ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

Αριθμός Απόφασης 596 / 2018

ΝΙΚΟΛΑΟΣ Σ. ΣΑΒΒΙΔΗΣ

ΟΛΓΑ ΘΑΝΟΥ