

Αριθμός απόφασης: 734 / 2019

Η

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ
2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της, στις 25 Ιουνίου 2019, με την εξής σύνθεση:
Μαρία Μανδράκη Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Γερασιμούλα – Μαρία
Δρακονταειδή και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 23.05.2019 (ημεροχρονολογία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 612/23.05.2019 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «....», που εδρεύει στη, επί της οδού ..., αρ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της με αρ. 61/2019 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Κρωπίας (Από το Πρακτικό της υπ' αριθμ. 15/13.05.2019 Τακτικής Συνεδρίασης) με την οποία κατ' αποδοχήν του 1^{ου} Πρακτικού της Επιτροπής του Διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με την με αριθμ. πρωτ. 5234/28.03.2019 (και ΑΔΑΜ στο ΚΗΜΔΗΣ 19PROC004723959 2019 04 03) Διακήρυξη με αντικείμενο την προμήθεια καυσίμων κίνησης και θέρμανσης Δήμου Κρωπίας και Νομικών προσώπων, με κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά και συνολικού προϋπολογισμού 904.386,84€, απερρίφθη η προσφορά της, για τους λόγους που αναφέρονται στην υπό εξέταση προσφυγή.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια
Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

Αριθμός απόφασης: 734 / 2019

1. Επειδή, με την με αριθ. πρωτ. 5234/28.03.2019 διακήρυξή της, η αναθέτουσα αρχή –Δήμος Κρωπίας- προκήρυξε ανοικτό, άνω των ορίων, δημόσιο, ηλεκτρονικό διαγωνισμό, με συστημικό α/α στο ΕΣΗΔΗΣ, με ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών την 4.4.2019 και καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 2.5.2019 και με αντικείμενο τη προμήθεια καυσίμων κίνησης και θέρμανσης Δήμου Κρωπίας και Νομικών προσώπων, με κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, αποκλειστικά βάσει της χαμηλότερης τιμής/ ποσοστού έκπτωσης αναλόγως τμήματος επί της νόμιμα διαμορφούμενης κάθε φορά μέσης τιμής λιανικής πώλησης του είδους κατά τον χρόνο παράδοσής του, όπως αυτή αναγράφεται στο Ημερήσιο Δελτίο Επισκόπησης Τιμών Καυσίμων της Δ/σης Πολιτικής και Ενημέρωσης Καταναλωτή της ΓΓΕ. Η έκπτωση, σύμφωνα με τους όρους της προκείμενης διακήρυξης, μπορεί να είναι αρνητική έως ποσοστό 5% (άρθρ. 63 Ν. 4257/2014). Ειδικότερο αντικείμενο της υπόψη σύμβασης είναι η προμήθεια καυσίμων, δηλαδή πετρελαίου κίνησης, αμόλυβδης βενζίνης, για κινητήρες εσωτερικής καύσης για τα οχήματα του Δήμου και του ΝΠΙΔ ΚΕΔΚ και πετρελαίου θέρμανσης για τα κτίρια αρμοδιότητας τους καθώς και πετρελαίου θέρμανσης για τα σχολικά κτήρια της Α' βάθμιας και Β' βάθμιας σχολικής επιτροπής και πρέπει να ανταποκρίνονται κατ'ελάχιστο στις Τεχνικές Προδιαγραφές του Παραρτήματος Ι της εν λόγω διακήρυξης. Η οικεία σύμβαση υποδιαιρείται σε έξι (6) τμήματα κατά την έννοια του άρθρου 59§1 «Υποδιαίρεση συμβάσεων σε τμήματα (άρθρο 46 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» του Ν. 4412/2016 και συγκεκριμένα στα εξής: ΤΜΗΜΑ 1 - Καύσιμα Κίνησης ΔΗΜΟΣ ΚΡΩΠΙΑΣ προϋπολογισμού άνευ ΦΠΑ 731.319,75€, ΤΜΗΜΑ 2 - Καύσιμα Θέρμανσης ΔΗΜΟΣ ΚΡΩΠΙΑΣ προϋπολογισμού άνευ ΦΠΑ 13.692,00€, ΤΜΗΜΑ 3 - Καύσιμα Κίνησης ΝΠΙΔ ΚΕΔΚ προϋπολογισμού άνευ ΦΠΑ 24.123,80€, ΤΜΗΜΑ 4 - Καύσιμα Θέρμανσης ΝΠΙΔ ΚΕΔΚ προϋπολογισμού άνευ ΦΠΑ 6.460,91€, ΤΜΗΜΑ 5 - Καύσιμα Θέρμανσης Α' ΒΑΘΜΙΑΣ ΣΧΟΛΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ προϋπολογισμού άνευ ΦΠΑ 72.310,88€, ΤΜΗΜΑ 6 - Καύσιμα Θέρμανσης Β' ΒΑΘΜΙΑΣ ΣΧΟΛΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ προϋπολογισμού άνευ ΦΠΑ 56.479,50€ και

Αριθμός απόφασης: 734 / 2019

συνολικού προϋπολογισμού άνευ ΦΠΑ ύψους 904.386,84€. Προσφορές γίνονται δεκτές από τους ενδιαφερόμενους, για ένα ή περισσότερα από τα ανωτέρω έξι (6) τμήματα (Ν. 4412/2016 Άρθρο 59§2), ενώ κάθε άλλη προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Εναλλακτικές προσφορές ή αντιπροσφορές δε γίνονται δεκτές και απορρίπτονται.

2. Επειδή, για την άσκηση της Προσφυγής προκύπτει πως καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 και το άρθρο 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016, {e-Παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό 277977180959 0722 0075, εκδοθέν για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)}, ποσού 745,00€, καθώς το προβλεπόμενο νόμιμο ποσό παραβόλου, σύμφωνα με τις ως άνω διατάξεις, υπολογίζεται σε ποσοστό 0,5% επί της προϋπολογισθείσας άνευ ΦΠΑ δαπάνης, εν προκειμένω επί της προϋπολογισθείσας άνευ ΦΠΑ δαπάνης των Τμημάτων 2, 4, 5 και 6 του διαγωνισμού η οποία και ανέρχεται στο ποσό των 148.943,29€, στο πλαίσιο των οποίων ασκείται η υπό εξέταση προσφυγή.

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

4. Επειδή, η Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκείται η προδικαστική προσφυγή είναι καθ' ύλην αρμόδια για την εξέτασή της, βάσει της κατά τα ως άνω συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, η οποία ανέρχεται σε ποσό 904.386,84€ άνευ ΦΠΑ (345 παρ. 1 Ν.4412/2016, 6 παρ.1 Ν.4412/2016), του αντικειμένου της (προμήθεια) καθώς και της ημερομηνίας αποστολής της προκήρυξης της σύμβασης για δημοσίευση στην επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (28.03.2019), δεδομένου ότι ο διαγωνισμός υπάγεται στις διατάξεις του Βιβλίου Ι Ν. 4412/2016 και υπερβαίνει τα κατώτατα όρια του πεδίου εφαρμογής της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, ενώ επιπλέον θεμελιώνεται και η κατά χρόνο αρμοδιότητά της, όπως απαιτείται από τις μεταβατικές διατάξεις

Αριθμός απόφασης: 734 / 2019

του άρθρου 379 παρ. 7 γ' του Ν. 4412/2016, όπως ισχύει μετά την τροποποίησή του από το άρθρο 43 παρ. 4 του Ν. 4487/2017 (ΦΕΚ Α' 116).

5. Επειδή, όπως προκύπτει από τα μηνύματα που έχουν αναρτηθεί μέσω της λειτουργικότητας της επικοινωνίας στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., η προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. α' του Π.Δ. 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 περ. α' του Ν. 4412/2016, αφού η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε σε όλους τους συμμετέχοντες στον διαγωνισμό, την 15.05.2019 και η υπό κρίση προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού την 23.05.2019, ήτοι εντός της προβλεπόμενης ως άνω δεκαήμερης προθεσμίας.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα που συμμετείχε στον υπόψη διαγωνισμό και υπέβαλε προσφορά για τα τμήματα 2, 4, 5 και 6 αυτού, απερρίφθη με την με αρ. 61/2019 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Κρωπίας, με την οποία κατ' αποδοχήν του 1^{ου} Πρακτικού της Επιτροπής έγιναν δεκτά, μεταξύ άλλων, τα εξής: «Η ανωτέρω εταιρεία υπέβαλε ηλεκτρονικά-ψηφιακά υπογεγραμμένα, καθώς και σε έντυπη μορφή εμπρόθεσμα, τα ακόλουθα δικαιολογητικά συμμετοχής: α) Το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.) β) Την εγγύηση συμμετοχής, σύμφωνα με το Παράρτημα VI της διακήρυξης. γ) Την τεχνική προσφορά η οποία δεν καλύπτει τις Απαιτήσεις και Τεχνικές Προδιαγραφές ανά τμήμα αντικειμένου της διακήρυξης καθώς η εταιρεία δεν προσκόμισε τα κατωτέρω τα οποία ζητούνται επί ποινή αποκλεισμού: 1. Κατάσταση προσωπικού Β.4.2.β.(2) 2. Φωτογραφία οχήματος Β.4.2.(δ) > Η Επιτροπή λαμβάνει υπόψη ότι δεν έχει ολοκληρωθεί ακόμα ο έλεγχος εγκυρότητας των εγγυητικών συμμετοχής των συμμετεχόντων.»

7. Επειδή, ειδικότερα στην προσφυγή της η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι: «Στην εν λόγω διακήρυξη και ειδικότερα στο άρθρο 2.2.9. Κανόνες Απόδειξης Ποιοτικής Επιλογής Παράγραφος 2.2.9.1. Προκαταρκτική Απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών, ως δικαιολογητικό συμμετοχής

Αριθμός απόφασης: 734 / 2019

νοείται το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 §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 εν λόγω δικαιολογητικό (ΕΕΕΣ) κατατέθηκε επίσημα από την εταιρεία (προσφεύγουσα) μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ. Παρά ταύτα επειδή στο Παράρτημα Ι Παρ. Ι. Ενότητα (β) Γενικές Απαιτήσεις ζητούνται επί ποινή αποκλεισμού «Αποδεικτικά στοιχεία όπως ζητούνται στην Ενότητα (γ) Ειδικές Απαιτήσεις, η οποία όμως δεν αναφέρει τίποτα σχετικό με αποδεικτικά στοιχεία ως προς τα τμήματα 2, 4, 5 και 6, προς διευκόλυνση της Επιτροπής κατατέθηκαν στοιχεία τα οποία δεν απαιτούνται στην παρούσα φάση αλλά αποδεικνύουν τη καταλληλότητα της εταιρείας (προσφεύγουσας) να συμμετάσχει στο διαγωνισμό μαζί με Υπεύθυνη Δήλωση του Ν. 1599/1986 με την οποία δεσμεύεται να προσκομίσει και τα υπόλοιπα δικαιολογητικά στη φάση του προσωρινού αναδόχου. Τα έγγραφα που δεν προσκομίσθηκαν από την εταιρεία (προσφεύγουσα), όπως αναφέρει το ως άνω Πρακτικό του Δήμου Κρωπίας είναι μερικά από αυτά που ζητούνται στην παράγραφο 2.2.9 «Κανόνες Απόδειξης Ποιοτικής Επιλογής» Υποπαράγραφος 2.2.9.2 «Αποδεικτικά Μέσα» τα οποία αποτελούν απόδειξη των όσων δηλώνονται στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) και τα οποία προσκομίζονται, εφόσον ζητηθεί από την Επιτροπή σε δεύτερη φάση του Διαγωνισμού. Με την λογική του προαναφερθέντος Πρακτικού οι διαγωνιζόμενες εταιρείες στην προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή των προσφορών θα πρέπει να προσκομίσουν όλα τα έγγραφα που αναφέρονται στην Υποπαράγραφο 2.2.9.2. Αποδεικτικά Μέσα ήτοι Ποινικό Μητρώο, Πιστοποιητικά Πρωτοδικείου κλπ. Επίσης στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης στη σελ. 4 εντός πλαισίου αναφέρει ότι «Η Επιτροπή Διαγωνισμού, εφόσον προτίθεται να προχωρήσει σε αποκλεισμό μιας προσφοράς λόγω ασαφειών του τεχνικού φακέλου, κατά την έννοια του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016, μπορεί να ζητήσει διευκρινήσεις κατά τον τρόπο που προβλέπεται στο ίδιο ανωτέρω άρθρο, κάτι που δεν έγινε παρόλο που οι Γενικές και Ειδικές Απαιτήσεις του Παραρτήματος δεν είναι ξεκάθαρες

Αριθμός απόφασης: 734 / 2019

ως προς τα έγγραφα που πρέπει να προσκομισθούν στην προκαταρκτική απόδειξη των προσφορών». Για τους πιο πάνω λόγους η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσβαλλόμενη απόφαση, κατά το μέρος της που απέρριψε τη προσφορά της, πρέπει να ακυρωθεί.

8. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με το με αριθμ. πρωτ. 8833/31.05.2019 έγγραφο της αποστέλλει τις απόψεις της και αιτείται συναφώς την απόρριψη της προσφυγής.

9. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, οι όροι της διακήρυξης δεσμεύουν τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους διαγωνιζόμενους, καθόσον η διακήρυξη αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο διενέργειας του διαγωνισμού. Εφόσον, λοιπόν, προσδιορίζονται επακριβώς στην διακήρυξη τα προς συμμετοχή στο διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και ο τρόπος υποβολής, κατά την κατάθεση της προσφοράς, των δικαιολογητικών και λοιπών στοιχείων, ενόψει αυτών, αλλά και των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν τη διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει τα απαιτούμενα από την διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία κατά τον τρόπο και τη διαδικασία που η διακήρυξη επιβάλλει για την απόδειξη ιδιότητας κρίσιμης για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό (Ε.Α. ΣτΕ 19/2011, ΣτΕ 1329/2008). Περαιτέρω, η ρητή παραπομπή της διακήρυξης σε συγκεκριμένες νομοθετικές και κανονιστικές διατάξεις, τις καθιστά τμήμα του νομικού πλαισίου που διέπει τη διαγωνιστική διαδικασία, το οποίο δεσμεύει, κατά τα ανωτέρω, τόσο τη Διοίκηση όσο και τους υποψηφίους αναδόχους που συμμετέχουν σε αυτήν (ΕλΣυν 1434/2017). Υπό την έννοια αυτή, σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν

Αριθμός απόφασης: 734 / 2019

εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας.

10. Επειδή, στο άρθρο 2.2.6 της υπόψη διακήρυξης με τίτλο «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» ορίζεται: «Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι Οικονομικοί Φορείς που υποβάλλουν προσφορά απαιτείται να διαθέτουν τις ακόλουθες ελάχιστες προϋποθέσεις: α) όμοιες συμβάσεις β) Τεχνικό προσωπικό. Να διαθέτουν αποκλειστικά και μόνο απ' ευθείας (με εξαρτημένη σχέση εργασίας), ένα (1) τουλάχιστον οδηγό ικανό να χειρίζεται το κινητό σημείο ανεφοδιασμού. Εάν ο προσφέρων είναι νομικό πρόσωπο, και ο υπεύθυνος έναντι του νόμου διαθέτει τα ανάλογα προσόντα (έχει κατάλληλη άδεια οδήγησης) τότε δεν απαιτείται η ύπαρξη αντίστοιχου υπαλλήλου. γ) Τεχνογνωσία, εμπειρία. Να δραστηριοποιούνται στο χώρο της πώλησης υγρών καυσίμων, για ένα τουλάχιστο έτος. δ) Τεχνικός εξοπλισμός 1. Για τους συμμετέχοντες στα τμήματα 1 και 3 [...] 2. Για τους συμμετέχοντες στα τμήματα 2, 4, 5 και 6 • να διαθέτουν κινητό σημείο ανεφοδιασμού, ήτοι νόμιμα αδειοδοτημένο και κατάλληλα διαμορφωμένο όχημα μεταφοράς υγρών καυσίμων-πετρελαίου θέρμανσης, με δυνατότητα παράδοσης επί τόπου στα κτίρια του Δήμου που διαθέτουν δεξαμενή. ε) Προϊόντα. Να χρησιμοποιούν προϊόντα πιστοποιημένα και ελεγμένα από φορείς ελέγχου ποιότητας κατάλληλους για το σκοπό αυτό, με τα οποία βεβαιώνεται η καταλληλότητα των προϊόντων, επαληθευόμενη με παραπομπές στις τεχνικές προδιαγραφές ή σε πρότυπα». Περαιτέρω ορίζεται συναφώς: «B.2. Για την απόδειξη της απαίτησης του άρθρου 2.2.4. (απόδειξη καταλληλότητας για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας) προσκομίζουν: 1. Άδεια λειτουργίας πρατηρίου υγρών καυσίμων, που θα έχει εκδοθεί σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία, (άρθρο 7 § 3 (α) και (γ), αντίστοιχα του Ν. 3054/2002 «Οργάνωση της αγοράς πετρελαιοειδών και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ Α' 230/2002)). 2. Αποδεικτικό στοιχείο (π.χ. άδεια εμπορίας αργού πετρελαίου και πετρελαιοειδών προϊόντων κατηγορίας Α' ή άδεια πωλητή πετρελαίου κίνησης

Αριθμός απόφασης: 734 / 2019

κ.λπ.), που θα έχει εκδοθεί σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία, (Ν. 3054/2002), καθώς και τα ζητούμενα από το Παράρτημα Ι της παρούσης. Β.3. Για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της §2.2.5 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: ΔΕΝ απαιτείται προσκόμιση δικαιολογητικών. Β.4.1. οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν για τα τμήματα 1 και 3 προσκομίζουν: [...] Β.4.2. οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν για τα τμήματα 2, 4, 5 και 6 προσκομίζουν: Άδεια οδήγησης του απασχολούμενου με εξαρτημένη σχέση εργασίας υπαλλήλου ή του υπεύθυνου έναντι του νόμου, κατάλληλη για την οδήγηση του κινητού σημείου ανεφοδιασμού. 2 Κατάσταση προσωπικού της Επιχείρησης (τμήμα των πινάκων προσωπικού (Ε4)), που έχει εκδοθεί από το Ολοκληρωμένο Πληροφοριακό Σύστημα - Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας ΟΠΣ-ΣΕΠΕ. γ) Στοιχεία τεκμηρίωσης της λειτουργίας της επιχείρησης στο συγκεκριμένο αντικείμενο (εμπορία υγρών καυσίμων κλπ), για ένα χρόνο τουλάχιστο. δ) Φωτοαντίγραφο της άδειας κυκλοφορίας του οχήματος που θα ανεφοδιάζει με πετρέλαιο κίνησης, στην οποία να αναγράφεται ως κύριος του οχήματος ο Υποψήφιος Ανάδοχος. Μία (1) φωτογραφία του οχήματος ανεφοδιασμού ΕΜΠΡΟΣ όψη που να φαίνεται ο αρ. κυκλοφορίας, κατάλληλης ανάλυσης (π.χ. 72 dpi) Μία (1) φωτογραφία του οχήματος ανεφοδιασμού ΠΙΣΩ όψη που να φαίνονται ο αριθ. κυκλοφορίας, και ο εξοπλισμός, κατάλληλης ανάλυσης (π.χ. 72 dpi). Μία (1) φωτογραφία του οχήματος του κινητού σημείου ανεφοδιασμού ΠΛΑΪΝΗ όψη που να φαίνονται η αντλία, ο μετρητής και ο λοιπός εξοπλισμός εργαλεία-μηχανήματα, κατάλληλης ανάλυσης (π.χ. 72 dpi). ΑΥΤΟ ΣΤΗΝ ΠΕΡΙΠΤΩΣΗ ΠΟΥ Ο ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ ΕΙΝΑΙ ΣΤΟ ΠΛΑΪ. Αποδεικτικά ή παροχή στοιχείων για τον έλεγχο πληρωμής των τελών κυκλοφορίας του οχήματος μέσω της πλατφόρμας της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων. Αποδεικτικό στοιχείο της ασφάλισης του οχήματος (π.χ. αντίγραφο του συνοπτικού εντύπου του ασφαλιστηρίου συμβολαίου) με το οποίο θα γίνει, από την Επιτροπή Διαγωνισμού, έλεγχος περί της ασφάλισης του οχήματος είτε μέσω της εφαρμογής του Κέντρου Πληροφοριών του άρθρου 27β του Νόμου 489/76 (www.hic.gr), είτε με κάθε

Αριθμός απόφασης: 734 / 2019

άλλο πρόσφορο τρόπο. Πιστοποιητικό τεχνικού ελέγχου οχήματος (ΚΤΕΟ). Πιστοποιητικό έγκρισης για οχήματα μεταφοράς επικινδύνων εμπορευμάτων.

ε) Την δήλωση τύπου 1 του Παραρτήματος IV της παρούσης. Τεκμηρίωση της ποιότητας των προσφερομένων καυσίμων (π.χ. Τεχνική περιγραφή και προδιαγραφές των καυσίμων κίνησης, πιστοποίηση προμηθευτή κλπ) Β.5. Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας της §2.2.7 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν α) πιστοποιητικό διασφάλισης ποιότητας, σύμφωνα με το πρότυπο ΕΛΟΤ EN ISO 9001:2015, ή άλλο αντίστοιχο κατά την έννοια του Άρθρου 82 του Ν.4412/2016, με πεδίο εφαρμογής όπως ζητείται στην §2.2.7, το οποίο θα εκδοθεί από φορέα πιστοποίησης που είναι διαπιστευμένος σε φορέα-μέλος της Ευρωπαϊκής Συνεργασίας για την Πιστοποίηση-European Co-operation for Accreditation (πχ DAkkS-deutsche akkreditierungsstelle, UKAS-UK national accreditation body, Cofrac, ΕΣΥΔ κλπ), Τα δικαιολογητικά Β.2 έως και Β.5 θα βρίσκονται εντός του φακέλου της Τεχνικής Προσφοράς. [...] Στην περίπτωση που οικονομικός φορέας επιθυμεί να στηριχθεί στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με την §2.2.8 για την απόδειξη ότι θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους, προσκομίζει, ιδίως, σχετική έγγραφη δέσμευση των φορέων αυτών για τον σκοπό αυτό, ήτοι ΑΝΑΛΥΤΙΚΟ ΚΑΙ ΛΕΠΤΟΜΕΡΕΣ ΣΧΕΔΙΟ συμφωνητικού συνεργασίας, από το οποίο να προκύπτει η πλήρης και εξειδικευμένη δέσμευση για την υλοποίηση της σύμβασης. Στην περίπτωση αυτή πρέπει να υποβληθούν όλα τα δικαιολογητικά του τρίτου Φορέα, που είναι απαιτούμενα για τον Προσφέροντα Οικονομικό Φορέα. Τα δικαιολογητικά της περ. Β.9 θα βρίσκονται εντός του φακέλου της Τεχνικής Προσφοράς».

11. Επειδή, από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης προκύπτει ότι η προσφεύγουσα αποκλείσθηκε από τη συνέχιση του ως άνω διαγωνισμού καθώς διαπιστώθηκε από την αναθέτουσα αρχή, διά της προσβαλλομένης, ότι η προσφορά της δεν ήταν σε συμμόρφωση με τους επί ποινή αποκλεισμού όρους της διακήρυξης, κατά το στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών και

Αριθμός απόφασης: 734 / 2019

συγκεκριμένα καθότι δεν συμπεριελάμβανε στον φάκελο της τεχνικής της προσφοράς τα απαιτούμενα δικαιολογητικά/ στοιχεία (1). Κατάστασης προσωπικού Β.4.2.β.(2) και (2). Φωτογραφίας οχήματος Β.4.2.(δ). Από τον έλεγχο δε της προσφοράς της προσφεύγουσας στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με αριθμ.135546) προκύπτει ότι η ως άνω συμμετέχουσα και ήδη προσφεύγουσα κατέθεσε με την υποβολή της προσφοράς της τα εξής: Τροποποιημένο/ Κωδικοποιημένο Καταστατικό Θεωρημένο από ΓΕΜΗ, Πιστοποιητικό ΓΕΜΗ ΕΕ, Πιστοποιητικό Εκπροσώπησης.pdf,, Άδεια Εγκατάστασης.pdf, Άδεια Πωλητή-Ι.pdf, ISO 9001.pdf, ISO 14001.pdf, CERT-AVINOIL_9001_2015_2018.pdf, CERT-AVINOIL_14001_2015_2018.pdf, ISO 9001 MOTOR OIL.pdf, ISO 14001 MOTOR OIL.pdf, Βεβαίωση.pdf, Οδηγός Άδεια και Πιστοποίηση ADR.pdf, ZKT Άδεια Κυκλοφορίας.pdf, ZKT ADR, Πιστοποιητικό.pdf, ZKT ΚΤΕΟ.pdf, ZKT Ασφάλεια.pdf, ZKT Τέλη Κυκλοφορίας.pdf, ESPD.pdf, ESPD.xml, Εγγυητική Συμμετοχής.pdf, Υπεύθυνη Δήλωση Εγγράφων.pdf, Υπεύθυνη Δήλωση όρων.pdf, Υπεύθυνη Δήλωση Τεχνικής.pdf καθώς και Τεχνική Προσφορά συστήματος, Οικονομική Προσφορά και Οικονομική συστήματος.pdf., χωρίς ωστόσο να έχει συμπεριλάβει και την απαιτούμενη ως άνω α) Κατάσταση προσωπικού της Επιχείρησης (τμήμα των πινάκων προσωπικού (Ε4)), που έχει εκδοθεί από το Ολοκληρωμένο Πληροφοριακό Σύστημα - Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας ΟΠΣ-ΣΕΠΕ καθώς και β) μία (1) φωτογραφία του οχήματος ανεφοδιασμού ΕΜΠΡΟΣ όψη που να φαίνεται ο αρ. κυκλοφορίας, κατάλληλης ανάλυσης (π.χ. 72 dpi), μία (1) φωτογραφία του οχήματος ανεφοδιασμού ΠΙΣΩ όψη που να φαίνονται ο αριθ. κυκλοφορίας, και ο εξοπλισμός, κατάλληλης ανάλυσης (π.χ. 72 dpi) αλλά και μία (1) φωτογραφία του οχήματος του κινητού σημείου ανεφοδιασμού ΠΛΑΪΝΗ όψη που να φαίνονται η αντλία, ο μετρητής και ο λοιπός εξοπλισμός εργαλεία-μηχανήματα, κατάλληλης ανάλυσης (π.χ. 72 dpi) για την περίπτωση που ο εξοπλισμός είναι στο πλάι, σύμφωνα με τους προδιαληφθέντες όρους της οικείας διακήρυξης (βλ. σκ. 10).

Αριθμός απόφασης: 734 / 2019

12. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, αβασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι δεν είχε την υποχρέωση να καταθέσει με τη προσφορά της τα ως άνω δικαιολογητικά σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αφού κατά πρώτον κατέθεσε όλα τα απαιτούμενα δικαιολογητικά πλην των επίμαχων, σύμφωνα με τα επιτασσόμενα στο πεδίο Β.4.2. της διακήρυξης αναφορικά με τα δικαιολογητικά που προσκομίζουν οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν για τα τμήματα 2, 4, 5 και 6 της οικείας σύμβασης, κατά δεύτερον με σαφήνεια, εναργώς και χωρίς αμφισημία προκύπτει από τους ως άνω όρους της διακήρυξης ότι τα απαιτούμενα ως άνω δικαιολογητικά [Β.2 έως και Β.5] θα βρίσκονται εντός του φακέλου της Τεχνικής Προσφοράς και συνεπώς αβάσιμος είναι και ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι ενέχει την υποχρέωση σχετικής προσκόμισης τους κατά το στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου. Αλυσιτελώς κατά τούτο υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι προς διευκόλυνση της Επιτροπής κατατέθηκαν στοιχεία τα οποία δεν απαιτούνται στην παρούσα φάση αλλά αποδεικνύουν τη καταλληλότητα της υποψηφίας και ήδη προσφεύγουσας να συμμετάσχει στο διαγωνισμό μαζί με Υπεύθυνη Δήλωση του Ν. 1599/1986 με την οποία δεσμεύεται να προσκομίσει και τα υπόλοιπα δικαιολογητικά στο στάδιο του προσωρινού αναδόχου, αφού, όπως προκύπτει από τα στοιχεία της προκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας και στο πλαίσιο τήρησης της αρχής της τυπικότητας των διαγωνισμών (βλ. σκ. 9), τα ως άνω δικαιολογητικά απαιτούνται κατά το στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών των συμμετεχόντων. Δεδομένου δε ότι προσδιορίζονται επακριβώς στην διακήρυξη τα προς συμμετοχή στο διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και ο τρόπος υποβολής, κατά την κατάθεση της προσφοράς, των δικαιολογητικών και λοιπών στοιχείων, ενόψει αυτών, αλλά και των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν τη διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει τα απαιτούμενα από την διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά

Αριθμός απόφασης: 734 / 2019

και στοιχεία κατά τον τρόπο και τη διαδικασία που η διακήρυξη επιβάλλει για την απόδειξη ιδιότητας κρίσιμης για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό (Ε.Α. ΣΤΕ 19/2011, ΣΤΕ 1329/2008), όπερ εν προκειμένω η προσφεύγουσα δεν έπραξε και κατ'ακολουθίαν ορθώς η αναθέτουσα αρχή απέρριψε τη προσφορά της.

13. Επειδή, επιπροσθέτως, έχει κριθεί ότι τυχόν ασάφειες των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορούν να ερμηνεύονται εις βάρος των διαγωνιζομένων, κατά παράβαση των αρχών του ανταγωνισμού και της παροχής ίσων ευκαιριών και θα πρέπει να παρέχεται και σε αυτούς, οι οποίοι βλάπτονται από την ασάφεια αυτή, η δυνατότητα να συμπληρώσουν την τυχόν ελαττωματική, κατά την κρίση της Διοίκησης (λόγω της προβαλλόμενης απ' αυτήν ασάφειας), προσφορά τους (ΕΑΣΤΕ 423, 424, 425/2011). Ενόψει των ανωτέρω συνάγεται ότι όλοι οι όροι και οι λεπτομέρειες διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, με ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού, κατά τρόπο ώστε, αφενός μεν να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και έχοντες τη συνήθη επιμέλεια διαγωνιζομένους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύσουν με τον ίδιο τρόπο, ώστε κάθε ενδιαφερόμενος αφενός μεν να διαθέτει όλες τις πληροφορίες που του είναι απαραίτητες για να αποφασίσει αν θα μετάσχει ή μη στον προκηρυχθέντα διαγωνισμό, αφετέρου δε να έχει, σε περίπτωση συμμετοχής του στο διαγωνισμό, τις αυτές ακριβώς με τους λοιπούς διαγωνιζόμενους ευκαιρίες κατά το στάδιο προετοιμασίας και υποβολής της προσφοράς του και εκ τρίτου να παρέχεται στην αναθέτουσα αρχή η δυνατότητα να ελέγξει αν όντως οι προσφορές των διαγωνιζομένων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ. Ράικο Δ., «Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων», Αθήνα-Θεσ/νική, 2014, σελ. 177, υπ' αριθμ. 2/23.07.2014 Κατευθυντήρια Οδηγία της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., ΔΕΚ, απόφαση της 29.4.2004, C- 496/99 P, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, σκ. 111, πρβλ. και αποφάσεις της 20.9.1988, C-31/87, Beentjes, της 25.4.1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54, της 18.10.2001, C-19/00, SIAC Construction Ltd, της 12.12.2002, C-470/99, Αριθμός Απόφασης: 249 /2018 9 Universale-Bau AG, της 4.12.2003, C-

Αριθμός απόφασης: 734 / 2019

448/01, EVN AG, WienstrommGmbH, eVigilo της 12.03.2015, C-538/13, σκέψη 33, Επιτροπή κατά Δανίας, της 22.06.1993, C-243/89, σκέψη 33, Επιτροπή κατά Βελγίου, της 25.04.1996, C87/94, σκέψη 51, SIAC Construction, της 18.10.2001, C-19/00, σκέψη 33, Μηχανική, της 16.12.2008, C-213/07, σκέψη 45, MT Højgaard και Züblin, της 24.05.2016, C-396/14, σκέψη 37, UniversaleBau, της 12.12.2002, C-470/99, σκέψη 93, SAG ELV Slovensko κ.λπ., της 29.03.2012, C-599/10, σκέψη 36, καθώς και Manona, της 10.10.2013, C336/12, σκέψη 31, ΣτΕ 311/2006 7μ., 3497/2006, 214-5/2011, 1583/2012, Ολ. ΕΑ 136/2013, ΕΑ 53/2011, σκ. 23).

14. Επειδή, εν προκειμένω οι όροι και οι λεπτομέρειες διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης διατυπώνονται με σαφήνεια, με ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην ως άνω προκήρυξη του διαγωνισμού και συνεπώς, δεδομένων τούτων, κρίνεται ότι σε περίπτωση που η αναθέτουσα αρχή έκανε δεκτή τη προσφορά της προσφεύγουσας, όπως αβασίμως αιτείται η τελευταία, θα παραβιαζόταν η αρχή της τυπικότητας καθώς και της ισότητας των διαγωνιζομένων. Έτι περαιτέρω, καθώς δεν πρόκειται για διευκρίνιση ή διόρθωση πρόδηλων εκ παραδρομής σφαλμάτων, αβάσιμος είναι και ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, η Επιτροπή του Διαγωνισμού, εφόσον προτίθεται να προχωρήσει σε αποκλεισμό μιας προσφοράς λόγω ασαφειών του τεχνικού φακέλου, κατά την έννοια του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016, μπορεί και έπρεπε να ζητήσει διευκρινήσεις κατά τον τρόπο που προβλέπεται στο ίδιο ανωτέρω άρθρο, αφού –όπως προαναφέρθηκε- αφενός καμία ασάφεια δεν προκύπτει από το κανονιστικό πλαίσιο της προκείμενης διακήρυξης, αφετέρου τούτο, ήτοι αίτημα διευκρινήσεων από την αναθέτουσα αρχή θα σήμαινε ανεπίτρεπτη συμπλήρωση της προσφοράς της συμμετέχουσας και ήδη προσφεύγουσας. Ειδικότερα δε όπως επιτάσσεται από το κανονιστικό πλαίσιο της οικείας διακήρυξης πέραν των απαιτούμενων δικαιολογητικών/στοιχείων για τους συμμετέχοντες στα τμήματα 2, 4, 5 και 6, όπως τούτα με σαφήνεια και ακρίβεια αποτυπώνονται στο πεδίο Β.2 έως και Β.5 της διακήρυξης (βλ. σκ. 10) με τη ρητή μάλιστα επισήμανση ότι θα βρίσκονται εντός του φακέλου της

Αριθμός απόφασης: 734 / 2019

Τεχνικής Προσφοράς, ορίζεται συναφώς και εναργώς ότι για την απόδειξη της απαίτησης του άρθρου 2.2.4. (απόδειξη καταλληλότητας για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας) οι οικονομικοί συμμετέχοντες φορείς προσκομίζουν: 1. Άδεια λειτουργίας πρατηρίου υγρών καυσίμων, που θα έχει εκδοθεί σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία, (άρθρο 7 § 3 (α) και (γ), αντίστοιχα του Ν. 3054/2002 «Οργάνωση της αγοράς πετρελαιοειδών και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ Α' 230/2002)). 2. Αποδεικτικό στοιχείο (π.χ. άδεια εμπορίας αργού πετρελαίου και πετρελαιοειδών προϊόντων κατηγορίας Α' ή άδεια πωλητή πετρελαίου κίνησης κ.λπ.), που θα έχει εκδοθεί σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία, (Ν. 3054/2002), καθώς και τα ζητούμενα από το Παράρτημα Ι της διακήρυξης. Αβάσιμοι κατά συνέπεια είναι οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας ότι δηλαδή προκύπτει αμφισημία από τους όρους της διακήρυξης και δη τις Γενικές και Ειδικές Απαιτήσεις του Παραρτήματος Ι αυτής, αναφορικά με την απαίτηση προσκόμισης εγγράφων και ποίων κατά το στάδιο της προκαταρκτικής απόδειξης και δη υποβολής της προσφοράς από τους υποψηφίους.

15. Επειδή, εξάλλου, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας που στρέφονται κατά της σαφήνειας των όρων της υπόψη διακήρυξης, κατά το σκέλος που αφορούν στη νομιμότητα, αναγκαιότητα ή και σκοπιμότητα των όρων της διακήρυξης θα μπορούσαν να προβληθούν και να προσβληθούν εμπροθέσμως, ως δε γίνεται νομολογιακώς δεκτό, δεν δύνανται σε κάθε περίπτωση να τύχουν παραδεκτής επίκλησης κατά το στάδιο αξιολόγησης των προσφορών, διότι δια της μη έγκαιρης προβολής τους δια προδικαστικής προσφυγής στρεφόμενης κατά της διακήρυξης και της ανεπιφύλακτης συμμετοχής τους στο διαγωνισμό, οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς παύουν να έχουν οποιοδήποτε έννομο συμφέρον και συνεπώς οι εκ των υστέρων αμφισβητήσεις του κύρους των όρων της διακήρυξης δεν είναι σύννομες (ΣΤΕ 2770/2013).

16. Επειδή, κατά τα ως άνω δεδομένα, οι αιτιάσεις της προσφεύγουσας, καθ' ο μέρος πλήττουν την προσβαλλόμενη απόφαση λόγω απόρριψης της προσφοράς της, κρίνονται ως αβάσιμες, αφού, κατά τα

Αριθμός απόφασης: 734 / 2019

προεκτεθέντα (βλ. σκ. 11-14) η προσφορά της απερρίφθη υποχρεωτικά βάσει των σχετικών όρων της διακήρυξης.

17. Επειδή, κατ'ακολουθίαν η υπό κρίση Προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί.

18. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 277977180959 0722 0075) ποσού 745,00€, πρέπει να καταπέσει, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει τη Προσφυγή

Ορίζει τη κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη στις 25 Ιουνίου 2019 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο την 11 Ιουλίου 2019.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Μαρία Μανδράκη

Ελένη Κατσίκα