

Η

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

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 24-01-2019, με την εξής σύνθεση: Νεκταρία-Πηνελόπη Ταμανίδη, Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Κωνσταντίνο Κορομπέλη και Κυριακή Σιδηροπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με Γεν. Αριθ. Κατ. ΑΕΠΠ 13/07-01-2019 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», με διακριτικό τίτλο «.....», (εφεξής προσφεύγων) που εδρεύει στην και εκπροσωπείται νόμιμα κατά της Αναθέτουσας Αρχής με την επωνυμία «.....» νομίμως εκπροσωπούμενης (εφεξής αναθέτουσα αρχή).

Με την προδικαστική προσφυγή, κατά ορθή εκτίμηση αυτής, ο προσφεύγων επιδιώκει την ακύρωση της υπ' αριθ. απόφασης 848/2018 και ΑΔΑ:..... της Οικονομικής Επιτροπής τουκατά το τμήμα που εγκρίνεται η συμμετοχή της έτερης συνδιαγωνιζόμενης εταιρείας με την επωνυμία «.....» στην επόμενη φάση του διαγωνισμού (αποσφράγιση οικονομικών προσφορών), μέσα στο πλαίσιο του με αριθμό πρωτοκόλλουηλεκτρονικού διαγωνισμού, με συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ Αντικείμενο της σύμβασης είναι η «.....» σύμφωνα με την υπ' αριθ. Πρωτ. Μελέτη (Τεχνική Έκθεση -Ενδεικτική ανάλυση προϋπολογισμού - Υποχρεώσεις Αναδόχου), που συντάξε το, με ενδεικτικό προϋπολογισμό δαπάνης το συνολικό ποσό των διακοσίων εξήντα επτά χιλιάδων τριάντα ενός ευρώ και πενήντα λεπτών (267.031,57€) συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

Επί της ανωτέρω προδικαστικής προσφυγής κατατέθηκε εμπρόθεσμα και νομότυπα η από 10-01-2019 παρέμβαση του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» εταιρία παροχής υπηρεσιών, που εδρεύει στον και εκπροσωπείται νόμιμα, με την οποία αιτείται: να γίνει δεκτή η παρέμβαση του και να διατηρηθεί η ισχύς της προσβαλλομένης πράξης της Αναθέτουσας Αρχής.

Αριθμός Απόφασης: 81 / 2019

Σημειώνεται ότι όλοι οι πραγματικοί και νομικοί ισχυρισμοί του παρεμβαίνοντα έχουν ληφθεί υπόψη κατά την εξέταση της παρούσας.

Στην προδικαστική προσφυγή του ο προσφεύγων σώρευσε και αίτημα για τη λήψη προσωρινών μέτρων, με το οποίο αιτείτο την αναστολή της εκτέλεσης της προσβαλλομένης μέχρι την έκδοση απόφασης της ΑΕΠΠ επί της παρούσας προσφυγής. Επί του αιτήματος του εκδόθηκε η με αριθμό Α 12 /2019 απόφαση της ΑΕΠΠ.

Αφού άκουσε την εισηγήτρια Νεκταρία-Πηνελόπη Ταμανίδη

και μελέτησε το σύνολο των εγγράφων του φακέλου,

σκέφτηκε κατά νόμο και έκανε ομοφώνως δεκτά τα εξής:

1. Επειδή για την άσκηση της Προδικαστικής Προσφυγής ο προσφεύγων κατέβαλε παράβολο συνολικού ποσού 1.076,74 Ευρώ (κωδικός e-Παραβόλου), σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 5 ΠΔ 39/2017 (363 παρ.2 Ν.4412/2016). Το εν λόγω ποσό ισούται με το νόμιμο παράβολο δεδομένου ότι η προϋπολογιζόμενη δαπάνη του διαγωνισμού στο πλαίσιο του οποίου προσφεύγει ο προσφεύγων ανέρχεται στο ποσό των 215.348,04 Ευρώ χωρίς ΦΠΑ. Το εν λόγω ποσό πληρώθηκε σύμφωνα με το προσκομιζόμενο e-παραβάλo αυτόματης δέσμευσης ποσού 1.076,74 Ευρώ, το οποίο έχει εκδοθεί για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.), και επιπλέον έχει δεσμευτεί.

2. Επειδή η προσφυγή ασκήθηκε με τη 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 προσφυγή έχει κατατεθεί εμπρόθεσμα, στις 04-01-2019, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1γ του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 γ του Ν. 4412/2016, δεδομένου ότι η προθεσμία άσκησης αυτής έληγε 10 ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλομένης στον προσφεύγοντα, η οποία πραγματοποιήθηκε στις 27-12-2018, μέσω του ΕΣΗΔΗΣ. Η εν λόγω προσφυγή

Αριθμός Απόφασης: 81 / 2019

αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 04-01-2019 και κοινοποιήθηκε αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην Α.Ε.Π.Π.

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

5. Επειδή με την Προδικαστική Προσφυγή του ο προσφεύγων προβάλλει ότι η προσβαλλομένη απόφαση, δυνάμει της οποίας εγκρίνεται το από 29-11-2018 πρακτικό της Α΄ Φάσης (Έλεγχος Δικαιολογητικών/Τεχνικών Προσφορών) και επιπλέον (εγκρίνεται) η συμμετοχή στην επόμενη φάση του διαγωνισμού (αποσφράγιση οικονομικών προσφορών) των δύο συμμετεχόντων, του προσφεύγοντα και του παρεμβαίνοντα, έχει εκδοθεί κατά παράβαση της Διακήρυξης (άρθρο 9) και του Ν. 4412/2016 (άρθρο 91), και τούτο διότι ο παρεμβαίνων (παρά το Νόμο και την Διακήρυξη) είχε αναρτήσει μέσα στον ηλεκτρονικό Φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» την οικονομική του προσφορά, με ορατές τις τιμές αυτής σε ευρώ, και για τον λόγο αυτό θα έπρεπε αυτή να απορριφθεί.

6. Επειδή ο προσφεύγων έχει έννομο συμφέρον στην άσκηση της προσφυγής, καθώς ο ίδιος έχει συμμετάσχει στον διαγωνισμό, καταθέτοντας προσφορά. Περαιτέρω, εκκρεμεί η αμφισβήτηση της νομιμότητας της συμμετοχής του παρεμβαίνοντα και τίθεται αυτή εν αμφιβόλω, με δεδομένο μάλιστα ότι το κριτήριο ανάθεσης του παρόντος διαγωνισμού είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής. Συνεπώς, ο προσφεύγων πρόκειται να υποστεί ζημία σε περίπτωση παρανομίας της προσβαλλομένης.

7. Επειδή, με το υπ' αριθ. πρωτ. 2118/10-01-2019 έγγραφό της, η αναθέτουσα αρχή εκφράζει τις απόψεις της επί της εν λόγω Προσφυγής, ότι δηλαδή ο παρεμβαίνων είχε αναρτήσει μέσα στον ηλεκτρονικό Φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» την οικονομική του προσφορά, με ορατές τις τιμές αυτής σε ευρώ, πλην όμως, -κατά την άποψη της Αναθέτουσας Αρχής- δεν προσβάλλεται με τον τρόπο αυτό η διαφάνεια της διαδικασίας.

Αριθμός Απόφασης: 81 / 2019

8. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ. 39/2017 ορίζεται ότι: «1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου 4412/2016 και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 του ανωτέρω νόμου ενδίκων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής». Περαιτέρω, το άρθρο 367 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Η ΑΕΠΠ αποφαινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της... 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια ...» και η διάταξη αυτή επαναλαμβάνεται και στο άρθρο 18 του Π.Δ. 39/2017.

9. Επειδή, κατ' ακολουθίαν η Προσφυγή είναι τυπικά παραδεκτή και θα πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της.

10. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα 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 συνολολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος

Αριθμός Απόφασης: 81 / 2019

78/2007). Περαιτέρω, γίνεται δεκτό ότι δεν είναι δυνατό εκ των υστέρων να προσκομιστούν νέα κρίσιμα κατά τη Διακήρυξη στοιχεία (ΣΤΕ 436/2002), όπως δεν είναι δυνατή και η λήψη υπόψη κατά τη διαδικασία ανάθεσης προσόντος που ενώ όχι μόνο δεν αποδείχθηκε αλλά και ουσιαστικά έλειπε, κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, τυχόν απεκτήθη μεταγενεστέρως, καθώς έτσι θα παραβιαζόταν η αρχή της τυπικότητας του διαγωνισμού και ασφάλειας αυτού, εκθέτοντας την κατακυρωτική κρίση σε τυχαία, μελλοντικά και αβέβαια γεγονότα. 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 Construction Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-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).

11. Επειδή εν προκειμένω, η Διακήρυξη που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του Διαγωνισμού, μεταξύ άλλων, ορίζεται ότι: *«Άρθρο 1^ο. Αναθέτουσα Αρχή – Αντικείμενο του διαγωνισμού. (...) Κριτήριο κατακύρωσης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, μόνο βάσει τιμής, για το σύνολο των ζητούμενων υπηρεσιών για την, όπως αυτή αναλυτικά περιγράφεται στην Μελέτη (Τεχνική Έκθεση – Ενδεικτική ανάλυση προϋπολογισμού – Υποχρεώσεις του Αναδόχου) (Παράρτημα Α'). (...) Άρθρο 3^ο. Χρόνος και τόπος διεξαγωγής διαγωνισμού Ο διαγωνισμός θα διεξαχθεί με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ), μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του συστήματος. Οι προσφορές υποβάλλονται από τους οικονομικούς φορείς ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr, του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 23-11-2018 και ώρα 15.00 μ.μ, σε ηλεκτρονικό φάκελο σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο άρθρο 27 του Ν. 4412/16 (ΦΕΚ/Α/8-82016), στο άρθρο 11 της ΥΑ Π1/2390/2013 (ΦΕΚ /Β/2677/21-10-2013) «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ)». (...)*

Αριθμός Απόφασης: 81 / 2019

Άρθρο 9^ο. Τρόπος Σύνταξης και υποβολής των Προσφορών. Οι δικαιούμενοι συμμετοχής στο διαγωνισμό υποβάλλουν μια προσφορά για το σύνολο των υπηρεσιών όπως αυτές αναφέρονται στην Μελέτη (Παράρτημα Α'). Κάθε ενδιαφερόμενος υποβάλλει μία μόνο προσφορά. 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. (...) Επίσης ισχύουν: - Δεν γίνονται δεκτές και απορρίπτονται εναλλακτικές προσφορές ή προσφορές που επιδιώκουν να διαστρεβλώσουν των ανταγωνισμό. - Προσφορά που θέτει όρο αναπροσαρμογής τιμών απορρίπτεται ως απαράδεκτη. - Σε περίπτωση υποβολής ασυνήθιστα χαμηλής προσφοράς, ο προμηθευτής οφείλει να παράσχει γραπτώς στην επιτροπή του διαγωνισμού τις διευκρινίσεις που θα ζητηθούν από αυτόν, προκειμένου να εκτιμηθεί η σοβαρότητα και η αξιοπιστία της προσφοράς του. Εάν δεν δοθούν οι διευκρινίσεις αυτές ή αν αυτές που δόθηκαν κριθούν αιτιολογημένα ανεπαρκείς ή ανακριβείς, η προσφορά απορρίπτεται. - Όλα τα ζητούμενα δικαιολογητικά πρέπει να κατατεθούν επί ποινή αποκλεισμού. - Προσφορά που παρουσιάζει αποκλίσεις από τους όρους της Διακήρυξης και της Μελέτης, απορρίπτεται.

9.1 Ηλεκτρονική υποβολή προσφορών. Οι προσφορές υποβάλλονται από τους οικονομικούς φορείς ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr, του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ μέχρι την καταληκτική ημερομηνία και ώρα που ορίζει η παρούσα διακήρυξη στην Ελληνική γλώσσα, σε ηλεκτρονικό φάκελο σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο Ν. 4155/13 (ΦΕΚ/Α/29-5-2013, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει μετά την εφαρμογή του Ν. 4412/2116, στο άρθρο 11 της ΥΑ Π1/2390/2013 (ΦΕΚ /Β/2677/21-10-2013) «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ)». Η παράλειψη ηλεκτρονικής υποβολής έστω και ενός από τα ανωτέρω δικαιολογητικά συμμετοχής ή η ηλεκτρονική υποβολή δικαιολογητικών που δεν πληρούν τις απαιτήσεις της διακήρυξης και του νόμου, συνεπάγεται τον υποχρεωτικό αποκλεισμό του ενδιαφερόμενου από τον διαγωνισμό.

Περιεχόμενο προσφορών Τα περιεχόμενα του ηλεκτρονικού φακέλου της προσφοράς ορίζονται ως εξής : (α) ένας (υπο)φάκελος* με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική προσφορά» και (β) ένας (υπο)φάκελος* με την

ένδειξη «Οικονομική Προσφορά». [* (υπο)φάκελος : κατηγορία επισυναπτόμενων αρχείων στο σύστημα]. Κατά την υποβολή της προσφοράς από τον Οικονομικό φορέα σημαίνονται από αυτόν με χρήση του σχετικού πεδίου του συστήματος τα στοιχεία εκείνα της προσφοράς του που έχουν εμπιστευτικό χαρακτήρα. Τα στοιχεία αυτά αφορούν τα τεχνικά ή εμπορικά απόρρητα και τις εμπιστευτικές πτυχές των προσφορών. Α) Περιεχόμενα (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» Στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική προσφορά» υποβάλλονται ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου .pdf : Α.1) Δικαιολογητικά συμμετοχής Όλα τα δικαιολογητικά που αναφέρονται στο άρθρο 7 της παρούσας διακήρυξης. Α.2) Τεχνική προσφορά Οι οικονομικοί φορείς συντάσσουν την τεχνική τους προσφορά συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Στην συνέχεια, το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, σε μορφή .pdf, η τελική εκτύπωση του οποίου αφού ελεγχθεί από τον προσφέροντα, υπογράφεται ψηφιακά και υποβάλλεται από τον προσφέροντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση, το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο .pdf. Α.3) Υπεύθυνη δήλωση του Ν. 1599/1986, η οποία θα υπογράφεται ψηφιακά από τον νόμιμο εκπρόσωπο της εταιρείας, με την οποία θα βεβαιώνεται ότι: - έλαβε πλήρη γνώση των όρων της παρούσας διακήρυξης καθώς και όλων των υποχρεώσεων που αναφέρονται στην Μελέτη με αρ. πρωτ. 80010-26/9/2018, και τους αποδέχεται ανεπιφύλακτα και χωρίς καμία παρέκκλιση από αυτούς, καθώς και ότι αναλαμβάνει την υποχρέωση να προσκομίσει κάθε στοιχείο και σχετικό δικαιολογητικό, εφόσον του ζητηθεί από την επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού. - έλαβε πλήρη γνώση του χώρου που καλείται να λειτουργήσει τη Στέγη Υποστηριζόμενης Διαβίωσης (ΣΥΔ) σε κτίριο της πρώην - θα αναλάβει την έκδοση της άδειας ίδρυσης και λειτουργία της Στέγη Υποστηριζόμενης Διαβίωσης (ΣΥΔ) σε κτίριο της πρώην - θα παραλαμβάνει και θα ελέγχει τις αιτήσεις των ενδιαφερομένων για την φιλοξενία τους στη Στέγη Υποστηριζόμενης Διαβίωσης (ΣΥΔ) σε κτίριο της πρώην - κατά την εκτέλεση της σύμβασης υποχρεούται να τηρεί τις διατάξεις της νομοθεσίας περί υγείας και ασφάλειας των εργαζομένων και πρόληψης του επαγγελματικού κινδύνου και ότι θα προσκομίσει στη Δ/ση Κοινωνικής

Αριθμός Απόφασης: 81 / 2019

Προστασίας, εντός τριάντα (30) ημερών από την υπογραφή της σύμβασης, ασφαλιστήριο συμβόλαιο που θα παρέχει κάλυψη αστικής ευθύνης στο προσωπικό και στους ωφελούμενους. (...) Β) Περιεχόμενα (υπο)φακέλου «Οικονομική Προσφορά» Η Οικονομική Προσφορά υποβάλλεται ηλεκτρονικά επί ποινή απορρίψεως στον υποφάκελο «Οικονομική Προσφορά» του οικονομικού φορέα (Προμηθευτή), και θα περιλαμβάνει υποχρεωτικά τα εξής δύο (2) αρχεία: Β.1) Την οικονομική προσφορά, η οποία συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Κατά την ηλεκτρονική υποβολή της οικονομικής προσφοράς στο ΕΣΗΔΗΣ οι συμμετέχοντες καλούνται να συμπληρώσουν την τιμή προσφοράς (χωρίς το ΦΠΑ). Το εκάστοτε ποσοστό ΦΠΑ επί τοις εκατό της ανωτέρω τιμής θα υπολογίζεται αυτόματα από το σύστημα. Στην συνέχεια, το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, σε μορφή .pdf, η τελική εκτύπωση αφού ελεγχθεί από τον προσφέροντα, υπογράφεται ψηφιακά επί ποινή αποκλεισμού από τον προσφέροντα σε περίπτωση φυσικού προσώπου, τον νόμιμο εκπρόσωπό σε περίπτωση νομικού προσώπου, τον κοινό εκπρόσωπο των μελών σε περίπτωση ένωσης προμηθευτών. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση, το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο .pdf. Β.2) Επιπλέον, οι συμμετέχοντες υποχρεούνται να συμπληρώσουν το έντυπο «ΑΝΑΛΥΤΙΚΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ» (Παράρτημα Β), το οποίο υπογράφεται ψηφιακά επί ποινή αποκλεισμού από τον προσφέροντα σε περίπτωση φυσικού προσώπου, τον νόμιμο εκπρόσωπό σε περίπτωση νομικού προσώπου, τον κοινό εκπρόσωπο των μελών σε περίπτωση ένωσης προμηθευτών. (...) Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών, ο οικονομικός φορέας προσκομίζει υποχρεωτικά στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, σε πρωτότυπη μορφή, όσα αναφέρονται στο άρθρο 9.2 της διακήρυξης. 9.2 Υποβολή φακέλου προσφοράς σε έντυπη μορφή ως φυσικό αρχείο Κάθε οικονομικός φορέας που υπέβαλε ηλεκτρονική προσφορά υποχρεούται να καταθέσει στο Πρωτόκολλο του(.....), εντός τριών (3) ημερών από την ημερομηνία κατάθεσης της ηλεκτρονικής προσφοράς του στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr, του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ σε σφραγισμένο φάκελο, στο εξωτερικό

Αριθμός Απόφασης: 81 / 2019

μέρος του οποίου θα αναγράφονται ευκρινώς με κεφαλαία γράμματα : Α) η λέξη ΦΑΚΕΛΟΣ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗΣ Β) η ονομασία της Αναθέτουσας Αρχής στην οποία κατατίθενται, δηλαδή, – ΤΜΗΜΑ ΠΡΟΜΗΘΕΙΩΝ (.....) Γ) ο τίτλος της προμήθειας και Δ) τα στοιχεία του αποστολέα (του προσφέροντα) (επωνυμία, τηλ. επικοινωνίας, fax και email). (...) Άρθρο 13^ο. Ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών. Η ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών γίνεται τέσσερις (4) εργάσιμες ημέρες μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών δηλαδή στις 29-11-2018 και ώρα 10:30 π.μ., μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο σύστημα οργάνων της Αναθέτουσας Αρχής, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κείμενων διατάξεων για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων και διαδικασιών. Κατά την προαναφερόμενη ημερομηνία και ώρα γίνεται αποσφράγιση μόνο των ηλεκτρονικών (υπο)φακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά». Οι ηλεκτρονικοί (υπο)φάκελοι των οικονομικών προσφορών αποσφραγίζονται ηλεκτρονικά μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο σύστημα οργάνων, σε ημερομηνία και ώρα που θα γνωστοποιηθεί σε αυτούς των οποίων οι προσφορές κρίθηκαν αποδεκτές μετά την αξιολόγηση των λοιπών στοιχείων αυτών. Αμέσως μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση των (υπο)φακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό θα έχουν ηλεκτρονική πρόσβαση στο περιεχόμενο των προσφορών που αποσφραγίσθηκαν. Ομοίως, μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση των (υπο)φακέλων «Οικονομική Προσφορά», οι προσφέροντες των οποίων οι οικονομικές προσφορές αποσφραγίσθηκαν, θα έχουν ηλεκτρονική πρόσβαση στο περιεχόμενο των προσφορών που αποσφραγίσθηκαν προκειμένου να λαμβάνουν γνώση των τιμών που προσφέρθηκαν. Αν η συνεδρίαση της Επιτροπής δεν καταστεί δυνατή κατά τα ανωτέρω καθοριζόμενη ημερομηνία για λόγους ανωτέρας βίας (λ.χ. απεργία υπαλλήλων) αυτή αναβάλλεται και ορίζεται ηλεκτρονικά νέα ημερομηνία αποσφράγισης. Στην περίπτωση αυτή ο ενημερώνει ηλεκτρονικά όλους τους συμμετέχοντες για την αναβολή, την ημέρα και ώρα της νέας συνεδρίασης. Σε περίπτωση που το κώλυμα υφίσταται και κατά την νέα ημέρα και ώρα, η ως άνω διαδικασία επαναλαμβάνεται. Η Επιτροπή Διαγωνισμού υποβάλλει τα πρακτικά για το αποτέλεσμα του διαγωνισμού στην Οικονομική Επιτροπή τουη οποία είναι αρμόδια να εγκρίνει το αποτέλεσμα και αναδεικνύει τον ανάδοχο-κατακυρώνει την προμήθεια. Μετά την ολοκλήρωση των διακριτών σταδίων

Αριθμός Απόφασης: 81 / 2019

αξιολόγησης και την απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής ανακηρύσσεται ο «προσωρινός ανάδοχος», ο οποίος ειδοποιείται μέσω του ηλεκτρονικού συστήματος από το αρμόδιο πιστοποιημένο όργανο (Επιτροπή Διαγωνισμού) να υποβάλει τα απαραίτητα δικαιολογητικά σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 15 της παρούσης. (...).

12. Επειδή το άρθρο 91 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «Λόγοι απόρριψης προσφορών. 1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102. γ) Για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με το άρθρο 102. δ) Η οποία είναι εναλλακτική προσφορά, αν τέτοια δεν επιτρέπεται ή, αν επιτρέπεται, δεν πληροί τις ελάχιστες απαιτήσεις των εγγράφων της σύμβασης. ε) Η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλει δύο ή περισσότερες προσφορές εκτός αν επιτρέπεται η υποβολή εναλλακτικής προσφοράς. Ο περιορισμός αυτός ισχύει, «υπο τους ορους της περίπτωσης γ της παραγράφου 4 του άρθρου 73», και στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων με κοινά μέλη, καθώς και στην περίπτωση οικονομικών φορέων που συμμετέχουν είτε αυτοτελώς είτε ως μέλη ενώσεων. (...).

13. Επειδή, λαμβανομένων υπόψη των ανωτέρω (σκέψεις 11 και 12), και κατόπιν ενδελεχούς επισκόπησης των περιεχομένων στην ηλεκτρονική προσφορά (αριθμός προσφοράς 117670) του παρεμβαίνοντα εγγράφων και των διατάξεων της επίδικης Διακήρυξης προκύπτει ότι ο παρεμβαίνων, κατά παράβαση της Διακήρυξης, έχει αναρτήσει στην τεχνική του προσφορά έγγραφο (α.α. εγγράφου με τίτλο «Οικονομική προσφορά sign από Διακήρυξη»), με ορατές τις τιμές της οικονομικής του προσφοράς. Λαμβάνοντας υπόψη, ωστόσο, ότι σύμφωνα με τις διατάξεις της διακήρυξης, αυτοτελώς και σε συνδυασμό μεταξύ τους, ορίζεται ειδικά και

Αριθμός Απόφασης: 81 / 2019

συγκεκριμένα τι είδους έγγραφα οφείλουν να επισυνάψουν οι συμμετέχοντες στον φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική προσφορά», και τι είδους έγγραφα στον φάκελο «Οικονομική Προσφορά», και αυτά επί ποινή αποκλεισμού, ενώ δεν προβλέπεται η σύμπτυξη των εγγράφων των δύο φακέλων, και επειδή, σύμφωνα με τις θεμελιώδεις αρχές της ισότητας των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας, οι οποίες διέπουν το δίκαιο των δημοσίων συμβάσεων, όπως κατοχυρώνονταν ήδη στο άρθρο 2 της οδηγίας 2004/18/ΕΚ, όταν η αναθέτουσα αρχή επιλέγει ως κριτήριο αναθέσεως δημοσίας σύμβασης το προβλεπόμενο στο άρθρο 53 της αυτής οδηγίας κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, οφείλει, προκειμένου να διασφαλισθούν συνθήκες πραγματικού ανταγωνισμού, να οργανώσει κατά τέτοιο τρόπο τη διαγωνιστική διαδικασία, ώστε να καταστεί απολύτως αδύνατος ο επηρεασμός της αξιολογήσεως των τεχνικών προσφορών από το ύψος των οικονομικών προσφορών (πρβλ. ΣτΕ 2283/2006, 1452/2000, 2478/1997, καθώς και Ε.Α. 1234/2007, 599/2007, 374/2007, 21/2006, 44/2005, 51/2002 κ.ά.). Ως εκ των ανωτέρω, εσφαλμένα η Αναθέτουσα Αρχή έκανε αποδεκτή την προσφορά του παρεμβαίνοντα.

14. Επειδή η ΑΕΠΠ έχει εκδώσει σχετικές αποφάσεις (βλ. ΑΕΠΠ 527/2018).

15. Επειδή, κατ' ακολουθίαν η Προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή και να απορριφθεί η παρέμβαση.

16. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων πρέπει να επιστραφεί, 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

Δέχεται την Προσφυγή.

Αριθμός Απόφασης: 81 / 2019

Απορρίπτει την Παρέμβαση.

Ορίζει την επιστροφή προσκομισθέντος παράβολου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 24 Ιανουαρίου 2019 και εκδόθηκε αυθημερόν στην έδρα της ΑΕΠΠ.

Η Πρόεδρος του 4^{ΟΥ} Κλιμακίου

Η Γραμματέας

Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη

Ευαγγελία Ζαφειράτου