

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 7 Μαΐου 2021 με την εξής σύνθεση: Ειρήνη Αποκάρδου Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Μαργαρίτα Κανάβα και Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή (δυνάμει της υπ'αριθμ. 1013/2021 Πράξη της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου) Μέλη.

Για να εξετάσει την από 30.03.2021 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 681/30-03-2021 της εταιρείας με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «....» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στο ..., οδός ..., αριθμ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ... (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και

Με την προδικαστική προσφυγή της η προσφεύγουσα αιτείται: 1) να ακυρωθεί η με αρ. πρωτ. απόφαση - πρακτικό 9/12-3-2021 της διοικούσας επιτροπής της αναθέτουσας αρχής στην έκτακτη συνεδρίαση της, με την οποία εγκρίθηκαν τα με αριθμό 1 και 2 Πρακτικά της Επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού, ανέδειξε προσωρινούς αναδόχους στα λοιπά τμήματα της διακήρυξης ήτοι στα τμήματα 1,2,3 και 4 και αποφάσισε τη συνέχιση του διαγωνισμού στο επόμενο στάδιο με το άνοιγμα των δικαιολογητικών κατακύρωσης των αναδόχων, άλλως

2) να ακυρωθεί - τροποποιηθεί κατά το μέρος αυτής που απορρίπτει τις προσφορές της για τα τμήματα 5 και 6 του διαγωνισμού και να αναδειχθεί η ίδια προσωρινή ανάδοχος για τα τμήματα αυτά.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ειρήνη Αποκάρδου

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5

Αριθμός απόφασης: 965/2021

παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 30.03.2021 πληρωμή στην ΕΘΝΙΚΗ ΤΡΑΠΕΖΑ της ΕΛΛΑΔΟΣ και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο») το οποίο υπολογίζεται σε ποσοστό 0,5% επί της εκτιμώμενης αξίας των Τμημάτων 5 Φορητή συσκευή υπερήχων και 6 Φορητή συσκευή δινορευμάτων της σύμβασης για τα οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή, ήτοι 47.830,65 ευρώ (32.016,13+ 15.814,52) μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2. Επειδή με την υπ' αριθμ. ... διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε δημόσιο ηλεκτρονικό διαγωνισμό άνω των ορίων ανοικτής διαδικασίας για την ενίσχυση δημοσίων υποδομών έρευνας και καινοτομίας στο τμήμα μηχανολόγων οχημάτων ... (νυν Τμήμα Μηχανικών παραγωγής και διοίκησης του), με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά μόνο βάσει τιμή, εκτιμώμενης αξίας 790.000 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

3. Επειδή, η προκήρυξη της ως άνω σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 14.10.2020 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, το δε πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ στις 19.10.2020 με Α.Δ.Α.Μ. ... καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε για το Τμήμα 5 αύξοντα αριθμό ... και για το Τμήμα 6,

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

5. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 30.03.2021 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους προσφέροντες, μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, στις 22.03.2021 β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του

άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν . 4412/2016, και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4 και την παρ. 2 του άρθ. 8 του Π.Δ. 39/2017.

6. Επειδή η προσφεύγουσα, ως προσφέρουσα του υπό κρίση διαγωνισμού, θεμελιώνει πρόδηλο έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της επίμαχης απόφασης, ως προς το μέρος που αφορά στην απόρριψη των προσφορών της για τα Τμήματα 5 και 6.

Περαιτέρω, απαραδέκτως η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης ως προς την αποδοχή των προσφορών, την ανάδειξη προσωρινών αναδόχων στα Τμήματα 1, 2, 3 και 4 και τη συνέχιση του διαγωνισμού στο επόμενο στάδιο με το άνοιγμα των δικαιολογητικών κατακύρωσης των αναδόχων για τα ως άνω Τμήματα, καθώς η ίδια δεν έχει υποβάλλει προσφορά για τα Τμήματα αυτά.

Επίσης η προσφεύγουσα αιτείται να τροποποιηθεί η προσβαλλόμενη και να αναδειχθεί η ίδια προσωρινή ανάδοχος για τα Τμήματα 5 και 6, ωστόσο το εν λόγω αίτημα απαραδέκτως προβάλλεται, καθώς η ΑΕΠΠ επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνει ολικώς ή μερικώς την προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνει την παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 367 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και δεν έχει εξουσία να τροποποιήσει την προσβαλλόμενη πράξη, καθ' υποκατάσταση της αναθέτουσας αρχής (ΕΑ ΣΤΕ 54/2018).

7. Επειδή στις 30.03.2021 η αναθέτουσα αρχή προέβη στην προβλεπόμενη, από το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017, κοινοποίηση της υπό κρίση προσφυγής σε όλους τους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού.

8. Επειδή με την υπ' αριθμ. 787/2021 Πράξη της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

9. Επειδή η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην ΑΕΠΠ στις 27.04.2021 μέσω της επικοινωνίας του διαδικτυακού τόπου του διαγωνισμού τις απόψεις της επί της προσφυγής, οι οποίες κοινοποιήθηκαν στην προσφεύγουσα αυθημερόν.

10. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ/τος 39/2017.

11. Επειδή στον επίμαχο διαγωνισμό για τα Τμήματα 5 και 6 συμμετείχε μόνο η προσφεύγουσα η οποία υπέβαλε τις με αριθμ. συστήματος 197238 και 197259 προσφορές της αντίστοιχα. Σύμφωνα με το από 26/11/2020 1^ο Πρακτικό της (Αποσφράγιση και Αξιολόγηση Δικαιολογητικών/Τεχνικών Προσφορών) η αρμόδια Επιτροπή αφού αφού πραγματοποίησε την ηλεκτρονική αποσφράγιση, προχώρησε στο άνοιγμα των φυσικών φακέλων που παρελήφθησαν εμπρόθεσμα και προχώρησε στον έλεγχο των εγγυητικών επιστολών, καθώς όλοι οι συμμετέχοντες υπέβαλαν τα απαραίτητα Δικαιολογητικά Συμμετοχής (2.4.2.5). Κατόπιν τούτου, η Επιτροπή έκρινε ότι: «στο Τμήμα 5 και Τμήμα 6, ο Οικονομικός Φορέας ..., στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής -Τεχνική Προσφορά» έχει συμπεριλάβει και την Οικονομική Προσφορά σε ανοιχτό φάκελο και όχι σε (υπο)φάκελο με την ένδειξη "Οικονομική Προσφορά" (2.4.2.3). Συνεπώς, όπως ορίζεται (Ν. 4412, α92, παρ 1α) οι παρακάτω προσφορές του Οικονομικού Φορέα ..., στο Τμήμα 5 και Τμήμα 6, απορρίπτονται» και συνέχισε με την αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών των συμμετεχόντων στα λοιπά Τμήματα. Με το Πρακτικό 2 αξιολόγησε τις οικονομικές προσφορές και εισηγήθηκε την ανάδειξη προσωρινών αναδόχων στα λοιπά Τμήματα.

Με την προσβαλλόμενη εγκρίθηκαν τα ως άνω Πρακτικά.

12. Επειδή η προσφεύγουσα ισχυρίζεται τα ακόλουθα : « [...]1) Στον υπό κρίση δημόσιο ηλεκτρονικό διαγωνισμό με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά μόνο βάση τιμής, συμμετείχαμε υποβάλλοντας δύο προσφορές για το τμήμα 5 και 6 της διακήρυξης με συστημικούς αριθμούς 100890 και 100891.

Για το ανωτέρω τμήμα 5 και 6 της διακήρυξης, ουδείς άλλος οικονομικός φορέας συμμετείχε. Συνεπώς δεν υπάρχει καμία άλλη προσφορά.

Για την συμμετοχή μας υποβάλλαμε ηλεκτρονικά, όλα τα απαιτούμενα εκ της διακήρυξης, με τον τρόπο ακριβώς που προβλέπει.

Συγκεκριμένα υποβάλλαμε ηλεκτρονικά με τον τρόπο ακριβώς που προβλέπει η διακήρυξη τις οικονομικές προσφορές μας, ήτοι σε ηλεκτρονικούς

(υπο)φάκελους (197238/17-11-2020 και 197259/17-11-2020). Όπως προκύπτει από τον νόμο 4412/2016 αλλά και από την ίδια την διακήρυξη, η Οικονομική Προσφορά δεν προβλέπεται και συνεπώς δεν απαιτείται να υποβάλλεται από τον οικονομικό φορέα σε φυσικό φάκελο, καθώς ο τελευταίος είναι υποχρεωμένος μέσα στην προβλεπόμενη αποκλειστική προθεσμία κατάθεσης να υποβάλει την οικονομική προσφορά του, σε (υπο)φάκελο μέσω του συστήματος (παράγραφοι διακήρυξης 2.4.2.1, 2.4.2.5 και 2.4.4), όπως εν προκειμένω πραγματοποιήθηκε από εμάς.

Συνεπώς δεδομένου ότι υποβάλλαμε τις οικονομικές προσφορές μας ηλεκτρονικά, πλήρως αναλυτικά αποτυπωμένες, μέσω της διαδικτυακή πύλης www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ, σε (υπο)φάκελο μέσω του συστήματος, δεν είχαμε καμία υποχρέωση υποβολής τους και σε φυσικό φάκελο. Ενώ η προσκόμιση τους και στον φυσικό φάκελο με τα δικαιολογητικά, δεν είναι λόγος απόρριψης των προσφορών μας καθώς τέτοιος λόγος δεν προβλέπεται ούτε στον 4412/2016, ούτε και στην σχετική διακήρυξη του διαγωνισμού [...]Συνεπώς εκ των ανωτέρω συνάγεται σαφώς ότι η οικονομική προσφορά η οποία είχε συμπεριληφθεί στον ανωτέρω φυσικό φάκελο με την ονομασία «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ –ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ» τον οποίο αποστείλαμε στην αναθέτουσα αρχή, δεν είχε καμία έννομη συνέπεια και ως εκ τούτου δεν έπρεπε να ληφθεί υπόψιν και να αποτελέσει λόγω απόρριψης των προσφορών μας και μάλιστα στο στάδιο του ελέγχου των δικαιολογητικών /τεχνικών προσφορών, ήτοι πριν από το στάδιο ελέγχου και αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών, καθώς η οικονομική προσφορά κατατίθεται μόνο ηλεκτρονικά, εντός συγκεκριμένης προθεσμίας με συγκεκριμένο ηλεκτρονικό τρόπο.

Συνεπώς η απόρριψη των προσφορών μας, με την αιτιολογία ότι οι οικονομικές προσφορές μας δεν υποβλήθηκαν σε (υπό)φάκελο (2.4.2.3), είναι εσφαλμένη, καθώς οι οικονομικές προσφορές μας είχαν ήδη υποβληθεί ηλεκτρονικά (πριν την αποστολή του φυσικού φακέλου) σε ηλεκτρονικούς (υπο)φακέλους (197238/17-11-2020 και 197259/17-11-2020) όπως ακριβώς προβλέπεται στην προκήρυξη, αφετέρου η ανωτέρω παράγραφος της διακήρυξης που επικαλείται η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού δεν αφορά τον φυσικό φάκελο, αλλά τον ηλεκτρονικό φάκελο με τους (υπό)φακέλους αυτού. Άλλωστε η προκήρυξη, στο άρθρο (2.4.2.5) όπου

προβλέπει την υποχρέωση αποστολής φακέλου, εντός τριών (3) ημερών, αναγράφει φάκελο και όχι (υπο)φάκελο, ενώ δεν αναφέρεται στην οικονομική προσφορά αλλά στα εν γένει δικαιολογητικά της συνολικής προσφοράς.

2) Η επιτροπή στις 26-11-2020 (1ο πρακτικό), απέρριψε τις προσφορές μας, εσφαλμένα κατά το στάδιο αποσφράγισης και αξιολόγησης των Δικαιολογητικών/Τεχνικών προσφορών με βάση δήθεν πλημμέλεια υποβολής των οικονομικών προσφορών μας, τις οποίες όμως Οικονομικές Προσφορές θα έπρεπε να αξιολογήσει κατά το στάδιο της αποσφράγισης και αξιολόγησης των Οικονομικών Προσφορών το οποίο έγινε στις 10-2-2021 (2ο πρακτικό).

Δηλαδή κατά την διαδικασία αξιολόγησης των Δικαιολογητικών/Τεχνικών προσφορών στις 26-11-2020, η επιτροπή χωρίς να έχει αποσφραγίσει τους ηλεκτρονικούς (υπο)φακέλους των Οικονομικών Προσφορών, απέρριψε τις προσφορές μας με αιτιολογία ότι αυτές δεν είχαν υποβληθεί σε (υπο)φάκελο.

3) Η επιτροπή διενέργειας του Διαγωνισμού, όπως προκύπτει από το με αριθμό 1 πρακτικό της, απέρριψε τις προσφορές μας, για το τμήμα 5 και 6 της διακήρυξης με συστημικούς αριθμούς 100890 και 100891, επικαλούμενη τον Ν. 4412/2016 α92, παρ. 1 α, πλην όμως ο συγκεκριμένος νόμος στο εν λόγω άρθρο 92 παρ. 1 α, αναφέρει ρητά ότι: [...]Συνεπώς προκύπτει ρητά ότι η το εν λόγω άρθρο επί τη βάση του οποίου απορρίφθηκαν οι προσφορές μας, αναφέρεται ρητά στις διαδικασίες σύναψης σύμβασης οι οποίες δεν διενεργούνται με ηλεκτρονικά μέσα όπως εν προκειμένω.

4) Η αναθέτουσα αρχή με τη έκδοση της προσβαλλομένης παραβίασε κατάφωρα την αρχή της χρηστής διοίκησης η οποία επιβάλλει στα διοικητικά όργανα να ασκούν τις αρμοδιότητες τους σύμφωνα με το αίσθημα του δικαίου που επικρατεί, ώστε κατά την εφαρμογή των σχετικών διατάξεων να αποφεύγονται οι ανεπιεικείς και απλώς δογματικές ερμηνευτικές εκδοχές και να επιδιώκεται η προσαρμογή των κανόνων δικαίου προς τις επικρατούσες κοινωνικές και οικονομικές συνθήκες και απαιτήσεις.

Με την διάταξη του άρθρου 91 του ν.4412/2016 προβλέφθηκαν οι λόγοι απόρριψης των προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων προκειμένου να διαφυλάσσεται το δημόσιο συμφέρον και να διασφαλίζεται ο ανόθευτος και θεμιτός ανταγωνισμός μεταξύ των οικονομικών φορέων καθώς και η τήρηση των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της παρεπόμενης

υποχρέωσης διαφάνειας. Περαιτέρω η διακήρυξη αναγράφει ρητά στο (2.4.6) τους λόγους απόρριψης των προσφορών.

Εν προκειμένω κανένας λόγος απόρριψης από τους ρητά αναφερομένους, στον ν. 4412/2016 και στην διακήρυξη, υφίσταται και είναι δυνατόν να προβληθεί βάσιμα και σύμφωνα με την αρχή της χρηστής διοίκησης, ώστε να δικαιολογήσει την απόρριψη της προσφοράς μας.

Συγκεκριμένα στον υπό κρίση δημόσιο ηλεκτρονικό διαγωνισμό με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά μόνο βάση τιμής, συμμετείχαμε υποβάλλοντας δύο προσφορές για το τμήμα 5 και 6 της διακήρυξης με συστημικούς αριθμούς 100890 και 100891.

Για το ανωτέρω τμήμα 5 και 6 της διακήρυξης, ουδείς άλλος οικονομικός φορέας συμμετείχε. Συνεπώς δεν υπάρχει καμία άλλη οικονομική προσφορά.

Για την συμμετοχή μας υποβάλλαμε ηλεκτρονικά, όλα τα απαιτούμενα εκ της διακήρυξης, με τον τρόπο ακριβώς που προβλέπει. Πιο συγκεκριμένα μεταξύ των υπολοίπων υποβάλλαμε ηλεκτρονικά με τον τρόπο ακριβώς που προβλέπει η διακήρυξη την οικονομική προσφορά μας, ήτοι σε ηλεκτρονικό (υπο)φάκελο ο οποίος αποσφραγίσθηκε από την επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού και αποδεικνύεται και από το εν λόγω πρακτικό αυτής. Όπως προκύπτει από τον νόμο 4412/2016 αλλά και από την ίδια την διακήρυξη, η Οικονομική Προσφορά δεν προβλέπεται και συνεπώς δεν απαιτείται να υποβάλλεται από τον οικονομικό φορέα σε φυσικό φάκελο, καθώς ο τελευταίος είναι υποχρεωμένος μέσα στην προβλεπόμενη αποκλειστική προθεσμία κατάθεσης να υποβάλει την οικονομική προσφορά του, σε (υπο)φάκελο μέσω του συστήματος (2.4.2.5 και 2.4.4), όπως εν προκειμένω πραγματοποιήθηκε από εμάς.

Συγκεκριμένα υποβάλλαμε τις οικονομικές προσφορές μας ηλεκτρονικά, πλήρως αναλυτικά αποτυπωμένες, μέσω της διαδικτυακή πύλης www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ, σε (υπο)φάκελο μέσω του συστήματος.

Συνεπώς δεν είχαμε καμία υποχρέωση υποβολής τους και στον φυσικό φάκελο. Παράλληλα η εκ του περισσού, προσκόμιση τους και στον φυσικό φάκελο δεν είναι λόγος απόρριψης τους, καθώς τέτοιος λόγος δεν προβλέπεται ούτε στον 4412/2016, ούτε και στην σχετική διακήρυξη του

διαγωνισμού. Τέλος και σε κάθε περίπτωση προφανώς ουδεμία βλάβη του δημοσίου συμφέροντος ή άλλου συμμετέχοντος στο διαγωνισμό υφίσταται, καθώς δεν υφίσταται άλλη προσφορά προς αξιολόγηση.

5) Το Δικαστήριο της Ε.Ε έχει κρίνει ότι η αρχή της ίσης μεταχείρισης δεν απαγορεύει τη διόρθωση ή κατά περίπτωση συμπλήρωση των υποβληθέντων δικαιολογητικών συμμετοχής / κατακύρωσης, μεταξύ άλλων, επειδή απαιτείται προφανώς η απλή διευκρίνισή της ή η διόρθωση πρόδηλων εκ παραδρομής σφαλμάτων

Επειδή, αφής στιγμής η αναθέτουσα αρχή διαπίστωσε πως ο φυσικός φάκελος με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» , τον οποίο υποβάλλαμε σε έντυπη μορφή και σφραγισμένο, περιείχε και την οικονομική προσφορά σε ανοικτό φάκελο και όχι σε (υπο)φάκελο με την ένδειξη "Οικονομική Προσφορά", όφειλε (με νομική βάση το άρθρο 102 Ν. 4412/2016) να απευθύνει κλήση προς επιτρεπτή αποσαφήνιση του λόγου ύπαρξης της, στον φυσικό φάκελο, καθώς οι οικονομική προσφορά μας, είχε ήδη υποβληθεί νόμιμα και εμπρόθεσμα σε (υπο)φάκελο όπως ακριβώς ορίζει η διακήρυξη στο 2.4.2.1, ήτοι ηλεκτρονικά και συνεπώς δεν ήταν απαιτούμενο έγγραφο της πληρότητας του φυσικού φακέλου και κατά συνέπεια λόγος απόρριψής μας.

Η επιτροπή διενέργειας του Διαγωνισμού, όπως προκύπτει από το με αριθμό 1 πρακτικό της, απέρριψε τις προσφορές μας, για το τμήμα 5 και 6 της διακήρυξης με συστημικούς αριθμούς 100890 και 100891, επικαλούμενη τον Ν. 4412/2016 α92, παρ. 1 α, πλην όμως ο συγκεκριμένος νόμος στο εν λόγω άρθρο 92 παρ. 1 α, αναφέρει ρητά ότι:[...] Συνεπώς προκύπτει ρητά ότι η το εν λόγω άρθρο επί τη βάση του οποίου απορρίφθηκαν οι προσφορές μας, αναφέρεται ρητά στις διαδικασίες σύναψης σύμβασης οι οποίες δεν διενεργούνται με ηλεκτρονικά μέσα όπως εν προκειμένω [...].».

13. Επειδή η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της ισχυρίζεται ότι : «[...]Οι συμμετέχοντες στους διαγωνισμούς, με δική τους αποκλειστικά ευθύνη, συμπληρώνουν τις απαιτούμενες αιτήσεις, προσκομίζουν και επικαλούνται οτιδήποτε κρίνουν ικανό και απαραίτητο προκειμένου, αρχικά, να γίνει τυπικά δεκτή η προσφορά τους και στη συνέχεια να κριθεί αυτή επί της ουσίας της.

Περαιτέρω όπως έχει ήδη κριθεί, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Ομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς (ΑΕΠΠ 1360/2019, ΑΕΠΠ 11/2021) και η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (Ε.Α.ΣτΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται εφεξής και μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.α.). Ταυτόχρονα, επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς σε αυτήν τα προς συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (βλ. Πράξη VI Τμήματος ΕλΣυν 70/2006). 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 μια κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Όπως, δε, παγίως γίνεται δεκτό, οι αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης στους δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν στις αναθέτουσες αρχές να διατυπώνουν τους όρους διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης στην προκήρυξη του διαγωνισμού με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία, κατά τρόπο ώστε αφενός να παρέχουν σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και επιδεικνύοντες τη συνήθη επιμέλεια διαγωνιζομένους τη δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενο των όρων αυτών και να

τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο, αφετέρου, να καθιστούν δυνατό τον αποτελεσματικό έλεγχο του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα τιθέμενα κριτήρια (Ε.Σ Κλ.Ε 157/2017, Τμ. VI 2452/2012, 1643/2014, 6869/2015, 261/2017, βλ. και ΔΕΚ απόφαση της 18.10.2001, C-19/2000, SIAC Construcion Ltd, σκέψεις 41 έως 44, απόφαση της 29.4.2004, C- 496/1999 Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, σκέψη 111, απόφαση της 10.5.2012, C-368/10, Επιτροπή κατά Κάτω Χωρών σκ. 109 επ.). (ΑΕΠΠ 11/2021).

Κατά τα ανωτέρω και σε πιστή εφαρμογή των όρων του διαγωνισμού ορθώς κρίθηκε ότι η υποβολή της οικονομικής προσφοράς στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά συμμετοχής –Τεχνική Προσφορά», σε ανοιχτό φάκελο και όχι σε ξεχωριστό (υπο)φάκελο με την ένδειξη "Οικονομική Προσφορά" σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.2.3 της διακήρυξης και σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 92 παράγραφος 1 α του νόμου 4412/2016 συνιστά λόγω απόρριψης της προσφοράς και σωστά απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας για τα τμήματα 5 και 6 του διαγωνισμού και εκδόθηκε η προσβαλλόμενη απόφαση.

Αποδεικνύεται κατά τα ανωτέρω ότι ορθώς ενήργησαν τα αρμόδια όργανα του Ιδρύματος και νόμιμα αποκλείστηκε η προσφεύγουσα από τον επίδικο διαγωνισμό για λόγο που αποκλειστικά φέρει η ίδια την ευθύνη.

Πρέπει κατά συνέπεια για όλους τους παραπάνω λόγους και όσους νόμιμα επιφυλασσόμαστε να προσθέσουμε κατά τη συζήτηση, η υπό κρίση προσφυγή να απορριφθεί».

14. Επειδή το άρθρο 18 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης[...]».

15. Επειδή, το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης [...] περιέχουν ιδίως : [...]ιζ) τους απαράβατους

όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς [...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.)[...].».

16. Επειδή το άρθρο 91 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των 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 [...]».

17. Επειδή το άρθρο 92 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : « [...] 2. Στην ανοικτή διαδικασία οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα: α) Ξεχωριστό σφραγισμένο φάκελο, με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 93, β) ξεχωριστό σφραγισμένο φάκελο, με την ένδειξη «Τεχνική Προσφορά», εφόσον απαιτείται από τα έγγραφα της σύμβασης, ο οποίος περιέχει τα τεχνικά στοιχεία της προσφοράς, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 94 για τις συμβάσεις που αφορά το άρθρο αυτό και τα προβλεπόμενα στα έγγραφα της σύμβασης. Αν τα τεχνικά στοιχεία της προσφοράς δεν είναι δυνατόν, λόγω μεγάλου όγκου, να τοποθετηθούν στον κυρίως φάκελο, τότε αυτά συσκευάζονται χωριστά και ακολουθούν τον κυρίως φάκελο με τις ίδιες ενδείξεις και γ) Ξεχωριστό σφραγισμένο φάκελο, με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά», εφόσον απαιτείται από τα έγγραφα της σύμβασης, ο οποίος περιέχει τα οικονομικά στοιχεία της προσφοράς, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 95 για τις συμβάσεις που αφορά το άρθρο αυτό και τα προβλεπόμενα στα έγγραφα της σύμβασης [...]».

18. Επειδή στο άρθρο 346 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής

Αριθμός απόφασης: 965/2021

νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368».

19. Επειδή σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 360 «Δικαίωμα άσκησης προσφυγής» του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού 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 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».

20. Επειδή στους όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι : «[....]1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης

Αντικείμενο της σύμβασης είναι η Προμήθεια και Εγκατάσταση Επιστημονικού Εξοπλισμού για την ενίσχυση δημόσιων υποδομών έρευνας και καινοτομίας στο Τμήμα Μηχανολόγων Οχημάτων ... (νυν Τμήμα Μηχανικών Παραγωγής και Διοίκησης του).

Τα προς προμήθεια είδη κατατάσσονται στον κωδικό του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) : ... «Εξοπλισμός εργαστηριακός, οπτικός και ακριβείας (εκτός από γυαλιά)».

Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα:[....]

α/α	Τμήμα	Ονομασία εξοπλισμού	Ποσότητα	Προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ	Προϋπολογισμός ανά τμήμα χωρίς ΦΠΑ	Προϋπολογισμός ανά τμήμα με ΦΠΑ
5	5	Φορητή συσκευή υπερήχων	1	32.016,13	32.016,13	39.700,00
6	6	Φορητή συσκευή δινορευμάτων	1	15.814,52	15.814,52	19.610,00

Αριθμός απόφασης: 965/2021

Προσφορές υποβάλλονται για ένα τμήμα ή για περισσότερα τμήματα ή και για όλα τα τμήματα.

Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 790.000,00 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% (προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ: 637.096,77 €, ΦΠΑ : 152.903,23 €).

Η διάρκεια της σύμβασης για όλα τα τμήματα ορίζεται σε έξι (6) μήνες.

Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της παρούσας διακήρυξης.

Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει της τιμής [...]

1.5 Προθεσμία παραλαβής προσφορών και διενέργεια διαγωνισμού

Η καταληκτική ημερομηνία παραλαβής των προσφορών είναι η 18/11/2020 και ώρα 15.00.00 μ.μ. τουλάχιστον 30 ημέρες από την ημερομηνία της ηλεκτρονικής αποστολής της προκήρυξης στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης.

Έντυπη προσφορά: Τα στοιχεία και δικαιολογητικά της προσφοράς που υποβάλλονται ηλεκτρονικά προσκομίζονται, κατά περίπτωση, σε έντυπη μορφή εντός προθεσμίας τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ημερομηνία της ηλεκτρονικής υποβολής.

Η διαδικασία θα διενεργηθεί με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.), η οποία είναι προσβάσιμη μέσω της Διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr, την 19/10/2020, ημέρα Δευτέρα [...]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 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. Εφόσον οι τεχνικές προδιαγραφές και οι οικονομικοί όροι δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος οι οικονομικοί φορείς θα επισυνάψουν ψηφιακά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία (τεχνική και οικονομική προσφορά) σύμφωνα με τα αντίστοιχα παραρτήματα της παρούσας διακήρυξης.

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, με την επιφύλαξη των αναφερθέντων στην τελευταία υποπαράγραφο της παραγράφου 2.4.2.1 του παρόντος για τους αλλοδαπούς οικονομικούς φορείς.

Από το Σύστημα εκδίδεται ηλεκτρονική απόδειξη υποβολής προσφοράς, η οποία αποστέλλεται στον οικονομικό φορέα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.

Στις περιπτώσεις που με την προσφορά υποβάλλονται ιδιωτικά έγγραφα, αυτά γίνονται αποδεκτά είτε κατά τα προβλεπόμενα στις διατάξεις του Ν. 4250/2014 (Α' 94), είτε και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση, στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους και η οποία φέρει υπογραφή μετά την έναρξη της διαδικασίας σύναψης της παρούσας σύμβασης.

Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών 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 τις διατάξεις του άρθρου 11 παρ. 2 του ν. 2690/1999 "Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας", όπως τροποποιήθηκε με τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ. 2 του 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 της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Παράρτημα V της διακήρυξης:

Η τιμή του προς προμήθεια υλικού δίνεται σε ευρώ ανά μονάδα, για το κάθε Τμήμα.

[Αν στο ηλεκτρονικό σύστημα δεν μπορεί να αποτυπωθεί αναλυτικά η οικονομική προσφορά, ο προσφέρων θα επισυνάψει στον (υπο)φάκελλο

“οικονομική προσφορά” την ηλεκτρονική οικονομική προσφορά του ηλεκτρονικά υπογεγραμμένη και τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία (σύμφωνα με το υπόδειγμα που υπάρχει στο Παράρτημα V της παρούσας διακήρυξης) 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 και στην επ’ αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ.

Επισημαίνεται ότι το εκάστοτε ποσοστό Φ.Π.Α. επί τοις 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 στο κεφάλαιοτου Παραρτήματος ...της παρούσας διακήρυξης [...].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,

β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση

ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσης διακήρυξης, [...]θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης [...]

3.1 Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών

3.1.1

Ηλεκτρονική αποσφράγιση προσφορών

Το πιστοποιημένο στο ΕΣΗΔΗΣ, για την αποσφράγιση των προσφορών αρμόδιο όργανο της Αναθέτουσας Αρχής (Επιτροπή Διαγωνισμού), προβαίνει στην έναρξη της διαδικασίας ηλεκτρονικής αποσφράγισης των φακέλων των προσφορών, κατά το άρθρο 100 του ν. 4412/2016, ακολουθώντας τα εξής στάδια:

- Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπό)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής Τεχνική Προσφορά» την 26/ 11/2020 και ώρα 10 :00:00 π.μ.
- Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπό)φακέλου «Οικονομική Προσφορά», κατά την ημερομηνία και ώρα που θα ορίσει η αναθέτουσα αρχή

Με την αποσφράγιση των ως άνω φακέλων, σύμφωνα με τα ειδικότερα προβλεπόμενα στο άρθρο 3.1.2 της παρούσας, κάθε προσφέρων αποκτά πρόσβαση στις λοιπές προσφορές και τα υποβληθέντα δικαιολογητικά τους, με την επιφύλαξη των πτυχών εκείνων της κάθε προσφοράς, που έχουν χαρακτηριστεί ως εμπιστευτικές.

Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβληθεί, ή να διευκρινίσουν το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς τους, σύμφωνα με το άρθρο 102 του ν. 4412/2016.

3.1.2 Αξιολόγηση προσφορών

Μετά την κατά περίπτωση ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών η Αναθέτουσα Αρχή προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο Σύστημα οργάνων της, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων διατάξεων.

Ειδικότερα :

α) το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο καταχωρεί όσους υπέβαλαν προσφορές, καθώς και τα υποβληθέντα αυτών δικαιολογητικά και τα αποτελέσματα του ελέγχου αυτών σε πρακτικό, το οποίο υπογράφεται από τα μέλη του οργάνου.

β) Στη συνέχεια το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο προβαίνει στην αξιολόγηση μόνο των τεχνικών προσφορών των προσφερόντων, των οποίων τα δικαιολογητικά συμμετοχής έκρινε πλήρη. Η αξιολόγηση γίνεται σύμφωνα με τους όρους της παρούσας και συντάσσεται πρακτικό για την απόρριψη όσων τεχνικών προσφορών δεν πληρούν τους όρους και τις απαιτήσεις των τεχνικών προδιαγραφών και την αποδοχή όσων τεχνικών προσφορών αντίστοιχα πληρούν τα ανωτέρω.

Για την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών μπορεί να συντάσσεται ενιαίο πρακτικό, το οποίο κοινοποιείται από το ως άνω όργανο, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», μόνο στην αναθέτουσα αρχή, προκειμένου η τελευταία να ορίσει την ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης του (υπο)φακέλου των οικονομικών προσφορών.

γ) Μετά την ολοκλήρωση της αξιολόγησης, σύμφωνα με τα ανωτέρω, αποσφραγίζονται, κατά την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται στην ειδική πρόσκληση οι φάκελοι όλων των υποβληθεισών οικονομικών προσφορών.

δ) Το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο προβαίνει στην αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών των προσφερόντων, των οποίων τις τεχνικές προσφορές και τα δικαιολογητικά συμμετοχής έκρινε πλήρη και σύμφωνα με τους όρους και τις απαιτήσεις της παρούσας και συντάσσει πρακτικό στο οποίο εισηγείται αιτιολογημένα την αποδοχή ή απόρριψή τους, την κατάταξη των προσφορών και την ανάδειξη του προσωρινού αναδόχου. Το εν λόγω πρακτικό κοινοποιείται από το ως άνω όργανο, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», στην αναθέτουσα αρχή προς έγκριση [...].».

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

διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Επομένως, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

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

23. Επειδή η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, ΣΤΕ 111/2006, 597/2007 κ. ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β΄ Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

24. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους

ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος τους αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ. αποφάσεις της 16ης Δεκεμβρίου 2008, Μηχανική, C-213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, MT Højgaard και Züblin, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

25. Επειδή οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (ΣτΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους 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). Επομένως και βάσει της αρχής της τυπικότητας που διέπει τις διαγωνιστικές διαδικασίες, δεν μπορούν να τεθούν εκποδών διατάξεις που θεσπίσθηκαν επί ποινή αποκλεισμού (βλ., στο ίδιο πνεύμα, απόφαση της 29ης Απριλίου 2004, C 496/99 P, *Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta*, Συλλογή 2004, σ. I 3801, σκέψη 115).

26. Επειδή, σε κάθε περίπτωση, η αναθέτουσα αρχή κρίνει τις προσφορές επί ίσοις όροις και με προσήλωση στην λεκτική αποτύπωση των όρων της κανονιστικής πράξης στα πλαίσια της αρχής της τυπικότητας, απορρίπτοντας κατά δέσμια αρμοδιότητα προσφορά που παραβιάζει απαράβατους όρους της διακήρυξης.

27. Επειδή, κατ' εφαρμογή της αρχής της τυπικότητας που διέπει τον τρόπο σύνταξης των προσφορών, στο πλαίσιο των διαδικασιών διενέργειας των δημοσίων διαγωνισμών, σκοπείται η ύπαρξη διαφάνειας, η αποφυγή κινδύνου αλλοιώσεως των προσφορών και η ανάγκη ευχερούς συγκρίσεως

αυτών μεταξύ τους. Έκφανση της αρχής αυτής συνιστά η τιθέμενη με τη Διακήρυξη υποχρέωση των διαγωνιζομένων να υποβάλλουν σε διαφορετικούς υποφάκελους την τεχνική και την οικονομική τους προσφορά, και ειδικότερα να τοποθετούν τα τεχνικά και οικονομικά στοιχεία της προσφοράς τους στους φακέλους της τεχνικής και της οικονομικής προσφοράς αντίστοιχα (ΔΕφΘεσσ 203/15, ΔΕφΑθ 29/2013). Ως εκ τούτου, η αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών αφενός και η αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών αφετέρου συνιστούν απολύτως διακεκριμένες φάσεις της διαδικασίας, προκειμένου να διασφαλίζεται ότι δεν επηρεάζεται η αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών από το ύψος της οικονομικής προσφοράς. Μάλιστα, όπως έχει κριθεί κατά πάγια νομολογία, η αποκάλυψη οικονομικών στοιχείων εκ μέρους διαγωνιζομένου πριν από την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών και κατά το χρόνο που διαρκεί ακόμα το στάδιο αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών επιφέρει τον αποκλεισμό αυτού από την περαιτέρω διαδικασία του διαγωνισμού, ανεξαρτήτως του κατά πόσον τα στοιχεία αυτά πράγματι ανταποκρίνονται, κατά το περιεχόμενό τους, στα περιλαμβανόμενα στο φάκελο της οικονομικής προσφοράς στοιχεία (ΣΤΕ 2283/06, 1452/2000, 2478/1997, Ε.Α. 326/08, 599/07, 1234/07, 1265/06, 44/05, ΔΕφΑθ 50/2013).

28. Επειδή στην υπό εξέταση προσφυγή η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι οι προσφορές της δεν έπρεπε να έχουν απορριφθεί διότι όπως προκύπτει τόσο από τον νόμο όσο και από τη Διακήρυξη δεν απαιτείται να υποβάλλεται η οικονομική προσφορά σε φυσικό φάκελο καθώς υφίσταται υποχρέωση υποβολής σε (υπο)φάκελο μέσω του συστήματος και εφόσον υπέβαλε τις οικονομικές του προσφορές ηλεκτρονικά προσηκόντως, η προσκόμισή τους σε φυσικό φάκελο με τα δικαιολογητικά δεν είναι λόγος απόρριψης των προσφορών της καθώς δεν προβλέπεται. Κατά την προσφεύγουσα, η συμπερίληψη της οικονομικής προσφοράς στον φυσικό φάκελο με την ονομασία «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ-ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ» δεν είχε καμία έννομη συνέπεια και δεν έπρεπε να ληφθεί υπόψη και να αποτελέσει λόγο αποκλεισμού της κατά το στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών/τεχνικών προσφορών, ήτοι πριν το στάδιο αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών. Προς επίρρωση των ισχυρισμών της η προσφεύγουσα επικαλείται το άρθρο 92 παρ. 1 α του Ν.4412/2016 στο οποίο

αναφέρεται ότι στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης που δεν διενεργούνται ηλεκτρονικά, οι προσφορές και αιτήσεις συμμετοχής υποβάλλονται σε σφραγισμένο φάκελο στον οποίο πρέπει να αναγράφονται ευκρινώς η λέξη προσφορά ή αίτηση συμμετοχής.

Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αναφέρει ότι κατά το στάδιο ανοίγματος των φυσικών φακέλων διαπιστώθηκε ότι η προσφεύγουσα που συμμετείχε για τα Τμήματα 5 και 6 είχε την οικονομική της προσφορά σε ανοιχτό φάκελο μέσα στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» και όχι σε (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.2.3 της Διακήρυξης και το άρθρο 92 παρ. 1 α του Ν.4412/2016.

29. Επειδή, σύμφωνα με την επίμαχη Διακήρυξη, στο άρθρο 2.4.2.3 προβλέπεται ότι οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής –Τεχνική Προσφορά» και έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά», ενώ στο άρθρο 2.4.2.5 προβλέπεται ότι εντός τριών εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των προσφορών, 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. Περαιτέρω, στο άρθρο 3.1.1 προβλέπεται ότι το πιστοποιημένο στο ΕΣΗΔΗΣ, για την αποσφράγιση των προσφορών αρμόδιο όργανο της αναθέτουσας αρχής (Επιτροπή Διαγωνισμού), προβαίνει στην έναρξη της διαδικασίας ηλεκτρονικής αποσφράγισης των φακέλων των προσφορών, κατά το άρθρο 100 του ν. 4412/2016, ακολουθώντας τα στάδια της ηλεκτρονικής αποσφράγισης του (υπό)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής Τεχνική Προσφορά» την 26/11/2020 και ώρα 10 :00:00 π.μ. και σε ημερομηνία και ώρα που θα ορίσει η αναθέτουσα αρχή, στην ηλεκτρονική αποσφράγιση του (υπό)φακέλου «Οικονομική Προσφορά», ενώ στο άρθρο 3.1.2 περιγράφονται τα στάδια αξιολόγησης των προσφορών με την αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών των προσφερόντων των οποίων τα δικαιολογητικά συμμετοχής κρίθηκαν πλήρη και τη σύνταξη σχετικού πρακτικού και στη συνέχεια στην αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών και τη σύνταξη του οικείου πρακτικού στο οποίο θα εισηγείται αιτιολογημένα την αποδοχή ή απόρριψή τους, την κατάταξη των

προσφορών και την ανάδειξη του προσωρινού αναδόχου. Εξάλλου, σύμφωνα με το άρθρο 2.4.6 ορίζεται ότι η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται, μεταξύ άλλων, στην παράγραφο 2.4.3 και 3.1 (περ. α) καθώς και η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση (περ. β).

30. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, η προσφεύγουσα υπέβαλε με τον φυσικό (υπο)φάκελο «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ-ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ» σε ανοιχτό φάκελο την οικονομική της προσφορά με αποτέλεσμα, κατά την αποσφράγιση του από την Επιτροπή Διαγωνισμού, να έχουν αποκαλυφθεί τα οικονομικά στοιχεία της προσφοράς, χωρίς να έχει ολοκληρωθεί η αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και της τεχνικής του προσφοράς.

31. Επειδή, σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα η εν θέματι διαγωνιστική διαδικασία διεξάγεται μεν ηλεκτρονικά, αλλά ανεξαρτήτως του περιεχομένου του φυσικού φακέλου που οι συμμετέχοντες υποχρεούνται να υποβάλουν εντός τριών εργασίμων ημερών, από τους όρους της Διακήρυξης προκύπτει ρητώς ότι η διαδικασία διεξάγεται σε δύο διακριτά στάδια κατά τα οποία λαμβάνει χώρα η αξιολόγηση της τεχνικής και οικονομικής προσφοράς προκειμένου να διασφαλίζεται ότι δεν επηρεάζεται η αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών από το ύψος της οικονομικής προσφοράς, ως βασίμως ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή. Εξάλλου, αποτελεί λόγο απόρριψης των προσφορών η μη υποβολή τους σύμφωνα με τα άρθρα 2.4.3 και 3.1 της Διακήρυξης, παρά τα περί αντιθέτου προβαλλόμενα από την προσφεύγουσα. Επομένως, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι εφόσον δεν όφειλε να υποβάλει σε φυσικό φάκελο τις οικονομικές της προσφορές δεν έπρεπε να αποκλειστεί για τον λόγο αυτό τυγχάνει απορριπτέος ως αλυσιτελώς προβαλλόμενος καθώς τούτο δεν αναιρεί την παράβαση της αρχής της τυπικότητας από τον τρόπο υποβολής του φυσικού τους φακέλου. Περαιτέρω, το άρθρο 92 παρ. 1 α που επικαλούνται τόσο η προσφεύγουσα όσο και η αναθέτουσα αρχή αφορά σε διαδικασίες ανάθεσης που δεν διενεργούνται με ηλεκτρονικά μέσα και, ως εκ τούτου, δεν είναι εφαρμοστέο στην επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία που είναι ηλεκτρονική και διενεργείται μέσω του

Αριθμός απόφασης: 965/2021

ΕΣΗΔΗΣ και για την οποία εφαρμόζεται η παρ. 2 για τις ανοικτές διαδικασίες που ρητώς προβλέπει την υποβολή ξεχωριστών σφραγισμένων φακέλων, ως εν προκειμένω. Εξάλλου, η αποκάλυψη οικονομικών στοιχείων εκ μέρους διαγωνιζομένου πριν από την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών και κατά τον χρόνο που διαρκεί ακόμα το στάδιο αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών επιφέρει τον αποκλεισμό αυτού από την περαιτέρω διαδικασία του διαγωνισμού, ανεξαρτήτως του κατά πόσον τα στοιχεία αυτά πράγματι ανταποκρίνονται, κατά το περιεχόμενό τους, στα περιλαμβανόμενα στον φάκελο της οικονομικής προσφοράς στοιχεία (ΣτΕ 2283/06, 1452/2000, 2478/1997, Ε.Α. 326/08, 599/07, 1234/07, 1265/06, 44/05, ΔΕφΑθ 50/2013). Ως εκ τούτου, ορθώς η αναθέτουσα αρχή απέρριψε τις προσφορές της προσφεύγουσας για τα Τμήματα 5 και 6 και ο μόνος λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

32. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

33. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

34. Επειδή, ύστερα από τα εκτεθέντα στην προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρα 363 παρ.5 του ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 7 Μαΐου 2021 και εκδόθηκε στις 26 Μαΐου 2021 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΕΙΡΗΝΗ ΑΨΟΚΑΡΔΟΥ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΔΕΜΙΡΤΖΗΟΓΛΟΥ
α/α ΗΛΙΑΣ ΣΤΡΕΠΕΛΙΑΣ