

**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**2<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

**ΑΠΟΦΑΣΗ ΜΕ ΑΡΙΘΜΟ 55/2017**

**ΕΠΙ ΤΟΥ ΑΙΤΗΜΑΤΟΣ ΑΝΑΣΤΟΛΗΣ-ΟΡΙΣΜΟΥ ΠΡΟΣΩΡΙΝΩΝ ΜΕΤΡΩΝ**

**ΤΗΣ ΜΕ ΓΕΝΙΚΟ ΑΡΙΘΜΟ ΚΑΤΑΘΕΣΗΣ ΑΕΠΠ 89/18.09.2017 ΚΑΙ ΕΙΔΙΚΟ ΑΡΙΘΜΟ  
ΚΑΤΑΘΕΣΗΣ II /15/18.09.2017**

**ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ**

Το 2<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ Α.Ε.Π.Π. αποτελούμενο από τον Πρόεδρο, Στυλιανό Μαυρίδη και τα μέλη, Νικόλαο Σαββίδη και Γερασιμούλα – Μαρία Δρακονταειδή (εισηγήτρια) συνεδρίασε σήμερα 29 Σεπτεμβρίου 2017 στην έδρα της Αρχής

Για να εξετάσει το αίτημα για Αναστολή και Λήψη Προσωρινών Μέτρων που σωρεύεται στην με Γεν.Αριθ.Κατ. ΑΕΠΠ 89/18-9-2017 και Ειδ. Αριθ. Κατ. II /15/18-9-2017 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «\_\_\_\_\_» κατά του

(εφεξής αναθέτουσα αρχή).

Αφού άκουσε την εισηγήτρια και μελέτησε το σύνολο των εγγράφων του φακέλου,

σκέφτηκε κατά νόμο και έκανε ομοφώνως δεκτά τα εξής :

**1. Επειδή**, σύμφωνα με το άρθρο 366 (προσωρινά μέτρα) (ΦΕΚ Α' 147/08.08.2016) του ν. 4412/2016 και το άρθρο 15 του π.δ. 39/2017 (Προσωρινά μέτρα) στο πλαίσιο του νομοθετικού πλαισίου για την παροχή έννομης προστασίας κατά το στάδιο ανάθεσης των δημοσίων συμβάσεων παρέχεται στην ΑΕΠΠ η δυνατότητα να διατάσσει την αναστολή εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης ωστόυ αποφανθεί για την προσφυγή καθώς και κάθε πρόσφορο μέτρο προκειμένου να επανορθωθεί η εικαζόμενη παράβαση ή να αποτραπεί η ζημία των θιγόμενων συμφερόντων συμπεριλαμβανομένων μέτρων που αναστέλλουν τη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης ή εκτέλεσης οποιασδήποτε απόφασης λαμβάνει η αναθέτουσα αρχή. Ειδικότερα, όπως σαφώς προκύπτει και από την αιτιολογική έκθεση του ν. 4412/2016 σχετικά με το άρθρο 366 του νόμου δίνεται η δυνατότητα στην ΑΕΠΠ να διατάσσει προσωρινά μέτρα προκειμένου να μην καταστεί αλυσιτελής η αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής λόγω προόδου της διαγωνιστικής

διαδικασίας ανάγοντας έτσι το μη προδήλως απαράδεκτο και αβάσιμο της υπό κρίση προσφυγής ως ουσιώδη κριτήρια για το αποδεκτό της.

**2. Επειδή**, για την άσκηση της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παραβόλο, σύμφωνα με το άρθρο 5 παρ. 2 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 363 παρ. 2 του Ν. 4412/2016, συνολικού ποσού 678 Ευρώ (κωδικός e-Παραβόλου

), δεδομένου ότι προϋπολογιζόμενη δαπάνη των ομάδων 1-5 του διαγωνισμού για τις οποίες υποβλήθηκε προσφορά εκ μέρους της προσφεύγουσας ανέρχεται στο ποσό των 135.461, 8 ευρώ, εκτός ΦΠΑ 24%, το οποίο πληρώθηκε και αφού ελέγχθηκε, δεσμεύτηκε από την ΑΕΠΠ, σύμφωνα με την από 19-09-2017 βεβαίωσή της.

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

**4. Επειδή**, η προσφυγή έχει κατατεθεί εμπρόθεσμα, στις 16/09/2017, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, δεδομένου ότι η προθεσμία άσκησης αυτής έληγε 10 ημέρες από την κοινοποίηση στην προσφεύγουσα της προσβαλλομένης, η οποία έλαβε χώρα στις 06-09-2017, ημέρα που αναρτήθηκε η προσβαλλόμενη πράξη στον διαδικτυακό τόπο του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.), όπου διενεργείται (ηλεκτρονικά) ο διαγωνισμός. Η εν λόγω προσφυγή αναρτήθηκε, ομοίως, αυθημερόν και κοινοποιήθηκε, ομοίως, αυθημερόν, με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην Α.Ε.Π.Π.

**5. Επειδή**, με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της υπ' αριθμ. 925/2017 απόφασης έγκρισης των Δικαιολογητικών Συμμετοχής και των Τεχνικών Προσφορών του Επαναληπτικού Δημόσιου Ανοικτού Διαγωνισμού (αριθμ. πρωτ.: Διακήρυξης) με σφραγισμένες προσφορές και κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά, αποκλειστικά βάσει τιμής, για την προμήθεια μέσων ατομικής προστασίας και λοιπού ειδικού εξοπλισμού για τα έτη 2017-2018, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 170.812, 80 Ευρώ πλέον ΦΠΑ 24% κι επομένως, η Α.Ε.Π.Π. είναι αρμόδια βάσει του συνολικού ποσού της Διακήρυξης του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 1 περ. α) του ΠΔ 39/2017 και του άρθρου 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016.

**6. Επειδή**, με την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή η προσφεύγουσα προβάλει αντίθεση της προσβαλλόμενης (925/2017 απόφασης της αναθέτουσας αρχής) με τις διατάξεις του Ν.4412/2016 και της διακήρυξης σχετικά με τον χρόνο υποβολής και αποσφράγισης των προσφορών των οικονομικών φορέων και ειδικότερα, την υποβολή και αποκάλυψη της οικονομικής προσφοράς της συν-διαγωνιζομένης εταιρείας

στο στάδιο υποβολής, ελέγχου και αποσφράγισης των τεχνικών προσφορών και συναφώς ζητεί την ακύρωση, της Απόφασης της αναθέτουσας αρχής περί έγκρισης των Δικαιολογητικών Συμμετοχής και των Τεχνικών Προσφορών του πιο πάνω οικονομικού φορέα στον υπόψη Διαγωνισμό και περαιτέρω, την αναστολή της διενέργειας του διαγωνισμού μέχρι να εκδοθεί απόφαση επί της προσφυγής, διότι άλλως θα επέλθει

οικονομικός φορέας υποβάλλει τους ανωτέρω (υπο)φακέλους μέσω του υποσυστήματος, όπως περιγράφεται παρακάτω: 1.2.1 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά που περιλαμβάνονται στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου Portable Document Format (PDF) και εφόσον έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 8. 1.2.1.1 Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή / αναθέτων φορέα, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή σύμφωνα με τον ν. 4250/2014 [...] 1.2.1.2 Δεν προσκομίζονται σε έντυπη μορφή στοιχεία και δικαιολογητικά τα οποία φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 8, τα ΦΕΚ και όσα στοιχεία και δικαιολογητικά προβλέπεται από το ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται αντίγραφα των πρωτότυπων. 1.2.2. Ο οικονομικός φορέας συντάσσει την οικονομική του προσφορά συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του υποσυστήματος και επισυνάπτοντας στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένα Ηλεκτρονικής Προσφοράς» και στον κατά περίπτωση (υπο)φάκελο όλα τα στοιχεία της προσφοράς του σε μορφή αρχείου Portable Document Format (PDF). 1.2.3 Στην συνέχεια, ο οικονομικός φορέας παράγει από το υποσύστημα τα ηλεκτρονικά αρχεία («εκτυπώσεις» των Δικαιολογητικών Συμμετοχής και της Οικονομικής Προσφοράς του οικονομικού φορέα σε μορφή αρχείου Portable Document Format (PDF)), τα οποία υπογράφονται με εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 8 της παρούσας και επισυνάπτονται στους αντίστοιχους (υπο)φακέλους της προσφοράς από τον οικονομικό φορέα. [...] 1.2.3.2 Από το υποσύστημα εκδίδεται ηλεκτρονική απόδειξη υποβολής προσφοράς η οποία αποστέλλεται στον οικονομικό φορέα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου. Άρθρο 13 «Ηλεκτρονική Αποσφράγιση-Αξιολόγηση»: 1. [...] Οι χρήστες του υποσυστήματος μέλη της Επιτροπής Διαγωνισμού, προβαίνουν στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών, κατά την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης, ακολουθώντας κατά περίπτωση τα εξής στάδια: α. Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπό)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» β. Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπό)φακέλου «Οικονομική Προσφορά» [...] Ειδικότερα, η Επιτροπή Διαγωνισμού προβαίνει σε πρώτη φάση σε αποσφράγιση των υποβληθέντων δικαιολογητικών συμμετοχής και οικονομικών προσφορών χωρίς να παρέχει πρόσβαση στα υποβληθέντα δικαιολογητικά συμμετοχής ή στις υποβληθείσες οικονομικές προσφορές των οικονομικών φορέων προς τους προσφέροντες. Η Επιτροπή Διαγωνισμού ακόμη προβαίνει μέσω λειτουργικότητας του υποσυστήματος κατά περίπτωση σε εκτύπωση για τον έλεγχο της ομαλότητας των επιμέρους ποσοστών έκπτωσης. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών η Επιτροπή Διαγωνισμού συντάσσει πρακτικό και το αποστέλλει στην αναθέτουσα αρχή μέσω του συστήματος. Σε δεύτερη φάση, και μετά την έκδοση της απόφασης έγκρισης του πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού, η αναθέτουσα αρχή/ ο αναθέτων φορέας παρέχει πρόσβαση στα υποβληθέντα δικαιολογητικά συμμετοχής ή στις υποβληθείσες οικονομικές

ανεπανόρθωτη βλάβη των συμφερόντων της από την πιο πάνω παράνομη πράξη της αναθέτουσας αρχής.

**7. Επειδή, η αιτούσα-προσφεύγουσα έχει αυτονόητο, ενεστώς και άμεσο έννομο συμφέρον για την άσκηση της υπό κρίση προσφυγής με, περαιτέρω, αίτημα και για την λήψη προσωρινών μέτρων, καθώς συμμετείχε στον υπόψη διαγωνισμό και υπέβαλε προσφορά για την προμήθεια ειδών των ομάδων 1-5 του υπόψη Διαγωνισμού για τις οποίες υπέβαλαν προσφορά ομοίως και οι οικονομικοί φορείς α) με την επωνυμία**

**και β) με την επωνυμία . (η οποία, επιπλέον,**

**υπέβαλε προσφορά και για την ομάδα 6) κι επομένως, η παράνομη, κατά τους ισχυρισμούς της αποδοχή της τεχνικής προσφοράς της .**

**και περαιτέρω η αποσφράγιση της οικονομικής προσφοράς της, θα της προκαλέσει αυτονόητα βλάβη. Σημειώνεται ότι η διαγωνιζομένη αποκλείσθηκε από την συνέχιση του διαγωνισμού για την ομάδα 5.**

**8. Επειδή, επομένως, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή μετά του σχετικού ως άνω αιτήματος για τη λήψη προσωρινών μέτρων παραδεκτά και νόμιμα φέρεται προς εξέταση ενώπιον του 2<sup>ου</sup> Κλιμακίου της Α.Ε.Π.Π., δυνάμει των διατάξεων α) των άρθρων 353, 355, 360, 362, 363, 364, 365, 366 και 367 του Ν. 4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών, προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ» (ΦΕΚ Α' 147/ 08.08.2016), όπως ισχύει, β) των άρθρων 6, 8, 9, 12, 13, 14, 15, 18 και 20 του Π.Δ. 39/2017 «Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών» (ΦΕΚ Α' 64/4.5.2017), γ) της με αριθμ. πρωτ. Οικ./ 16/ 22-09-2017 Πράξη του Προέδρου του 2ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ για τον ορισμό εισηγητή και ημερομηνίας εξέτασης της ανωτέρω προσφυγής καθώς και την κοινοποίηση της πιο πάνω Πράξης στην προσφεύγουσα εταιρεία και την αναθέτουσα αρχή με το από 25-09-2017 ηλεκτρονικό μήνυμα της Γραμματείας του 2ου Κλιμακίου.**

**9. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 91 Ν. 4412/2016 «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 [..]. Κατά το άρθρο 92 «Περιεχόμενο προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής» : [...] 6. Στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων που διενεργούνται με ηλεκτρονικά μέσα [...] όλα τα παραπάνω δικαιολογητικά υποβάλλονται σε (υπο) φακέλους (κατηγορία επισυναπτόμενων αρχείων στο ηλεκτρονικό σύστημα), σύμφωνα με τα οριζόμενα στις αποφάσεις που εκδίδονται κατ' εξουσιοδότηση των παραγράφων 4 κ 5 άρθρου 36. Έτσι, σύμφωνα με το άρθρο 12 της ΥΑ 830//2017 (ΥΑ 83010/4098 ΦΕΚ Β 2710 2017): «Ανάθεση Δημοσίων Συμβάσεων με τη χρήση του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ» : 12.1. «Χρόνος και τρόπος υποβολής Προσφορών» 1.2 Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν την προσφορά τους σε ηλεκτρονικό φάκελο μέσα στη προθεσμία που ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. Τα περιεχόμενα του ανωτέρω φακέλου ορίζονται ως εξής: (α) ένας (υπο)φάκελος με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» στον οποίο περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα. (β) ένας (υπο)φάκελος με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα [...] Ο χρήστης -**

προσφορές των οικονομικών φορέων προς τους προσφέροντες. Περαιτέρω, στα άρθρα 95 και 96 Ν. 4412/2016 περιέχονται ρυθμίσεις αναφορικά με το «Περιεχόμενο φακέλου «Τεχνική Προσφορά» και τον «Τρόπο σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών», αντίστοιχα.

**10. Επειδή**, από τις πιο πάνω συνδυαζόμενες διατάξεις συνάγεται ότι η αποσφράγιση και περαιτέρω, βαθμολόγηση των τεχνικών προσφορών αφ' ενός και η βαθμολόγηση των οικονομικών προσφορών αφ' ετέρου συνιστούν απολύτως διακεκριμένες φάσεις της διαδικασίας, (βλ. Ε.Α. ΣτΕ 44/2005 797/2004, 606/2004, 51/2002 και Σ.τ.Ε. 1452/2000). Για τον λόγο αυτό οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να τοποθετούν τα οικονομικά στοιχεία της προσφοράς τους μέσα στον φάκελο της οικονομικής προσφοράς, μη επιτρεπομένης, επί ποινή αποκλεισμού/απορρίψεως, της παραθέσεως τέτοιων στοιχείων, καθ' οιονδήποτε τρόπο, σε οποιοδήποτε τμήμα της προσφοράς που ανοίγεται πριν από τον φάκελο της οικονομικής προσφοράς. Ως οικονομικά δε στοιχεία, η πρώωρη αποκάλυψη των οποίων απαγορεύεται με ποινή αποκλεισμού, νοούνται εκείνα τα οποία λαμβάνονται υπ' όψη, σύμφωνα με τη διακήρυξη, για την διαμόρφωση του συγκριτικού κόστους της προσφοράς ή σχετίζονται άμεσα με την διαμόρφωση αυτή, αφού αυτά τα στοιχεία και μόνο είναι κρίσιμα για την τελική αξιολόγηση των προσφορών. Τέτοια οικονομικά στοιχεία είναι εκείνα, που, σύμφωνα με τους πίνακες της οικονομικής προσφοράς, βρίσκονται σε αντιστοιχία με τα προϊόντα ή τις υπηρεσίες που αποτελούν, κατά τους όρους της διακηρύξεως, το αντικείμενο της διαγωνισμού, και πρέπει να διατηρούνται μυστικά, είτε αφορούν την προσφορά των εν λόγω προϊόντων ή υπηρεσιών έναντι τιμήματος είτε δωρεάν. Η αποκάλυψη δε τέτοιων οικονομικών στοιχείων εκ μέρους διαγωνιζομένου πριν από την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών και κατά το χρόνο που διαρκεί ακόμη 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 του προσφοράς στοιχεία (πρβλ. 50/2013 ΔΕΦ ΑΘ (ΑΣΦ), Σ.τ.Ε. 2283/2006, 1452/2000, 2478/1997, καθώς και Ε.Α. 326/2008, 599/2007, 1234/2007, 1265/2006 21/2006, 44/2005).

**11. Επειδή**, σύμφωνα με το άρθρο 2.4 «Κατάρτιση - Περιεχόμενο Προσφορών» της υπό κρίση διακήρυξης, σε απόλυτη αντιστοιχία με τα ανωτέρω, προβλέπονται ειδικότερα τα εξής: άρθρο 2.4.1 «Γενικοί όροι υποβολής προσφορών» : Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στο Παράρτημα Ε' της Διακήρυξης για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας της προμήθειας ανά τμήμα (ομάδα) [...] 2.4.2 «Χρόνος και Τρόπος υποβολής προσφορών» : 2.4.2.1. Οι προσφορές υποβάλλονται από τους ενδιαφερόμενους ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του ΕΣΗΔΗΣ, μέχρι την καταληκτική ημερομηνία και ώρα που ορίζει η παρούσα διακήρυξη (άρθρο 1.5), στην Ελληνική Γλώσσα, σε ηλεκτρονικό φάκελο, [...] 2.4.2.2. Ο χρόνος υποβολής της προσφοράς και οποιαδήποτε ηλεκτρονική επικοινωνία μέσω του συστήματος βεβαιώνεται αυτόματα από το σύστημα με υπηρεσίες χρονοσήμανσης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 37 του ν. 4412/2016 και το άρθρο 6 της ως άνω Υπουργικής

Απόφασης [...] 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 [...] 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 υπογράφοντα ψηφιακά 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 [...] 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 ορατή μη κρυπτογραφημένη ψηφιακή υπογραφή σκληρής αποθήκευσης, χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου της υπογραφής. Από το Σύστημα εκδίδεται ηλεκτρονική απόδειξη υποβολής προσφοράς, η οποία αποστέλλεται στον οικονομικό φορέα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου. Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή σύμφωνα με τον ν. 4250/2014. [...] Δεν προσκομίζονται σε έντυπη μορφή στοιχεία και δικαιολογητικά τα οποία φέρουν ψηφιακή υπογραφή, τα ΦΕΚ, τα τεχνικά φυλλάδια και όσα προβλέπεται από το ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται σε αντίγραφα των πρωτοτύπων [...] 2.4.4 «Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών» [...] Σχετικά με την οικονομική προσφορά των συμμετεχόντων στο διαγωνισμό, μειοδότης αναδεικνύεται εκείνος που προσφέρει την χαμηλότερη τιμή για το σύνολο της ομάδας των υλικών, εφόσον είναι εντός των τεχνικών προδιαγραφών και λοιπών όρων της διακήρυξης σε συνδυασμό με τις λοιπές σχετικές διατάξεις του παρόντος [...]Η τιμή του προς προμήθεια υλικού δίνεται σε ευρώ ανά μονάδα. Ο προσφέρων θα επισυνάψει στην ηλεκτρονική οικονομική προσφορά του ψηφιακά υπογεγραμμένο σε μορφή .pdf και σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, με βάση το υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς (Παράρτημα Ε'), της εκάστοτε ομάδας για την οποία υποβάλλει προσφορά, όπως επισυνάπτεται στη μελέτη με αριθμό 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 παροχή των υπηρεσιών στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης 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 κατακύρωσης) της παρούσας [...].

**12. Επειδή**, στην προκειμένη περίπτωση η συμμετέχουσα στο διαγωνισμό εταιρεία με την επωνυμία «*ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ – ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ*» με την προσφορά της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού υπέβαλλε έναν υποφάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» στον οποίο συμπεριέλαβε όχι μόνο τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά και τη τεχνική της προσφορά αλλά και αρχείο σε μορφή .pdf με τον τίτλο «ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ». Το εν λόγω αρχείο περιέχει κατά αύξοντα αριθμό και με τη σειρά που προβλέπεται στο παράρτημα Ε' της διακήρυξης τα υπό προμήθεια προϊόντα των υποομάδων 1 έως 5 για τα έτη 2017-2018 (ήτοι, κατά σειρά ομάδα 1<sup>η</sup> Γάντια, ομάδα 2<sup>η</sup> προστασία κεφαλής ακοής και όρασης, ομάδα 3<sup>η</sup> προστασία αναπνοής, ομάδα 4<sup>η</sup> προστατευτική ενδυμασία, ομάδα 5<sup>η</sup> υποδήματα). Περαιτέρω, στο ανωτέρω αρχείο περιλαμβάνεται: α) η τιμή του προς προμήθεια υλικού σε ευρώ ανά μονάδα β) η νόμιμη επιβάρυνση με ΦΠΑ 24% και γ) η συνολική αξία εκάστου υπό προμήθεια προϊόντος με ΦΠΑ, λαμβανομένης υπόψη της ποσότητας της προμήθειας. Το ως άνω έγγραφο φέρει την ηλεκτρονική υπογραφή του προσφέροντα και ημερομηνία 25.7.2017, η οποία συμπίπτει με την καταληκτική ημερομηνία υποβολής της τεχνικής προσφοράς κατά την διακήρυξη. Ομοίως, η ηλεκτρονική απόδειξη υποβολής της προσφοράς που εκδίδεται αυτόματα από το ΕΣΗΔΗΣ (χρονοσήμανση) φέρει ημερομηνία 25-7-2017. Το λόγω αρχείο, που υποβλήθηκε και επισυνάφθηκε στην τεχνική προσφορά από την ανωτέρω διαγωνιζομένη εταιρεία, περιέχει όλα τα στοιχεία της οικονομικής προσφοράς, όπως αυτά ζητούνται από τη διακήρυξη, ήτοι την συγκεκριμένοποίηση της υποβληθείσας προσφοράς ανά ομάδα/ομάδες, την τιμή σε ευρώ ανά μονάδα, όλες τις νόμιμες επιβαρύνσεις και την τελική τιμή μετά των επιβαρύνσεων. Έτσι, προκύπτει με σαφήνεια από το σώμα του ηλεκτρονικού εγγραφου ότι έχει υποβληθεί προσφορά για τα υπό προμήθεια υλικά των ομάδων 1 έως 5 (όπως αυτά αναλυτικά περιγράφονται σε αυτό) ποσού 107.784,76 Ευρώ χωρίς ΦΠΑ και 133.653,10 Ευρώ με ΦΠΑ (24%). Το γεγονός ότι το εν λόγω έγγραφο με τίτλο «ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ» δεν συμπληρώθηκε βάσει του υποδείγματος οικονομικής προσφοράς του παραρτήματος Ε' της διακήρυξης, δεν μεταβάλλει τη διαμορφωθείσα πραγματικότητα αφού περιέχει με σαφήνεια και πληρότητα όλα τα στοιχεία της οικονομικής προσφοράς όπως αυτά απαιτεί η διακήρυξη. Περαιτέρω ουδόλως μεταβάλλει το πραγματικό γεγονός της αποκάλυψης της οικονομικής προσφοράς του προσφέροντος στο πρώτο αυτό στάδιο της αξιολόγησης των προσφορών/τεχνικών προσφορών, το ότι για την τυπική ολοκλήρωση της διαδικασίας υποβολής της οικονομικής προσφοράς του προσφέροντος, στο παραπάνω έγγραφο θα πρέπει να επισυναφθεί συμπληρωμένο και το υπόδειγμα του Παραρτήματος Ε', δεδομένου ότι στην ουσία τα δύο έντυπα περιλαμβάνουν ακριβώς τα ίδια ουσιώδη στοιχεία, με μόνη διαφορά ότι το υπόδειγμα του παραρτήματος είναι περισσότερο τυποποιημένο προς διευκόλυνση του έργου της επιτροπής του διαγωνισμού. Το ανωτέρω, που αποτελεί απαίτηση της διακήρυξης, ήτοι :[...] Ο προσφέρων θα επισυνάψει στην ηλεκτρονική οικονομική προσφορά του ψηφιακά υπογεγραμμένο σε μορφή .pdf και σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, με

βάση το υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς (Παράρτημα Ε'), της εκάστοτε ομάδας για την οποία υποβάλει προσφορά, όπως επισυνάπτεται στη μελέτη με αριθμό σε μορφή pdf [...]]) και αναφέρει και η προσφέρουσα εταιρεία στο επίμαχο έντυπο ( ο προσφέρων θα επισυνάψει στην ηλεκτρονική οικονομική προσφορά του ψηφιακά υπογεγραμμένο σε μορφή PDF και σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, ανά ομάδα, συμπληρωμένο με βάση το επισυναπτόμενο υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ε), αφορά το τυπικό της υποβολής της οικονομικής προσφοράς αυτής καθ εαυτής και όχι το ουσιαστικό ζήτημα που εδώ εξετάζεται και είναι η επί της ουσίας αποκάλυψη της οικονομικής προσφοράς διαγωνιζομένου στο πρώτο στάδιο του ανοίγματος των τεχνικών προσφορών και πριν την τυπική αποσφράγιση των οικονομικών τοιαύτων. Επομένως, αλυσιτελώς φέρεται να προβάλλεται από την αναθέτουσα αρχή ότι το παρόν έντυπο [...] είναι το ηλεκτρονικό αρχείο που το σύστημα παράγει και υποβάλλεται (upload σε όρους ηλεκτρονικών μέσων) από τον προσφέροντα, και όχι το υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς που περιέχεται στη διακήρυξη του διαγωνισμού [...] δεδομένου μάλιστα ότι κατά τους όρους της διακήρυξης το εν λόγω έντυπο που παρήχθη, βεβαίως, από το σύστημα, αφού, όμως, πρώτα συμπληρώθηκε και υπογράφηκε από τον προσφέροντα, ο οποίος το επισύναψε στο σχετικό φάκελο, αποτελεί κατά τη διακήρυξη το πρώτο στάδιο της υποβολής της οικονομικής προσφοράς (βλ. 2.4.2 και 2.4.4). Ομοίως, αλυσιτελώς φέρεται να προβάλλεται από την αναθέτουσα αρχή και το γεγονός ότι η ως άνω προσφέρουσα εταιρεία, στην νόμιμη προθεσμία (ήτοι εντός τριών μερών από την ημερομηνία υποβολής των ηλεκτρονικών προσφορών) κατέθεσε ενώπιον της την τεχνική και οικονομική προσφορά σε σφραγισμένους υποφακέλους, εκ των οποίων αυτός της τεχνικής προσφοράς αποσφραγίστηκε ενώ ο φάκελος της οικονομικής προσφοράς φυλάχθηκε για να αποσφραγιστεί μελλοντικά. Τα ανωτέρω, ουδόλως αναιρούν το πραγματικό γεγονός της προηγούμενης ηλεκτρονικής υποβολής και αποκάλυψης της οικονομικής προσφοράς μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού και, άλλωστε, η επιτροπή του διαγωνισμού κατά τη σύνταξη του επίμαχου πρακτικού έλαβε υπόψη της την ηλεκτρονική προσφορά και όχι την έντυπη. Η Επιτροπή διενέργειας και αξιολόγησης του υπό κρίση διαγωνισμού κατέγραψε στο πρακτικό της τα ακόλουθα: «[...] σχετικά με την ηλεκτρονική προσφορά με α/α που υποβλήθηκε από την εταιρεία [...] κατά την εξέταση των προσφορών η επιτροπή διαπίστωσε ότι η εταιρεία συμπεριέλαβε στον φάκελο δικαιολογητικών/τεχνικής προσφοράς την οικονομική της προσφορά, την οποία η επιτροπή δεν έλαβε υπόψη της κατά το παρόν στάδιο αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών [...]». Τα ανωτέρω έγιναν αποδεκτά και από την προσβαλλομένη απόφαση της αναθέτουσας με την οποία εγκρίθηκαν τα ως άνω πρακτικά. Κατόπιν όσων ανωτέρω εκτέθηκαν εικάζεται παράβαση των όρων της διακήρυξης και του νόμου.

**13. Επειδή** στις από 25-09-2017 με αρ. πρωτ. 12425 Απόψεις της και η αναθέτουσα αρχή ουσιαστικά συνομολογεί τους πραγματικούς ισχυρισμούς της προσφεύγουσας κι επομένως η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή δεν είναι προδήλως αβάσιμη,

**14. Επειδή**, επομένως στην προκειμένη περίπτωση εικάζεται παράβαση της νομοθεσίας προς βλάβη της προσφεύγουσας, κατά συνομολόγηση των ισχυρισμών αυτής από την αναθέτουσα αρχή.

**14. Επειδή,** η υπό κρίση προσφυγή δεν είναι προδήλως απαράδεκτη και αβάσιμη.

#### **ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ**

Δέχεται το αίτημα περί αναστολής-προσωρινών μέτρων της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής.

Αναστέλλει την πρόοδο του διαγωνισμού και δη την αποσφράγιση και αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών του Επαναληπτικού Δημόσιου Ανοικτού Διαγωνισμού (αριθμ. πρωτ.: Διακήρυξης) με σφραγισμένες προσφορές και κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά, αποκλειστικά βάσει τιμής, για την προμήθεια μέσων ατομικής προστασίας και λοιπού ειδικού εξοπλισμού για τα έτη 2017-2018, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 170.812, 80 Ευρώ πλέον ΦΠΑ 24%, για τις ομάδες 1-5, για τις ομάδες δηλαδή στις οποίες και μόνον αφορούν οι τεχνικές προσφορές τόσο της προσφεύγουσας όσο και του έτερου οικονομικού φορέα, κατά της τεχνικής προσφοράς της οποίας βάλλει, μέχρι την έκδοση και δημοσίευση απόφασης επί της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής.

Κρίθηκε, αποφασίστηκε και δημοσιεύτηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη στις 29-9-2017.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΟΥ 2<sup>ΟΥ</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟΥ**



ΣΤΥΛΙΑΝΟΣ Δ. ΜΑΥΡΙΔΗΣ

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**



ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΜΠΑΚΟΥ