

Αριθμός απόφασης: 1062 / 2018

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 22 Νοεμβρίου 2018, με την εξής σύνθεση: Μαρία Μανδράκη Πρόεδρος, Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή – Εισηγήτρια και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να εξετάσει την με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1083/19-10-2018 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα....., που εδρεύει στην Θεσσαλονίκη, οδός Βάκχου αρ.1, στο πλαίσιο διαγωνιστικής διαδικασίας που προκηρύχθηκε με την με αριθμό(Α/Α Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.....) Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με την επωνυμία «(.....)», οδός Πειραιώς 211, Ταύρος, προς ανάδειξη αναδόχου για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών καθαρισμού των χώρων του κεντρικού κτιρίου τουκαι του....., και συγκεκριμένα κατά της με αριθμ. 4367/2018 απόφασης του Δ.Σ. τουμε την οποία έγιναν δεκτά τα πρακτικά 1-4 της Επιτροπής Διενέργειας/ Αξιολόγησης Διαγωνισμού και δη κατά το μέρος που αποφασίστηκε η ανάδειξη ως προσωρινού αναδόχου της εταιρείαςστο Τμήμα 2 του διαγωνισμού. Η υπό κρίση Προσφυγή κατατέθηκε στην ΑΕΠΠ στις 19-10-2018 και χρεώθηκε αυθημερόν στο 2ο Κλιμάκιο ΑΕΠΠ με ενημερωτικό ηλεκτρονικό μήνυμα του Προέδρου αυτής.

Με την Προδικαστική Προσφυγή της, η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της ως άνω προσβαλλόμενης πράξης καθώς και κάθε άλλης συναφούς πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής.

Κατά της ανωτέρω προσφυγής άσκησε την από 26-10-2018 παρέμβασή της η εταιρεία με Δ.Τ.αιτούμενη την απόρριψη της Προσφυγής της προσφεύγουσας εταιρείας.

Αριθμός απόφασης: 1062 / 2018

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως καταβλήθηκε παράβολο για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)», ποσού 600,00€ (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: 240150027958 1218 0052), το οποίο αποτελεί το κατώτερο ποσό νομίμου παραβόλου, λαμβανομένου υπόψη ότι η εκτιμώμενη αξία του Τμήματος 2 του διαγωνισμού, στο πλαίσιο του οποίου έχει ασκηθεί η προσφυγή, ανέρχεται σε ποσό 60.000,00€, μη συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης και άνευ Φ.Π.Α. (24%).

2. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική 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 την παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016, περιέχει δε τα κατά Νόμον ουσιώδη στοιχεία και συνεπώς παραδεκτώς άγεται προς εξέταση ενώπιον της ΑΕΠΠ.

3. Επειδή, η Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. γ' του Π.Δ. 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 περ. γ του Ν.4412/2016, δεδομένου ότι η προσφεύγουσα άσκησε την υπό κρίση Προσφυγή στις 19-10-2018, ήτοι επομένως εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την κοινοποίηση σε αυτήν της προσβαλλομένης, η οποία πραγματοποιήθηκε ηλεκτρονικά, μέσω του συστήματος «επικοινωνία» του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 11-10-2018.

4. Επειδή, η Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκείται η εν λόγω Προσφυγή είναι καθ' ύλην αρμόδια για την εξέταση της, βάσει της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 345 παρ. 1 του Ν.4412/2016. Επιπροσθέτως, παραδεκτώς ασκείται η υπό κρίση Προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ βάσει του αντικειμένου της (παροχή υπηρεσίας), της ημερομηνίας δημοσίευσής της στην ΕΕΕΕ, ως και την καθ' ύλην αρμοδιότητά της ΑΕΠΠ κατ' αρ. 345 παρ. 1 Ν. 4412/2016, ενώ επιπλέον

Αριθμός απόφασης: 1062 / 2018

θεμελιώνεται και η κατά χρόνο αρμοδιότητά της, όπως απαιτείται από τις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, όπως ισχύει μετά την τροποποίησή του από το άρθρο 43 παρ. 4 του Ν.4487/2017 (ΦΕΚ Α΄ 116).

5. Επειδή, η προσφεύγουσα ασκεί την υπό κρίση Προδικαστική με έννομο συμφέρον, αφού προδήλως βλάπτεται από την προσβαλλόμενη, εφόσον έχει υποβάλει προσφορά και, αν ήθελε γίνει τυπικά δεκτή, προσβλέπει ότι μπορεί να της ανατεθεί η σύμβαση για την οποία υπέβαλε τη προσφορά της. Σημειώνεται ότι η προσφεύγουσα έχει καταταχθεί δεύτερη, μετά την αναδειχθείσα προσωρινή ανάδοχο και, ήδη, παρεμβαίνουσα εταιρεία στο Τμήμα 2 του διαγωνισμού, στο πλαίσιο του οποίου προσφεύγει.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα με την προσφυγή της ισχυρίζεται ότι θα πρέπει να απορριφθεί η προσφορά της νυν παρεμβαίνουσας διότι το διοικητικό κόστος δεν καλύπτει το ποσό των δημοσιεύσεων που ανέρχεται σε 1.948,00 ευρώ με ΦΠΑ και αναλογούν σε κάθε μήνα σε 55,11 ευρώ (1.984,00/36 μήνες). Ειδικότερα, επικαλούμενη τη διάταξη του όρου 1.6.3 της διακήρυξης (Εξοδα Δημοσιεύσεων), σύμφωνα με την οποία η δαπάνη για τη δημοσίευση της διακήρυξης βαρύνει τον ανάδοχο, ισχυρίζεται ότι η εν λόγω δαπάνη αποτελεί μέρος του «διοικητικού κόστους» του αναδόχου και θα έπρεπε να ενσωματωθεί στο διοικητικό κόστος της προσφοράς, το ύψος του οποίου δεν μπορεί να υπολείπεται των 55,11 ευρώ μηνιαίως, ήτοι 1.984,00 ευρώ για το σύνολο των 36 μηνών. Επιπλέον, επικαλείται το με αρ.πρωτ. 2575/20-4-2018 έγγραφο της αναθέτουσας αρχής, με το οποίο διευκρινίζεται ότι το ποσό που αφορά στο κόστος δημοσίευσης του 2^{ου} Τμήματος της σύμβασης σε εφημερίδες της Θεσσαλονίκης ανέρχεται σε 1.984,00 ευρώ με Φ.Π.Α.

7. Επειδή, παραδεκτώς και εμπροθέσμως ασκήθηκε η υπό κρίση παρέμβαση στις 26-10-2018, ήτοι εντός της δεκαήμερης προθεσμίας από την κοινοποίηση στη παρεμβαίνουσα της ασκηθείσας προσφυγής από την αναθέτουσα αρχή, η οποία πραγματοποιήθηκε μέσω του συστήματος

Αριθμός απόφασης: 1062 / 2018

«Επικοινωνία» του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 22-10-2018. Επιπλέον δε ασκήθηκε από παρεμβαίνοντα έχοντα έννομο συμφέρον καθώς αυτός έχει ήδη αναδειχθεί μειοδότης στο Τμήμα 2 στο πλαίσιο του οποίου ασκείται η Προσφυγή κι, επομένως, προδήλως θίγονται με αυτήν τα έννομα συμφέροντά του.

8. Επειδή, με τη με αριθ. 4314/06-03-2018 απόφαση του Δ.Σ. τουεγκρίθηκε η διενέργεια Ηλεκτρονικού Διεθνούς Διαγωνισμού με την Ανοικτή διαδικασία του άρθρ. 27 του Ν. 4412/2016 για την επιλογή αναδόχου για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο τη παροχή υπηρεσιών καθαρισμού των χώρων του κεντρικού κτιρίου του(Διακήρυξη με αριθμ.πρωτ.1925/16-03-2018).

9. Επειδή, η υπό ανάθεση σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι δύο τμήματα: Τμήμα 1: Παροχή υπηρεσιών καθαρισμού των χώρων του κεντρικού κτιρίου τουΣυγκεκριμένα ο καθαρισμός του ισογείου, πέντε (5) ορόφων και βοηθητικών χώρων, στους οποίους υλοποιούνται και υποστηρίζονται εκπαιδευτικά προγράμματα, συνολικής επιφανείας 7.740,42 τ.μ. Τμήμα 2: Παροχή υπηρεσιών καθαρισμού του..... Συγκεκριμένα, πρόκειται για τον καθαρισμό των αιθουσών διδασκαλίας, γραφείων και λοιπών κοινόχρηστων χώρων, συνολικής επιφανείας 1.671,38 τ.μ. Προσφορές υποβάλλονται και γίνονται δεκτές για το ένα ή για τα δύο τμήματα. Κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης ορίζεται η συμφερότερη από οικονομικής άποψης προσφορά βάσει τιμής.

10. Επειδή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην με αριθ. πρωτ. 1925/16.03.2018 Διακήρυξη, άρθρο 1.6.3. «Έξοδα δημοσιεύσεων» : *«Η δαπάνη για τη δημοσίευση της προκήρυξης στον περιφερειακό και τοπικό τύπο βαρύνει τον ανάδοχο (άρθρο 46 του Ν. 3801/2009, με το οποίο προστέθηκε η παρ. 3 στο άρθρο 4 του Ν. 3548/2007). Οι δαπάνες δημοσίευσης της προκήρυξης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης βαρύνουν τον προϋπολογισμό της Ένωσης.»*.

11. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 2.6.4. «Περιεχόμενα Φακέλου Οικονομικής Προσφοράς/Τρόπος σύνταξης και υποβολής»: *«[...]στη*

Αριθμός απόφασης: 1062 / 2018

προσφορά τους οι οικονομικοί φορείς πρέπει να υπολογίζουν και εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλωσίμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νομίμων υπέρ τρίτων κρατήσεων και επιβαρύνσεων[...]».

12. Επειδή, από τη γραμματική ερμηνεία των σχετικών όρων της διακήρυξης και ειδικότερα, των ως άνω άρθρων 1.6.3 «Έξοδα δημοσιεύσεων» και 2.6.4 «Περιεχόμενα Φακέλου Οικονομικής Προσφοράς/Τρόπος σύνταξης και υποβολής» καθώς και των Πινάκων Ανάλυσης Οικονομικής Προσφοράς του Παραρτήματος V, προκύπτει ότι η διακήρυξη δεν θέτει όρο περί υποχρεωτικού συνυπολογισμού των εξόδων δημοσίευσης της προκήρυξης στην κατηγορία «Μηνιαίο διοικητικό κόστος και λοιπά έξοδα». Έτσι, πέραν του εργοδοτικού κόστους, που προκύπτει ως κάτι συγκεκριμένο, τα υπόλοιπα κόστη, ήτοι διοικητικό, αναλώσιμα, εργολαβικό, αφορούν τα ποσά που η κάθε συμμετέχουσα εταιρεία προϋπολογίζει προς κάλυψη των υποχρεώσεών της, μεταξύ των οποίων και η ανωτέρω. Σημειώνεται ότι με το με αριθ. πρωτ. 2575/20.04.2018 διευκρινιστικό έγγραφο του Τμήματος Προμηθειών τουγνωστοποιείται στους υποψηφίους το ύψος της επιβάρυνσής τους με την ανωτέρω δαπάνη, σε περίπτωση ανάδειξής τους ως αναδόχων, χωρίς, ωστόσο, να τίθεται κάποιος νέος όρος ή στοιχείο σχετικά με το εν θέματι ζήτημα.

13. Επειδή, περαιτέρω, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας που αφορούν στον ειδικότερο τρόπο υπολογισμού του εν λόγω κόστους προβάλλουν αβάσιμοι, αυθαίρετοι και χωρίς έρεισμα στο Νόμο ή στη διακήρυξη δεδομένου ότι, σε κανένα σημείο της διακήρυξης δεν αναγράφεται ότι η καταβολή για την κάλυψη της εν λόγω δαπάνης θα γίνεται τμηματικά και ανά μήνα. Συνεπώς, η αναγωγή σε μηνιαίο ποσό αποτελεί αυθαίρετη παραδοχή της προσφεύγουσας, η οποία επιπλέον, ομοίως αυθαίρετα, λαμβάνει ως διαιρέτη τους 36 μήνες, ήτοι 24 μήνες η διάρκεια της σύμβασης συν 12 επιπλέον το δικαίωμα προαίρεσης, που, όμως, είναι αβέβαιο, μελλοντικό και σε κάθε περίπτωση προαιρετικό, προβλέπεται δε για διάστημα έως 12 μηνών (βλ. 1 1 1.3.2.1 της διακήρυξης : «τοδιατηρεί δικαίωμα

Αριθμός απόφασης: 1062 / 2018

παράτασης της σύμβασης μέχρι ένα έτος [...]». Περαιτέρω, η προσφεύγουσα έχει προβεί σε υπολογισμούς με συμπερίληψη του Φ.Π.Α., οι τιμές, ωστόσο που δίδονται στην οικονομική προσφορά και επιμερίζονται ανά είδος κόστους δεν συμπεριλαμβάνουν ΦΠΑ. Ακόμη, η προσφεύγουσα δεν υπολογίζει ότι στη διακήρυξη δεν υπάρχει διάκριση ανά Τμήμα αλλά αναφορά στα έξοδα δημοσιεύσεων συνολικά κι, επομένως, σύμφωνα με τη διακήρυξη και το διευκρινιστικό έγγραφο, που η ίδια επικαλείται, εάν κάποιος φορέας αναδειχθεί ανάδοχος και στα δύο τμήματα επιβαρύνεται με το σύνολο των εξόδων.

14. Επειδή, ειδικότερα, σύμφωνα με τις διευκρινήσεις που δόθηκαν με το αριθ. πρωτ. 2575/20.04.2018 έγγραφο της αναθέτουσας αρχής: «Σε περίπτωση που οριστεί ένας ανάδοχος και για τα δύο τμήματα θα επιβαρυνθεί με το σύνολο των δύο τμημάτων, για ποια δαπάνη δημοσίευσης ήτοι με το ποσό των 3.771,25 € άνευ Φ.Π.Α.».

15. Επειδή, συνεπώς, κατά τον τρόπο υπολογισμού της προσφεύγουσας, ήτοι με αναγωγή σε μηνιαία βάση, αλλά για 24 μήνες που είναι η διάρκεια της σύμβασης, προκύπτει μηνιαίο ποσό για έξοδα δημοσιεύσεων 157,13 ευρώ άνευ Φ.Π.Α. (3.771,25/24). Η νυν παρεμβαίνουσα στην οικονομική της προσφορά για το σύνολο της υπηρεσίας («Μηνιαίο διοικητικό κόστος και λοιπά έξοδα») προσδιορίζει συνολικά το ποσό των 198€ ([118+60 ευρώ] Κεντρικό κτίριο+ 20 ευρώ ΠΙΝΕΠΘ)) ανά μήνα και για τα δύο τμήματα της σύμβασης. Επομένως, το συνολικό προβλεφθέν ποσό για το διοικητικό κόστος και τα λοιπά έξοδα αντιστοιχεί σε 4.572 ευρώ άνευ Φ.Π.Α για 24 μήνες (198 επί 24). Ενόψει των ως άνω συνάγεται ότι υπερκαλύπτεται το ποσό των 3.771,25 ευρώ για το προβλεπόμενο κόστος δημοσιεύσεων. Κι, επομένως η προσφορά της νυν παρεμβαίνουσας τυγχάνει νόμιμη, σύμφωνα με τη διακήρυξη και καθ' όλα παραδεκτή.

16. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω η υπό κρίση προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί και να γίνει δεκτή η παρέμβαση.

Αριθμός απόφασης: 1062 / 2018

17. Επειδή, κατόπιν της προηγούμενης σκέψης, θα πρέπει να διαταχθεί η κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: 240150027958 1218 0052)

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Διατάσσει την κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: 240150027958 1218 0052) ποσού εξακοσίων ευρώ (600,00€).

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη στις 22 Νοεμβρίου 2018 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 05 Δεκεμβρίου 2018

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Μαρία Κων. Μανδράκη

Όλγα Θάνου