

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 12 Νοεμβρίου 2019, με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Κορομπέλης Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη Εισηγήτρια και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη, δυνάμει της υπ' αρ. 9/16.10.2019 Απόφασης της Ολομέλειας της ΑΕΠΠ περί συγκρότησης εκ νέου του 2^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ καθώς και της υπ' αριθμ. 81/16.10.2019 Πράξης του Προέδρου της ΑΕΠΠ, περί ορισμού νέων Προέδρων των 2^{ου} και 6^{ου} Κλιμακίων της ΑΕΠΠ..

Για να συνεξετάσει την α) από 9.10.2019 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1227/10.10.2019 της ένωσης οικονομικών φορέων «.....» με διακριτικό τίτλο «.....» που εδρεύει στη, νομίμως εκπροσωπούμενης και την β) από 10.10.2019 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1237/11.10.2019 της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» με διακριτικό τίτλο «.....» που εδρεύει στα, ομοίως νομίμως εκπροσωπούμενης, καθώς και οι δύο στρέφονται κατά της ίδιας αναθέτουσας αρχής και κατά της ίδιας προσβαλλόμενης πράξης, συνεπώς προσήκει να συνεξετασθούν και δη

Κατά του Δήμουκαι συγκεκριμένα κατά της με αριθμ. 191/2019 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του ως άνω Δήμου με θέμα: Έγκριση πρακτικών επιτροπής για την ανάθεση των υπηρεσιών «Ενίσχυσης οικολογικής συνείδησης και προώθησης περιβαλλοντικού εθελοντισμού στον

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

δήμο», όπως τούτη εκδόθηκε στο πλαίσιο του ανοικτού, ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την επιλογή αναδόχου για τη σύναψη της σύμβασης με αντικείμενο την ανάθεση των εργασιών για την υλοποίηση της Πράξης «.....» όπως αυτές –οι εργασίες- αναφέρονται στην μελέτη, υπό τους όρους που περιγράφονται στην με ΑΔΑΜΔιακήρυξη και αναλυτικότερα περιλαμβάνουν τις ακόλουθες εργασίες α) Δράσεων ενημέρωσης & εθελοντισμού, Β) Δημιουργία ηλεκτρονικού περιβαλλοντικού οδηγού, γ) Δημιουργία πλατφόρμας, δ) Δράσεις δημοσιοποίησης αποτελεσμάτων και ε) Προβολή-διαφήμιση των δράσεων, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 167.276,00€ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 24% (προϋπολογισμός άνευ ΦΠΑ:134.900,00€), για τους λόγους που αναφέρονται ξεχωριστά στην κάθε μία από τις υπό εξέταση προσφυγές.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, ο Δήμος προκήρυξε ανοικτό, ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την επιλογή αναδόχου για τη σύναψη της σύμβασης με αντικείμενο υπηρεσίες για την υλοποίηση της Πράξης «.....», συνολικής εκτιμώμενης προϋπολογισθείσας αξίας ύψους 167.276,00€ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ και 134.900,00€ άνευ ΦΠΑ, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής. Αναλυτική δε περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι. Τεχνική Έκθεση - Τεχνικές Προδιαγραφές της με αρ. 1227/2019 Διακήρυξης. Η διακήρυξη του διαγωνισμού δημοσιεύθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) την 27.6.2019 καθώς και στο Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) την 28.6.2019, όπου και έλαβε αύξοντα συστημικό αριθμό

2. Επειδή, για το παραδεκτό της άσκησης των ως άνω προδικαστικών προσφυγών, σύμφωνα με το οικείο νομοθετικό πλαίσιο, έχει

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

καταβληθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών» παράβολο (ήτοι ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό) ποσού 674,50€ από τη πρώτη ως άνω προσφεύγουσα και παράβολο (ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό) ομοίως ποσού 674,50€ από τη δεύτερη ως άνω προσφεύγουσα, όπως τούτο έχει ορθώς υπολογισθεί συγκεκριμένα επί 0,5% της προϋπολογισθείσας αξίας της υπόψη σύμβασης άνευ ΦΠΑ, που εν προκειμένω ανέρχεται σε 134.900,00€.

3. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (345 παρ. 1 και 6 παρ.1 του Ν. 4412/2016), που είναι άνω των 60.000,00€, του αντικειμένου της (υπηρεσίες) καθώς και του χρόνου εκκίνησης της οικείας διαγωνιστικής διαδικασίας, με τη δημοσίευση της Προκήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ (27.6.2019), διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του νόμου αυτού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 345 παρ. 1 και την περ. γ' της παρ. 7 του άρθρου 379 αυτού, όπως η παράγραφος αυτή αντικαταστάθηκε από την παρ. 4 του άρθρου 43 του Ν. 4487/2017, η δε ΑΕΠΠ ενώπιον της οποίας ασκούνται οι προδικαστικές προσφυγές είναι αρμόδια για την εξέτασή των.

4. Επειδή, η πρώτη ως άνω συμμετέχουσα στην οικεία διαγωνιστική διαδικασία και ήδη προσφεύγουσα ένωση εταιρειών με την επωνυμία «.....» στρέφεται κατά της υπ' αριθ. 191/27.9.2019 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της ως άνω αναθέτουσας αρχής, διότι απορρίφθηκε η προσφορά της και αποκλείστηκε από την συνέχιση της ως άνω διαγωνιστικής διαδικασίας, για τον λόγο ότι τα δικαιολογητικά συμμετοχής της δεν ήταν σύμφωνα με τα ζητούμενα του άρθρου 2.4.3.1 της διακήρυξης, όπως διατυπώνεται στην ως άνω προσβαλλομένη απόφαση και ειδικότερα διότι η εγγυητική επιστολή συμμετοχής της που εκδόθηκε από το Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων δεν ήταν σύμφωνη με το κανονιστικού περιεχομένου άρθρο 72 του Ν. 4412/2016, με την ειδικότερη δε αιτιολογία ότι δεν συμπεριλαμβάνεται σε αυτήν –την υποβληθείσα- ο αναφερόμενος στο εδάφιο 3, περίπτωση α', της παραγράφου 1 του άρθρου 72 του Ν. 4412/16

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

όρος «ότι στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η εγγύηση συμμετοχής περιλαμβάνει και τον όρο ότι η εγγύηση καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση». Με ενεργό, άμεσο και ενεστώς έννομο συμφέρον εξάλλου στρέφεται η προσφεύγουσα κατά της προσβαλλομένης, διά της οποίας απορρίφθηκε η προσφορά της, ισχυριζόμενη ότι είναι ακυρωτέα η προσβαλλομένη, λόγω εσφαλμένης ερμηνείας και εφαρμογής του άρθρου 72 του Ν. 4412/2016 και της οικείας διακήρυξης, για τους ακόλουθους ειδικότερους λόγους που προβάλλει: Σύμφωνα με το οικείο νομοθετικό πλαίσιο, αναγνωρίζονται δύο διακριτής νομικής φύσης, πλην ισοδύναμοι προς τον επιδιωκόμενο σκοπό, τρόποι παροχής εγγύησης υπέρ των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο των διαδικασιών ανάθεσης και εκτέλεσης δημοσίων συμβάσεων. Ο πρώτος είναι η εγγυητική επιστολή συμμετοχής, η οποία συνιστά υπόσχεση τρίτου (πιστωτικά/χρηματοδοτικά ιδρύματα και ΕΤΑΑ-ΤΣΜΕΔΕ) προς καταβολή ορισμένου ποσού στον προς ου απευθύνεται, σε πρώτη ζήτηση του τελευταίου, που εκδίδεται από πιστωτικά/χρηματοδοτικά ιδρύματα και το ΕΤΑΑ-ΤΣΜΕΔΕ και ο δεύτερος, η σύσταση εγγυοδοτικής παρακαταθήκης, δηλαδή η εκ μέρους του οικονομικού φορέα κατάθεση ποσού στο Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων (ΤΠΔ) υπέρ της αναθέτουσας αρχής, κατ' άρθρο 4 του Π.Δ. 30/12/3.1.1927. Οι δε διατάξεις περί συμβάσεως εγγύησης, ισχυρίζεται συναφώς η προσφεύγουσα, δεν εφαρμόζονται επί της εγγυοδοσίας, η οποία διέπεται από τις ειδικές ανά περίπτωση διατάξεις που αφορούν (αν πρόκειται για συμβατική εγγυοδοσία, δηλαδή εγγυοδοσία που παρέχεται με χρήση συγκεκριμένου τύπου σύμβασης) τη σύμβαση βάσει της οποίας παρέχεται (βλ. Βαθρακοκόιλη, «ΕΡΝΟΜΑΚ Ερμηνεία Νομολογία Αστικού Κώδικα», Τόμος Γ', Ειδικό Ενοχικό, Αθήνα, 2006, σελ. 544). Η δε μη αναφορά στο Γραμμάτιο του ΤΠΔ των όρων ότι η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται της ένστασης διζήσεως και διαιρέσεως, ουδόλως επηρεάζει τη νομιμότητά του και τη χρήση του προς τον σκοπό παροχής εγγυοδοσίας και εξασφάλισης της αναθέτουσας αρχής. Και τούτο διότι, κατά τα ανωτέρω, με την κατάθεση στο ΤΠΔ καταρτίζεται

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

σύμβαση εγγυοδοτικής παρακαταθήκης με τον παρακαταθέτη οικονομικό φορέα ως δανειστή, το ΤΠΔ ως οφειλέτη και τον τρίτο χάριν του οποίου έγινε η κατάθεση (και ασχέτως αν η causa της είναι η εξασφάλιση εκ μέρους του δανειστή των συμφερόντων της αναθέτουσας) και όχι σύμβαση εγγυήσεως, το δε ΤΠΔ οφείλει ούτως ή άλλως να αποδώσει στον υπέρ ου η κατάθεση, χωρίς κατά τις διατάξεις ΑΚ 427-435 και 822 επ. ως και την ειδική νομοθεσία που το διέπει, να έχει δυνατότητα και δικαίωμα να αρνηθεί την απόδοση. Συνεπώς, δεν υφίσταται λόγος να αναφέρεται στο γραμμάτιο εγγυοδοτικής παρακαταθήκης το ανέκκλητο και το ανεπιφύλακτο της απόδοσης, αφού το ΤΠΔ δεν αποτελεί εγγυητή που θα καλύψει την υποχρέωση του πρωτοφειλέτη, αλλά θεματοφύλακα με υποχρέωση απόδοσης έναντι του τρίτου. Εξάλλου η ένσταση διζήσεως, δηλαδή το δικαίωμα του εγγυητή να αρνηθεί να καταβάλει έως ο δανειστής επιχειρήσει αναγκαστική εκτέλεση κατά του πρωτοφειλέτη και αυτή αποβεί άκαρπη προβλέπεται αποκλειστικά και μόνο για τις συμβάσεις εγγύησης κατά την ΑΚ 854, το δε δικαίωμα διαιρέσεως κατά το οποίο καθένας από τους περισσότερους συνεγγυητές μπορεί να απαιτήσει από το δανειστή την κατανομή της απαίτησής του μεταξύ όλων των αξιόχρεων συνεγγυητών (αν υπάρχει προς τούτο πρόβλεψη σχετική στη σύμβαση της εγγύησης), ομοίως αφορά αποκλειστικά τη σύμβαση εγγύησης κατά την ΑΚ 854. Αμφότερα δε τα δικαιώματα δεν σχετίζονται με την περίπτωση παρακαταθήκης, αφού το Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων, ως μη έχων την ιδιότητα του εγγυητή δεν διαθέτει τοιαύτα δικαιώματα εξαρχής, οπότε δεν υφίσταται και λόγος ή και δυνατότητα παραίτησης από αυτήν. Κατά δεύτερον, υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι το περιεχόμενο του γραμματίου εγγυοδοτικής παρακαταθήκης, που εκδίδεται βάσει προδιατυπωμένου από το ΤΠΔ δελτίου συστάσεως της, είναι συγκεκριμένο, όμοιο και προκαθορισμένο και δεν δύναται να μεταβληθεί ανά περίπτωση, κατά συνέπεια είναι αδύνατη νομικά και τεχνικά η προσαρμογή του στις ανά περίπτωση απαιτήσεις και υποδείγματα κάθε αναθέτουσας αρχής επί κάθε διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης. Κατ' αποτέλεσμα, και σύμφωνα και με τα γνωμοδοτούντα από το ΝΣΚ (ΝΣΚ Γνμδ 34/1992) επί του άρθρου 25

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

του Κανονισμού Προμηθειών Δημοσίου (Π.Δ. 173/90) εναργώς προκύπτει ότι επί του γραμματίου σύστασης εγγυοδοτικής παρακαταθήκης εν προκειμένω, δεν είναι εφαρμοστέες οι διατάξεις της παρ. 4 του άρθρου 72 του Ν. 4412/2016 περί του ελάχιστου περιεχομένου των εγγυήσεων, καθώς η εγγυοδοτική παρακαταθήκη δεν συνιστά κατά την έννοια του νόμου «εγγύηση», αλλά διαφορετική και αυτοτελή, από τη σύμβαση εγγυήσεως, σύμβαση. Επιπροσθέτως, ούτε αναλογική εφαρμογή του άρθρου 72 παρ. 4 του Ν. 4412/2016 χωρεί επί των εγγυοδοτικών παρακαταθηκών στο ΤΠΔ, καθώς το πεδίο εφαρμογής της διάταξης αυτής αναφέρεται στις συμβάσεις εγγυήσεως, αφού αφενός αποκρίνεται σε διατάξεις που τις διέπουν (και για τις οποίες υφίσταται ανάγκη ανεκκλήτου και ανεπιφυλάκτου και παραιτήσεως από το δικαίωμα διζήσεως και διαιρέσεως, αλλά και ο χρόνος διαρκείας της εγγύησης εξαρτάται από τη συμβατική βούληση), αφετέρου η εφαρμογή του άρθρου 72 παρ. 4 αφορά ένα τροποποιήσιμο περιεχόμενο (που δύναται να συμπεριλάβει κάποια συγκεκριμένα στοιχεία ή αντίστροφα ενδέχεται να μην τα συμπεριλαμβάνει), το οποίο δεν διαθέτει το προκαθορισμένο και κοινό για κάθε περίπτωση οικείο γραμμάτιο του ΤΠΔ. Σημειωτέον δε, ότι και η παρ. 3 του άρθρου 72 του Ν. 4412/2016 στην περίπτωση του γραμματίου παρακατάθεσης δεν αναφέρεται σε «έκδοση εγγύησης» όπως για τα πιστωτικά και χρηματοδοτικά ιδρύματα και το ΕΤΑΑ-ΤΣΜΕΔΕ, αλλά σε «παροχή εγγύησης», διατύπωση που έχει την έννοια της παροχής εγγυοδοσίας μέσω παρακαταθήκης, περίπτωση που κατά τα παραπάνω διαφέρει νομικά από την έκδοση εγγυητικής επιστολής βάσει συμβάσεως εγγύησης. Περαιτέρω, υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι αντίθετη προς τα παραπάνω άποψη θα οδηγούσε στην αδυναμία χρήσης του θεσμού της εγγυοδοτικής παρακαταθήκης στο ΤΠΔ προς τον σκοπό εξασφάλισης και εγγυοδοτικής κάλυψης της συμμετοχής σε διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και ανάληψης δημοσίων συμβάσεων, αφού κάθε γραμμάτιο του ΤΠΔ θα θεωρείτο απαράδεκτη εγγύηση κατά τα απαιτούμενα του άρθρου 72 παρ. 4 του Ν. 4412/2016 και τις οικείες διατάξεις των διακηρύξεων που ενσωματώνουν την παραπάνω διάταξη, εκδοχή ωστόσο όμως αντίθετη στο

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

ρητό γράμμα του άρθρου 72 παρ. 3 του Ν. 4412/2016, το οποίο με σαφήνεια προβλέπει τα γραμμάτια παρακατάθεσης του ΤΠΔ, ως άνευ ετέρου νόμιμο και παραδεκτό μέσο εγγυοδοσίας. Πολλώ δε μάλλον, αφού τα γραμμάτια αυτά ως έχοντα πάγιο περιεχόμενο και ως αφορώντα σε παρακαταθήκη και διαδικασία κατάπτωσης του ποσού, διεπόμενης από κανόνες αναγκαστικού δικαίου, μη εξαρτώμενους από τη βούληση των μερών, παρέχουν και μια ακόμη μεγαλύτερη εξασφάλιση στις αναθέτουσες αρχές. Περαιτέρω διατυπώνει η προσφεύγουσα στη προσφυγή της ότι, η επίμαχη διακήρυξη στον όρο 2.1.5 αυτής, αφενός, ρητώς προβλέπει την δυνατότητα παροχής γραμματίου παρακαταθήκης του ΤΠΔ με παρακατάθεση του αντίστοιχου ποσού και κατά τα λοιπά αναγραφής ό,τι άλλου σχετικού ορίζει περί του γραμματίου αυτού το άρθρο 72 παρ. 3 του Ν. 4412/2016, αφετέρου, όρισε ελάχιστο περιεχόμενο αποκλειστικά και μόνο για τις «εγγυήσεις» και όχι τυχόν για τα γραμμάτια παρακαταθήκης του ΤΠΔ. Ο δε όρος 2.2.2.1 της διακήρυξης, όπως προκύπτει και από τον όρο 2.1.5, αναφέρεται σε εγγυητικές επιστολές συμμετοχής και όχι σε γραμμάτια σύστασης εγγυοδοτικής παρακαταθήκης προς τον σκοπό κάλυψης των εγγυητικών υποχρεώσεων συμμετοχής στη διαδικασία, τούτο δε προκύπτει και από το ότι αναφέρει χρόνο διαρκείας και δυνατότητα παρατάσεως διαρκείας, καθώς και όρο κάλυψης υποχρεώσεων όλων των οικονομικών φορέων σε περίπτωση ένωσης, όροι οι οποίοι εφαρμόζονται αποκλειστικά στις εγγυητικές επιστολές, αφού το γραμμάτιο σύστασης παρακαταθήκης (που δεν συνιστά ούτε εγγυητική επιστολή ούτε «εγγύηση», αλλά εγγυοδοτική παρακαταθήκη που κατά το άρθρο 73 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 ως και τον όρο 2.1.5 της διακήρυξης καθιερώνεται ως ισοδύναμο με τις «εγγυήσεις» μέσο εξασφάλισης της αναθέτουσας) και η εγγυοδοτική στο ΤΠΔ παρακαταθήκη δεν έχουν ημερομηνία λήξης, αλλά οι εξ αυτής απαιτήσεις παραγράφονται κατόπιν 15ετίας, διάστημα που πάντως υπερκαλύπτει τον ελάχιστο χρόνο διάρκειας μιας εγγυητικής εκδιδόμενης από πιστωτικά/χρηματοδοτικά ιδρύματα ή το ΕΤΑΑ-ΤΣΜΕΔΕ και συνεπώς τόσο ο ως άνω όρος 2.2.2.1 της διακήρυξης όσο και η διάταξη του άρθρου 73 παρ. 1 Ν. 4412/2016 δεν έχουν εφαρμογή στην περίπτωση του γραμματίου

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

παρακαταθήκης, καθώς μάλιστα ο παρακαταθέτης αν δεν αναλάβει το γραμμάτιο παρακαταθήκης από την αναθέτουσα αρχή, δεν έχει τη δυνατότητα να λύσει την παρακαταθήκη και να αναλάβει το ποσό που παρακατέθεσε στο ΤΠΔ ως εγγυοδοσία συμμετοχής. Ενόψει τούτων και δεδομένης της νομικής φύσης της διακήρυξης, ως κανονιστική διοικητική πράξη (ΣτΕ ΕΑ 352/2016) που δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους συμμετέχοντες, οι τελευταίοι οφείλουν να υποβάλουν τα αξιούμενα από τη διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία (πρβλ. ΣτΕ 5022/2012) προκειμένου να συμμετάσχουν νομίμως στο διαγωνισμό, όπερ προϋποθέτει ωστόσο ρητό και σαφή όρο ή έστω σαφή παραπομπή σε σαφή έτερη διάταξη και όχι εκ των υστέρων και κατά την αξιολόγηση το πρώτον ερμηνεία της διακήρυξης με τρόπο ώστε να εισάγονται όροι αποκλεισμού και υποχρεώσεις των προσφερόντων, που δεν προέκυπταν με σαφήνεια από την ίδια τη διακήρυξη. Μη νόμιμα λοιπόν κατά τη προσφεύγουσα με την προσβαλλόμενη απόφαση έγινε δεκτό ότι η ευχέρεια προσκόμισης γραμματίου παρακατάθεσης δεν αναιρεί ότι το ελάχιστο περιεχόμενο των εγγυητικών επιστολών συμμετοχής καταλαμβάνει και το γραμμάτιο αυτό ή ότι η διακήρυξη δεν επιφυλάσσει διαφορετική αντιμετώπιση ή δεν ιδρύει εξαίρεση ως προς τους όρους των εγγυητικών επιστολών επί των γραμματίων ΤΠΔ. Τούτο διότι δεν είναι ούτως ή άλλως δυνατόν ο αναθέτων φορέας και η διακήρυξη να θέσουν όρους και απαιτήσεις για τη μορφή και το περιεχόμενο των γραμματίων τούτων, τα οποία εκδίδονται με βάση το υποχρεωτικό και αποκλειστικό περιεχόμενο που προβλέπει η οικεία περί αυτών νομοθεσία και διαδικασία του ΤΠΔ.

5. Επειδή, μετά ταύτα αιτείται η προσφεύγουσα την ακύρωση της υπ' αριθ. 191/27.9.2019 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου, καθ' ο μέρος απορρίπτει την προσφορά της προκειμένου να συνεχιστεί η διαδικασία του διαγωνισμού ώστε εντέλει να της ανατεθεί, ως μοναδικής πλέον συμμετέχουσας, η υπόψη σύμβαση.

6. Επειδή, με το με αριθμ. πρωτ. 20206/18.10.2019 έγγραφο της αποστέλλει η αναθέτουσα αρχή τις απόψεις της επί της ως άνω ασκηθείσας

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

προσφυγής παραμένοντας στην αιτιολογία απόρριψης που διατυπώνεται στην προσβαλλομένη απόφαση της και υποστηρίζοντας συναφώς ότι η επιτροπή ακολούθησε αυστηρή ερμηνεία της παρ. 4 του άρθρου 72 του Ν. 4412/2016 και έκρινε ότι ο απαιτούμενος εν προκειμένω όρος ότι «η εγγύηση καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση» θα έπρεπε να περιλαμβάνεται στο σώμα της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής ανεξάρτητα από τον φορέα που εκδίδει την εγγυητική επιστολή.

7. Επειδή, στην οικεία διακήρυξη και δη στο άρθρο 2.1.5 αυτής με τίτλο Εγγυήσεις, ορίζεται: «Οι εγγυητικές επιστολές των παραγράφων 2.2.2 και 4.1. εκδίδονται από πιστωτικά ιδρύματα ή χρηματοδοτικά ιδρύματα ή ασφαλιστικές επιχειρήσεις κατά την έννοια των περιπτώσεων β' και γ' της παρ. 1 του άρθρου 14 του ν. 4364/2016 (Α'13) που λειτουργούν νόμιμα στα κράτη - μέλη της Ένωσης ή του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου ή στα κράτη-μέρη της ΣΔΣ και έχουν, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις, το δικαίωμα αυτό. Μπορούν, επίσης, να εκδίδονται από το Ε.Τ.Α.Α. – Τ.Μ.Ε.Δ.Ε. ή να παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με παρακατάθεση σε αυτό του αντίστοιχου χρηματικού ποσού. Αν συσταθεί παρακαταθήκη με γραμμάτιο παρακατάθεσης χρεογράφων στο Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων, τα τοκομερίδια ή μερίσματα που λήγουν κατά τη διάρκεια της εγγύησης επιστρέφονται μετά τη λήξη τους στον υπέρ ου η εγγύηση οικονομικό φορέα. Οι εγγυητικές επιστολές εκδίδονται κατ' επιλογή των οικονομικών φορέων από έναν ή περισσότερους εκδότες της παραπάνω παραγράφου. Οι εγγυήσεις αυτές περιλαμβάνουν κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: α) την ημερομηνία έκδοσης, β) τον εκδότη, γ) την αναθέτουσα αρχή προς την οποία απευθύνονται, δ) τον αριθμό της εγγύησης, ε) το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, στ) την πλήρη επωνυμία, τον Α.Φ.Μ. και τη διεύθυνση του οικονομικού φορέα υπέρ του οποίου εκδίδεται η εγγύηση (στην περίπτωση ένωσης αναγράφονται όλα τα παραπάνω για κάθε μέλος της ένωσης), ζ) τους όρους ότι: αα) η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

της διζήσεως, και ββ) ότι σε περίπτωση κατάπτωσης αυτής, το ποσό της κατάπτωσης υπόκειται στο εκάστοτε ισχύον τέλος χαρτοσήμου, η) τα στοιχεία της σχετικής διακήρυξης και την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, θ) την ημερομηνία λήξης ή τον χρόνο ισχύος της εγγύησης, ι) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται και ια) στην περίπτωση των εγγυήσεων καλής εκτέλεσης και προκαταβολής, τον αριθμό και τον τίτλο της σχετικής σύμβασης. Επισυνάπτονται τα σχετικά Υποδείγματα (Παράρτημα ΙΙ) σύμφωνα με την Κατευθυντήρια Οδηγία 12 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. και την από 23-05-17 διευκρίνιση ως προς τα Γραμμάτια Σύστασης Χρηματικής Παρακαταθήκης. Η αναθέτουσα αρχή επικοινωνεί με τους εκδότες των εγγυητικών επιστολών προκειμένου να διαπιστώσει την εγκυρότητά τους». Περαιτέρω, στο άρθρο 2.2.2 της διακήρυξης με τίτλο Εγγύηση συμμετοχής ορίζεται: «2.2.2. 1. Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής, που ανέρχεται στο ποσό των δύο χιλιάδων εξακοσίων ενενήντα οκτώ ευρώ (2.698,00€). Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η εγγύηση συμμετοχής περιλαμβάνει και τον όρο ότι η εγγύηση καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση. Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς του άρθρου 2.4.5 της παρούσας, άλλως η προσφορά απορρίπτεται. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τον προσφέροντα να παρατείνει, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής. 2.2.2.2. Η εγγύηση συμμετοχής επιστρέφεται στον ανάδοχο με την προσκόμιση της εγγύησης καλής εκτέλεσης. Η εγγύηση συμμετοχής επιστρέφεται στους λοιπούς προσφέροντες, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 72 του ν. 4412/2016 όπως έχει τροποποιηθεί με την παρ. 5 του άρθρου 43 του ν. 4605/19. 2.2.2.3. Η εγγύηση συμμετοχής

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

καταπίπτει, αν ο προσφέρων αποσύρει την προσφορά του κατά τη διάρκεια ισχύος αυτής, παρέχει ψευδή στοιχεία ή πληροφορίες που αναφέρονται στα άρθρα 2.2.3 έως 2.2.8, δεν προσκομίσει εγκαίρως τα προβλεπόμενα από την παρούσα δικαιολογητικά ή δεν προσέλθει εγκαίρως για υπογραφή της σύμβασης». Επιπροσθέτως, στο άρθρο 2.4.3 με τίτλο Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά», διατυπώνεται, μεταξύ άλλων: «Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν: α) Το τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης (Τ.Ε.Υ.Δ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 4 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.9.1. της παρούσας διακήρυξης. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό πρότυπο ΤΕΥΔ το οποίο έχει αναρτηθεί, και σε επεξεργάσιμη μορφή αρχείου doc, στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα του διαγωνισμού. β) εγγύηση συμμετοχής, σύμφωνα με το άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τις παραγράφους 2.1.5 και 2.2.2 της παρούσας διακήρυξης. γ) Για τα νομικά πρόσωπα, πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης ή τελευταίο ΦΕΚ ισχύουσας εκπροσώπησης Οι ενώσεις οικονομικών φορέων που υποβάλλουν κοινή προσφορά, υποβάλλουν το ΤΕΥΔ για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει στην ένωση [...]».

8. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 72 του Ν. 4412/2016 με τίτλο Εγγυήσεις: «1. Οι αναθέτουσες αρχές ζητούν από τους προσφέροντες να παράσχουν, κατά περίπτωση, τα ακόλουθα είδη εγγυήσεων: α) «Εγγύηση συμμετοχής», το ύψος της οποίας καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης σε συγκεκριμένο χρηματικό ποσό, αριθμητικώς και ολογράφως σε ευρώ, και δεν μπορεί να υπερβαίνει το 2% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης μη συνυπολογιζόμενων των δικαιωμάτων προαίρεσης και παράτασης της σύμβασης εκτός ΦΠΑ, με ανάλογη στρογγυλοποίηση. Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα της σύμβασης, το ύψος της εγγύησης συμμετοχής υπολογίζεται επί της εκτιμώμενης αξίας, εκτός ΦΠΑ, του/των προσφερομένου/ων τμήματος/τμημάτων. Στην περίπτωση

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

ένωσης οικονομικών φορέων, η εγγύηση συμμετοχής περιλαμβάνει και τον όρο ότι η εγγύηση καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση. Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς που καθορίζουν τα έγγραφα της σύμβασης. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τον προσφέροντα να παρατείνει, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής. Δεν απαιτείται εγγύηση συμμετοχής για τη συμμετοχή σε διαδικασίες σύναψης συμφωνιών-πλαίσιο, δυναμικού συστήματος αγοράς, σε συνοπτικό διαγωνισμό, σε διαδικασίες απευθείας ανάθεσης ή σε διαδικασία επιλογής από κατάλογο, εκτός αν άλλως ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. Η εγγύηση συμμετοχής καταπίπτει, αν ο προσφέρων αποσύρει την προσφορά του κατά τη διάρκεια ισχύος αυτής, παρέχει ψευδή στοιχεία ή πληροφορίες που αναφέρονται στα άρθρα 73 έως 78, δεν προσκομίσει εγκαίρως τα προβλεπόμενα στα έγγραφα της σύμβασης δικαιολογητικά ή δεν προσέλθει εγκαίρως για υπογραφή της σύμβασης. Ειδικά στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου, μελέτης και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, οι εγγυήσεις συμμετοχής καταπίπτουν υπέρ του κυρίου του έργου, μετά από γνώμη του αρμόδιου Τεχνικού Συμβουλίου. Η ένσταση του αναδόχου κατά της αποφάσεως δεν αναστέλλει την είσπραξη του ποσού της εγγυήσεως. Η εγγύηση συμμετοχής επιστρέφεται στον ανάδοχο με την προσκόμιση της εγγύησης καλής εκτέλεσης. Η εγγύηση συμμετοχής επιστρέφεται στους λοιπούς προσφέροντες μετά: αα) την άπρακτη πάροδο της προθεσμίας άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής ή την έκδοση απόφασης επί ασκηθείσας προσφυγής κατά της απόφασης κατακύρωσης και ββ) την άπρακτη πάροδο της προθεσμίας άσκησης ενδίκων βοηθημάτων προσωρινής δικαστικής προστασίας ή την έκδοση απόφασης επ' αυτών, και γγ) την ολοκλήρωση του προσυμβατικού ελέγχου από το Ελεγκτικό Συνέδριο, σύμφωνα με το άρθρα 35 και 36 του ν. 4129/2013 (Α' 52), εφόσον απαιτείται. Για τα προηγούμενα στάδια της κατακύρωσης η εγγύηση συμμετοχής επιστρέφεται στους συμμετέχοντες στις

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

κάτωθι περιπτώσεις: α) λήξης του χρόνου ισχύος της προσφοράς και μη ανανέωσης αυτής και β) απόρριψης της προσφοράς τους και εφόσον δεν έχει ασκηθεί ενδικοφανής προσφυγή ή ένδικο βοήθημα ή έχει εκπνεύσει άπρακτη η προθεσμία άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής ή ένδικων βοηθημάτων ή έχει λάβει χώρα παραίτηση από το δικαίωμα άσκησης αυτών ή αυτά έχουν απορριφθεί αμετακλήτως. β) «Εγγύηση καλής εκτέλεσης», το ύψος της οποίας καθορίζεται σε ποσοστό 5% επί της αξίας της σύμβασης εκτός ΦΠΑ και κατατίθεται πριν ή κατά την υπογραφή της σύμβασης. [...] γ) «Εγγύηση καλής εκτέλεσης συμφωνίας-πλαίσιο», [...]. δ) «Εγγύηση προκαταβολής» στην περίπτωση χορήγησης προκαταβολής, ισόποση με την προκαταβολή. [...] 2. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να ζητούν από τους προσφέροντες να παράσχουν «Εγγύηση καλής λειτουργίας» [...] 3. Οι εγγυήσεις των παραγράφων 1 και 2 εκδίδονται από πιστωτικά ή χρηματοδοτικά ιδρύματα ή ασφαλιστικές επιχειρήσεις κατά την έννοια των περιπτώσεων β' και γ' της παρ. 1 του άρθρου 14 του ν. 4364/ 2016 (Α'13) που λειτουργούν νόμιμα στα κράτη - μέλη της Ένωσης ή του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου ή στα κράτη-μέρη της ΣΔΣ και έχουν, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις, το δικαίωμα αυτό. Μπορούν, επίσης, να εκδίδονται από το Ε.Τ.Α.Α. - Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε. ή να παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με παρακατάθεση σε αυτό του αντίστοιχου χρηματικού ποσού. Αν συσταθεί παρακαταθήκη με γραμμάτιο παρακατάθεσης χρεογράφων στο Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων, τα τοκομερίδια ή μερίσματα που λήγουν κατά τη διάρκεια της εγγύησης επιστρέφονται μετά τη λήξη τους στον υπέρ ου η εγγύηση οικονομικό φορέα. 4. Οι εγγυήσεις του παρόντος άρθρου περιλαμβάνουν κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: α) την ημερομηνία έκδοσης, β) τον εκδότη, γ) την αναθέτουσα αρχή προς την οποία απευθύνονται (ή τον κύριο του έργου ή τον φορέα κατασκευής στις περιπτώσεις δημοσίων συμβάσεων έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών), δ) τον αριθμό της εγγύησης, ε) το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, στ) την πλήρη επωνυμία, τον Α.Φ.Μ. και τη διεύθυνση του οικονομικού φορέα υπέρ του οποίου εκδίδεται η εγγύηση, ζ)

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

τους όρους ότι: αα) η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και της διζήσεως, και ββ) ότι σε περίπτωση κατάπτωσης αυτής, το ποσό της κατάπτωσης υπόκειται στο εκάστοτε ισχύον τέλος χαρτοσήμου, η) τα στοιχεία της σχετικής διακήρυξης ή πρόσκλησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος και την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών του διαγωνισμού, θ) την ημερομηνία λήξης ή τον χρόνο ισχύος της εγγύησης, ι) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται και ια) στην περίπτωση των εγγυήσεων καλής εκτέλεσης και προκαταβολής, τον αριθμό και τον τίτλο της σχετικής σύμβασης. 5. Η αναθέτουσα αρχή επικοινωνεί με τους φορείς που φέρονται να έχουν εκδώσει τις εγγυητικές επιστολές προκειμένου να διαπιστώσει την εγκυρότητά τους. 6. Για τις δημόσιες συμβάσεις έργων, πέραν των ανωτέρω, ισχύουν ειδικότερα τα εξής: [...] 7. Ειδικά για τις δημόσιες συμβάσεις μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, [...] 8. Για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και γενικών υπηρεσιών: α) οι εγγυήσεις προκαταβολής επιστρέφονται μετά την οριστική ποσοτική και ποιοτική παραλαβή των αγαθών ή των υπηρεσιών, β) εάν στο πρωτόκολλο οριστικής και ποσοτικής παραλαβής αναφέρονται παρατηρήσεις ή υπάρχει εκπρόθεσμη παράδοση, η επιστροφή των εγγυήσεων καλής εκτέλεσης και προκαταβολής γίνεται μετά την αντιμετώπιση, κατά τα προβλεπόμενα, των παρατηρήσεων και του εκπρόθεσμου. [...]

9. Επειδή, από την επισκόπηση των στοιχείων και εγγράφων του φακέλου της υπόθεσης εμφανίζεται εν προκειμένω ότι η συμμετέχουσα και ήδη προσφεύγουσα ένωση προκειμένου για την άρτια και παραδεκτή υποβολή της προσφοράς της στην υπόψη διαγωνιστική διαδικασία, υπέβαλε, μεταξύ άλλων, το ΤΕΥΔ της εταιρείας με τον διακριτικό τίτλο ψηφιακά υπογεγραμμένο από τον νόμιμο εκπρόσωπο αυτής [καθώς και της ένωσης],, το ΤΕΥΔ της εταιρείας με τον διακριτικό τίτλο, του έτερου μέλους της ως άνω ένωσης, νομίμως υπογεγραμμένο από τον εκπρόσωπο αυτής,, το

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

από 11.7.2019 Ιδιωτικό Συμφωνητικό Συνεργασίας μεταξύ των ως άνω φορέων για την υποβολή κοινής προσφοράς στην οικεία διαγωνιστική διαδικασία, όπου εκεί προσδιορίζεται ειδικότερα η έκταση και το είδος της συμμετοχής του κάθε μέλους της ένωσης στο πλαίσιο υλοποίησης της ως άνω υπηρεσίας, την μεεγγυητική επιστολή συμμετοχής εκδοθείσας από το ΤΜΕΔΕ ποσού 1.998,00€ καθώς και το από 8.7.2019 Γραμμάτιο σύστασης χρηματικής παρακαταθήκης Νο εκδοθέν από το Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων ποσού 700,00€. Ειδικότερα, στην εγγυητική επιστολή από ΤΜΕΔΕ διατυπώνεται, *inter alias*, ότι «παρέχεται η εγγύηση ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, παραιτούμενοι από την ένσταση δίζησης και το δικαίωμα διαιρέσεως υπέρ της κ/ξίας ή ένωσης συμμετεχόντων_..... καιατομικά και για κάθε μία από τους ανωτέρω ως αλληλέγγυους και εις ολόκληρον υπόχρεους μεταξύ τους εκ της ιδιότητάς τους ως μελών της κ/ξίας, ένωσης ή σύμπραξης....» και αντιστοίχως στο ως άνω γραμμάτιο σύστασης χρηματικής παρακαταθήκης ορίζεται ότι «ο καταθέτης κατέθεσε στο Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων ευρώ για την παρακάτω αιτία ... εγγύηση συμμετοχής ως μέλος της ένωσης 1) της καταθέτριας εταιρείας 2)». Επέκεινα, στο ιδιωτικό συμφωνητικό συνεργασίας μεταξύ των ως άνω μελών της προσφεύγουσας ένωσης [ηλεκτρονικό αρχείο 11. ΙΔΙΩΤΙΚΟ_ΣΥΜΦΩΝΗΤΙΚΟ_ΕΝΩΣΗΣ_] διατυπώνεται ότι «...συμφωνήθηκαν και έγιναν αμοιβαία αποδεκτά τα ακόλουθα: 1. Η σύσταση της Ένωσης οικονομικών φορέων αποτελούμενης από τους ανωτέρω οικονομικούς φορείς, για τη συμμετοχή τους και την υποβολή κοινής προσφοράς στον Διαγωνισμό με ανοικτή διαδικασία μέσω ΕΣΗΔΗΣ για την Πράξη: «Ενίσχυση οικολογικής συνείδησης και προώθηση περιβαλλοντικού εθελοντισμού στον Δήμο»..... 2. Η έγκριση συμμετοχής στον ως άνω διαγωνισμό με κοινή προσφορά της Ένωσης των ως άνω οικονομικών φορέων, 3. Η έκταση και το είδος της συμμετοχής του κάθε μέλους της Ένωσης στα πλαίσια υλοποίησης της ως άνω υπηρεσίας συμφωνείται ως εξής: 4. Σε περίπτωση που η ένωση οικονομικών φορέων 1. «.....» με διακριτικό τίτλο «.....» και 2. «.....» αναδειχτεί ανάδοχος του προαναφερθέντος διαγωνισμού τότε κάθε μέλος της

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

ένωσης θα τιμολογεί έναντι της Αναθέτουσας Αρχής το συμβατικό τμήμα, όπως αυτό θα καθοριστεί από την οικονομική προσφορά της Ένωσης, που αντιστοιχεί στο τμήμα που έχει αναλάβει να υλοποιήσει σύμφωνα με τον καταμερισμό εργασιών μεταξύ των μελών της Ένωσης που περιέχεται στο παρόν ιδιωτικό συμφωνητικό. Επίσης, τα μέλη της ένωσης αναλαμβάνουν εις ολόκληρο την ευθύνη για την εκτέλεση της σύμβασης.»

10. Επειδή, μετά ταύτα, η αναθέτουσα αρχή διά της προσβαλλομένης απόφασης απέρριψε τη προσφορά της ως άνω συμμετέχουσας και ήδη προσφεύγουσας ένωσης με την αιτιολογία ότι τα δικαιολογητικά συμμετοχής δεν ήταν σύμφωνα με τα ζητούμενα του άρθρου 2.4.3.1 της διακήρυξης και ειδικότερα η εγγυητική επιστολή συμμετοχής δεν ήταν σύμφωνη με το άρθρο 72 του ν.4412/16. Στο δε έγγραφο των απόψεων της (βλ. σκ. 6) όπου η αναθέτουσα αρχή παραθέτει συμπληρωματική αιτιολογία, συνομολογεί ότι έχει ήδη κριθεί και είναι γνωστό α) η δυνατότητα παροχής εγγυητικής επιστολής από το Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων, β) η διαφοροποίηση στον τρόπο σύνταξης σε σχέση με αυτές που δύναται να εκδοθούν από τα Πιστωτικά Ιδρύματα, γ) η δυνατότητα μη αναγραφής ορισμένων απαιτούμενων στοιχείων της παρ. 4 του άρθρου 72 του ν.4412/16 όπως τα εξής: 1. «α) η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και της διζήσεως» (Ελ.Συν.Κλιμ.ΣΤ.Πράξη 151/2015), 2. ββ) ότι σε περίπτωση κατάπτωσης αυτής, το ποσό της κατάπτωσης υπόκειται στο εκάστοτε ισχύον τέλος χαρτοσήμου (Ελ.Συν.Κλιμ. Τμ.7 Πράξη 222/2012) 3. «θ) την ημερομηνία λήξης ή τον χρόνο ισχύος της εγγύησης», 4. «η) τα στοιχεία της σχετικής διακήρυξης ή πρόσκλησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος και την «καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών» (Ελ.Συν.Πράξη με αριθμ.124/19 VI Τμήμα, Ελ.Συν.Τμ.Μείζονος Απόφαση 1837/2018), 5. «στ) την πλήρη επωνυμία, τον Α.Φ.Μ. και τη διεύθυνση του οικονομικού φορέα υπέρ του οποίου εκδίδεται η εγγύηση» (Ελ.Συν.Κλιμ.Στ. Πράξη 151/2015) ΣΤΕ 600/2011, Ελ.Συν.Κλιμ.Ε'Πράξη 230/2017), 6. «ι) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται (Ελ.Συν.Τμ.6.Πράξη 69/2008), βάσει δε των ανωτέρων, η επιτροπή έκανε αυστηρή ερμηνεία της παρ. 4 του άρθρου 72 και έκρινε ότι ο όρος ότι η εγγύηση καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση» θα έπρεπε να περιλαμβάνεται στο σώμα της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής ανεξάρτητα από τον φορέα που εκδίδει την εγγυητική επιστολή.

11. Επειδή, εν προκειμένω η αναθέτουσα αρχή κατ' ουσίαν συνομολογεί το βάσιμο των ισχυρισμών της προσφεύγουσας αναφορικά με τη διαφορά μεταξύ παροχής εγγύησης από το ΤΜΕΔΕ ή πιστωτικό ίδρυμα και τη παροχή εγγυητικής παρακαταθήκης από το ΤΠΔ, εσφαλμένως δε ισχυρίζεται ότι ανεξαρτήτως των ως άνω διατυπώσεων, θα έπρεπε να αναγράφεται ωστόσο εν προκειμένω στο σώμα της εγγυητικής επιστολής ότι δηλαδή καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση. Και τούτο διότι, όπως ορθώς αναφέρεται στο με αρ. πρωτ. 39447_17/24.4.17 έγγραφο του ΤΠΔ «2α Σύμφωνα με την ειδική νομοθεσία που διέπει το Τ. Π. και Δανείων, (άρθρο 4 Π.Δ. της 30 12.1926 /3 1. 1927, «Περί συστάσεως και αποδόσεως παρακαταθηκών και καταθέσεων παρά τω Ταμείω Παρακαταθηκών και Δανείων»), συστήνονται εγγυοδοτικές παρακαταθήκες για την παροχή Εγγυήσεων συμμετοχής, καλής εκτέλεσης κ.λπ. για την εξυπηρέτηση του δημοσίου συμφέροντος. 2β. Σε εφαρμογή των ανωτέρω, το Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων από της ιδρύσεώς του εκδίδει εγγυοδοτικές παρακαταθήκες με τις οποίες παρέχονται εγγυήσεις συμμετοχής σε διαγωνισμούς για την κατασκευή δημοσίων έργων ή για προμήθειες δημοσίου τομέα και εγγυήσεις για την καλή εκτέλεση όρων των συμβάσεων, με το εξής περιεχόμενο: 2γ Στο Γραμμάτιο Εγγυοδοτικής Παρακαταθήκης αναγράφονται: 1. ο αριθμός του γραμματίου σύστασης παρακαταθήκης, 2. η ημερομηνία έκδοσης του γραμματίου σύστασης παρακαταθήκης, 3. ο εκδότης (Τ.Π. και Δανείων), 4. η υπηρεσία προς την οποία απευθύνεται, 5. το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, 6. η πλήρης επωνυμία και η διεύθυνση του καταθέτη (προμηθευτή), ο οποίος συστήνει την

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

παρακαταθήκη ως εγγύηση συμμετοχής, 7. ο αριθμός της διακήρυξης, 8. ο ακριβής τίτλος του διαγωνισμού και η ημερομηνία διεξαγωγής του (εγγύηση συμμετοχής) και ο αριθμός της σύμβασης όταν πρόκειται για εγγύηση καλής εκτέλεσης, με την προϋπόθεση ότι υπάρχει», όλα στοιχεία που εμπεριέχονται στο από 8.7.2019 Γραμμάτιο σύστασης χρηματικής παρακαταθήκης Νο εκδοθέν από το Τ.Π. και Δανείων ποσού 700,00€ με καταθέτη την εταιρεία σημειωτέον μάλιστα ότι αναγράφεται στο ως άνω γραμμάτιο, η ιδιότητα ως μέλος της ένωσης 1) της καταθέτριας εταιρείας και 2) Επιπροσθέτως στο κατατεθέν ιδιωτικό συμφωνητικό συνεργασίας μεταξύ των ως άνω εταιρειών ορίζεται ρητώς και συμφωνείται η εις ολόκληρον ευθύνη για την εκτέλεση της σύμβασης. Δεδομένων τούτων, πρέπει να κριθεί ότι τα δικαιολογητικά συμμετοχής της προσφεύγουσας ένωσης προσηκόντως κατατέθηκαν και εσφαλμένως συνεπώς απερρίφθη η προσφορά της σε αυτό το στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας.

12. Επειδή, κατ'ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, το δε παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να επιστραφεί (άρθρο 363 Ν.4412/2016).

13. Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις των παραγράφων 2 και 3 του άρθρ. 367 του Ν. 4412/2016 (και τις αντίστοιχες διατάξεις των παραγράφων 4 και 5 του άρθρ. 18 του Π.Δ. 39/2017), προκύπτει ότι σε περίπτωση αποδοχής της προδικαστικής προσφυγής, η ΑΕΠΠ ακυρώνει την προσβαλλόμενη πράξη της αναθέτουσας αρχής ή την επίδικη παράλειψή της και αναπέμπει την υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή, προκειμένου η τελευταία να προβεί στην οφειλόμενη ενέργεια, συμμορφούμενη προς την απόφαση της ΑΕΠΠ, η οποία δεν έχει εξουσία ούτε να τροποποιήσει την προσβαλλόμενη πράξη ούτε να προβεί η ίδια στην οφειλόμενη ενέργεια, καθ' υποκατάσταση της αναθέτουσας αρχής (ΣτΕ ΕΑ 54/2018, σκ. 8). Επέκεινα, όπως, παγίως έχει κριθεί από τη νομολογία, η ακύρωση διοικητικής πράξης επαναφέρει την υπόθεση στο χρόνο έκδοσης της πράξης που έχει ακυρωθεί. Σε περίπτωση δε σύνθετης διοικητικής ενέργειας, όπως είναι η διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή επιλαμβάνομενη και πάλι της υπόθεσης, μετά από

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

ακυρωτική απόφαση, πρέπει να κρίνει από το σημείο στο οποίο αναφέρεται η ακύρωση και εντεύθεν (βλ. κατ' αναλογία ΣτΕ 2666/2017, 3335/1988, 2262/1987).

14. Επειδή, σε ό,τι αφορά τη δεύτερη ως άνω προσφυγή, διατυπώνεται συγκεκριμένα στη προσβαλλομένη απόφαση ότι απορρίπτεται η προσφορά η οποία κατατέθηκε από την εταιρία, δεδομένου ότι τα τεχνικά στοιχεία της προσφοράς τους δεν ήταν σύμφωνα με τα ζητούμενα του άρθρου 2.4.3 της διακήρυξης Για την εταιρία Ειδικότερα στο από 12.9.2019 πρακτικό της Επιτροπής αξιολόγησης του διαγωνισμού αναφέρεται συναφώς και σχετικά με τη τεχνική προσφορά της ως άνω συμμετέχουσας και ήδη προσφεύγουσας εταιρείας: «Μετά τον σχετικό έλεγχο των τεχνικών στοιχείων της προσφοράς, η επιτροπή αποφάσισε να ζητηθούν επιπλέον πληροφορίες από την εταιρία σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 102 του ν. 4412/16 όπου αναφέρονται τα ακόλουθα: «1. Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες ή τους υποψηφίους να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση που υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους, χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, δεν λαμβάνεται υπόψη. 2. Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, ιδίως δε παράλειψη μονογραφών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης του φακέλου και των υποφακέλων των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, λεκτικές και φραστικές αποκλίσεις των εγγράφων της προσφοράς από την ορολογία των εγγράφων της σύμβασης, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενο τους, ελλείψεις ως προς τα νομιμοποιητικά στοιχεία, πλημμελής σήμανση αντιγράφων που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74),

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

μεταφράσεων και λοιπών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων, διαφοροποίηση της δομής των εγγράφων της προσφοράς από τα υποδείγματα, υποχρεωτικά ή μη, που θεσπίζονται με νόμο, κανονιστικές πράξεις ή τα έγγραφα της σύμβασης. Η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση, κατά το πρώτο εδάφιο, δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί». Ειδικότερα: • Για τον κο, πρέπει να προσκομισθεί ο τίτλος σπουδών του. • Για τον κο, να διευκρινισθεί και να τεκμηριωθεί η σχέση εργασίας του με την εταιρείατην τεκμηρίωση της τεχνικής του ικανότητας να προσκομισθεί αντίγραφο της ιστοσελίδας του Επίσης να τεκμηριωθεί αν έχει ολοκληρωθεί η κατασκευή της ιστοσελίδας και πότε.» Στη συνέχεια στο από 23.9.2019 πρακτικό της Επιτροπής αποτυπώνεται σχετικώς: «Η επιτροπή μετά τον έλεγχο των σχετικών εγγράφων κατέληξε στα ακόλουθα: • Η εταιρεία έχει κατασκευάσει το λογισμικό Προσκόμισε αντίγραφο της ιστοσελίδας του όπου φαίνεται καθαρά ότι η εφαρμογή μπορεί να κατέβει (download), να εγκατασταθεί και να λειτουργήσει σε οποιαδήποτε συσκευή διαθέτει λογισμικό Όμως δεν έχει προσκομιστεί οποιοδήποτε αντίγραφο είτε σχετικής ιστοσελίδας είτε της σελίδας του που να αποδεικνύει πως η εφαρμογή είναι διαθέσιμη για download και λειτουργία σε συσκευές που διαθέτουν λογισμικό Έχουν απλά προσκομιστεί στιγμιότυπα (screenshots) οθόνης κινητού για τα οποία δεν μπορούμε να γνωρίζουμε την ορθότητα λειτουργίας της εφαρμογής και δεν παρέχονται οδηγίες αν και από πού ο χρήστης που διαθέτει συσκευήμπορεί να την κατεβάσει και να την εκτελέσει. Στην παρούσα διακήρυξη ορίζεται ρητά στο πακέτο εργασιών Β (Δημιουργία ηλεκτρονικού περιβαλλοντικού οδηγού και εφαρμογής (application) για την ενημέρωση και ενεργοποίηση των πολιτών του Δήμου στα θέματα που τίγονται από την πρόσκληση, ήτοι: την ατμοσφαιρική ρύπανση, το θόρυβο & τη βελτίωση του αστικού περιβάλλοντος) πως το τρίτο υποσύστημα είναι μια εφαρμογή για κινητές συσκευές (tablet / κινητά τηλέφωνα) γιακαι Με βάση τα

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

παραπάνω, η επιτροπή προτείνει α) την απόρριψη της προσφοράς η οποία κατατέθηκε από την εταιρία δεδομένου ότι τα τεχνικά στοιχεία της προσφοράς τους δεν ήταν σύμφωνα με τα ζητούμενα του άρθρου 2.4.3 της διακήρυξης και β) την ματαίωση της διαδικασίας σύναψης σύμβασης δεδομένου ότι η διαδικασία απέβη άγονη λόγω απόρριψης όλων των προσφορών και την επανάληψη της διαδικασίας σύναψης, με τροποποίηση των όρων της σύμφωνα με το άρθρο 106 του ν. 4412/16».

15. Επειδή, η δεύτερη ως άνω προσφεύγουσα, που συμμετείχε στο διαγωνισμό και υπέβαλε προσφορά, η οποία ενόψει των ως άνω αναφερθέντων απορρίφθηκε από την αναθέτουσα αρχή διά της προσβαλλομένης απόφασης, βάλλει διά της προκείμενης Προσφυγής της κατά της απόρριψης της τεχνικής προσφοράς της, με προφανές έννομο συμφέρον, δεδομένου ότι, ως ισχυρίζεται, η προσφορά που υπεβλήθη εκ μέρους της στον υπόψη διαγωνισμό ήταν νόμιμη και καθ' όλα σύμφωνη με τους όρους της διακηρύξεως, η απόφαση δε της αναθέτουσας αρχής καθώς και το κατ'αποδοχήν διά της προσβαλλομένης ταύτης απόφασης Πρακτικό της Επιτροπής του Διαγωνισμού, της προξενούν άμεση βλάβη, αποκλείοντας την από τη διεκδίκηση της υπό ανάθεση σύμβασης. Ισχυρίζεται συναφώς η προσφεύγουσα ότι είναι εσφαλμένη η απόρριψη της τεχνικής προσφοράς της με την αιτιολογία εν προκειμένω ότι τα τεχνικά στοιχεία της προσφοράς δεν είναι σύμφωνα με τα ζητούμενα στο άρθρο 2.4.3. της διακήρυξης, για τους λόγους που αναλυτικά αναφέρει στη προσφυγή της. Με τον πρώτο λόγο προσφυγής της παραπονείται η προσφεύγουσα ότι από την αιτιολογία της προσβαλλόμενης πράξης ουδόλως προκύπτει ακριβώς σε τι συνίσταται η πλημμέλεια της τεχνικής της προσφοράς και ειδικότερα αναφορικά με ποιο Πακέτο Εργασιών και με ποια ειδικότερη τεχνική προδιαγραφή απαίτηση της διακήρυξης δεν συμβαδίζει η τεχνική της προσφορά. Η πλημμέλεια δε αυτή καθιστά την προσβαλλόμενη πράξη ακυρωτέα καθότι ελλείπει η απαιτούμενη κατά το νόμο (άρθρο 17 παρ.1 και 2 ΚΔΔιαδ) και την πάγια νομολογία των διοικητικών δικαστηρίων (ΣΤΕ 3692/2001, 4223/2000, 2584/2001) ειδική και επαρκής αιτιολογία, με συνέπεια εν τέλει να μην προκύπτει σαφώς η

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

πλημμέλεια της τεχνικής της προσφοράς και ο πραγματικός λόγος που αυτή απορρίφθηκε κατά το συγκεκριμένο στάδιο αξιολόγησης. Με τον δεύτερο λόγο προσφυγής της υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι εσφαλμένως η αναθέτουσα αρχή προβαίνει διά της προσβαλλομένης απόφασης και κατά το στάδιο αξιολόγησης των φακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» στην αξιολόγηση στοιχείων που αφορούν στην πλήρωση κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, πολλώ δε μάλλον εσφαλμένως συγχέει τα στοιχεία αυτά με την αξιολόγηση αυτή καθαυτή της τεχνικής της προσφοράς. Και τούτο διότι, ως υποστηρίζει συναφώς η προσφεύγουσα, από τις διευκρινήσεις που εδόθησαν ύστερα από σχετικό αίτημα της αναθέτουσας αρχής, διαπιστώνεται ότι η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού προκειμένου να καταλήξει στην κρίση ότι ειδικά η τεχνική προσφορά της συμμετέχουσας και ήδη προσφεύγουσας δεν πληροί τις απαιτήσεις του άρθρου 2.4.3 της διακήρυξης στηρίζεται εσφαλμένως στην αξιολόγηση στοιχείων που αφορούν στην απόδειξη της εμπειρίας ενός εκ των στελεχών της Ομάδας Έργου, ήτοι στην απόδειξη της εμπειρίας του κ., σε συμμόρφωση με την απαίτηση εντούτοις του άρθρου 2.2.6. της διακήρυξης, όπου ορίζεται ότι η Ομάδα Έργου πρέπει να αποτελείται μεταξύ άλλων και από «Έναν (1) πτυχιούχο ΠΕ Τμήματος Πληροφορικής ή Ηλεκτρολόγων Μηχανικών και Μηχανικών Υπολογιστών και μεταπτυχιακό ή διδακτορικό δίπλωμα Τμήματος Πληροφορικής, με εμπειρία τουλάχιστον τριών (3) ετών στην υποστήριξη πληροφοριακών συστημάτων, εγκατάσταση ιστοσελίδας, στην ανάπτυξη συστήματος με περιβαλλοντικό ενδιαφέρον και σε υλοποίηση τουλάχιστο μιας (1) εφαρμογής για κινητές συσκευές που να τρέχει σε λειτουργικάκαικαι με 1.000 εγκαταστάσεις downloads)». Ισχυρίζεται μετ' επιτάσεως η προσφεύγουσα ότι η τεχνική της προσφορά συμμορφώνεται πλήρως με τις απαιτήσεις της παραγράφου 2.4.3.2 της διακήρυξης και κατ' επέκταση με τις προδιαγραφές που τίθενται στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης σχετικά με την υλοποίηση των πέντε Πακέτων Εργασιών. Ειδικά δε σε ό,τι αφορά στο Παραδοτέο μίας εφαρμογής για κινητές συσκευές (tablet/κινητά τηλέφωνα) γιακαι, ως Παραδοτέο του Πακέτου Εργασιών Β, στην

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

τεχνική της προσφορά αφενός μεν δηλώνεται ότι το τρίτο από τα προσφερόμενα υποσυστήματα του Πακέτου Β' είναι μια εφαρμογή για κινητές συσκευές (tablet/κινητά τηλέφωνα) γιακαι, αφετέρου δε περιγράφονται λεπτομερώς όλοι οι στόχοι και ο σχεδιασμός της ζητούμενης εφαρμογής. Συνεπώς, η τεχνική της προσφορά, διατείνεται η προσφεύγουσα, πληροί όλες τις ζητούμενες προδιαγραφές και είναι σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης, χωρίς μάλιστα να ανακύπτει από την προσβαλλόμενη καμία απτή και βάσιμη πλημμέλεια αυτής. Αντιθέτως, η αναθέτουσα αρχή εντελώς παράνομα έκρινε την τεχνική της προσφορά λαμβάνοντας υπόψιν της στοιχεία που αφορούν στην απόδειξη της εμπειρίας στελέχους της ομάδας έργου και εξετάζοντας εάν η εφαρμογή τρέχει σε κινητάκαι, κάτι που είναι ωστόσο άσχετο και ασύνδετο με τις απαιτήσεις που τίθενται στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης σε σχέση με την ανάπτυξη της εφαρμογής του Πακέτου Εργασιών Β' και κατ'επέκταση με τα χαρακτηριστικά που πληροί η εφαρμογή που θα προσφερθεί κατά την εκτέλεση της δημοπρατούμενης σύμβασης. Αιτείται περαιτέρω η προσφεύγουσα όπως ακυρωθεί η προσβαλλόμενη κατά το μέρος που απορρίπτει τη προσφορά της, στο στάδιο τούτο της διαγωνιστικής διαδικασίας.

16. Επειδή, στο με αριθμ. πρωτ. 20206/18.10.2019 έγγραφο των απόψεων της, η αναθέτουσα αρχή παραμένοντας στην αιτιολογία απόρριψης που διατυπώνεται στη προσβαλλόμενη απόφαση της αναφορικά με την ως άνω συμμετέχουσα και ήδη προσφεύγουσα εταιρεία, επάγεται επέκεινα τα εξής: «Τα προσκομιζόμενα στοιχεία της Εταιρείας εξακολουθούν να μην καλύπτουν τις απαιτήσεις της παραγράφου 2.2.6 της διακήρυξης όπου αναφέρεται η υλοποίηση τουλάχιστον μίας (1) εφαρμογής που να τρέχει σε λειτουργικό καικαι με 1.000 εγκαταστάσεις διότι: 1) Είναι σαφέστατος ο τρόπος με τον οποίον ένας χρήστης που διαθέτει συσκευή με λειτουργικό μπορεί να εκτελέσει και να εγκαταστήσει την εφαρμογή στη συσκευή του. Αυτό αποδείχθηκε με την προσκόμιση αποδεικτικού από την ιστοσελίδα του Η εταιρεία ενημερώνει μέσω της προδικαστικής προσφυγής πως υπάρχει υλοποιημένη εφαρμογή στο URLμε το οποίο μας αναφέρει πως η

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

εφαρμογή μπορεί να τρέξει και σε πλατφόρμαχωρίς να διευκρινίζει με κανένα τρόπο αν μπορεί να «κατέβει» σε συσκευές που χρησιμοποιούν λειτουργικό Στην ουσία δηλαδή οι χρήστες των συσκευών με λειτουργικόαυτόματα αποκλείονται της δυνατότητας να εγκαταστήσουν στη συσκευή τους την εφαρμογή και είναι υποχρεωμένοι να παρακολουθήσουν απλά τη λειτουργία της μέσω του ανωτέρω URL του Τμήματος Μηχανικών Η/Υ & Πληροφορικής τουστο οποίο ο κ. μας ενημερώνει πως η εφαρμογή τρέχει και σε πλατφόρμα 2) Στη σελίδα 50 της διακήρυξης (περιγραφή πακέτου εργασιών Β) και συγκεκριμένα στις δράσεις που θα υλοποιηθούν ορίζεται σαφέστατα ο όρος: σχεδιασμός και ανάπτυξη εφαρμογής για κινητό τηλέφωνο όπως επίσης στο πλαίσιο αυτής της προσέγγισης προτείνεται η υλοποίηση ενός περιβαλλοντικού οδηγού για τον οποίο θα αναπτυχθεί και εφαρμογή για κινητά τηλέφωνα. Όταν αναφερόμαστε σε εφαρμογές κινητού τηλεφώνου γνωρίζουμε όλοι πως αυτό δεν αφορά URL ενός browser (..... κλπ) μέσω του οποίου ανακατευθυνόμαστε και στην ουσία απλά κάνουμε ανάγνωση και επεξεργασία πληροφοριών αλλά μία συγκεκριμένη εφαρμογή με εικονίδιο, σημείο διάθεσης για download (marketplace), αριθμούς downloads, αξιολογήσεις, περιγραφή εφαρμογής κλπ. Τίποτα από τα ανωτέρω δεν διευκρινίζεται και αποδεικνύεται για τις συσκευές -στην προκειμένη περίπτωση κινητά τηλέφωνα- που χρησιμοποιούν λογισμικό Συνεπώς η προσκόμιση στιγμιότυπου οθόνης (screenshot) από διεύθυνση του Internet (URL) σε συσκευή τηλεφώνου που χρησιμοποιεί λογισμικόκρίνεται ως απαράδεκτη. 3) Η εταιρεία παρόλα αυτά επιμένει στον ορισμό της διαδικτυακής εφαρμογής (web application) χωρίς να αναφέρει πουθενά τον όρο σχεδιασμός και ανάπτυξη εφαρμογής για κινητό τηλέφωνο με την έννοια του όρου χρήσης (βάσει του προηγούμενου σκεπτικού) παρόμοιας εφαρμογής σε αυτές τις συγκεκριμένες συσκευές, αλλά δίνει τον ορισμό του όρου βασιζόμενη σε λήμματα της Η αποτελεί μία παγκόσμια ανοικτή εγκυκλοπαίδεια όπου εκατομμύρια χρήστες την εμπλουτίζουν με λήμματα βασισμένοι σε απλές πηγές και παραπομπές. Η δεν είναι σε καμία περίπτωση διεθνώς πιστοποιημένη και τεκμηριωμένη εγκυκλοπαίδεια από την

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

οποία μπορούμε να αντλούμε αξιόπιστες πληροφορίες. 4) Η αναθέτουσα αρχή δεν έθεσε παρανόμως καμία προϋπόθεση να είναι η εφαρμογή στην ιστοσελίδα τουαλλά ζήτησε διευκρινήσεις σχετικά με τον τρόπο που μπορεί να κατέβει και να εγκατασταθεί σε συσκευές με λειτουργικόκάτι το οποίο ουδέποτε αποδείχθηκε. 5) Η διακήρυξη -ανάμεσα στις άλλες απαιτήσεις- ζητά σαφέστατα σχεδιασμό και ανάπτυξη εφαρμογής για κινητά τηλέφωνα και όχι συμβατότητα της εφαρμογής με λογισμικόμε τη χρήση URL, δηλαδή μίας τυπικής ιστοσελίδας. 6) Η εφαρμογή έχει παραπάνω από 1.000 εγκαταστάσεις σε συσκευές με λογισμικό, αποκλείει όμως αυτόματα όλους τους χρήστες που χρησιμοποιούν λογισμικόαπό τη δυνατότητα download και installation της εφαρμογής».

17. Επειδή, στην επίμαχη διακήρυξη, που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο της οικείας διαγωνιστικής διαδικασίας, ορίζονται τα εξής: «Αντικείμενο της σύμβασης είναι η ανάδειξη μειοδότη για την ανάθεση των εργασιών για την υλοποίηση της Πράξης «.....» όπως αυτές αναφέρονται στην μελέτη, υπό τους όρους που περιγράφονται στην παρούσα. Αναλυτικότερα τις ακόλουθες εργασίες α) Δράσεων ενημέρωσης & εθελοντισμού, Β) Δημιουργία ηλεκτρονικού περιβαλλοντικού οδηγού, γ) Δημιουργία πλατφόρμας, δ) δράσεις δημοσιοποίησης αποτελεσμάτων και ε) Προβολή - διαφήμιση των δράσεων. Οι παρεχόμενες υπηρεσίες κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 167.276,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% (προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ: 134.900,00€, ΦΠΑ: 32.376,00€). Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε δέκα (10) μήνες από την επομένη υπογραφής της σύμβασης σύμφωνα και με το χρονοδιάγραμμα του έργου που δίδεται στο Παράρτημα Ι της παρούσας διακήρυξης. Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι. Τεχνική Έκθεση- Τεχνικές Προδιαγραφές της παρούσας διακήρυξης. Η σύμβαση θα ανατεθεί με κριτήριο ανάθεση την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής». Περαιτέρω, στον όρο 2.2.6 με τίτλο

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, ορίζεται: «Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται: Να διαθέτει ομάδα έργου με συγκεκριμένο αριθμό ατόμων, συγκεκριμένες απαιτήσεις ως προς τα προσόντα και εμπειρία, να διαθέτουν το απαιτούμενο τεχνικό προσωπικό ή τους τεχνικούς φορείς, ιδίως τους υπεύθυνους για τον έλεγχο της ποιότητας και την απαιτούμενη εμπειρία. Ειδικότερα: Έναν Υπεύθυνο Έργου, πτυχιούχο ΠΕ ή ΤΕ, με αποδεδειγμένη επαγγελματική εμπειρία τουλάχιστον τριών (3) ετών σε τομείς σχεδιασμού, οργάνωσης και υλοποίησης έργων με στόχο την ευαισθητοποίηση και ενημέρωση κοινωνικών ομάδων και πιο συγκεκριμένα σε α) Στρατηγική επικοινωνίας & δημοσιότητας, β) Σχεδιασμός συνεδρίων και εκδηλώσεων και γ) Συγγραφή & επιμέλεια κειμένων δημοσιότητας. Έναν (1) πτυχιούχο ΠΕ ή ΤΕ, κάτοχο μεταπτυχιακού διπλώματος με τίτλο σπουδών σε θέματα περιβάλλοντος, περιβαλλοντικής προστασίας και με αποδεδειγμένη επαγγελματική εμπειρία τουλάχιστον δύο (2) ετών σε τομείς υλοποίησης έργων σχετικά με το πτυχίο του ήτοι θέματα προστασίας περιβάλλοντος. Έναν (1) πτυχιούχο Γραφιστικής, με αποδεδειγμένη εμπειρία τουλάχιστον ενός (1) έτους σε υλοποίηση έργων με αντικείμενο τον σχεδιασμό της ταυτότητας εκδηλώσεων (workshop, συνέδρια, ημερίδες κ.λπ.), των υλικών προβολής-προώθησης και δημοσιότητας (campaign). Έναν (1) πτυχιούχο ΠΕ Τμήματος Πληροφορικής ή Ηλεκτρολόγων Μηχανικών και Μηχανικών Υπολογιστών και μεταπτυχιακό ή διδακτορικό δίπλωμα Τμήματος Πληροφορικής, με εμπειρία τουλάχιστον τριών (3) έτη υποστήριξη πληροφοριακών συστημάτων, εγκατάσταση ιστοσελίδας, στην ανάπτυξη συστήματος με περιβαλλοντικό ενδιαφέρον και σε υλοποίηση τουλάχιστο μιας (1) εφαρμογής για κινητές συσκευές που να τρέχει σε λειτουργικάκαικαι με 1.000 εγκαταστάσεις (downloads). Έναν (1) πτυχιούχο ΠΕ ή ΤΕ Τμήματος Πληροφορικής με αποδεδειγμένη ειδική εμπειρία τουλάχιστον ενός (1) έτους στην διαχείριση σχεδιακών βάσεων και στον σχεδιασμό και ανάπτυξη εφαρμογών λογισμικού για κινητές συσκευές Ο/Η ΥΕ θα είναι επικεφαλής της Ομάδας Έργου και θα έχει την ευθύνη του συντονισμού της

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

Ομάδας και της εκπροσώπησης του Αναδόχου έναντι της Αναθέτουσας Αρχής και θα φέρει τη συνολική ευθύνη εκτέλεσης του έργου από την πλευρά του Αναδόχου. Η ομάδα έργου οφείλει να συνεργάζεται και να ενημερώνει καθημερινά την αρμόδια υπηρεσία του δήμου καθ' όλη την διάρκεια υλοποίησης του έργου. Αντικατάσταση μέλους του προσωπικού του αναδόχου, δύναται να γίνει, κατόπιν αιτήματος του τουλάχιστον δεκαπέντε ημέρες νωρίτερα και ύστερα από σύμφωνη γνώμη της αρμόδιας υπηρεσίας με άτομο αντίστοιχων προσόντων και εμπειρίας. Αντίστοιχα, ο ανάδοχος υποχρεούται σε αντικατάσταση άμεσα μέλους της ομάδας, μετά από αιτιολογημένο αίτημα από την αρμόδια υπηρεσία του δήμου, εφόσον αυτό δεν ανταποκρίνεται στις απαιτήσεις του έργου.[...]» Στο κεφάλαιο 2.2.9.2 με τίτλο Αποδεικτικά μέσα: «B.3. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα ακόλουθα (στον υποφάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνική προσφορά): 1) Πίνακας του ελάχιστου απαιτούμενου στελεχιακού δυναμικού της Ομάδας Έργου, σύμφωνα με το ακόλουθο υπόδειγμα: [.....] Σημειώνεται ότι ο ανάδοχος θα πρέπει να διαθέτει ομάδα έργου με συγκεκριμένο αριθμό ατόμων, συγκεκριμένες απαιτήσεις ως προς τα προσόντα και εμπειρία σύμφωνα με τα ζητούμενα του ανωτέρου άρθρου 2.2.6 της διακήρυξης. 2) Οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς για την τεκμηρίωση των προσόντων του ελάχιστου απαιτούμενου στελεχιακού δυναμικού, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.6 της παρούσας προσκομίζουν τα παρακάτω αποδεικτικά στοιχεία κατά περίπτωση: - Τίτλοι σπουδών που έχουν αποκτηθεί (Δίπλωμα/Πτυχίο, Μεταπτυχιακό ή/και Διδακτορικό) - Αναλυτικό βιογραφικό σημείωμα σύμφωνα με το Παράρτημα V -Αποδεικτικά ειδικής εμπειρίας (Μισθωτή εργασία σε Ιδιωτικό η Δημόσιο φορέα που έχει ως δραστηριότητα ή έχει εκτελέσει έργα στο αντικείμενο του διαγωνισμού, Βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης, ή Τιμολόγια παροχής υπηρεσιών ή Συμβάσεις ως ελεύθερος επαγγελματίας κλπ) Εάν ο υποψήφιος Ανάδοχος προτίθεται να συμπεριλάβει εμπειρογνώμονες/ εξωτερικούς συνεργάτες/τριες στην Ομάδα Έργου, τότε να πρέπει να καταθέσει επιπλέον τα ανωτέρω 1, 2 (συμπληρωματικό πίνακα, τίτλοι, το αναλυτικό βιογραφικό σημείωμα κλπ) για

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

κάθε εμπειρογνώμονα ξεχωριστά. Ο υποψήφιος Ανάδοχος, συμπληρωματικά με τον ανωτέρω Πίνακα, θα πρέπει να καταθέσει υπεύθυνες δηλώσεις συνεργασίας του Ν. 1599/1986 των εμπειρογνομόνων/εξωτερικών συνεργατών/τριών, με τις οποίες θα δηλώνεται ότι αποδέχονται να συμμετάσχουν στην Ομάδα Έργου του υποψηφίου, εφόσον αυτός ανακηρυχθεί ανάδοχος, έως το πέρας της διάρκειας του Έργου και ότι γνωρίζουν και αποδέχονται τους όρους της παρούσας προκήρυξης». Στο κεφάλαιο 2.3 με τίτλο Κριτήρια Ανάθεσης: «2.3.1 Κριτήριο ανάθεσης. Κριτήριο ανάθεσης της Σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας - τιμής, η οποία εκτιμάται βάσει των κάτωθι κριτηρίων: ΟΜΑΔΑ Α: ΚΑΤΑΝΟΗΣΗ - ΜΕΘΟΛΟΓΙΑ ΥΛΟΠΟΙΗΣΗΣ ΕΡΓΟΥ Α1. Η ορθότητα αντίληψης του αντικειμένου και των απαιτήσεων της σύμβασης από τον οικονομικό φορέα με συντελεστή βαρύτητας 20% Α2. Η επαρκής ανάλυση - εξειδίκευση της καταλληλότητας και αποτελεσματικότητας της μεθοδολογίας υλοποίησης και των απαραίτητων εργαλείων υποστήριξης της εφαρμογής της με συντελεστή βαρύτητας 25% Α3. Η ορθολογική ανάλυση του αντικειμένου της σύμβασης σε ενότητες εργασιών και σύνδεσή τους με τα ελάχιστα απαιτούμενα παραδοτέα και το χρονοδιάγραμμα με συντελεστή βαρύτητας 25% ΑΘΡΟΙΣΜΑ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΩΝ ΒΑΡΥΤΗΤΑΣ ΟΜΑΔΑΣ Α 70%. ΟΜΑΔΑ Β: ΟΡΓΑΝΩΣΗ-ΔΙΟΙΚΗΣΗ ΟΜΑΔΑΣ ΕΡΓΟΥ Β1. Δομή, οργάνωση ομάδας έργου με συντελεστή βαρύτητας 15% Β2. Επικοινωνία του οικονομικού φορέα με την αναθέτουσα αρχή, κατά το στάδιο της εκτέλεσης της σύμβασης με συντελεστή βαρύτητας 15%. ΑΘΡΟΙΣΜΑ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΩΝ ΒΑΡΥΤΗΤΑΣ ΟΜΑΔΑΣ Β 30%. ΑΘΡΟΙΣΜΑ ΣΥΝΟΛΟΥ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΩΝ ΒΑΡΥΤΗΤΑΣ 100%. Επεξήγηση κριτηρίων: ΟΜΑΔΑ Α: ΚΑΤΑΝΟΗΣΗ-ΜΕΘΟΛΟΓΙΑ ΥΛΟΠΟΙΗΣΗΣ ΕΡΓΟΥ Κριτήριο Α1: Αξιολογείται ο βαθμός κατανόησης του αντικειμένου και των στόχων, απαιτήσεων του προς εκπόνηση έργου όπως προκύπτει από την τεχνική έκθεση, μελέτη από τους υποψηφίους οικονομικούς φορείς. Θα κριθούν θετικά οι προτάσεις οι οποίες θα δίνουν έμφαση στις ιδιαιτερότητες της μελέτης ήτοι ότι ένα μέρος απευθύνεται σε παιδιά ηλικίας 6-12 ετών και στην

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

ευαισθητοποίηση του κοινού σε θέματα εθελοντισμού και περιβαλλοντικής προστασίας Κριτήριο A2: Αξιολογείται η πληρότητα και αξιοπιστία της μεθοδολογίας εκπόνησης της ανάθεσης, ο βαθμός κάλυψης των απαιτήσεων της προς εκπόνηση ανάθεσης από δραστηριότητες που παρουσιάζει ο οικονομικός φορέας, ο βαθμός επάρκειας των ενεργειών και διαδικασιών για την παραγωγή της. Η περιγραφή του γενικού προγράμματος εκπόνησης της ανάθεσης, δηλαδή τις απαιτούμενες επιμέρους δραστηριότητες, την αλληλουχία των σταδίων ή φάσεων, την αλληλοτροφοδότηση των μελετών με δεδομένα, τον καθορισμό σημείων ελέγχου και απαιτούμενων ενεργειών και διαδικασιών για την παραγωγή της ανάθεσης, Θα προσμετρηθεί θετικά η στοχευμένη και ειδική αναφορά σε εργαλεία και μεθοδολογίες. Πέραν της κάλυψης των ελάχιστων απαιτήσεων ανά κατηγορία υπηρεσίας, θα κριθούν θετικά η τεκμηρίωση των αντιστοίχων προτάσεων και υπηρεσίες που προτείνονται από τους υποψήφιους Αναδόχους για την κάλυψη κρίσιμων αναγκών διαχείρισης και διοίκησης. Κριτήριο A3: Αξιολογείται η ανάλυση των προσφερομένων υπηρεσιών σε λειτουργικά πακέτα εργασιών και δράσεις, η αντιστοίχιση αυτών με τα προσφερόμενα παραδοτέα και η σαφήνεια του περιεχομένου των παραδοτέων. Επίσης η τεκμηρίωση της δυνατότητας υλοποίησης και η αξιοπιστία του προτεινόμενου χρονοδιαγράμματος, σε συνδυασμό με τη στελέχωση της ομάδας και τα παρεχόμενα στοιχεία από τα οποία διασφαλίζεται ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους πόρους, για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο ποιοτικό επίπεδο. Τήρηση του Χρονοδιαγράμματος, στο οποίο περιγράφεται η χρονική αλληλουχία των δραστηριοτήτων, λαμβανομένου υπόψη του συνολικού χρόνου, όπως προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης, ΟΜΑΔΑ Β:ΟΡΓΑΝΩΣΗ-ΔΙΟΙΚΗΣΗ ΟΜΑΔΑΣ ΕΡΓΟΥ Κριτήριο B1: Αξιολογείται η δομή, οργάνωση της ομάδας έργου, το οργανόγραμμα και έκθεση τεκμηρίωσης καθηκόντων και κατανομής εργασιών, όπου παρουσιάζεται η κατανομή ευθυνών μεταξύ των μελών της και στοιχεία για την αποτελεσματικότητα της δράσης κάθε μέλους της ομάδας σε αντίστοιχες ευθύνες με αυτές που αναλαμβάνει στην ομάδα και το βαθμό επιτυχίας της.

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

Επίσης στοιχεία για τη συνοχή της ομάδας, από τα οποία να προκύπτει η δυνατότητα καλής συνεργασίας για την απρόσκοπτη και ποιοτικά αποδεκτή εκπόνηση της ανάθεσης. Κριτήριο Β2: Αξιολογείται το σχήμα και η εκτιμώμενη αποτελεσματικότητα επικοινωνίας της Ομάδας Έργου του Αναδόχου με όλες τις εμπλεκόμενες υπηρεσίες της αναθέτουσας αρχής. 2.3.2 Βαθμολόγηση και κατάταξη προσφορών. Η βαθμολόγηση κάθε κριτηρίου αξιολόγησης κυμαίνεται από 100 βαθμούς στην περίπτωση που ικανοποιούνται ακριβώς όλοι οι όροι των τεχνικών προδιαγραφών, αυξάνεται δε μέχρι τους 120 βαθμούς όταν υπερκαλύπτονται οι απαιτήσεις του συγκεκριμένου κριτηρίου. Κάθε κριτήριο αξιολόγησης βαθμολογείται αυτόνομα με βάση τα στοιχεία της προσφοράς. Η σταθμισμένη βαθμολογία του κάθε κριτηρίου θα προκύπτει από το γινόμενο του επιμέρους συντελεστή βαρύτητας επί τη βαθμολογία του, η δε συνολική βαθμολογία της προσφοράς θα προκύπτει από το άθροισμα των σταθμισμένων βαθμολογιών όλων των κριτηρίων. [...]» Στο άρθρο 2.4.3 με τίτλο Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά», ορίζεται: «Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν: α) Το τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης (Τ.Ε.Υ.Δ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 4 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.9.1. της παρούσας διακήρυξης. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό πρότυπο ΤΕΥΔ το οποίο έχει αναρτηθεί, και σε επεξεργάσιμη μορφή αρχείου doc, στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα του διαγωνισμού. β) εγγύηση συμμετοχής, σύμφωνα με το άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τις παραγράφους 2.1.5 και 2.2.2 της παρούσας διακήρυξης. γ) Για τα νομικά πρόσωπα, πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης ή τελευταίο ΦΕΚ ισχύουσας εκπροσώπησης. Οι ενώσεις οικονομικών φορέων που υποβάλλουν κοινή προσφορά, υποβάλλουν το ΤΕΥΔ για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει στην ένωση. 2.4.3.2 Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο "Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές" του Παραρτήματος Ι της

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. Ειδικότερα η τεχνική προσφορά θα περιλαμβάνει με σαφή, επαρκή και λεπτομερή τρόπο τα ακόλουθα: ΕΝΟΤΗΤΑ-Α: «Μεθοδολογική προσέγγιση υλοποίησης του έργου» 1. Τεχνική Έκθεση: Εισαγωγή - απαιτήσεις, περιγραφή προσφερόμενων υπηρεσιών 2. Πρόταση Μεθοδολογίας: Προσέγγιση και μεθοδολογία υλοποίησης έργου 3. Χρονοδιάγραμμα υλοποίησης - Παραδοτέα ΕΝΟΤΗΤΑ-Β: «Οργάνωση και Λειτουργία Ομάδας Έργου» 1. Στελέχη Ομάδας Έργου - Ρόλοι - Ανάλυση προσφερόμενων Α/Μ 2. Σχήμα διοίκησης και διαχείρισης έργου - διαδικασίες επικοινωνίας Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν το τμήμα της σύμβασης που προτίθενται να αναθέσουν υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν». Περαιτέρω στο άρθρο 2.4.6 με τίτλο 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, [...]».

18. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης και από τους προδιαληφθέντες όρους της υπόψη διακήρυξης προκύπτει εναργώς ότι για τη προσήκουσα και παραδεκτή συμμετοχή στην οικεία διαγωνιστική διαδικασία, οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς θα πρέπει στον υποφάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά», να υποβάλλουν: α) Το

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης (Τ.Ε.Υ.Δ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 4 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.9.1. της εν λόγω διακήρυξης. β) εγγύηση συμμετοχής, σύμφωνα με το άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τις παραγράφους 2.1.5 και 2.2.2 της παρούσας διακήρυξης. γ) Για τα νομικά πρόσωπα, πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης ή τελευταίο ΦΕΚ ισχύουσας εκπροσώπησης. Οι ενώσεις οικονομικών φορέων που υποβάλλουν κοινή προσφορά, υποβάλλουν το ΤΕΥΔ για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει στην ένωση. Επιπροσθέτως ορίζεται ότι η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο «Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές» του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. Σημειωτέον ότι, προκειμένου για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν (στον υποφάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνική προσφορά): 1) Πίνακα του ελάχιστου απαιτούμενου στελεχιακού δυναμικού της Ομάδας Έργου, σύμφωνα με το υπόδειγμα της διακήρυξης, δεδομένου ότι ο ανάδοχος θα πρέπει να διαθέτει ομάδα έργου με συγκεκριμένο αριθμό ατόμων, συγκεκριμένες απαιτήσεις ως προς τα προσόντα και εμπειρία σύμφωνα με τα ζητούμενα του ανωτέρου άρθρου 2.2.6 της διακήρυξης. 2) Για την τεκμηρίωση των προσόντων του ελάχιστου απαιτούμενου στελεχιακού δυναμικού, τα παρακάτω αποδεικτικά στοιχεία κατά περίπτωση: - Τίτλοι σπουδών που έχουν αποκτηθεί (Δίπλωμα/Πτυχίο, Μεταπτυχιακό ή/και Διδακτορικό) -Αναλυτικό βιογραφικό σημείωμα σύμφωνα με το Παράρτημα V -Αποδεικτικά ειδικής εμπειρίας (Μισθωτή εργασία σε Ιδιωτικό η Δημόσιο φορέα που έχει ως δραστηριότητα ή έχει εκτελέσει έργα στο αντικείμενο του διαγωνισμού, Βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης, ή Τιμολόγια παροχής υπηρεσιών ή Συμβάσεις ως ελεύθερος επαγγελματίας κλπ). Εάν δε

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

ο υποψήφιος Ανάδοχος προτίθεται να συμπεριλάβει εμπειρογνώμονες/εξωτερικούς συνεργάτες/τριες στην Ομάδα Έργου, τότε πρέπει να καταθέσει επιπλέον τα ανωτέρω 1, 2 (συμπληρωματικό πίνακα, τίτλοι, το αναλυτικό βιογραφικό σημείωμα κ.λπ.) για κάθε εμπειρογνώμονα ξεχωριστά καθώς και υπεύθυνες δηλώσεις συνεργασίας του Ν. 1599/1986 των εμπειρογνώμωνων/εξωτερικών συνεργατών/τριών, με τις οποίες θα δηλώνεται ότι αποδέχονται να συμμετάσχουν στην Ομάδα Έργου του υποψηφίου, εφόσον αυτός ανακηρυχθεί ανάδοχος, έως το πέρας της διάρκειας του Έργου και ότι γνωρίζουν και αποδέχονται τους όρους της εν λόγω προκήρυξης.

19. Επειδή, από την επισκόπηση των στοιχείων της υπόθεσης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και τη συνδυαστική εφαρμογή των ως άνω αναλυτικώς αναφερθέντων (σκ. 17-18) προκύπτει ότι η ως άνω συμμετέχουσα και ήδη προσφεύγουσα εταιρεία εν προκειμένω υπέβαλε τη προσφορά της καταρχήν παραδεκτώς, καταθέτοντας, ως όφειλε α) το απαιτούμενο, προσηκόντως συμπληρωμένο ΤΕΥΔ της, β) εγγυητική επιστολή συμμετοχής της, γ) πίνακα με τα ζητούμενα στοιχεία του στελεχιακού δυναμικού της ομάδας έργου σε αναλογία και συμμόρφωση με τις συγκεκριμένες απαιτήσεις ως προς τα προσόντα και εμπειρία κατά τα ορισθέντα στο άρθρο 2.2.6 της διακήρυξης, δ) ηλεκτρονικό αρχείο με τους τίτλους σπουδών [...], ε) αρχείο με τα αναλυτικά βιογραφικά σημειώματα [...], καθώς και στ) τα αποδεικτικά/ βεβαιώσεις εμπειρίας των μελών της ομάδας έργου. Βασίμως κατ'ακολουθίαν ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι σε αυτό το στάδιο, της προκαταρκτικής απόδειξης, πληροί τις προϋποθέσεις και ικανοποιεί τους κανονιστικού περιεχομένου όρους της διακήρυξης, ενώ το με αρ. πρωτ. 17440/13.9.2019 έγγραφο αίτημα διευκρινήσεων από την αναθέτουσα αρχή προς απόδειξη των τεχνικών προδιαγραφών και ειδικότερα το ζήτημα της εφαρμογής που πρέπει «να τρέχει σε λειτουργικάκαι» αφορά εντέλει στο στάδιο αξιολόγησης της τεχνικής προσφοράς, για το οποίο άλλωστε εφαρμόζονται και τα τεθέντα κριτήρια αξιολόγησης με συντελεστή βαρύτητας (βλ. σκ. 17), δεδομένου ότι ο προκείμενος διαγωνισμός διέπεται από το κριτήριο ανάθεσης της πλέον συμφέρουσας προσφοράς βάσει

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

βέλτιστης σχέσης ποιότητας τιμής. Ειδικότερα, κρίνεται ότι το ως άνω έγγραφο αίτημα διευκρινήσεων της αναθέτουσας αρχής ερείδεται σε ορθή νομική βάση κατά το σκέλος που αιτείται την προσκόμιση του τίτλου σπουδών του στελέχους κ.μέλους της ομάδας εργασίας της συμμετέχουσας εταιρείας καθώς και την τεκμηρίωση της σχέσης εργασίας του στελέχους κ. με την εταιρεία, αβασίμως δε αιτείται η αναθέτουσα αρχή εν προκειμένω και διά του ως άνω εγγράφου διευκρινήσεων κατά το σκέλος που αφορά στην αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς διατυπώνοντας συγκεκριμένα ότι για την τεκμηρίωση της τεχνικής του ικανότητας (του κ.) πρέπει να προσκομισθεί αντίγραφο της ιστοσελίδας του και να τεκμηριωθεί αν έχει ολοκληρωθεί η κατασκευή της ιστοσελίδας και πότε και τούτο διότι η προσφεύγουσα, ως ελέχθη, έχει υποβάλλει τα στοιχεία και έγγραφα που όφειλε στον υποφάκελο «Δικαιολογητικά συμμετοχής – τεχνική προσφορά». Τα λοιπά δε και μη αξιούμενα σε αυτό το στάδιο, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, έχουν υποβληθεί εκ περισσού και δεν θα πρέπει να αξιολογηθούν από την αναθέτουσα αρχή και δη εις βάρος του καλόπιστου συμμετέχοντα, δεδομένου ότι, κατά την νομολογία των διοικητικών δικαστηρίων έχει κριθεί ότι στον ως άνω σκοπό της προκαταρκτικής απόδειξης θα αντίκειτο η εκ των πραγμάτων διαμόρφωση υποχρέωσης των αναθετουσών αρχών, προκειμένου να διαπιστώσουν την συμμόρφωση της προσφοράς προς τους όρους της διακήρυξης, να ελέγχουν, πλην του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ, και αυτοβούλως υποβαλλόμενα δικαιολογητικά ή στοιχεία των υποχρεωτικώς μεν υποβαλλόμενων δικαιολογητικών και εγγράφων, πλην όμως μη απαιτούμενων κατά το παρόν στάδιο του διαγωνισμού (ΔΕφΑθ 188/2018, ΔΕφΘεσ/νίκης 166/2018).

20. Επειδή, περαιτέρω, στο πλαίσιο των ορισθέντων κριτηρίων αξιολόγησης διά της οικείας διακήρυξης, η αναθέτουσα αρχή δύναται να ελέγξει και να αξιολογήσει τη κατανόηση και τη μεθοδολογία υλοποίησης του έργου από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς, την οργάνωση και διοίκηση της ομάδας έργου, όπου ως ειδικότερα ορίζεται «πέραν της κάλυψης των ελάχιστων απαιτήσεων ανά κατηγορία υπηρεσίας, θα κριθούν θετικά η

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

τεκμηρίωση των αντιστοίχων προτάσεων και υπηρεσίες που προτείνονται από τους υποψήφιους Αναδόχους για την κάλυψη κρίσιμων αναγκών διαχείρισης και διοίκησης» καθώς και η «στελέχωση της ομάδας και τα παρεχόμενα στοιχεία από τα οποία διασφαλίζεται ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους πόρους, για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο ποιοτικό επίπεδο». Ενόψει των ως άνω, ορθώς ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι η προσβαλλόμενη απόφαση πρέπει να ακυρωθεί κατά το σκέλος που απέρριψε τη προσφορά της σε αυτό το στάδιο αλλά και προέβη εντέλει στη ματαίωση του διαγωνισμού και κατ'ακολουθίαν πρέπει να γίνει δεκτή η προσφυγή κατά το αίτημα της και συνεπώς να επιστραφεί το παράβολο στη προσφεύγουσα.

21. Επειδή, κατά τα διαλαμβανόμενα στη σκέψη 13, σύμφωνα με το οικείο νομοθετικό πλαίσιο, στη περίπτωση αποδοχής προδικαστικής προσφυγής, η ΑΕΠΠ ακυρώνει την προσβαλλόμενη πράξη της αναθέτουσας αρχής ή την επίδικη παράλειψή της και αναπέμπει την υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή, προκειμένου η τελευταία να προβεί στην οφειλόμενη ενέργεια, συμμορφούμενη προς την απόφαση της ΑΕΠΠ, η οποία δεν έχει εξουσία ούτε να τροποποιήσει την προσβαλλόμενη πράξη ούτε να προβεί η ίδια στην οφειλόμενη ενέργεια, καθ' υποκατάσταση της αναθέτουσας αρχής (ΣΤΕ ΕΑ 54/2018, σκ. 8).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται τις Προσφυγές.

Ακυρώνει τη προσβαλλόμενη με αριθμ. 191/2019 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου, όπως τούτη εκδόθηκε στο πλαίσιο του ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού του ως άνω Δήμου για τη σύναψη της σύμβασης με αντικείμενο υπηρεσίες «Ενίσχυσης οικολογικής συνείδησης και προώθησης περιβαλλοντικού εθελοντισμού στον δήμο,», εκτιμώμενης αξίας 167.276,00€ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης

Αριθμός απόφασης: 1327, 1328 / 2019

σχέσης ποιότητας – τιμής, καθ'ο μέρος απέρριψε τη προσφορά της συμμετέχουσας ένωσης εταιρειών «.....» και της συμμετέχουσας εταιρείας «.....» και προέβη στη ματαίωση του διαγωνισμού, σύμφωνα με το σκεπτικό και ιδίως τα διαλαμβανόμενα στις σκέψεις 12, 13, 20 και 21.

Ορίζει την επιστροφή των παραβόλων στις προσφεύγουσες.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 12 Νοεμβρίου και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 2 Δεκεμβρίου 2019.

Ο Πρόεδρος

Κωνσταντίνος Κορομπέλης

Η Γραμματέας

Τζέιμου Γιάννακα

α.α.

Βασιλική Κωστή