

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 27.11.2019 με την εξής σύνθεση:
Μαρία-Ελένη Σιδέρη Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου-Εισηγήτρια και
Σταυρούλα Κουρή, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 19.10.019 (ημεροχρονολογία ανάρτησης
στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) Προδικαστική Προσφυγή
με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών
Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1280/21.10.2019 του οικονομικού φορέα *****.

Κατά του Δήμου ***** και της με αριθμό 158/2019 απόφασης της
Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου περί ανάδειξης προσωρινών αναδόχων για
τις δημοπρατούμενες Ομάδες της σύμβασης με αντικείμενο «Προμήθεια
οικοδομικών και λοιπών υλικών».

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την Προδικαστική Προσφυγή του, ο προσφεύγων
επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που με
αυτήν απορρίφθηκε η προσφορά του για τις Ομάδες Γ' και Ε' του
δημοπρατούμενου αντικειμένου και ως εκ τούτου αναδείχθηκαν ως προσωρινοί
ανάδοχοι για την Ομάδα Γ' η εταιρία «*****»
και για την Ομάδα Ε' η εταιρία «*****».

2. Επειδή, ο Δήμος ***** προκήρυξε με την υπ'αριθ.
***** Διακήρυξη ανοικτό, ηλεκτρονικό, δημόσιο διαγωνισμό με αντικείμενο

Αριθμός απόφασης: 1343/2019

«Προμήθεια οικοδομικών και λοιπών υλικών», προϋπολογισθείσας αξίας 75.161,31 ευρώ, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Το αντικείμενο της δημοπρατούμενης σύμβασης απαρτίζεται από πέντε Τμήματα, ΤΜΗΜΑ Α΄ : «Προμήθεια οικοδομικών υλικών», εκτιμώμενης αξίας 30.855,91 € πλέον ΦΠΑ 7.405,42 €, ΤΜΗΜΑ Β΄ : «Προμήθεια υλικών σιδήρου», εκτιμώμενης αξίας 8.064,52 € πλέον ΦΠΑ 1.935,48 €, ΤΜΗΜΑ Γ΄ : «Προμήθεια ακρυλικών χρωμάτων», εκτιμώμενης αξίας 15.879,85 € πλέον ΦΠΑ 3.811,16 €, ΤΜΗΜΑ Δ΄: «Προμήθεια ξύλων για πάγκους », εκτιμώμενης αξίας 14.097,00 € πλέον ΦΠΑ 3.383,28 €, ΤΜΗΜΑ Ε΄: «Προμήθεια υλικών διαγραμμίσεων οδών», εκτιμώμενης αξίας 5.616,00 € πλέον ΦΠΑ 1.347,84 € και δικαίωμα υποβολής προσφοράς είτε για το σύνολο είτε για μερικές ομάδες των προς προμήθεια ειδών. Η εν λόγω Διακήρυξη αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων στις 23.07.2019 και ομοίως καταχωρήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 23.07.2019, όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό: α/α*****. Κατόπιν αξιολόγησης των προσφορών των διαγωνιζομένων, με την υπ' αριθ. 158/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής αφενός απορρίφθηκε η προσφορά του προσφεύγοντος για τις Ομάδες Γ΄ και Ε΄ του δημοπρατούμενου αντικειμένου και αφετέρου αναδείχθηκαν ως προσωρινοί ανάδοχοι για την Ομάδα Γ΄ η εταιρία «*****» και για την Ομάδα Ε΄ η εταιρία «*****».

3. Επειδή, έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό*****), ποσού 600,00 €, το οποίο συνιστά το κατώτατο κατά το νόμο ποσό παραβόλου βάσει της προϋπολογισθείσας αξίας των ομάδων της δημοπρατούμενης σύμβασης που αφορά η υπόψη Προσφυγή.

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του (προμήθεια) και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 75.161,31 € χωρίς ΦΠΑ, ήτοι ανώτερης αξίας των 60.000 €, σύμφωνα με το άρθρο 345

Αριθμός απόφασης: 1343/2019

παρ.1 του Ν.4412/2016, όπως και του χρόνου δημοσίευσης της διακήρυξης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω Προδικαστική Προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

5. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ.α'), δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 17.10.2019, οπότε και ο προσφεύγων έλαβε γνώση αυτής, και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 19.10.2019, ήτοι εντός της προβλεπόμενης εκ του νόμου δεκαήμερης προθεσμίας.

6. Επειδή, ο προσφεύγων θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση της υπό κρίση Προσφυγής διότι, αν και έχει υποβάλει νομίμως και εμπροθέσμως την προσφορά του για τα είδη των Τμημάτων Γ' και Ε' του δημοπρατούμενου αντικειμένου, αυτή απορρίφθηκε.

7. Επειδή, με την υπό κρίση Προσφυγή του, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι εσφαλμένως η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά του για τις Ομάδες Γ' και Ε' του δημοπρατούμενου αντικειμένου, για τις οποίες αναδείχθηκαν αντίστοιχα ως προσωρινοί ανάδοχοι η εταιρία «*****» και η εταιρία «*****». Ειδικότερα, ο προσφεύγων έλαβε μέρος στον διαγωνισμό υποβάλλοντας εμπρόθεσμα και νομότυπα τα σχετικά δικαιολογητικά και οικονομική προσφορά για τα είδη των Ομάδων Γ' και Ε' του δημοπρατούμενου αντικειμένου. Στη συνέχεια, ο προσφεύγων εμπρόθεσμα και νομότυπα απέστειλε και ταχυδρομικά όλα τα απαιτούμενα δικαιολογητικά στο Δήμο*****, όπως αποδεικνύεται με την προσκομιζόμενη και επικαλούμενη έγγραφη απόδειξη με αριθμό 282549142 της εταιρείας ταχυμεταφοράς (κούριερ) "TNT". Συγκεκριμένα, η εταιρία ταχυμεταφοράς "TNT" παρέλαβε από τον προσφεύγοντα τον φάκελο στις 23-8-2019, ημέρα Παρασκευή και τον παρέδωσε στο Δήμο ***** την επόμενη εργάσιμη 26-8-2019 και ώρα 12.02, τον οποίο φάκελο παρέλαβε και υπέγραψε το σχετικό αποδεικτικό η υπάλληλος

Αριθμός απόφασης: 1343/2019

κα ***** ή ο νόμιμος αντικαταστάτης της, τον οποίο ο Δήμος ***** όρισε και έχει την σχετική ευθύνη. Υποχρέωση του υπαλλήλου του Δήμου ΝΕΑΣ ΦΙΛΑΔΕΛΦΕΙΑΣ- ΝΕΑΣ ΧΑΛΚΗΔΟΝΑΣ ήταν, ως εισερχόμενο έγγραφο, να πρωτοκολληθεί άμεσα, εμπρόθεσμα και νομότυπα. Κατόπιν των ανωτέρω, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι εξαιτίας της παράλειψης του Δήμου ***** να πρωτοκολλήσει τα δικαιολογητικά εμπρόθεσμα (είχε 3 ημέρες στη διάθεσή του) κρίθηκε εκπρόθεσμος, με αποτέλεσμα να αποκλειστεί στο πρώτο στάδιο του διαγωνισμού και να μην συμπεριληφθεί στον κατάλογο των οικονομικών φορέων που θα συνέχιζαν στο διαγωνισμό στο επόμενο στάδιο. Τέλος, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι όλα τα ανωτέρω περί εκπροθέσμου τα πληροφορήθηκε από το ηλεκτρονικό μήνυμα που του κοινοποιήθηκε μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ στις 17-10-2019 και του το επιβεβαίωσε ο υπάλληλος του ανωτέρω δήμου, με τον οποίο επικοινωνήσε αμέσως μόλις είδε στην ηλεκτρονική πλατφόρμα ότι είχε αποκλειστεί. Συνεπώς, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι αν και έστειλε άμεσα τα σχετικά αποδεικτικά της εταιρείας ταχυμεταφοράς (κούριερ), η αναθέτουσα αρχή ουδέν έπραξε, παρά μόνο προέβαλε δικαιολογίες για να καλύψει την ολιγωρία της, καθότι εμπροθέσμως και νομότυπα έλαβε από την εταιρεία ταχυμεταφοράς (κούριερ) τα δικαιολογητικά του, τα οποία αποκλειστικά από δική της αμέλεια δεν πρωτοκόλλησε εμπρόθεσμα. Για τους λόγους αυτούς, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης.

8. Επειδή, με το υπ' αριθ. πρωτ. 29798/29-10-2019 έγγραφό της, η αναθέτουσα αρχή εκφράζει τις απόψεις της επί της υπόψη Προσφυγής, παρέχοντας συμπληρωματική αιτιολογία επί της προσβαλλόμενης πράξης και ειδικότερα εκθέτοντας τα εξής : «Α) Η Επιτροπή διενέργειας-αξιολόγησης διαγωνισμού που ορίστηκε με την υπ' αριθμ. 360/2018 Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής (που έλαβε αρ. πρωτ. Δ.Ν.Φ.Ν.Χ. 34008/18-12-2018) και η οποία συνήλθε στη ***** και στον δεύτερο όροφο του επί της οδού ***** Δημοτικού Κτιρίου την Παρασκευή 30/08/2019 και ώρα 11:00 π.μ., συνέταξε πρακτικό με αρ.πρωτ.:25192 /5-9-2019 και το οποίο εγκρίθηκε με την υπ.αρ. 158/2019 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου μας (ΑΔΑ:ΨΙΖΧ46ΜΩ0Ι-

Αριθμός απόφασης: 1343/2019

ΩΨ7) στο οποίο αναφέρει μεταξύ άλλων τα εξής:Στήλη «Ομάδες» Ομάδες Γ,Ε – Στήλη Αριθμός Προσφοράς : 07 – Στήλη «Προμηθευτής» : *****– Στήλη ΑΡ. ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΚΑΙ ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ (ΤΕΛΕΥΤΑΙΑ) ΥΠΟΒΟΛΗΣ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ : 148623 23/08/2019 – Στήλη ΑΡΙΘ. ΠΡΩΤ. ΕΝΤΥΠΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ : 24534/30-08-2019 Β) Στο Δήμο ***** αποστάλθηκε ταχυδρομικά σφραγισμένος φάκελος αγνώστου περιεχομένου με γενικό τίτλο (DOCUMENTS-ΕΓΓΡΑΦΑ) με στοιχεία αποστολέα ***** κλπ όπως αποδεικνύεται με την προσκομιζόμενη και επικαλούμενη έγγραφη απόδειξη με αριθμό 282549142 της εταιρείας ταχυμεταφοράς (κούριερ) «TNT» η οποία και φέρει αρ. πρωτ: 24534/30-8-2019. Γ) Σύμφωνα με την προσκομιζόμενη και επικαλούμενη έγγραφη απόδειξη με αριθμό 282549142 της εταιρείας ταχυμεταφοράς (κούριερ) «TNT», ο φάκελος αγνώστου περιεχομένου με γενικό τίτλο (DOCUMENTS-ΕΓΓΡΑΦΑ), με στοιχεία αποστολέα ***** παραδόθηκε προς διεκπεραίωση στην εταιρεία ταχυμεταφοράς (κούριερ) «TNT» στις 23-8-2019, ημέρα Παρασκευή. Ο εν λόγω φάκελος παραδόθηκε στο Δήμο ***** την επόμενη εργάσιμη ημέρα στις 26-8-2019 ημέρα Δευτέρα και ώρα 12:02, κατόπιν υπογραφής του σχετικού αποδεικτικού, σε υπάλληλο του Δήμου ***** . Στο σημείο αυτό επισημαίνουμε ότι: Η εταιρεία ***** δεν τήρησε την προβλεπόμενη διαδικασία για την παράδοση του φακέλου των απαιτούμενων δικαιολογητικών για τον διαγωνισμό, αναφέροντας τα εξής: i) Ο φάκελος των απαιτούμενων δικαιολογητικών για τον εν λόγω διαγωνισμό δεν παραδόθηκε στο πρωτόκολλο του Δήμου όπως έπραξαν όλοι οι υπόλοιποι συμμετέχοντες, οι οποίοι παρέδωσαν τον αντίστοιχο φάκελο δικαιολογητικών, άλλοι μέσω εταιρειών ταχυμεταφορών (κούριερ) και άλλοι με ιδιόχειρη παράδοση. ii) Ο φάκελος που προσκόμισε η εταιρεία ταχυμεταφοράς (κούριερ) «TNT» με αριθμό 28254914, δεν είχε καμία ένδειξη ότι περιείχε δικαιολογητικά συμμετοχής για τον εν λόγω διαγωνισμό αλλά το γενικό τίτλο DOCUMENTS-ΕΓΓΡΑΦΑ, τα στοιχεία αποστολέα και παραλήπτη την αναπληρώτρια προϊσταμένη του τμήματος Προμηθειών του Δήμου κα ***** . Οι φάκελοι όλων των υπόλοιπων συμμετεχόντων ανεξάρτητα από το αν προσκομίστηκαν μέσω εταιρειών ταχυμεταφορών (κούριερ) ή με ιδιόχειρη παράδοση έφεραν σαφή και

Αριθμός απόφασης: 1343/2019

ξεκάθαρη ένδειξη ότι περιείχαν δικαιολογητικά συμμετοχής για τον εν λόγω διαγωνισμό. iii) Η εταιρεία ***** δεν επέδειξε την πρέπουσα επιμέλεια όσον αφορά τη διαδρομή του συγκεκριμένου φακέλου για τους λόγους που προαναφέραμε παραπάνω, συμπληρώνοντας ότι δεν επικοινωνήσε έγκαιρα με τα αρμόδια τμήματα και υπαλλήλους (Τμήμα Πρωτοκόλλου, Επιτροπή Διαγωνισμού, Τμήμα Προμηθειών) για να ενημερωθεί για την παράδοσή του και τον αριθμό πρωτοκόλλου που έλαβε ο εν λόγω φάκελος, ώστε η συμμετοχή της να είναι και εμπρόθεσμη και νομότυπη. Δ) Στις 30-8-2019 ημερομηνία που πραγματοποιήθηκε η ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών, και ο έλεγχος των δικαιολογητικών συμμετοχής συγκεντρώθηκαν και παραδόθηκαν οι φάκελοι όλων των προμηθευτών στην Επιτροπή Διαγωνισμού. Ο φάκελος της εταιρείας ***** έφερε αρ.πρωτ 24534/30-8-2019 και κρίθηκε από την Επιτροπή Διαγωνισμού ως εκπρόθεσμος με αποτέλεσμα να αποκλειστεί στο πρώτο στάδιο του διαγωνισμού και να μην συμπεριληφθεί στον κατάλογο των οικονομικών φορέων που θα συνέχιζαν στο διαγωνισμό στο επόμενο στάδιο. Βέβαια κατά το άνοιγμα του συγκεκριμένου φακέλου από την Επιτροπή Διαγωνισμού διαπιστώθηκε ότι εσωτερικά υπήρχε ένας φάκελος της συγκεκριμένης εταιρείας που αναγράφει τα στοιχεία « ΠΡΟΣΦΟΡΑ – ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ – ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ κλπ» με σαφείς οδηγίες ως προς το περιεχόμενο αυτού, ο οποίος μονογράφηκε από τα τρία μέλη της επιτροπής με ημερομηνία 30-8-2019. Ε) Η εταιρεία ***** ενημερώθηκε για τα περί εκπροθέσμου από το ηλεκτρονικό μήνυμα που του κοινοποιήθηκε μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ στις 17-10-2019 και της αντίστοιχης ανάρτησης στην εν λόγω πλατφόρμα της 158/2019 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου μας (ΑΔΑ:ΨΙΖΧ46ΜΩ0Ι-ΩΨ7). Η απόφαση αυτή εγκρίνει τα πρακτικά διενέργειας – δικαιολογητικών – τεχνικής αξιολόγησης και αποσφράγισης οικονομικών προσφορών (Α.Π. 25192 /5-9- 2019 και Α.Π 25681/ 12-9-2019 αντιστοίχως) του ανοικτού διαγωνισμού για την «Προμήθεια οικοδομικών και λοιπών υλικών για το έτος 2019» (Α.Μ. 76/2019) και αναδεικνύει προσωρινούς αναδόχους μεταξύ των οποίων τις εταιρείες ***** και ***** στις οποίες κατακυρώθηκαν αντίστοιχα η ομάδα Γ' «Προμήθεια ακρυλικών χρωμάτων» και η

Αριθμός απόφασης: 1343/2019

ομάδα Ε' «Προμήθεια υλικών διαγραμμίσεων οδών». ΣΤ) Η εταιρεία ***** αφού επικοινωνήσε με το Τμήμα Προμηθειών και την Επιτροπή Διαγωνισμού εκφράζοντας τις αντιρρήσεις του, έστειλε άμεσα τα σχετικά αποδεικτικά της εταιρείας ταχυμεταφοράς (κούριερ) τα οποία δεν έγιναν αποδεκτά από την Επιτροπή Διαγωνισμού για τους λόγους που αναφέραμε παραπάνω»

9. Επειδή, ο προσφεύγων κατέθεσε μέσω της πλατφόρμας του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. το από 01.11.2019 έγγραφο πρόσθετων λόγων, το οποίο, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 365 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, λαμβάνεται υπόψη και εξετάζεται νομίμως ως υπόμνημα καθότι περιέχει αιτιάσεις προς αντίκρουση των απόψεων και της δια αυτών συμπληρωματικής αιτιολογίας της αναθέτουσας αρχής. Συγκεκριμένα, ο προσφεύγων υποστηρίζει στο εν λόγω έγγραφο τα εξής : «1) Στο παρελθόν τα 2 προηγούμενα έτη 2017 και 2018 συμμετείχα με τον ίδιο ακριβώς τρόπο χρησιμοποιώντας την ίδια εταιρεία ταχυμεταφοράς (κούριερ) με την ίδια ακριβώς συσκευασία σε ανάλογους ηλεκτρονικούς διαγωνισμούς προμηθειών και κηρύχτηκα μειοδότης και ανέλαβα τέτοιες προμήθειες για λογαριασμό του Δήμου ***** . Συγκεκριμένα κηρύχτηκα μειοδότης και ανάδοχος το 2017, διακήρυξη ***** (ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΩΝ ΚΑΙ ΛΟΙΠΩΝ ΥΛΙΚΩΝ ΓΙΑ ΤΟ ΕΤΟΣ 2017, για την ομάδα Γ' «ΧΡΩΜΑΤΑ» με την προσφορά μου: 60422 (Ηλεκτρονικός Διαγωνισμός :*****)) και υπέγραψα σύμβαση με αρ. Πρωτοκόλλου 15068/20-6-2017, και επίσης κηρύχτηκα μειοδότης και ανάδοχος το 2018, διακήρυξη υπ. αριθ. πρωτ. ***** (ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΩΝ ΚΑΙ ΛΟΙΠΩΝ ΥΛΙΚΩΝ ΓΙΑ ΤΟ ΕΤΟΣ 2018, για την ομάδα Γ' «ΧΡΩΜΑΤΑ» και την ομάδα Ε' «ΥΛΙΚΑ ΔΙΑΓΡΑΜΜΙΣΕΩΝ ΟΔΩΝ» με την προσφορά μου: 99890 (Ηλεκτρονικός Διαγωνισμός :*****)) και υπέγραψα σύμβαση με αρ. Πρωτοκόλλου 28880/7-11 2018. Και τις δύο προηγούμενες φορές η αποστολή των δικαιολογητικών έγινε με τον ίδιο ακριβώς τρόπο. Ο δε φάκελος μας βρισκόταν εντός εξωτερικής συσκευασίας προφύλαξης της εταιρείας ταχυμεταφοράς (κούριερ), ίδιας ακριβώς με την τωρινή. Σε αυτούς τους διαγωνισμούς του ίδιου Δήμου ***** ουδέν πρόβλημα υπήρξε. Εξάλλου από τις προσκομιζόμενες από το Δήμο ***** φωτογραφίες του φακέλου μας

Αριθμός απόφασης: 1343/2019

φαίνεται ευκρινέστατα ότι ο φάκελος μας αναγράφει εξωτερικά με πλήρη σαφήνεια ότι περιέχει τα σχετικά δικαιολογητικά που απαιτούνται από το νόμο για τη συμμετοχή μου στην εν λόγω προκήρυξη. Η κάθε εταιρεία ταχυμεταφοράς (κούριερ), έχει το δικό της τρόπο συσκευασίας. Η ολιγωρία και η αμέλεια στην καλύτερη περίπτωση του αρμόδιου υπαλλήλου παραλαβής αλληλογραφίας του Δήμου ***** να ανοίξει την εξωτερική συσκευασία της εταιρείας ταχυμεταφοράς (κούριερ) για να δει τι περιέχει είχε ως αποτέλεσμα να κηρυχτώ εκπρόθεσμος αν και η συσκευασία που περιείχε τα δικαιολογητικά έφτασε εμπρόθεσμα στο Δήμο *****.

Στη Διακήρυξη του διαγωνισμού αναφέρει επί λέξει: "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. Τέτοια στοιχεία και δικαιολογητικά είναι ενδεικτικά η εγγυητική επιστολή συμμετοχής, τα πρωτότυπα έγγραφα τα οποία έχουν εκδοθεί από ιδιωτικούς φορείς και δεν φέρουν επικύρωση από δικηγόρο, καθώς και τα έγγραφα που φέρουν τη Σφραγίδα της Χάγης (Apostille). Δεν προσκομίζονται σε έντυπη μορφή στοιχεία και δικαιολογητικά τα οποία φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή, τα ΦΕΚ, τα τεχνικά φυλλάδια και όσα προβλέπεται από το ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται σε αντίγραφα των πρωτοτύπων, 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. Τέτοια στοιχεία και δικαιολογητικά είναι ενδεικτικά η εγγυητική επιστολή συμμετοχής, τα πρωτότυπα έγγραφα τα οποία έχουν εκδοθεί από ιδιωτικούς φορείς και δεν φέρουν επικύρωση από δικηγόρο, καθώς και τα έγγραφα που φέρουν τη Σφραγίδα της Χάγης (Apostille). Δεν προσκομίζονται σε έντυπη μορφή στοιχεία και δικαιολογητικά τα οποία φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή, τα ΦΕΚ, τα τεχνικά φυλλάδια και όσα προβλέπεται από το ν.

Αριθμός απόφασης: 1343/2019

4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται σε αντίγραφα των πρωτοτύπων." Η πρωτοκόλληση είναι αρμοδιότητα του παραλήπτη στην συγκεκριμένη περίπτωση του Δήμου ***** ως εισερχόμενο. Όπως αποδεικνύεται από τα σχετικά δικαιολογητικά έγγραφα της εταιρείας ταχυμεταφοράς (κούριερ) TNT, και ούτε ο αντίδικος Δήμος ***** αρνείται, τα δικαιολογητικά μου έφτασαν και παραλήφθηκαν στο κατάστημα του Δημαρχείου εμπρόθεσμα. Η ολιγωρία του αρμόδιου υπαλλήλου παραλαβής να τα ανοίξει και να τα πρωτοκολλήσει είχε ως αποτέλεσμα να κηρυχτώ εκπρόθεσμος. Από όλα τα έγγραφα που έχω προσκομίσει και δεν αρνείται ο Δήμος ***** τα δικαιολογητικά μου έφτασαν στο κατάστημα του Δήμου στις 26-8 2019 που είναι η πρώτη εργάσιμη ημέρα μετά την 23-8-2019 ημέρα που κατάθεσα ηλεκτρονικά την προσφορά μου και σε κάθε περίπτωση εντός της προθεσμίας των τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή που ορίζει η διακήρυξη. Η αμέλεια του υπαλλήλου με οδήγησε να κριθώ εκπρόθεσμος»

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

Αριθμός απόφασης: 1343/2019

αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια ...» και η διάταξη αυτή επαναλαμβάνεται και στο άρθρο 18 του Π.Δ. 39/2017.

11. Επειδή, στην ΥΑ 117/2017 (ΥΑ 117384 ΦΕΚ Β 3821 2017) «Ρυθμίσεις τεχνικών ζητημάτων σχετικά με την ανάθεση Δημοσίων Συμβάσεων έργων κλπ με τη χρήση του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.» προβλέπεται ότι : «Ο χρήστης - Οικονομικός Φορέας υποβάλλει, κατά περίπτωση σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις 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/αίτησης συμμετοχής τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή σύμφωνα με τον ν. 4250/2014. Τέτοια στοιχεία και δικαιολογητικά είναι υποχρεωτικά η εγγυητική επιστολή συμμετοχής, και κατά περίπτωση, σύμφωνα με τα έγγραφα της σύμβασης, ενδεικτικά, τα πρωτότυπα έγγραφα τα οποία έχουν εκδοθεί από ιδιωτικούς φορείς και δεν φέρουν επικύρωση από δικηγόρο, καθώς και τα έγγραφα που φέρουν τη Σφραγίδα της Χάγης (*Apostille*)».

12. Επειδή, στην παράγραφο 1.5 της διακήρυξης με τίτλο : «Προθεσμία παραλαβής προσφορών και διενέργεια διαγωνισμού» ορίζεται ότι : «Η καταληκτική ημερομηνία παραλαβής των προσφορών είναι ημέρα Δευτέρα , 26/08/2019 και ώρα 11:30 π.μ.». Περαιτέρω, στην παράγραφο 2.4.2 με τίτλο «Χρόνος και Τρόπος υποβολής προσφορών» ορίζεται ότι : «2.4.2.1. Οι προσφορές υποβάλλονται από τους ενδιαφερόμενους ηλεκτρονικά, μέσω της

Αριθμός απόφασης: 1343/2019

διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ, μέχρι την καταληκτική ημερομηνία και ώρα που ορίζει η παρούσα διακήρυξη, στην Ελληνική Γλώσσα, σε ηλεκτρονικό φάκελο, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στον ν.4412/2016, ιδίως άρθρα 36 και 37 και την Υπουργική Απόφαση αριθμ. 56902/215 «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.)». Για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή που υποστηρίζεται από εγκεκριμένο πιστοποιητικό το οποίο χορηγήθηκε από έναν εγκεκριμένο πάροχο υπηρεσιών πιστοποίησης, ο οποίος περιλαμβάνεται στον κατάλογο εμπιστευσης που προβλέπεται στην απόφαση 2009/767/ΕΚ και σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014 και τις διατάξεις της Υ.Α. 56902/215 «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.)» (ΦΕΚ Β 1924/02.06.2017) και να εγγραφούν στο ηλεκτρονικό σύστημα (ΕΣΗΔΗΣ- Διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr) ακολουθώντας την διαδικασία εγγραφής του άρθρου 5 της ίδιας Υ.Α. 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 9 της ως άνω Υπουργικής Απόφασης. Μετά την παρέλευση της καταληκτικής ημερομηνίας και ώρας, δεν υπάρχει η δυνατότητα υποβολής προσφοράς στο Σύστημα. Σε περιπτώσεις τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ, η αναθέτουσα αρχή θα ρυθμίσει τα της συνέχειας του διαγωνισμού με σχετική ανακοίνωσή της. 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

Αριθμός απόφασης: 1343/2019

περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά. {...} 2.4.2.5. Ο χρήστης - οικονομικός φορέας υποβάλλει τους ανωτέρω (υπο)φακέλους μέσω του Συστήματος, όπως περιγράφεται παρακάτω: Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για τη συμμετοχή του οικονομικού φορέα στη διαδικασία υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείων τύπου .pdf και εφόσον έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών, χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου της υπογραφής. 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. Τέτοια στοιχεία και δικαιολογητικά είναι ενδεικτικά η εγγυητική επιστολή συμμετοχής, τα πρωτότυπα έγγραφα τα οποία έχουν εκδοθεί από ιδιωτικούς φορείς και δεν φέρουν επικύρωση από δικηγόρο, καθώς και τα έγγραφα που φέρουν τη Σφραγίδα της Χάγης (Apostille). Δεν προσκομίζονται σε έντυπη μορφή στοιχεία και δικαιολογητικά τα οποία φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή, τα ΦΕΚ, τα τεχνικά φυλλάδια και όσα προβλέπεται από το ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται σε αντίγραφα των πρωτοτύπων. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά την διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν σε έντυπη μορφή και σε εύλογη προθεσμία όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά και στοιχεία που έχουν υποβάλει ηλεκτρονικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας».

13. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ Πράξεις Τμήματος VI 78/2007, 19/2005, 31/2003 κλπ), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί

Αριθμός απόφασης: 1343/2019

σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ). Αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της Διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής, αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.10.2001, Υπόθεση C-19/00 Siac Construction Ltd, σκέψεις 34 και 44, ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54 κλπ).

14. Επειδή, με βάση την αρχή της τυπικότητας των δημόσιων διαγωνισμών, μόνο όταν έχει τεθεί όρος στη Διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού - είτε ουσιαστικός, είτε τυπικός - κάθε διαγωνιζόμενος έχει δικαίωμα να επικαλεσθεί παράβασή του και να επιδιώξει τον αποκλεισμό των άλλων διαγωνιζομένων, προς διασφάλιση της αρχής της διαφάνειας, του ανταγωνισμού και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων (ΣΤΕ 194/2011).

15. Επειδή, η αρχή της διαφάνειας, προϋποθέτει ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στη Διακήρυξη του Διαγωνισμού ή στη Συγγραφή Υποχρεώσεων, κατά τρόπο ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός έλεγχος του εάν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (ΔΕΕ C-496/1999, CAS Succhi di Frutta SpA, σκέψη 111 κλπ).

16. Επειδή, από τα οριζόμενα στην υπόψη Διακήρυξη προκύπτει ότι ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των ηλεκτρονικών προσφορών των ενδιαφερομένων να συμμετέχουν στο διαγωνισμό τέθηκε η 26.08.2019, ενώ προβλέφθηκε περαιτέρω η υποχρέωση των διαγωνιζομένων να υποβάλλουν

Αριθμός απόφασης: 1343/2019

ενώπιον της αναθέτουσας αρχής και εντός προθεσμίας τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή συγκεκριμένα στοιχεία και δικαιολογητικά της προσφοράς τους σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, χωρίς προς τούτο να τίθενται από την διακήρυξη περαιτέρω διατυπώσεις, όπως για παράδειγμα να προσδιορίζεται ρητώς η υπηρεσία κατάθεσης και ο αρμόδιος υπάλληλος για την παραλαβή του έντυπου φακέλου όπως και τα στοιχεία που πρέπει υποχρεωτικώς να αναγράφονται στην εξωτερική όψη του φακέλου. Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι ο προσφεύγων υπέβαλε εμπροθέσμως την προσφορά του (αριθμός συστήματος προσφοράς 148623) στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (77111) στις 23.08.2019, ημέρα Παρασκευή και ώρα 10:15:00, αυθημερόν δε παρέδωσε σε αρμόδια εταιρία ταχυμεταφοράς (courier) τον φάκελο με τα ζητούμενα σε έντυπη μορφή δικαιολογητικά προς αποστολή στην αναθέτουσα αρχή. Τα ως άνω συνομολογεί πλήρως και η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της. Ακολούθως, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι, ο εν λόγω φάκελος παραδόθηκε από την εταιρία ταχυμεταφοράς στην αναθέτουσα αρχή επίσης εμπροθέσμως, ήτοι στις 26.08.2019, η οποία συνιστούσε την πρώτη εργάσιμη ημέρα μετά την ηλεκτρονική υποβολή της προσφοράς και συνάμα μετά την παράδοση του φακέλου στην εταιρία ταχυμεταφοράς, προθεσμία η οποία κατά την διακήρυξη έληγε για τον προσφεύγοντα στις 28.08.2019. Τούτο επίσης συνομολογείται από την αναθέτουσα αρχή, η οποία στις απόψεις της αναφέρει ότι «ο εν λόγω φάκελος παραδόθηκε στον Δήμο ***** την επόμενη εργάσιμη ημέρα στις 26.08.2019, ημέρα Δευτέρα και ώρα 12:02, κατόπιν υπογραφής του σχετικού αποδεικτικού, σε υπάλληλο του Δήμου*****». Ενόψει των ανωτέρω, γίνεται δεκτό ότι το γεγονός ότι ο φάκελος των απαιτούμενων έντυπων δικαιολογητικών του προσφεύγοντος εν τέλει έλαβε αριθμό πρωτοκόλλου με ημερομηνία 30.08.2018, με περαιτέρω συνέπεια να κριθεί εκ του λόγου αυτού εκπρόθεσμος από την αρμόδια Επιτροπή, δεν οφείλεται σε πλημμέλεια του προσφεύγοντος, ο οποίος από το σύνολο των στοιχείων του φακέλου προκύπτει αφενός μεν ότι εμπροθέσμως υπέβαλε την ηλεκτρονική του προσφορά, αφετέρου δε ότι

Αριθμός απόφασης: 1343/2019

εμπροθέσμως παρέδωσε τον φάκελο των απαιτούμενων έντυπων δικαιολογητικών σε εταιρία ταχυμεταφοράς προς αποστολή στην αναθέτουσα αρχή, η οποία εν τέλει επίσης εμπροθέσμως παρέδωσε τον επίμαχο φάκελο στο Τμήμα Προμηθειών της αναθέτουσας αρχής. Ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι ο προσφεύγων δεν παρέδωσε τον φάκελο με τα απαιτούμενα έντυπα δικαιολογητικά στο πρωτόκολλο του Δήμου, όπως τούτο έπραξαν οι λοιποί διαγωνιζόμενοι, ανεξάρτητα εάν χρησιμοποίησαν προς τούτο εταιρία ταχυμεταφοράς ή όχι, απορρίπτεται ως αβάσιμος διότι εκ των σαφώς οριζομένων στην Διακήρυξη δεν προβλέπεται συγκεκριμένο σημείο για την κατάθεση των δικαιολογητικών σε έντυπη μορφή, ούτε ορίζεται συγκεκριμένος υπάλληλος ως αρμόδιο πρόσωπο για την παραλαβή των έντυπων δικαιολογητικών στο πλαίσιο του επίμαχου διαγωνισμού. Η μόνη αναφορά σχετικά με τα στοιχεία της αναθέτουσας αρχής βρίσκεται στην παράγραφο 1.1. της διακήρυξης όπου σημειώνονται η πλήρης διεύθυνση της έδρας του Δήμου***** , ως αρμόδιος υπάλληλος γενικώς η κα ***** και ως διεύθυνση ηλεκτρονικού ταχυδρομείου η αντίστοιχη ηλεκτρονική διεύθυνση του Τμήματος Προμηθειών. Ως εκ τούτου, εφόσον από τα στοιχεία του φακέλου αλλά και από τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής προκύπτει ότι ο επίμαχος φάκελος παραδόθηκε στην αναθέτουσα αρχή στις 26.08.2019 (αμέσως επόμενη εργάσιμη ημέρα από την ηλεκτρονική υποβολή της προσφοράς και την παράδοσή του στο courier), ήτοι εμπροθέσμως, οπότε και τον παρέλαβε υπάλληλος του Δήμου, ο οποίος μάλιστα υπέγραψε το σχετικό αποδεικτικό της εταιρίας ταχυμεταφοράς, δεν τίθεται ζήτημα εκπρόθεσμης υποβολής του σχετικού φακέλου στην αναθέτουσα αρχή, με ευθύνη του προσφεύγοντος, ο οποίος, τηρουμένων των ελάχιστων διατυπώσεων της διακήρυξης, είχε σημειώσει στο εξωτερικό περίβλημα του φακέλου (συσκευασία courier) το όνομα της κας ***** και είχε υποδείξει την παράδοση αυτού στο Τμήμα Προμηθειών. Ομοίως ως αβάσιμος απορρίπτεται και ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι ο φάκελος που προσκόμισε η εταιρία ταχυμεταφοράς με αριθμό 28254914 δεν είχε καμία ένδειξη ότι περιείχε δικαιολογητικά συμμετοχής για τον εν λόγω διαγωνισμό, παρά μόνον έφερε το γενικό τίτλο DOCUMENTS-

Αριθμός απόφασης: 1343/2019

ΕΓΓΡΑΦΑ, τα στοιχεία του αποστολέα και παραλήπτη την αναπληρώτρια προϊσταμένη του τμήματος Προμηθειών του Δήμου*****, σε αντίθεση με τους φακέλους των λοιπών διαγωνιζομένων, οι οποίοι έφεραν σαφή και ξεκάθαρη ένδειξη ως προς το περιεχόμενό τους. Και τούτο διότι ο ως άνω ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής αφορά αποκλειστικά και μόνον τον φάκελο που συνιστούσε το εξωτερικό περίβλημα, άλλως την συσκευασία, του φακέλου που περιείχε τα έντυπα δικαιολογητικά του προσφεύγοντος. Στο εσωτερικό της συσκευασίας αυτής υπήρχε άλλος φάκελος όπου αναγράφονταν εξωτερικά με πλήρη σαφήνεια ότι περιέχει τα σχετικά δικαιολογητικά που απαιτούνται από το νόμο για τη συμμετοχή του προσφεύγοντος στον εν λόγω διαγωνισμό. Τούτο συνομολογεί με τις απόψεις της και η αναθέτουσα αρχή, σημειώνοντας ότι κατά το άνοιγμα του φακέλου από την Επιτροπή Διαγωνισμού διαπιστώθηκε ότι εσωτερικά υπήρχε ένας φάκελος της συγκεκριμένης εταιρίας που αναγράφει τα στοιχεία «ΠΡΟΣΦΟΡΑ – ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ – ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ», με σαφείς οδηγίες ως προς το περιεχόμενό του, ο οποίος μονογράφηκε από τα τρία μέλη της επιτροπής με ημερομηνία 30.08.2019. Άλλωστε, ούτε στην διακήρυξη ορίζονται σαφώς τα στοιχεία που πρέπει να σημειώνονται στην εξωτερική όψη του φακέλου εντός του οποίου περιέχονται τα σχετικά έντυπα δικαιολογητικά, πολλώ δε μάλλον δεν προβλέπεται εάν και ποια στοιχεία πρέπει να αναγράφονται στην περίπτωση που ο εν λόγω φάκελος αποστέλλεται εντός ειδικής συσκευασίας courier, όπως εν προκειμένω. Συνεπώς, λαμβάνοντας υπόψιν ότι καθ'εαυτός ο φάκελος που περιείχε τα έντυπα δικαιολογητικά του προσφεύγοντα έφερε εξωτερικά την προσήκουσα σημείωση ως προς τα στοιχεία που εμπεριέχονται σε αυτόν, όπως και ότι, ακόμα και στην συσκευασία courier αναγράφονταν η ένδειξη «ΕΓΓΡΑΦΑ», τα στοιχεία του αποστολέα και το ονοματεπώνυμο της αναπληρώτριας προϊσταμένης του Τμήματος Προμηθειών ως παραλήπτη του φακέλου, γίνεται δεκτό ότι το περιεχόμενο του επίμαχου φακέλου προσδιορίστηκε από τον προσφεύγοντα σαφώς. Τέλος, αναφορικά με τον ισχυρισμό της αναθέτουσας αρχής ότι ο προσφεύγων δεν επέδειξε την δέουσα επιμέλεια όσον αφορά στην διαδρομή του συγκεκριμένου φακέλου καθότι δεν επικοινωνήσε έγκαιρα με τα

Αριθμός απόφασης: 1343/2019

αρμόδια τμήματα-υπαλλήλους για να ενημερωθεί για την παράδοσή του και τον αριθμό πρωτοκόλλου που έλαβε ο εν λόγω φάκελος, τούτος απορρίπτεται ως αβάσιμος, αφενός μεν διότι ουδόλως επιβάλλεται από την διακήρυξη ότι σε περίπτωση αποστολής του φακέλου των έντυπων δικαιολογητικών μέσω εταιρίας ταχυμεταφοράς, ο εκάστοτε διαγωνιζόμενος υποχρεούται να επικοινωνεί με την αναθέτουσα αρχή για να λαμβάνει τον σχετικό αριθμό πρωτοκόλλου του φακέλου του, αφετέρου δε διότι, όπως και η ίδια η αναθέτουσα αρχή ομολογεί με τις απόψεις της, κατά την παράδοση του επίμαχου φακέλου από την εταιρία ταχυμεταφοράς υπάλληλος της αναθέτουσας αρχής υπέγραψε το σχετικό αποδεικτικό παραλαβής, το οποίο και αποτελεί το προσήκον αποδεικτικό στοιχείο ως προς την εμπρόθεσμη διεκπεραίωση της εν λόγω αποστολής. Τούτων δοθέντων, η κριθείσα Προσφυγή γίνεται δεκτή ενώ απορρίπτονται οι περί του αντιθέτου ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής.

17. Επειδή, ενόψει των ανωτέρω, η κριθείσα Προδικαστική Προσφυγή γίνεται δεκτή.

18. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων, ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό*****, ποσού 600,00 ευρώ πρέπει να του επιστραφεί.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη απόφαση κατά το μέρος που αφορά στην απόρριψη της προσφοράς του προσφεύγοντος κατά το στάδιο αξιολόγησης των φακέλων «δικαιολογητικά συμμετοχής-τεχνική προσφορά» για τις Ομάδες Γ' και Ε' της δημοπρατούμενης σύμβασης.

Ορίζει την επιστροφή στον προσφεύγοντα του προσκομισθέντος παραβόλου ποσού 600,00 ευρώ.

Αριθμός απόφασης: 1343/2019

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 27 Νοεμβρίου 2019 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 4 Δεκεμβρίου 2019.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Μαρία-Ελένη Σιδέρη

Αργυρώ Τσουλούφα