

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της Αρχής την 13^η Μαρτίου 2018, με την εξής σύνθεση: Νικόλαο Σαββίδη Πρόεδρο και Εισηγητή, δυνάμει της με αρ. 160/12-02-2018 Πράξη του ίδιου, Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή, μέλος και Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη, μέλος.

Για να εξετάσει την από 08-02-2018 Προδικαστική προσφυγή με Γεν. Αριθ. Κατ. ΑΕΠΠ 118/09-02-2018 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» που εδρεύει στο Πειραιά, οδός (εφεξής «προσφεύγων»), για τον Διεθνή ανοικτό διαγωνισμό (άνω των ορίων) μέσω του ΕΘΝΙΚΟΥ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΩΝ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής, για την προμήθεια με τίτλο: «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΗΛΕΚΤΡΟΛΟΓΙΚΟΥ ΥΛΙΚΟΥ», προϋπολογισμού 405.778,84 € (με Φ.Π.Α.) του Δήμου Βόλου [ΕΣΗΔΗΣ Α/Α: 47778,1] (εφεξής «διαγωνισμός») και κατά της με αριθμό 34/2018 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του άνω Δήμου, Προσφυγή κοινοποιηθείσα στην ΑΕΠΠ και χρεωθείσα στο 2ο Κλιμάκιο ΑΕΠΠ με το από 12.02.2018 ενημερωτικό ηλεκτρονικό μήνυμα του Προέδρου της.

Κατά της Αναθέτουσας Αρχής, ΟΤΑ με την επωνυμία Δήμος ΒΟΛΟΥ που εδρεύει στον Βόλο, οδός Μικρασιατών αρ. 81, όπως εκπροσωπείται νόμιμα (εφεξής «Αναθέτουσα Αρχή» ή ΑΑ ή «Δήμος») και κατά της με αριθμό 34/2018

Αριθμός Απόφασης: 196 / 2018

Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του άνω Δήμου, δυνάμει της οποίας εγκρίθηκε το από 07-12-2017 πρακτικό επιτροπής αξιολόγησης του διαγωνισμού, κατά το μέρος αυτής που απορρίφθηκε η προσφορά του προσφεύγοντα, κατά το σκέλος της, με το οποίο αποδίδεται μη συμμόρφωση του προσφεύγοντα με τις διατάξεις της διακήρυξης σχετικά με την συμπλήρωση του ΕΕΕΣ που έπρεπε να υποβληθεί (εφεξής «προσβαλλόμενη πράξη»)

Με την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή ο προσφεύγων επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης, διότι, όπως ισχυρίζεται, στο συνημμένο στην διακήρυξη Ενιαίο Ευρωπαϊκό Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) δεν υπήρχε εδάφιο στο οποίο να μπορούσαν να συμπληρωθούν οι όροι των διατάξεων του άρθρου 2.2.9.1 της διακήρυξης (να δηλωθεί δηλαδή από τον προσφέροντα ότι: έλαβε γνώση των όρων της διακήρυξης και των τευχών δημοπράτησης και αποδέχεται πλήρως και ανεπιφύλακτα όλους τους όρους, ο χρόνος ισχύος της προσφοράς του ο οποίος δεν θα πρέπει να είναι μικρότερος των δώδεκα (12) μηνών, ο προσφερόμενος χρόνος παράδοσης, ότι τα στοιχεία που αναφέρονται στην προσφορά είναι αληθή και ακριβή και ότι δεν υπόκειται σε τυχόν νομικούς περιορισμούς λειτουργίας) και, συνεπώς, έπρεπε ο προσφέρων είτε να προχωρήσει στην απαράδεκτη και μη νόμιμη επιλογή παρέμβασης, αλλοίωσης στο τυποποιημένο κείμενο του ΕΕΕΣ, ώστε να συμπεριλάβει και τις εν λόγω δηλώσεις, είτε να προχωρήσει σε καταφανώς μη νόμιμες επιλογές (χειρόγραφες σημειώσεις, με παραπομπές κ.λ.π.). Αντ' αυτού, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι, πλέον του ΕΕΕΣ πλήρως και νομότυπα συμπληρωμένου, προσκόμισε και υπεύθυνες δηλώσεις με τις δηλώσεις που αναφέρονταν στον όρο 2.2.9.1 της διακήρυξης και έτσι τήρησε τις απαιτήσεις της διακήρυξης, σεβόμενη και το γράμμα του νόμου. Από την στιγμή, συνεπώς, που η αναθέτουσα αρχή δεν είχε εγκαίρως επεξεργαστεί, σχεδιάσει και προσαρμόσει την ηλεκτρονική φόρμα του ΕΕΕΣ κατά τρόπο ώστε να μπορούν να συμπληρωθούν οι δηλώσεις του όρου του 2.2.9.1, όφειλε να κάνει δεκτές τις υπεύθυνες δηλώσεις που ο προσφέρων

Αριθμός Απόφασης: 196 / 2018

υπέβαλε σε συμπλήρωση του ΕΕΕΣ, σε κάθε περίπτωση δε, εφόσον επρόκειτο να τον αποκλείσει και με δεδομένο ότι είχε υποβάλει υπεύθυνες δηλώσεις με το περιεχόμενο που δεν είχε συμπεριληφθεί στο ΕΕΕΣ, όφειλε να τον καλέσει διευκρινίσεις.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή, Νικόλαο Σαββίδη

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο και έκανε ομόφωνα δεκτά το εξής

1. Επειδή, για την άσκηση της ανωτέρω Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως έχει προσκομιστεί το ηλεκτρονικό παράβολο υπέρ Ελληνικού Δημοσίου με κωδικό 189864996958 0410 0085, ποσού εννιακοσίων δεκατριών (913,00) Ευρώ, που υπερβαίνει κατά 4,70 Ευρώ το προβλεπόμενο ποσοστό 0,5% της προϋπολογιζόμενης δαπάνης των τμημάτων του διαγωνισμού, στο πλαίσιο των οποίων ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, η οποία ανέρχεται συνολικά στο ποσό των 181.661,00 Ευρώ, μη συμπ/νου ΦΠΑ, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 363 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α΄ 147) και 5 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017 «Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της ΑΕΠΠ» (ΦΕΚ Α΄ 64), παράβολο που πληρώθηκε εμπρόθεσμα, κατά τα 4,70 Ευρώ δε αχρεώστητα, σύμφωνα με το με το πιο πάνω κωδικό e-παράβολο αυτόματης δέσμευσης, του οποίου προσκομίστηκε εκτυπωμένη σελίδα με κατάσταση «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ» για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)».

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

3. Επειδή, η Προσφυγή, βάσει της κατά τα ως άνω εκτιμώμενης αξίας της Διακήρυξης, του αντικειμένου της (προμήθεια) και της ημερομηνίας

Αριθμός Απόφασης: 196 / 2018

αποστολής της για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, την 26-10-2017, δεδομένου ότι ο διαγωνισμός υπάγεται στις διατάξεις του Βιβλίου Ι Ν. 4412/2016 και με συνολική εκτιμώμενη αξία 327.241,00 Ευρώ, χωρίς ΦΠΑ, υπερβαίνει τα κατώτατα όρια του πεδίου εφαρμογής της οδηγίας 2014/24/ΕΕ και συνεπώς κατά τις οικείες διατάξεις του Βιβλίου ΙV Ν. 4412/2016 υπάγεται στην δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ως και την καθ' ύλην αρμοδιότητά της (κατ' αρ. 345 παρ. 1 Ν. 4412/2016, ενώ επιπλέον θεμελιώνεται και η κατά χρόνο αρμοδιότητά της, όπως απαιτείται από τις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, όπως ισχύει μετά την τροποποίησή του από το άρθρο 43 παρ. 4 του Ν.4487/2017 (ΦΕΚ Α' 116).

4. Επειδή, η Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. γ) του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 περ. γ) του Ν. 4412/2016, δεδομένου ότι η προσβαλλόμενη αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. (Α/Α:47778,1) και κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα την 02-02-2018 και ο προσφεύγων άσκησε την υπό κρίση Προσφυγή με κατάθεσή της στον ίδιο ηλεκτρονικό τόπο, την 08-02-2018, ήτοι επομένως εντός της δεκαήμερης προθεσμίας και κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΑΕΠΠ.

5. Επειδή, κατά την έννοια του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του ΠΔ 39/2017 ο Προσφεύγων ασκεί την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή αιτούμενος την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης κατά το σκέλος αυτής, με το οποίο απέρριψε την προσφορά του για το σύνολο των τμημάτων (άρθρων) για τα οποία είχε υποβάλει προσφορά, ενώ θα έπρεπε να την κάνει δεκτή, επομένως ασκεί την Προδικαστική Προσφυγή με έννομο συμφέρον, αφού προδήλως βλάπτεται από την προσβαλλόμενη, εφόσον αν η προσφορά του είχε γίνει αποδεκτή, καθόσον όλοι οι λοιποί οικονομικοί φορείς αποκλείστηκαν, θα έπρεπε να κατακυρωθούν σε αυτόν τα επίμαχα τμήματα

Αριθμός Απόφασης: 196 / 2018

(άρθρα) της υπό ανάθεση σύμβασης, με εξαίρεση ειδικά για τα τμήματα, για τα οποία η τεχνική του προσφορά απερρίφθη και για άλλους λόγους, σε βάρος των οποίων όμως δεν βάλλει με την προσφυγή του.

6. Επειδή, επομένως η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει τυπικά δεκτή και να εξεταστεί περαιτέρω κατ' ουσία.

7. Επειδή, με την υπ' αριθ. 94281/2018 [ΕΣΗΔΗΣ: 47778,1] Διακήρυξη Σύμβασης, ο ΟΤΑ με την επωνυμία ΔΗΜΟΣ ΒΟΛΟΥ, προκήρυξε Ανοικτό Διεθνή Ηλεκτρονικό Διαγωνισμό (άνω των ορίων), με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής, για την προμήθεια με τίτλο: «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΗΛΕΚΤΡΟΛΟΓΙΚΟΥ ΥΛΙΚΟΥ», προϋπολογισμού 405.778,84 € (με Φ.Π.Α.). Πιο συγκεκριμένα, ο Δήμος θα προμηθευόταν λαμπτήρες για την επισκευή του υπάρχοντος εξοπλισμού του χριστουγεννιάτικου διακόσμου, ιστούς φωτισμού για τις ανάγκες συντήρησης των δικτύων φωτισμού της πόλης και της φωτεινής σηματοδότησης, καλώδια για τις ανάγκες συντήρησης των δικτύων φωτισμού της πόλης, των δικτύων της φωτεινής σηματοδότησης, των ηλεκτρολογικών εγκαταστάσεων των σχολικών κτιρίων και των δημοτικών κτιρίων, πάσης φύσεως λοιπά ηλεκτρολογικά υλικά για τις ανάγκες συντήρησης των δικτύων φωτισμού της πόλης, των δικτύων της φωτεινής σηματοδότησης, των ηλεκτρολογικών εγκαταστάσεων των σχολικών κτιρίων και των δημοτικών κτιρίων, υλικά φωτεινής σηματοδότησης (ρυθμιστών κυκλοφορίας και πλακετών), καθώς και φανούς φωτεινής σηματοδότησης με τα απαραίτητα οπτικά συστήματα και απαραίτητα συστήματα ανάρτησης τους. Τα είδη και οι ποσότητες των πιο πάνω υλικών περιλήφθηκαν σε πίνακα με 169 είδη κατανεμημένα σε σειρές (άρθρα), πίνακας που περιλήφθηκε και στον Παράρτημα Ι της διακήρυξης, στο οποίο συμπεριλήφθηκε και αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου. Προσφορές θα υποβάλλονταν για ένα ή περισσότερα είδη της προμήθειας, αλλά για το σύνολο

Αριθμός Απόφασης: 196 / 2018

της προκηρυχθείσας ποσότητας της προμήθειας ανά άρθρο (σειρά), με αντίστοιχη κατάθεση εγγυητικής επιστολής. Καταληκτική ημερομηνία για την υποβολή προσφορών ορίστηκε η 30-11-2017. Κατά την 07-12-2017, οπότε η Επιτροπή διενέργειας διαγωνισμού προέβη στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών, διαπιστώθηκε ότι κατέθεσαν προσφορές οι κάτωθι οικονομικοί φορείς: 1) με αρ. προσφοράς 82320, 2), με αρ. προσφοράς 82933, 3), με αρ. προσφοράς 80697, 4), με αρ. προσφοράς 80973, 5), με αρ. προσφοράς 82146 ΚΑΙ 6), με αρ. προσφοράς 83311. Στη συνέχεια ήλεγξε τα δικαιολογητικά που κατέθεσαν οι παραπάνω οικονομικοί φορείς και απεφάνθη ότι κανένας οικονομικός φορέας δεν συμμορφώνεται απολύτως με τις απαιτήσεις της διακήρυξης και πιο συγκεκριμένα ο ότι μεταξύ άλλων πλημμελειών, στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ) που υπέβαλε, στο πεδίο Μέρος IV/A/σελ. 14 δεν γίνεται αναφορά στο ειδικό επάγγελμα (ήτοι σε εμπορία ή κατασκευή των προσφερόμενων ειδών) σύμφωνα με τα οριζόμενα του άρθρου 2.2.4 της Διακήρυξης, στο πεδίο Μέρος IV/Γ δεν αναλύει τον μέσο ετήσιο αριθμό παραδόσεων του προϋπολογισμού για το οποίο υποβάλλεται προσφορά κατά την τελευταία τριετία (ελάχιστη απαίτηση της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας - άρθρο 2.2.6 διακήρυξης), η εταιρεία ότι μεταξύ άλλων πλημμελειών, στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ) που υπέβαλε, στο πεδίο Μέρος II/A/ σελ. 3 δηλώνει ότι δεν είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων (απαίτηση του άρθρου 2.2.4 της Διακήρυξης , οι οικονομικοί φορείς να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα), στο πεδίο Μέρος II/A/ σελ. 3 δεν δηλώνει αν η εγγραφή ή η πιστοποίηση καλύπτει τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής, στο πεδίο Μέρος II/A/ σελ. 4 δεν δηλώνει αν ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, στο πεδίο Μέρος II/A/

Αριθμός Απόφασης: 196 / 2018

σελ. 4 δεν γίνεται αναφορά για τα τμήματα που υποβάλλει προσφορά, στο πεδίο Μέρος IV/A/σελ. 21 δεν γίνεται αναφορά στο ειδικό επάγγελμα (ήτοι σε εμπορία ή κατασκευή των προσφερόμενων ειδών) σύμφωνα με τα οριζόμενα του άρθρου 2.2.4 της Διακήρυξης, στο πεδίο Μέρος IV/Γ/ δεν γίνεται αναφορά αν ο οικονομικός φορέας μπορεί να εφαρμόζει τα μέτρα περιβαλλοντικής διαχείρισης κατά την εκτέλεση σύμβασης, σύμφωνα με τα οριζόμενα του άρθρου 2.2.6 της Διακήρυξης, στο πεδίο Μέρος V δεν περιγράφει τα απαιτούμενα έγγραφα που ζητούνται, δεν έχουν συμπεριληφθεί οι όροι: ότι έλαβε γνώση των όρων διακήρυξης και των τευχών δημοπράτησης και αποδέχεται πλήρως και ανεπιφύλακτα όλους τους όρους, τον χρόνο ισχύος της προσφοράς ο οποίος δεν θα πρέπει να είναι μικρότερος των δώδεκα (12) μηνών, τον προσφερόμενο χρόνο παράδοσης, ότι τα στοιχεία που αναφέρονται στην προσφορά είναι αληθή και ακριβή και ότι ο οικονομικός φορέας δεν υπόκειται σε τυχόν νομικούς περιορισμούς λειτουργίας σύμφωνα με τα οριζόμενα του άρθρου 2.2.9.1 της διακήρυξης, η εταιρεία ότι στην τεχνική προσφορά της, ως προς τα άρθρα A/A 44, 45, 46 και 49 δεν πληρείται η ελάχιστη τεχνική προδιαγραφή της ενεργειακής απόδοσης των φωτιστικών σωμάτων, η εταιρεία ότι μεταξύ πλημμελειών, που αφορούσαν στην τεχνική της προσφορά η οποία για τα άρθρα A/A 37, A/A 146, 147 και 148 κρίθηκε απορριπτέα, καθώς δεν καλύπτουν τα τεχνικά χαρακτηριστικά της διακήρυξης, στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ) που υπέβαλε, δεν έχουν συμπεριληφθεί οι όροι: ότι έλαβε γνώση των όρων διακήρυξης και των τευχών δημοπράτησης και αποδέχεται πλήρως και ανεπιφύλακτα όλους τους όρους, τον χρόνο ισχύος της προσφοράς ο οποίος δεν θα πρέπει να είναι μικρότερος των δώδεκα (12) μηνών, τον προσφερόμενο χρόνο παράδοσης, ότι τα στοιχεία που αναφέρονται στην προσφορά είναι αληθή και ακριβή και ότι ο οικονομικός φορέας δεν υπόκειται σε τυχόν νομικούς περιορισμούς λειτουργίας σύμφωνα με τα οριζόμενα του άρθρου 2.2.9.1 της

Αριθμός Απόφασης: 196 / 2018

διακήρυξης, η εταιρεία, εκτός άλλων πλημμελειών που αφορούν στην τεχνική προσφορά και ειδικώς σε σχέση με ορισμένα άρθρα της προσφοράς, στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ) που υπέβαλε, δεν έχει συμπεριληφθεί ο όρος : ότι ο οικονομικός φορέας δεν υπόκειται σε τυχόν νομικούς περιορισμούς λειτουργίας σύμφωνα με τα οριζόμενα του άρθρου 2.2.9.1 της διακήρυξης, τέλος δε η εταιρεία, εκτός άλλων πλημμελειών που αφορούν στην τεχνική προσφορά και ειδικώς σε σχέση με ορισμένα άρθρα της προσφοράς, στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ) που υπέβαλε, στο πεδίο Μέρος II/A/ σελ. 3 δηλώνει ότι δεν είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων (απαίτηση του άρθρου 2.2.4 της Διακήρυξης, οι οικονομικοί φορείς να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα), στο πεδίο Μέρος IV/A/σελ. 14 δεν γίνεται αναφορά στο ειδικό επάγγελμα (ήτοι σε εμπορία ή κατασκευή των προσφερόμενων ειδών) σύμφωνα με τα οριζόμενα του άρθρου 2.2.4 της Διακήρυξης, στο πεδίο Μέρος IV/B δεν έχει δηλώσει τον μέσο ετήσιο ειδικό κύκλο εργασιών στον τομέα δραστηριοτήτων που καλύπτεται από την σύμβαση για κάθε είδος των τριών (3) προηγούμενων του έτους οικονομικών χρήσεων (ελάχιστη απαίτηση της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας - άρθρο 2.2.5 διακήρυξης), στο πεδίο Μέρος IV/Γ δεν αναλύει τον μέσο ετήσιο αριθμό παραδόσεων έκαστου είδους του προϋπολογισμού για το οποίο υποβάλλεται προσφορά κατά την τελευταία τριετία (ελάχιστη απαίτηση της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας - άρθρο 2.2.6 διακήρυξης), δεν έχει συμπεριληφθεί ο όρος: ότι ο οικονομικός φορέας δεν υπόκειται σε τυχόν νομικούς περιορισμούς λειτουργίας σύμφωνα με τα οριζόμενα του άρθρου 2.2.9.1 της διακήρυξης και ότι με δεδομένο ότι για τους προαναφερόμενους λόγους όλοι οι προσφέροντες δεν πληρούν τις προϋποθέσεις, παρουσιάζουν ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της Διακήρυξης, αποκλίσεις ως προς τους όρους και

Αριθμός Απόφασης: 196 / 2018

τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης, επομένως έχουν απορριφθεί και για τον λόγο ότι δεν έχουν υποβληθεί προσφορές μέσω συστήματος για τα άρθρα: από Α/Α 39~ 43 (ομάδα 2), από Α/Α 152~ 161 (ομάδα 6) η διαδικασία του διαγωνισμού είναι άγονη. Τα παραπάνω με σχετική εισήγηση προς την Οικονομική Επιτροπή αποτύπωσε η Επιτροπή του Διαγωνισμού στο από 7-12-2017 πρακτικό της α' φάσης (έλεγχος δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών προσφορών) του διαγωνισμού που τέθηκε υπόψη της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Βόλου, η οποία ομόφωνα το ενέκρινε και με την με αριθμό 34/2018 Απόφασή της, αφού δέχεται ότι δεν έχει υποβληθεί καμιά προσφορά για τα άρθρα από α/α 39~43 (ομάδα 2), από α/α 152~161 (ομάδα 6) και έχουν απορριφθεί όλοι οι συμμετέχοντες, κατ' ακολουθία η διαδικασία του ηλεκτρονικού διαγωνισμού απέβη άγονη, αποφάσισε, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 106 του Ν.4412/2016 (ΦΕΚ 147/Α/8-8-2016), την ματαίωση της διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης του διαγωνισμού. Κατά της απόφασης αυτής της Οικονομικής Επιτροπής του καθ ου Δήμου, που αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού την 02-02-2018 βάλλει ο προσφεύγων με τους στην υπό κρίση προσφυγή αναφερόμενους νομικούς και πραγματικούς ισχυρισμούς, κατά το σκέλος της που απέρριψε την προσφορά του μόνον όμως κατά το μέρος που αφορά στις πλημμέλειες του ΕΕΕΣ που υπέβαλε και όχι κατά το μέρος που αφορά στις πλημμέλειες της τεχνικής της προσφοράς στα τμήματα (άρθρα) Α/Α 37, Α/Α 146, 147 και 148 για τα οποία κρίθηκε απορριπτέα.

8. Επειδή, στο άρθρο 2.2.9.1. της διακήρυξης περί προκαταρκτικής απόδειξης κατά την υποβολή προσφορών προβλέπεται ότι *«Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως*

Αριθμός Απόφασης: 196 / 2018

δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα II, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος II. Στο ΕΕΕΣ οι οικονομικοί φορείς θα δηλώνουν πέραν των ανωτέρω και τα ακόλουθα: - ότι έλαβαν γνώση των όρων της διακήρυξης και των τευχών δημοπράτησης και αποδέχονται πλήρως και ανεπιφύλακτα όλους τους όρους. - τον χρόνο ισχύος της προσφοράς τους ο οποίος δεν θα πρέπει να είναι μικρότερος των δώδεκα (12) μηνών - τον προσφερόμενο χρόνο παράδοσης. - ότι τα στοιχεία που αναφέρονται στην προσφορά είναι αληθή και ακριβή. - ότι ο οικονομικός φορέας δεν υπόκειται σε τυχόν νομικούς περιορισμούς λειτουργίας. Οι Ελληνικές Α.Ε. οφείλουν να προσκομίσουν επί ποινή αποκλεισμού υπεύθυνη δήλωση, ότι οι μετοχές της εταιρείας με βάση το ισχύον καταστατικό της είναι ονομαστικές. Σε περίπτωση που οι εταιρείες είναι εισηγμένες στο χρηματιστήριο υποβάλλουν επί τούτου υπεύθυνη δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου του. Όλοι οι οικονομικοί φορείς επί ποινή αποκλεισμού θα προσκομίσουν υπεύθυνη δήλωση ότι δεν υφίστανται οι ασυμβίβαστες ιδιότητες του άρθρου 3 του Ν. 3310/2005 όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 3 του Ν. 3414/2005. Σε περίπτωση που ο προσφέρων είναι νομικό πρόσωπο, το ΕΕΕΣ υποβάλλουν : α) οι Διαχειριστές, όταν το νομικό πρόσωπο είναι Ο.Ε, Ε.Ε, Ε.Π.Ε. και ΙΚΕ β) ο Διευθύνων Σύμβουλος καθώς και όλα τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου όταν το νομικό πρόσωπο είναι Α.Ε. ή Συνεταιρισμός γ) σε κάθε άλλη περίπτωση νομικού προσώπου, οι νόμιμοι εκπρόσωποί του.».

Περαιτέρω, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2.4.3.1 της διακήρυξης περί του περιεχομένου του Φακέλου Δικαιολογητικών Συμμετοχής και Τεχνικής Προσφοράς «Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των

Αριθμός Απόφασης: 196 / 2018

προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν: α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016 και β) την εγγύηση συμμετοχής, όπως προβλέπεται στο άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τα άρθρα 2.1.5 και 2.2.2 αντίστοιχα της παρούσας διακήρυξης. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό πρότυπο ΕΕΕΣ το οποίο έχει αναρτηθεί, σε μορφή αρχείων τύπου XML και PDF, στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ). Οι Οικονομικοί Φορείς οφείλουν να υποβάλουν με την προσφορά τους συμπληρωμένο το πρότυπο ΕΕΕΣ σε μορφή pdf, ψηφιακά υπογεγραμμένο». Τέλος, το άρθρο 2.4.6 της διακήρυξης περί των λόγων απόρριψης προσφορών προβλέπει ότι *«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 ...»*. Κατά την έννοια των ανωτέρω διατάξεων, αν ο οικονομικός φορέας δεν υπέβαλε το ΕΕΕΣ το οποίο είχε αναρτηθεί, σε μορφή αρχείων τύπου XML και PDF, στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ και αποτελούσε αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ) συμπληρωμένο στα αντίστοιχα πεδία του με σχετικές για την προαπόδειξη ότι δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και ότι πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της διακήρυξης και με

Αριθμός Απόφασης: 196 / 2018

την δήλωση ότι έλαβε γνώση των όρων της διακήρυξης και των τευχών δημοπράτησης και αποδέχεται πλήρως και ανεπιφύλακτα όλους τους όρους. - τον χρόνο ισχύος της προσφοράς του ο οποίος δεν θα πρέπει να είναι μικρότερος των δώδεκα (12) μηνών - τον προσφερόμενο χρόνο παράδοσης. - ότι τα στοιχεία που αναφέρονται στην προσφορά είναι αληθή και ακριβή. - ότι δεν υπόκειται σε τυχόν νομικούς περιορισμούς λειτουργίας, η αναθέτουσα αρχή όφειλε να απορρίψει την προσφορά του.

9. Επειδή, στο Παράτημα ΙΙ της διακήρυξης παρέχονται οι εξής οδηγίες προς τους οικονομικούς φορείς: *«Οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να υποβάλουν με την προσφορά τους συμπληρωμένο το πρότυπο ΕΕΕΣ σε μορφή .pdf, όπως αυτό έχει οριστεί ψηφιακά υπογεγραμμένο κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 79 του Ν.4412/16 και τη διακήρυξη. Για τη σύνταξη ή/και συμπλήρωση του απαιτούμενου ΕΕΕΣ, οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει να χρησιμοποιήσουν το αναρτημένο αρχείο XML, προκειμένου να εκμεταλλευτούν την υπηρεσία ΕΕΕΣ της ΕΕ. Για τη συμπλήρωση του ΕΕΕΣ οι οικονομικοί φορείς θα εισάγουν στη διαδικτυακή υπηρεσία της Ε.Ε. στη διεύθυνση <https://ec.europa.eu/growth/tools-databases/espd> το αρχείο *espdrequest.xml*, το οποίο είναι αναρτημένο στο πεδίο του παρόντος ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ και θα το συμπληρώσουν. Μόλις το συμπληρώσουν θα επιλέξουν εκτύπωση σε μορφή pdf (από τις ρυθμίσεις του εκτυπωτή θα επιλέξουν pdf) και θα το αποθηκεύσουν τοπικά στον υπολογιστή τους. Το έγγραφο αυτό σε μορφή pdf θα πρέπει να υπογραφεί ψηφιακά από τους οικονομικούς φορείς και στη συνέχεια να αναρτηθεί στην προσφορά τους στο χώρο του υπόψη συστημικού διαγωνισμού του ΕΣΗΔΗΣ.»*. Κατά την έννοια των ανωτέρω διατάξεων, μετά την εισαγωγή του επίμαχου αρχείου του ΕΕΕΣ στην αντίστοιχη διαδικτυακή υπηρεσία της Ευρωπαϊκής Ένωσης, θα έπρεπε είτε να ανοίγει επιλογή για την συμπλήρωση της εν λόγω δήλωσης υπό μορφή απάντησης σε προδιατυπωμένη ερώτηση σε κάποιο τμήμα/μέρος του ΕΕΕΣ είτε να ανοίγει

Αριθμός Απόφασης: 196 / 2018

ελεύθερη επιλογή για συμπλήρωση του ΕΕΕΣ με οποιαδήποτε επιπλέον δήλωση επιθυμεί ο υποβάλλων οικονομικός φορέας σε κάποιο τμήμα/μέρος του ΕΕΕΣ ιδιαίτερα δε στο τμήμα/μέρος των τελικών δηλώσεων, όπου συστηματικά φαίνεται να εντάσσεται η επίμαχη δήλωση. Σε διαφορετική περίπτωση, ο οικονομικός φορέας δεν θα μπορούσε να υποβάλει ΕΕΕΣ με την πιο πάνω διαδικασία, με την προσθήκη της επίμαχης δήλωσης, ώστε είτε θα υπέβαλε ΕΕΕΣ που θα είχε παράγει με την εν λόγω προσθήκη, αλλά με άλλη διαδικασία, με κίνδυνο να πληγεί η νομιμότητά του, είτε στο ΕΕΕΣ δεν θα είχε προστεθεί καθόλου η επίμαχη δήλωση.

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

11. Επειδή, σε συνέχεια των ως άνω, σύμφωνα με το Ελεγκτικό Συνέδριο λόγω της εφαρμοζόμενης στους δημόσιους διαγωνισμούς αρχή της τυπικότητας, όλες οι διατάξεις της Διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους με εξαίρεση εκείνες για τις οποίες προκύπτει το αντίθετο, με συνέπεια, ελλείψει αντίθετης ρητής διάταξης, τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν τον τρόπο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων συνεπάγεται το απαράδεκτο αυτών (Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005,Ζ' Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009), πολλώ, δε, μάλλον όταν

Αριθμός Απόφασης: 196 / 2018

υφίσταται ρητή πρόβλεψη ότι συγκεκριμένος όρος τίθεται επί ποινή αποκλεισμού.

12. Επειδή, οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (ΣΤΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construction Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

13. Επειδή, ωστόσο, η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, Επιτροπή κατά Δανίας, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης

Αριθμός Απόφασης: 196 / 2018

Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, SIAC Construction, C-19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, Μηχανική, C-213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, MT Højgaard και Züblin, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, UniversaleBau, C-470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

14. Επειδή παγίως το Δικαστήριο της Ε.Ε έχει κρίνει ότι η αρχή της ίσης μεταχείρισης δεν απαγορεύει τη διόρθωση ή κατά περίπτωση συμπλήρωση της προσφοράς, μεταξύ άλλων, επειδή απαιτείται προφανώς η απλή διευκρίνισή της ή η διόρθωση πρόδηλων εκ παραδρομής σφαλμάτων, υπό τον όρο ωστόσο ότι θα τηρηθούν ορισμένες προϋποθέσεις [βλ., συναφώς, αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψεις 35 έως 45, όσον αφορά το στάδιο αξιολόγησης των προσφορών, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψεις 30 έως 39].

15. Επειδή δυνατότητα συμπλήρωσης της τυχόν ελαττωματικής προσφοράς τους, παγίως έχει κριθεί ότι πρέπει να παρέχεται και σε όσους βλάπτονται από τυχόν πλημμέλειες των εγγράφων της σύμβασης, οι οποίες δεν μπορούν να ερμηνεύονται εις βάρος των διαγωνιζομένων, κατά παράβαση των αρχών του ανταγωνισμού και της παροχής ίσων ευκαιριών (Ε.Α. ΣΤΕ 423/2011, 424/2011, 425/2011).

16. Επειδή, κατά την έννοια των όσων γίνονται δεκτά ανωτέρω, αν η αναθέτουσα αρχή δεν έχει προηγουμένως επεξεργαστεί, σχεδιάσει, και

Αριθμός Απόφασης: 196 / 2018

προσαρμόσει το προσαρτηθέν πρότυπο ΕΕΕΣ κατά τρόπο ώστε, να περιέχει την ζητούμενη δήλωση, ούτε μετά την εισαγωγή του στην αντίστοιχη διαδικτυακή υπηρεσία της Ευρωπαϊκής Ένωσης, είτε να ανοίγει επιλογή για την συμπλήρωση της ζητούμενης δήλωσης υπό μορφή απάντησης σε προδιατυπωμένη ερώτηση σε κάποιο τμήμα/μέρος του ΕΕΕΣ είτε να ανοίγει ελεύθερη επιλογή για συμπλήρωση του ΕΕΕΣ με οποιαδήποτε επιπλέον δήλωση επιθυμεί ο υποβάλλων οικονομικός φορέας σε κάποιο τμήμα/μέρος του, η αναθέτουσα αρχή όφειλε να παρέχει στους προσφέροντες που βλάπτονται από την πλημμέλεια αυτή, τη δυνατότητα να συμπληρώσουν την τυχόν ελαττωματική προσφορά τους.

17. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, από την επισκόπηση του αναρτηθέντος στα έγγραφα της σύμβασης σε μορφή αρχείων τύπου XML και PDF, και αποτελούσε αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ) πρότυπο ΕΕΕΣ δεν ήταν συμπληρωμένο, άλλως επεξεργασμένο ούτως, ώστε να περιέχει την δήλωση ότι ο προσφέρων έλαβε γνώση των όρων της διακήρυξης και των τευχών δημοπράτησης και αποδέχεται πλήρως και ανεπιφύλακτα όλους τους όρους, ούτε, μετά την εισαγωγή του στην αντίστοιχη διαδικτυακή υπηρεσία της Ευρωπαϊκής Ένωσης, άνοιγε επιλογή για την συμπλήρωση της πιο πάνω ζητούμενης δήλωσης ούτε του χρόνου ισχύος της προσφοράς του ο οποίος δεν θα πρέπει να είναι μικρότερος των δώδεκα (12) μηνών, του προσφερόμενου χρόνου παράδοσης, ούτε ότι τα στοιχεία που αναφέρονται στην προσφορά του είναι αληθή και ακριβή και ότι δεν υπόκειται σε τυχόν νομικούς περιορισμούς. Πιο συγκεκριμένα, όπως και το επιληφθέν Κλιμάκιο, εξέτασε αυτεπαγγέλτως, με την συνδρομή ειδικού επιστήμονα, υπαλλήλου της ΑΕΠΠ, μετά την τηλεφόρτωση του αναρτηθέντος στα έγγραφα της σύμβασης σε μορφή αρχείων τύπου XML ΕΕΕΣ στην αντίστοιχη διαδικτυακή υπηρεσία της Ευρωπαϊκής Ένωσης ούτε περιείχοντο προδιατυπωμένες οι ζητούμενες δηλώσεις, καμία δε σχετική δυνατότητα

Αριθμός Απόφασης: 196 / 2018

συμπλήρωσης τους υπό μορφή απάντησης σε προδιατυπωμένη/ες ερώτηση/σεις σε κάποιο τμήμα/μέρος του επίμαχου ΕΕΕΣ δεν άνοιγε, ούτε ελεύθερη επιλογή για συμπλήρωση του ΕΕΕΣ με οποιαδήποτε επιπλέον δήλωση επιθυμεί ο υποβάλλον οικονομικός φορέας σε κάποιο τμήμα/μέρος του δεν δινόταν. Βάσιμα, επομένως, ισχυρίζεται στην υπό εξέταση προσφυγή, ο προσφεύγων ότι δεν υπήρχε πεδίο συμπλήρωσης των επίμαχων δηλώσεων στο αναρτηθέν πρότυπο ΕΕΕΣ, αβάσιμα δε στις με αρ. πρωτ. 15029/16-02-2018 απόψεις της η αναθέτουσα αρχή ότι δήθεν υπήρχε η δυνατότητα συμπλήρωσης των επίμαχων δηλώσεων, διότι οι οικονομικοί φορείς και είχαν συμπληρώσει ορθώς τους ζητούμενους όρους στο υποβληθέν ΕΕΕΠ και οι οικονομικοί φορείς και είχαν συμπληρώσει τις τέσσερις από τις πέντε ζητούμενες δηλώσεις. Και τούτο, γιατί από την επισκόπηση των ΕΕΕΠ που υπέβαλαν οι εν λόγω φορείς προκύπτει ότι στο ΕΕΕΠ που υπέβαλαν, ο μεν 1^{ος} φορέας στο τέλος του εκτυπωμένου κειμένου, που φαίνεται ότι αρχικά είχε παραχθεί, σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος II της διακήρυξης, έχει θέσει προσθήκες και προέβη σε αλλαγές, μία εκ των οποίων ως πρόδηλα εμφανής είναι η προσθήκη των επίμαχων δηλώσεων, ο 3^{ος} φορέας στο τέλος του εκτυπωμένου κειμένου που επίσης αρχικά φαίνεται ότι είχε παραχθεί, σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος II της διακήρυξης, προσέθεσε χειρόγραφα τις επίμαχες δηλώσεις, ενώ κατά το άνοιγμα του υποβληθέντος ΕΕΕΠ του 4^{ου} ως άνω οικονομικού φορέα, μέσω της διαλειτουργικότητας του ως ηλεκτρονικού εγγράφου, προκύπτει ότι μετά την οριστικοποίηση του εγγράφου εμφανίζονται σε αυτό ετερόκλητες, ποικίλες αλλαγές (miscellaneous changes), μία από τις οποίες μπορεί να είναι η προσθήκη των επίμαχων δηλώσεων στο αρχικά παραχθέν σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος II της διακήρυξης ΕΕΕΠ. Με άλλα λόγια, τρεις από τους τέσσερις οικονομικούς φορείς, των οποίων τα υποβληθέντα ΕΕΕΠ επικαλείται η αναθέτουσα αρχή, για να τεκμηριώσει την

Αριθμός Απόφασης: 196 / 2018

δυνατότητα συμπλήρωσης των επίμαχων δηλώσεων στο αναρτηθέν στα έγγραφα της σύμβασης ΕΕΕΠ, υπέβαλαν το εν λόγω ΕΕΕΠ παραχθέν στην τελική του μορφή, όχι σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος II της διακήρυξης, σε κάθε δε περίπτωση δεν αρκούσε να εφαρμόσουν τις οδηγίες αυτές, προκειμένου να συμπεριλάβουν τις ζητούμενες επίμαχες δηλώσεις. Συμπερασματικά, καταδεικνύεται ότι οι διατάξεις – οδηγίες του Παραρτήματος II περί συμπλήρωσης του ΕΕΕΠ, σε συνδυασμό με το πρότυπο ΕΕΕΠ όπως είχε σχεδιαστεί, προσαρμοστεί και αναρτηθεί στα έγγραφα της σύμβασης από την αναθέτουσα αρχή δεν έδιναν με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία την δυνατότητα και την μέθοδο για την συμπλήρωση του ΕΕΕΠ με τις επιπλέον δηλώσεις που ζητούνταν στις διατάξεις του άρθρου 2.2.9.1 της διακήρυξης (σκ. 13 της παρούσας), για τον λόγο αυτό, όφειλε η αναθέτουσα να δώσει την δυνατότητα στην προσφεύγουσα, αλλά και σε όλους τους διαγωνιζόμενους, να συμπληρώσουν το χωρίς ευθύνη τους ελαττωματικά υποβληθέν ΕΕΕΠ τους, σύμφωνα με όσα αναπτύχθηκαν στην σκέψη 15 της παρούσας.

18. Επειδή, προς συμπλήρωση του ΕΕΕΠ που ο προσφεύγων υπέβαλε, χωρίς τις δηλώσεις που επιπλέον αξίωναν να δηλώνουν οι οικονομικοί φορείς οι διατάξεις του άρθρου 2.2.9.1 της διακήρυξης, από την επισκόπηση της προσφοράς που υπέβαλε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού ο προσφεύγων (80973) προκύπτει ότι υπέβαλε και την από 28-11-2017 ψηφιακά υπογεγραμμένη υπεύθυνη δήλωση του ν. 1599/1986, στην οποία ο νόμιμος εκπρόσωπός της, μεταξύ άλλων, δήλωνε ότι έλαβε γνώση των όρων της διακήρυξης και των τευχών δημοπράτησης και αποδέχεται πλήρως και ανεπιφύλακτα όλους τους όρους, ο χρόνος ισχύος της προσφοράς του είναι δώδεκα (12) μηνών από την επομένη διενέργειας του διαγωνισμού, ο προσφερόμενος χρόνο παράδοσης είναι 180 ημέρες από την υπογραφή της σύμβασης, ότι τα στοιχεία που αναφέρονται στην προσφορά είναι αληθή και ακριβή και ότι το νομικό πρόσωπο που εκπροσωπεί και υποβάλει προσφορά

Αριθμός Απόφασης: 196 / 2018

δεν υπόκειται σε τυχόν νομικούς περιορισμούς λειτουργίας, επομένως δήλωσε υπευθύνως, όσα και με το ΕΕΕΠ καλούνταν να δηλώσει ο προσφεύγων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2.2.9.1 της διακήρυξης, όφειλε επομένως η αναθέτουσα αρχή να μην απορρίψει την προσφορά του για τον λόγο αυτό, αλλά να θεωρήσει ότι με την εν λόγω υπεύθυνη δήλωση συμπληρώνεται το χωρίς ευθύνη του προσφεύγοντα ελαττωματικά συμπληρωθέν και υποβληθέν ΕΕΕΠ.

19. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, είναι βάσιμος ο λόγος της υπό κρίση προσφυγής και πρέπει αυτή να γίνει δεκτή.

20. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 Ν.4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή.

Ακυρώνει την με αριθμό 34/2018 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του άνω Δήμου σε σχέση με τον Διεθνή ανοικτό διαγωνισμό (άνω των ορίων) μέσω του ΕΘΝΙΚΟΥ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΩΝ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής, για την προμήθεια με τίτλο: «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΗΛΕΚΤΡΟΛΟΓΙΚΟΥ ΥΛΙΚΟΥ», προϋπολογισμού 405.778,84 € (με Φ.Π.Α.) του Δήμου Βόλου [ΕΣΗΔΗΣ Α/Α: 47778,1], κατά το σκέλος που απέρριψε την προσφορά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» για όλα τα τμήματα/άρθρα, εκτός από τα άρθρα Α/Α 37, Α/Α 146, 147 και 148, για τα οποία η προσφορά του είχε κριθεί απορριπτή και δεν προσβλήθηκε με την εδώ εξετασθείσα προδικαστική του προσφυγή.

Αριθμός Απόφασης: 196 / 2018

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε, αποφασίστηκε και εκδόθηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη την
13-03-2018.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΝΙΚΟΛΑΟΣ Σ. ΣΑΒΒΙΔΗΣ

ΜΕΛΠΟΜΕΝΗ ΤΣΙΑΛΑΦΟΥΤΑ