

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

4ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στην έδρα της στις 28 Ιουνίου 2018 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης Κίτσος, Πρόεδρος και Εισηγητής, Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Μαρία-Ελένη Σιδέρη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 26.05.2018 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ/494/30.05.2018 της προσφεύγουσας με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά του ΝΟΜΙΚΟΥ ΠΡΟΣΩΠΟΥ ΔΗΜΟΣΙΟΥ ΔΙΚΑΙΟΥ με την επωνυμία «ΤΕΧΝΟΛΟΓΙΚΟ ΕΚΠΑΙΔΕΥΤΙΚΟ ΙΔΡΥΜΑ ΚΡΗΤΗΣ» [εφεξής ΤΕΙ ΚΡΗΤΗΣ ή αναθέτουσα αρχή] και κατά

Της από 08.06.2018 παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....».

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η αιτούσα επιδιώκει να ακυρωθεί η Πράξη 09/15.05.2019 του Πρυτανικού Συμβουλίου του ΤΕΙ ΚΡΗΤΗΣ, εκδοθείσα κατά τη διαδικασία ανάθεσης του διεθνή ηλεκτρονικού Διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχων παροχής υπηρεσιών καθαριότητας των κτιριακών εγκαταστάσεων του στο Ηράκλειο και των Τμημάτων του που βρίσκονται στις πόλεις των Χανίων, του Ρεθύμνου, του Αγίου Νικολάου και της Σητείας, συνολικού προϋπολογισμού €567.950 (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%) για το χρονικό διάστημα από 01/09/2018 έως 31/08/2020 και, συνυπολογιζομένου του δικαιώματος προαίρεσης για 1 έτος επιπλέον, ήτοι έως τις 31.08.2021, €852.700 (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%).

Η συζήτηση άρχισε με την ανάγνωση της Έκθεσης του Εισηγητή Ιωάννη Κίτσου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, δυνάμει των άρθρων 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α΄ 147) και 5 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 «Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της ΑΕΠΠ» (ΦΕΚ Α΄ 64) [εφεξής Κανονισμός] προβλέπεται ως προϋπόθεση παραδεκτού για την εξέταση από το αρμόδιο Κλιμάκιο της ΑΕΠΠ, η κατάθεση από τον προσφεύγοντα οικονομικό φορέα Παράβολου υπέρ του Ελληνικού Δημοσίου το οποίο υπολογίζεται σε ποσοστό 0,50% της προϋπολογισθείσας αξίας της σχετικής δημόσιας σύμβασης άνευ ΦΠΑ. Ειδικότερα, από την παρ. 2 αμφοτέρων των ανωτέρω διατάξεων, ορίζεται πως εάν από τα έγγραφα της σχετικής σύμβασης παρέχεται η δυνατότητα υποβολής Προσφοράς για ΤΜΗΜΑ ή ΤΜΗΜΑΤΑ της σύμβασης, το ύψος του Παράβολου υπολογίζεται επί της αξίας του ΤΜΗΜΑΤΟΣ ή των ΤΜΗΜΑΤΩΝ της σύμβασης σχετικά με τα οποία ασκείται η Προδικαστική Προσφυγή. Περαιτέρω, όπως όρισε ο νομοθέτης του ελληνικού Δικαίου των Δημοσίων Συμβάσεων στο άρθρο 6 παρ. 1 Ν. 4412/2016, για τον υπολογισμό της αξίας της σύμβασης, η οποία βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό άνευ ΦΠΑ όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβάνεται κάθε τυχόν δικαίωμα παράτασης της σύμβασης όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα αυτής.

2. Επειδή, δυνάμει της υπ' αριθμ. πρωτ. 1100/Φ70 – 27.02.2018 Διακήρυξης του ΤΕΙ ΚΡΗΤΗΣ [εφεξής η Διακήρυξη] επιδιώχθηκε, μέσω διεθνή ηλεκτρονικού, υπό Α/Α ΕΣΗΔΗΣ, δημόσιου Διαγωνισμού (άνω των ορίων) κατά τον Ν. 4412/2016, η συμβατική ανάθεση της δημόσιας υπηρεσίας καθαριότητας των κτιριακών εγκαταστάσεων (Κωδικός CPV: 90911200-8) του ΤΕΙ ΚΡΗΤΗΣ που βρίσκονται στο Ηράκλειο και των περιφερειακών Τμημάτων του στις πόλεις των Χανίων, του Ρεθύμνου, του Αγίου Νικολάου και της Σητείας. Ο συνολικός προϋπολογισμός της αντίστοιχης δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών καθαριότητας εκτιμήθηκε στα €458.024,196 (άνευ ΦΠΑ 24%) για το χρονικό διάστημα από 01/09/2018 έως 31/08/2020 και,

δεδομένου πως η αναθέτουσα αρχή είχε επιφυλαχτεί να ασκήσει μονομερώς δικαίωμα προαίρεσης για ένα επιπλέον έτος, ήτοι έως τις 31.08.2021, η οικονομική αποτίμηση του δικαιώματος αυτού εκτιμήθηκε σε €229.637,10 (άνευ ΦΠΑ 24%) (βλ. άρθρο 1.3. σελ. 5-6), ενώ κριτήριο κατακύρωσης αποφασίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής ανά ΤΜΗΜΑ (άρθρο 2.3.1., σελ. 23). Πράγματι, η αναθέτουσα αρχή επιμέρισε την εκτέλεση του συμβατικού αντικειμένου, βασιζόμενη στις διάφορες πόλεις της ΚΡΗΤΗΣ όπου λειτουργούσαν περιφερειακά διάφορες ΣΧΟΛΕΣ του ομώνυμου ΤΕΙ, προβλέποντας πως οι ενδιαφερόμενες ιδιωτικές εταιρίες υποβάλλουν Προσφορές ξεχωριστά για κάθε ΤΜΗΜΑ [του Διαγωνισμού] – ΣΧΟΛΗ [του ΤΕΙ Κρήτης], ενώ μπορούν να υποβάλλουν Προσφορά για ένα ή περισσότερα ΤΜΗΜΑΤΑ-ΣΧΟΛΕΣ (άρθρο 1.3. σελ. 6). Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της μέλλουσας να συναφθεί δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών δίδεται στα ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΑ I «ΧΩΡΟΙ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ» (σελ. 43επ.) & II «ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ – ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ ΕΡΓΑΣΙΩΝ (σελ. 49επ.) της κρίσιμης Διακήρυξης, ενώ περιέχονται 2 αναλυτικοί Πίνακες (σελ. 5-6) για το μερικότερο προϋπολογισθέν κόστος καθαρισμού κάθε ειδικότερου ΤΜΗΜΑΤΟΣ ανά ΣΧΟΛΗ, συγκεκριμένα: Α) Όσον αφορά το χρονικό διάστημα από 01/09/2018 έως 31/08/2020: Για το ΤΜΗΜΑ 1 που αφορούσε τις «Σχολές Ηρακλείου» αναφέρεται προϋπολογισμός €290.887,10· ΤΜΗΜΑ 2 «Σχολή Εφαρμοσμένων Επιστημών Χανίων» €56.330,65· ΤΜΗΜΑ 3 «Τμήμα Μηχανικών Μουσικής Τεχνολογίας και Ακουστικής ΤΕ (ΣΕφε) Ρεθύμνου» €29.032,26· ΤΜΗΜΑ 4 «Διατμηματικό Ερευνητικό Κέντρο Φυσικής Πλάσματος και Laser της Σχολής Εφαρμοσμένων Επιστημών στην περιοχή “Τρία Μοναστήρια” Ρεθύμνου €9.112,90· ΤΜΗΜΑ 5 «Τμήμα Διοίκησης Επιχειρήσεων Αγίου Νικολάου» €36.290,32· ΤΜΗΜΑ 6 «Τμήμα Διατροφής και Διαιτολογίας (ΣΤεΓΤεΤ) Σητείας» €36.370,97, ήτοι αθροιστικά €458.024,19 (άνευ ΦΠΑ 24% €109.925,81). Β) Η οικονομική αποτίμηση του δικαιώματος προαίρεσης, με μονομερή απόφαση της αναθέτουσας αρχής να παρατείνει τη συμβατική διάρκεια για 1 επιπλέον έτος, ήτοι έως τις 31.08.2021: εκτιμήθηκε για το ΤΜΗΜΑ 1 «Σχολές Ηρακλείου» σε €145.467,74· ΤΜΗΜΑ 2 «Σχολή Εφαρμοσμένων Επιστημών Χανίων»

Αριθμός απόφασης: 537/2018

€28.362,90· ΤΜΗΜΑ 3 «Τμήμα Μηχανικών Μουσικής Τεχνολογίας και Ακουστικής ΤΕ (ΣΕΦΕ) Ρεθύμνου» €14.677,42· ΤΜΗΜΑ 4 «Διατμηματικό Ερευνητικό Κέντρο Φυσικής Πλάσματος και Laser της Σχολής Εφαρμοσμένων Επιστημών στην περιοχή “Τρία Μοναστήρια” Ρεθύμνου» €4.596,77· το ΤΜΗΜΑ 5 «Τμήμα Διοίκησης Επιχειρήσεων Αγίου Νικολάου» €18.306,45· ΤΜΗΜΑ 6 «Τμήμα Διατροφής και Διαιτολογίας (ΣΤεΓΤεΤ) Σητείας» €18.225,81, ήτοι αθροιστικά €229.637,10 (άνευ ΦΠΑ 24% €29.704). Συνεπώς, κατ’ ακριβολογία, η συνολική εκτιμώμενη αξία του κρίσιμου δημόσιου Διαγωνισμού υπηρεσιών καθαριότητας, συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης, ανέρχεται σε €687.661,29 άνευ ΦΠΑ 24%. €165.038,71).

3. Επειδή, από τα στοιχεία του ηλεκτρονικού διοικητικού φακέλου προκύπτει πως επιχειρηματικό ενδιαφέρον συμμετοχής εξέφρασε και η προσφεύγουσα καταθέτοντας για τα «κτίρια και τις εγκαταστάσεις του Τ.Ε.Ι. Κρήτης στο Ηράκλειο, Ρέθυμνο, “Τρία Μοναστήρια” Ρεθύμνου, Άγιο Νικόλαο και Σητεία», ήτοι για τα ΤΜΗΜΑΤΑ-ΣΧΟΛΕΣ 1, 3-4-5-6, την ηλεκτρονική Προσφορά 91911/29.03.2018 (και ώρα 23:37:08) η οποία, ως προς το τεχνικό σκέλος της, έγινε αποδεκτή με την Πράξη 07/26.04.2018 του Πρυτανικού Συμβουλίου, η οποία επικύρωσε το από 11.04.201[8] Πρακτικό Νο 1 της Επιτροπής Αξιολόγησης των Αποτελεσμάτων των Τακτικών Διαγωνισμών του ΤΕΙ Κρήτης. Όμως, στο επόμενο στάδιο της αποσφράγισης των οικονομικών προσφορών, προκύπτει, δυνάμει της Πράξης 9/15.05.2018 του Πρυτανικού Συμβουλίου, η οποία επικύρωσε το από 03.05.2018 Πρακτικό Νο 2 αντίστοιχα, πως η εταιρία αυτή ανακηρύχθηκε προσωρινή ανάδοχος μόνο στο ΤΜΗΜΑ 4 για τη ΣΧΟΛΗ «Διατμηματικό Ερευνητικό Κέντρο Φυσικής Πλάσματος και Laser της Σχολής Εφαρμοσμένων Επιστημών στην περιοχή “Τρία Μοναστήρια” Ρεθύμνου» έναντι της συνολικής αμοιβής των €8.293,30 πλέον Φ.Π.Α. 24%, ήτοι €10.283,69 συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 24%, τελικώς δε η κατακύρωση των λοιπών ΤΜΗΜΑΤΩΝ-ΣΧΟΛΩΝ 1-2-3-5-6 έγινε στην ήδη παρεμβαίνουσα εταιρία. Κατά της τελευταίας Πράξης του Πρυτανικού Συμβουλίου στρέφεται η αιτούσα, κατά το μέρος που δεν αναδείχθηκε ανάδοχος

στα ΤΜΗΜΑΤΑ-ΣΧΟΛΕΣ 1-2-3-5-6, ισχυριζόμενη πως οι Οικονομικές Προσφορές τόσο της (ανακηρυχθείσας ως προσωρινής αναδόχου) για τα ανωτέρω ΤΜΗΜΑΤΑ-ΣΧΟΛΕΣ και ήδη παρεμβαίνουσας όσο και της δεύτερης κατά σειρά μειοδοσίας «.....» παραβιάζουν ευθέως την εργατική νομοθεσία και τους όρους της επίμαχης Διακήρυξης ως προς την κατάρτιση των οικονομικών Προσφορών (σελ. 5-10 και 11-14).

4. Επειδή, σε συνέχεια όσων αναφέρθηκαν ανωτέρω, κρίσιμο για τον ορθό υπολογισμό του Παραβόλου υπέρ Ελληνικού Δημοσίου προκειμένου να καταστεί παραδεκτή η ασκηθείσα Προσφυγή, ήταν η «συνολική αξία των ΤΜΗΜΑΤΩΝ της σύμβασης σχετικά με τα οποία ασκείται η Προδικαστική Προσφυγή», με τον ρητό συνυπολογισμό της οικονομικής αποτίμησης του ανωτέρω δικαιώματος προαίρεσης, συγκεκριμένα: Α) για τα ΤΜΗΜΑΤΑ 1-2-3-5-6 αθροιστική αξία €401.693,54 (άνευ ΦΠΑ 24%) και με το δικαίωμα προαίρεσης αντίστοιχα €201.274,2 (άνευ ΦΠΑ 24%). Συνεπώς, το νόμιμο Παράβολο ανερχόταν στο ποσό των τριών χιλιάδων δεκατεσσάρων ευρώ και ογδόντα τριών λεπτών (€3.014,83). Αντιθέτως, όμως, από τον ηλεκτρονικό διοικητικό φάκελο των στοιχείων της υπόθεσης προκύπτει πως μη ορθά σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017, προσκόμισε η αιτούσα το με αριθμ. 215681800958 0725 0022 μειωμένο Παράβολο των δύο χιλιάδων οκτώ ευρώ και σαράντα επτά λεπτών (€2.008,47), για το οποίο, από το υπάρχον νομοθετικό πλαίσιο δεν αναγνωρίζεται η δυνατότητα συμπλήρωσής του καθώς, ενόψει, της ταχύρυθμης διαδικασίας εξέτασης της Προδικαστικής Προσφυγής (άρθρα 365 παρ. 4, 367 παρ. 1 Ν. 4412/2016 και 13 παρ. 2 και 18 παρ. 3 Κανονισμού), εξ απόψεως παραδεκτού, κρίσιμος είναι ο χρόνος κατάθεσής της ενώπιον της Ανεξάρτητης Διοικητικής Αρχής προς εξέταση όπως παγίως έχει κριθεί (ΑΕΠΠ 4ο Κλιμάκιο 361/2018).

5. Επειδή με έννομο συμφέρον και εν γένει παραδεκτά, σύμφωνα με τα άρθρα 362 Ν. 4412/2016 και 7 Π.Δ. 39/2017 καταθέτει την από 08.06.2018 Παρέμβασής της η ήδη ανακηρυχθείσα ως προσωρινή ανάδοχος για τα ΤΜΗΜΑΤΑ-ΣΧΟΛΕΣ 1-2-3-5-6 παρεμβαίνουσα.

Αριθμός απόφασης: 537/2018

6. Επειδή, κατ' ακολουθία, πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή και να γίνει δεκτή η Παρέμβαση.

7. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το Παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει (άρθρα 363 παρ. 5 Ν. 4412/2016 και 5 παρ. 5 Κανονισμού).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται την Παρέμβαση.

Διατάσσει την κατάπτωση του Παραβόλου ποσού δύο χιλιάδων οκτώ ευρώ και σαράντα επτά λεπτών (€2.008,47).

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 28 Ιουνίου 2018 και εκδόθηκε στις 9 Ιουλίου 2018.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Ιωάννης Κίτσος

Ιωάννα Κακλαμάνη