

**Η
ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)**

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 19 Ιουλίου 2018 με την εξής σύνθεση: Ειρήνη Αποκάρδου Πρόεδρος, Χρυσάνθη Ζαράρη-Εισηγήτρια και Ευαγγελία Μιχολίτση, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 15.06.2018 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 555/18.06.2018 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «..» που εδρεύει στην..., επί της....., (εφεξής προσφεύγων), νομίμως εκπροσωπούμενου.

Κατά του Υπουργείου Εσωτερικών –Αρχηγείο Ελληνικής Αστυνομίας (εφεξής αναθέτουσα αρχή), νομίμως εκπροσωπούμενου και

Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» που εδρεύει στη..., οδός....., νομίμως εκπροσωπούμενου.

Με την Προδικαστική Προσφυγή ο προσφεύγων επιδιώκει: α) την ακύρωση της με αρ. πρωτ. 8030/16/131-4δ/6 Ιουνίου 2018 απόφασης της αναθέτουσας αρχής, η οποία αναρτήθηκε αυθημερόν στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού, τόσο ως προς το μέρος με το οποίο απέρριψε την προσφορά του όσο και ως προς το μέρος που έκανε δεκτή την προσφορά του παρεμβαίνοντος.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής έχει καταβληθεί e-παραβόλο ύψους 3.970 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 219072303958 0813 0081, αποδεικτικό πληρωμής του εν λόγω παραβόλου ημερομηνίας 14.06.2018 της ALPHA BANK και εκτύπωση από τη Γενική Γραμματεία Πληροφοριακών Συστημάτων (ΓΓΠΣ) περί αυτόματης δέσμευσης του παραβόλου).

Αριθμός απόφασης: 599/2018

2.Επειδή στις 04.11.2017 με την με αρ. 25/2017 Διακήρυξη η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε διεθνή ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για τη «ΣΥΣΤΑΣΗ ΚΑΙ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑ ΚΕΝΤΡΟΥ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΩΝ – ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΞΕΙΔΙΚΕΥΜΕΝΟΥ ΛΟΓΙΣΜΙΚΟΥ ΔΙΑΣΥΝΔΕΣΗΣ ΒΑΣΕΩΝ ΔΕΔΟΜΕΝΩΝ ΚΑΙ ΑΝΑΛΥΣΗΣ ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΩΝ ΠΟΥ ΑΦΟΡΟΥΝ ΤΟ ΟΡΓΑΝΩΜΕΝΟ ΈΓΚΛΗΜΑ ΚΑΙ ΤΗΝ ΤΡΟΜΟΚΡΑΤΙΑ» με προϋπολογιζόμενη αξία άνευ ΦΠΑ α) για τη σύμβαση 661.290,32€ και β) για την πρόσθετη συντήρηση, 132.258,06€ (εφόσον ασκηθεί, μονομερώς, το δικαίωμα προαίρεσης από την Αναθέτουσα Αρχή και εφόσον εξασφαλισθούν οι αναγκαίες πιστώσεις, στο σύνολό τους, από εθνικούς πόρους), συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης: 793.548,38€ με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας - τιμής.

3. Επειδή η ως άνω προκήρυξη, απεστάλη για δημοσίευση στην ΕΕΕΕ στις 7.11.2017 (2017/S 215-446473), αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ (17PROC002214262) και το ΕΣΗΔΗΣ στις 9.11.2017 και έλαβε αριθμό Συστήματος 45244 (1,2,3).

4.Επειδή ο προσφεύγων κατέθεσε στις 15.06.2018 στον διαδικτυακό τόπο διαγωνισμού την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, νομίμως υπογεγραμμένη, έχοντας κάνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ/τος 39/2017 την οποία κοινοποίησε στην ΑΕΠΠ η αναθέτουσα αρχή στις 17.06.2018 με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.

5. Επειδή, ο διαγωνισμός που προκηρύχθηκε από την αναθέτουσα αρχή, ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας δαπάνης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου ΙV του Ν. 4412/2016.

6. Επειδή με την προσβαλλόμενη απόφαση εγκρίθηκαν τα πρακτικά αποσφράγισης και αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών (γνωμοδοτήσεις ως ρητά αναφέρονται στην προσβαλλόμενη) και αποφασίσθηκε η απόρριψη, ως μη κανονικής, της προσφοράς του προσφεύγοντος και η αποδοχή της προσφοράς του παρεμβαίνοντος «επειδή πληροί τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της υπ' αριθ. 25/2017 Διακήρυξης του Αρχηγείου Ελληνικής Αστυνομίας» και επίσης εγκρίθηκε η

Αριθμός απόφασης: 599/2018

αποσφράγιση της οικονομικής προσφοράς μόνο του παρεμβαίνοντος. Εν προκειμένω, με το από 13.01.2018 πρακτικό της, η Α΄ Μόνιμη Επιτροπή Παραλαβής και Αποσφράγισης Προσφορών του Αρχηγείου Ελληνικής Αστυνομίας έτους 2017-2018 (εφεξής η Επιτροπή) επεσήμανε ότι «στον Υποφάκελο Τεχνικής Προσφοράς της εταιρείαςπεριέχεται και το από 22-12-2017 έγγραφό της με τίτλο «ΥΠΟΦΑΚΕΛΟΣ: ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ» ψηφιακά υπογεγραμμένο από....., ως εμφανίζεται στον Α/Α 16 του αντίστοιχου συνημμένου πίνακα που επισυνάπτεται, το οποίο περιλαμβάνει την οικονομική προσφορά της εν λόγω εταιρείας. (ΠΙΝΑΚΑΣ ΕΝΤΥΠΩΝ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ ΚΑΙ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ 16 Το από 22-12-2017, έγγραφο της «...» με τίτλο «ΥΠΟΦΑΚΕΛΟΣ: ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ», ψηφιακά υπογεγραμμένο από.....). Περαιτέρω, στο υπ' αριθ. 8028/1/332/20-ιβ' από 30/05/2018 πρακτικό της Μ.Ε.Π.Σ.Δ.Σ.Υ. ΙΑ.Ε.Α, αναφέρεται: «Γνωμοδοτεί ομόφωνα ότι: (...) στην περίπτωση συμπερίληψης οικονομικής προσφοράς οικονομικού φορέα σε φάκελο (έντυπο) της τεχνικής του προσφοράς όπου σαφώς διαπιστώνεται και βεβαιώνεται κατά το στάδιο της παραλαβής και αποσφράγισης των προσφορών από την αρμόδια Μόνιμη Επιτροπή Παραλαβής και Αποσφράγισης Προσφορών του Α.Ε.Α. συντρέχει λόγος απόρριψης της προσφοράς του οικονομικού φορέα, όπως σαφώς διατυπώνεται στην παράγραφο 1.2.1.9 της υπ' αριθ. 25/2017 διακήρυξης του Α.Ε.Α., στην παράγραφο 2 του άρθρου 92 του Ν. 4412/2016 ...».

7.Επειδή ο προσφεύγων, ως προσφέρων, θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της επίμαχης απόφασης, ως προς το μέρος που αφορά στην απόρριψη της προσφοράς του. Ωστόσο, σχετικά με τους ισχυρισμούς του περί απόρριψης της προσφοράς του έτερου προσφέροντος του οποίου η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή και όπως παγίως έχει κριθεί από τη νομολογία, διαγωνιζόμενος ο οποίος νομίμως αποκλείεται από διαγωνισμό δεν έχει έννομο συμφέρον να αμφισβητήσει τη νομιμότητα της συμμετοχής άλλου διαγωνιζόμενου, καθόσον με τον αποκλεισμό του καθίσταται, ως προς το διαγωνισμό αυτό, τρίτος (βλ. Ε.Α. ΣτΕ 301/2011, 748/2010, 1317/2009, ΣτΕ 2817/2008, 1450/2007 και 666/2006). Σημειώνεται δε ότι προς διασφάλιση της αρχής του ενιαίου μέτρου

Αριθμός απόφασης: 599/2018

κρίσης, η οποία αποτελεί ειδικότερη έκφανση των αρχών της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας που διέπουν το δίκαιο των δημοσίων συμβάσεων, με έννομο συμφέρον προβάλλει ισχυρισμούς αναφερόμενους αποκλειστικώς στην αποδοχή της συμμετοχής άλλου διαγωνιζόμενου, παρά τη συνδρομή λόγου αποκλεισμού ίδιου με εκείνον που απετέλεσε την αιτιολογία αποκλεισμού του (πρβλ. Ε.Α. ΣτΕ 174/2016, 44/2014, 106/2013, 380/2012, 671/2011, 1156, 329/2010, 246/2009). (ΕΑ ΣτΕ 274/2012) (πρβλ. Φ. Αρναούτογλου, *Η αίτηση ασφαλιστικών μέτρων του ν. 3886/2010*, 2^η έκδοση, Νομική Βιβλιοθήκη, παρ. 141 σελ. 100 και παρ.368 σελ.230).

8. Επειδή η Αναθέτουσα Αρχή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 365 του ν.4412/2016 και της παρ. 2 του άρθρου 9 του π.δ 39/2017, κοινοποίησε στις 17.06.2018 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο ο οποίος μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της προσφυγής.

9. Επειδή, ο παρεμβαίνων κατέθεσε εμπροθέσμως στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού την από 27.06.2018 με αρ. ΑΕΠΠ ΠΑΡ. 309 παρέμβαση του, κατά τις διατάξεις της παρ. 3 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016, ο οποίος με προφανές έννομο συμφέρον αιτείται τη διατήρηση ισχύος της επίμαχης απόφασης.

10.Επειδή η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην ΑΕΠΠ στις 25 Ιουνίου 2018, ήτοι εμπροθέσμως, σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. β της παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, έγγραφο σχετικά με τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής.

11. Επειδή σε συνέχεια των ανωτέρω νομίμως και καταρχήν παραδεκτώς φέρεται προς εξέταση ενώπιον του 1^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή.

12. Επειδή ο προσφεύγων ισχυρίζεται, αυτολεξεί, τα κάτωθι:

«Με την προσβαλλομένη απόφαση «απορρίφθηκε ως μη κανονική η προσφορά της προσφεύγουσας εταιρείας μας με την επωνυμία «...» για το λόγο ότι:

«(...) στην περίπτωση συμπερίληψης οικονομικής προσφοράς οικονομικού φορέα σε φάκελο (έντυπο) της τεχνικής του προσφοράς όπου σαφώς

Αριθμός απόφασης: 599/2018

διαπιστώνεται και βεβαιώνεται κατά το στάδιο της παραλαβής και αποσφράγισης των προσφορών από την αρμόδια Μόνιμη Επιτροπή Παραλαβής και Αποσφράγισης Προσφορών του Α.Ε.Α. συντρέχει λόγος απόρριψης της προσφοράς του οικονομικού φορέα, όπως σαφώς διατυπώνεται στην παράγραφο 1.2.1.9 της υπ' αρ. 25/2017 διακήρυξης του Α.Ε.Α., στην παράγραφο 2 του άρθρου 92 του Ν. 4412/2016 και έχει κριθεί νομολογιακά με την ανωτέρω απόφαση της παραγράφου 5 του σκεπτικού του παρόντος... »

1. Ειδικότερα, η άνω προσβαλλόμενη απόφαση, βασιζόμενη στο υπ' αριθμ' πρωτοκόλλου 8028 / 1 / 332 / 20 - Ιβ' Πρακτικό της Συνεδρίασης 30ης Μαΐου 2018 της Μόνιμης Επιτροπής Προμηθειών και Σύναψης Δημοσίων Συμβάσεων Υπηρεσιών του Αρχηγείου της Ελληνικής Αστυνομίας, η οποία αποφάσισε ότι:

«...Η (επιτροπή) δεν λαμβάνει γνώση των στοιχείων που εμπεριέχονται στον έντυπο υποφάκελο της τεχνικής προσφοράς του οικονομικού φορέα «...», με τον διακριτικό τίτλο «...» .

Παρά ταύτα, στην περίπτωση συμπερίληψης οικονομικής προσφοράς οικονομικού φορέα σε φάκελο (έντυπο) της τεχνικής του προσφοράς όπου σαφώς διαπιστώνεται και βεβαιώνεται κατά το στάδιο της παραλαβής και αποσφράγισης των προσφορών από την αρμόδια Μόνιμη Επιτροπή Παραλαβής και Αποσφράγισης Προσφορών του Α.Ε.Α. συντρέχει λόγος απόρριψης της προσφοράς του οικονομικού φορέα, όπως σαφώς διατυπώνεται στην παράγραφο 1.2.1.9 της υπ' αριθ. 25/2017 διακήρυξης του Α.Ε.Α., στην παράγραφο 2 του άρθρου 92 του Ν.4412/2016 και έχει κριθεί νομολογιακά με την ανωτέρω απόφαση της παραγράφου 5 του **σκεπτικού του παρόντος...»,** υιοθέτησε την μη νόμιμη και εσφαλμένη αυτή αιτιολογία και σκεπτικό και απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας εταιρείας μας.

Β. Την πεπλανημένη, εσφαλμένη, μη νόμιμη και αυθαίρετη κρίση της άνω Επιτροπής - παρερμηνεύσασα τις κείμενες διατάξεις - υιοθέτησε λοιπόν η προσβαλλόμενη απόφαση, (μη νόμιμα) ως σκεπτικό της, κρίνοντας ότι συντρέχει, τάχα, λόγος απόρριψης της προσφοράς της εταιρείας μας, καθώς (κατά την εσφαλμένη και μη νόμιμη παραδοχή της προσβαλλόμενης απόφασης) η «...συμπερίληψη οικονομικής προσφοράς Οικονομικού Φορέα

Αριθμός απόφασης: 599/2018

σε φάκελο (έντυπο) της τεχνικής προσφοράς...» συνιστά, τάχα, λόγο απόρριψης της προσφοράς μας, γιατί αυτό: α) διατυπώνεται δήθεν σαφώς, στην παράγραφο 1.2.1.9 της υπ' αριθμ. 25 / 2017/Διακήρυξης του Α.Ε.Α. και β) στην παράγραφο 2 του άρθρου 92 του νόμου 4412 / 2016 και έχει κριθεί νομολογιακά με την απόφαση 1333 / 2009 της Επιτροπής Αναστολών του Συμβουλίου της Επικράτειας.

4. Όμως, η ανωτέρω προσβαλλόμενη απόφαση δεχθείσα και υιοθετήσασα τα ανωτέρω, παραβίασε σαφώς τον Νόμο, καθώς έρχεται σε ευθεία αντίθεση με τις ακόλουθες διατάξεις :

4.1. Ο εν θέματι Ηλεκτρονικός Διαγωνισμός Ανοικτής Διαδικασίας, διεξήχθη σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις του νόμου 4412 / 2016, από τις οποίες παραλείπονται - ως καταργηθείσες και μη ισχύουσες - οι διατάξεις του Π. Δ 118 / 2007 και ειδικότερα αυτή του άρθρου 12, παράγραφος 1 περ. β' του εν λόγω Προεδρικού Διατάγματος, αφορώσα στον μη νόμιμα υιοθετηθέντα ως λόγο απόρριψης της προσφοράς της εταιρείας μας.

4.2. Η επικαλούμενη από την προσβαλλόμενη Απόφαση διάταξη (όρος) της παραγράφου 1.2.1.9 της υπ' αριθμ' 25/2017 διακήρυξης του Α.Ε.Α., δεν διατυπώνει σε οποιοδήποτε σημείο ή εδάφιο της ως «λόγο απόρριψης» (πολλώ δε μάλλον δεν διατυπώνει "σαφώς" ως αυτό καθ' εαυτό τέτοιο λόγο), την «...συμπερίληψη οικονομικής προσφοράς Οικονομικού Φορέα σε φάκελο (έντυπο) της τεχνικής του προσφοράς...»

4.3. Η επικαλούμενη από την προσβαλλόμενη Απόφαση διάταξη της παραγράφου 2 του άρθρου 92 του νόμου 4412 / 2016, αφορώσα στην διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης που δεν διενεργείται με ηλεκτρονικό τρόπο - και όχι στην συγκεκριμένη η οποία διενεργήθηκε και διενεργείται ως «Ηλεκτρονικός Διαγωνισμός Ανοικτής Διαδικασίας «Άνω των Ορίων», σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 25 / 2017 Διακήρυξη ΕΣΗΔΗΣ 45244 - δεν διατυπώνει σαφώς ως λόγο απόρριψης της προσφοράς, την περίπτωση «...συμπερίληψης οικονομικής προσφοράς Οικονομικού Φορέα σε φάκελο (έντυπο) της τεχνικής του προσφοράς...».

Η εσφαλμένη και μη νόμιμη εν προκειμένω παραδοχή της άνω προσβαλλόμενης απόφασης και ως προς το σημείο αυτό, καθίσταται εντονότερη και ελέγχεται αναιρετικά, καθώς σύμφωνα με την διάταξη του ίδιου

Αριθμός απόφασης: 599/2018

άρθρου 92 παράγραφος 6, που αφορά τις διαδικασίες σύναψης δημόσιων συμβάσεων που διενεργούνται με ηλεκτρονικά μέσα, τα απαιτούμενα δικαιολογητικά υποβάλλονται ηλεκτρονικά και επιπρόσθετα και ως προς αυτά, αφ' ενός δεν προδιαγράφεται σαφώς ως λόγος απόρριψης, «...η συμπερίληψη της οικονομικής προσφοράς στην τεχνική προσφορά στο οικείο υποφάκελο...», αφετέρου δεν διαπιστώθηκε και δεν συντρέχει εν προκειμένω τέτοια περίπτωση στα ηλεκτρονικά υποβληθέντα στοιχεία και δεδομένα της προσφοράς της εταιρείας μας.

4.4 Τέλος, η εν προκειμένω εκ μέρους της άνω προσβαλλόμενης απόφασης νομολογιακή επίκληση της απόφασης με αριθμό 1333 / 2009 του Τμήματος Αναστολών του ΣΤΕ, ελέγχεται ως άστοχος, αδόκιμος και στερουμένη εννόμου επιρροής, καθώς αφορά στην ερμηνεία και εφαρμογή των διατάξεων του Π.Δ 118/2007 - που δεν αφορά ως εν προκειμένω διαγωνισμούς διεξαγόμενους με Ηλεκτρονική Διαδικασία κατά τα προδιαληφθέντα - καθώς αναφέρεται σε διατάξεις προϊσχύσαντος και ήδη καταργημένου νομικού κανόνος, όπως εκτέθηκε ανωτέρω στην υποπαράγραφο 4.1.

Για τους λόγους αυτούς ζητούμε

α) Την εξαφάνιση της υπ' αριθμ. πρωτοκόλλου 8030 / 16 / 131 - ^ δ' / 6 Ιουνίου 2018 απορριπτικής για την Εταιρεία μας απόφασης της Διεύθυνσης Προμηθειών του Τμήματος Διενέργειας Τακτικών Διαγωνιστικών Διαδικασιών του Κλάδου Οικονομοτεχνικής Υποστήριξης και Πληροφορικής του Α. Ε. Α και β) Την αποδοχή της προσφοράς της προσφεύγουσας εταιρείας μας στο σύνολό της.

Β. ΝΟΜΙΚΕΣ ΚΑΙ ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΕΣ ΑΙΤΙΑΣΕΙΣ Ι) ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΗΝ ΕΦΑΡΜΟΓΗ ΤΩΝ ΚΑΝΟΝΩΝ ΑΠΟΔΕΙΞΗΣ ΠΟΙΟΤΙΚΗΣ ΕΠΙΛΟΓΗΣ (Άρθρο 78, παράγραφος 1, περίοδος γ. και Άρθρο 79 παράγραφος 3, Ν.44412/2016) ΚΑΙ ΙΙ) ΤΗΝ ΕΠΑΛΗΘΕΥΣΗ ΤΩΝ ΚΡΙΤΗΡΙΩΝ ΑΝΑΘΕΣΗΣ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ (Άρθρο 86 παράγραφος 9, Ν.4412/2016)

Ι. ΜΗ ΕΦΑΡΜΟΓΗ ΤΩΝ ΚΑΝΟΝΩΝ ΑΠΟΔΕΙΞΗΣ ΠΟΙΟΤΙΚΗΣ ΕΠΙΛΟΓΗΣ

1. Κατά το άρθρο 78 παράγραφος 1 περ. γ. του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι:

«Αν ο οικονομικός φορέας επιθυμεί να στηριχτεί στις ικανότητες άλλων φορέων, αποδεικνύει στην αναθέτουσα αρχή ότι θα έχει στη διάθεση του τους

Αριθμός απόφασης: 599/2018

αναγκαίους πόρους, ιδίως, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων αυτών για τον σκοπό αυτό.»

2. *Εν προκειμένω, ο οικονομικός φορέας «...» με την προσφορά του, στηρίχθηκε στις ικανότητες άλλων φορέων προκειμένου να ικανοποιήσει τις απαιτήσεις των τεχνικών Προδιαγραφών του Παραρτήματος ΣΤ' της υπ' αρ. 25/2017 διακήρυξης, και συμπεριέλαβε τους φορείς:*

i..., ii..., iii.....,iv ως πιστοποιημένο μηχανικό στα προσφερόμενα από άνω Οικονομικό φορέα, υφιστάμενα λογισμικά του Α.Ε.Α «..» και «...» αντίστοιχα.

3. *Για τους ανωτέρω τέσσερεις φορείς υπό στοιχεία i, ii,iii και v, και τον πιστοποιημένο μηχανικό iv, κατά την ρητή διάταξη του παραρτήματος Β'/ Παρατηρήσεις επί των δικαιολογητικών συμμετοχής / παράγραφος 1.2.1.6 / Επισήμανση, της υπ'αρ. 25/2017 Διακήρυξης, ο οικονομικός φορέας «..», κατά παράβαση του νόμου, ως αμέσως κατωτέρω εκτίθεται, δεν υπέβαλε ως δικαιολογητικά συμμετοχής των εν λόγω τεσσάρων φορέων, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παράγραφος 3 του Ν. 4412 / 2016 τυποποιημένο έντυπο του Παραρτήματος 2 του κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της επιτροπής της 5^{ης} Ιανουαρίου 2016, παρεχόμενο αποκλειστικά σε ηλεκτρονική μορφή, ενόψει του ότι ο εν προκειμένω διαγωνισμός αφορά σε σύμβαση «Άνω των Ορίων» κατά το άρθρο 79 παράγραφος 3 του Ν. 4412.2016.*

4. *Ειδικότερα, ως προς τους πέντε προαναφερόμενους τρίτους φορείς προταθέντες από την «...», κατ' ένσταση παρατηρείται ότι κατά παράβαση του Άρθρου 78 παρ. 1 του Ν. 4412 / 2016, παραλείφθηκε εκ μέρους της Αναθέτουσας Αρχής ο έλεγχος των σχετικών κριτηρίων επιλογής και συγκεκριμένα:*

α. Για την εταιρεία.., προταθείσα για την υλοποίηση των λογισμικών των κεφαλαίων 9.3.1 της Διακήρυξης, δεν παρέχει τον φορέα στο έντυπο ΕΕΕΣ.

β. Για την εταιρεία....., προταθείσα για την υλοποίηση των λογισμικών των κεφαλαίων 9.3.2 και 9.3.3 της Διακήρυξης, δεν πληρούνται τα στοιχεία ταυτότητας των προσαγόμενων εγγράφων και δεν παρέχει τον φορέα στο έντυπο ΕΕΕΣ.

γ. Για την εταιρεία....., προταθείσα για την υλοποίηση των λογισμικών των κεφαλαίων 9.3.4. της Διακήρυξης, δεν παρέχει τον φορέα στο έντυπο ΕΕΕΣ.

δ. Για την εταιρεία..., προταθείσα για την υλοποίηση των λογισμικών των κεφαλαίων 9.3.5 της Διακήρυξης, δεν υπέλαβε στην προσφορά του τα αυθεντικά τεχνικά φυλλάδια του κατασκευαστή και δεν παρέχει τον φορέα στο έντυπο ΕΕΕΣ.

ε. Για τον προταθέντα ως πιστοποιημένο μηχανικό..., για την ικανοποίηση των απαιτήσεων της προδιαγραφής 82 του κεφαλαίου 9.3.5 σύμφωνα με την οποία απαιτείται «Ο προμηθευτής να έχει πιστοποιημένους μηχανικούς από εταιρίες ανάπτυξης στο προαναφερόμενο λογισμικό, στα πρόσθετα εξαρτήματά του, καθώς και στα διασυνδεδεμένα σε αυτό λογισμικά i2 της Υπηρεσίας των λογισμικών των κεφαλαίων 9.3.4.», δεν παρέχει τον φορέα στο έντυπο ΕΕΕΣ.

II. ΠΑΡΑΛΕΙΨΗ ΕΠΑΛΗΘΕΥΣΗΣ ΤΩΝ ΚΡΙΤΗΡΙΩΝ ΑΝΑΘΕΣΗΣ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ

1. Κατά το Άρθρο 86 παράγραφος 9 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «Τα κριτήρια ανάθεσης δεν έχουν ως αποτέλεσμα την παροχή απεριόριστης ελευθερίας επιλογής στην εν λόγω αναθέτουσα αρχή. Διασφαλίζουν τη δυνατότητα αποτελεσματικού ανταγωνισμού και συνοδεύονται από προδιαγραφές που επιτρέπουν την αποτελεσματική επαλήθευση των πληροφοριών που παρέχονται από τους προσφέροντες, προκειμένου να αξιολογείται ο βαθμός συμμόρφωσής τους προς τα κριτήρια ανάθεσης. Εάν υπάρχουν αμφιβολίες, οι αναθέτουσες αρχές επαληθεύουν αποτελεσματικά την ακρίβεια των πληροφοριών και αποδείξεων, τις οποίες παρέχουν οι προσφέροντες.»

2.Εν προκειμένω, ο οικονομικός φορέας «...», κατά την εκ μέρους του παράθεση των προδιαγραφών και των προαπαιτούμενων του κεφαλαίου 9.3.5, υπέβαλε Τεχνικά Φυλλάδια (prospectus) τα οποία δεν ήταν ψηφιακά υπογεγραμμένα από τον κατασκευαστή του προσφερόμενου προϊόντος, - όπως απαιτείται από την παράγραφο 1.2.1.4 της Διακήρυξης και την παράγραφο 4.1.1, 4.1.2, 4.1.3 και 4.1.4 του Παραρτήματος ΣΤ' των Τεχνικών Προδιαγραφών.

1.1Προς κάλυψη της άνω παρεχόμενης από την διάταξη 1.2.1.4 της Διακήρυξης εναλλακτικής ευχέρειας, η εταιρεία «.» αντί ηλεκτρονικής υπογραφής του κατασκευαστή, υπέβαλε δύο υπεύθυνες δηλώσεις ν. 1599/1986 (Α'75), εκθέσασα ότι: «Τα αναγραφόμενα στα Prospectus στοιχεία

Αριθμός απόφασης: 599/2018

ταυτίζονται με τα στοιχεία των τεχνικών φυλλαδίων (Prospectus) του κατασκευαστικού οίκου.» και ότι «Τα τεχνικά χαρακτηριστικά και στοιχεία που ζητούνται από τις προδιαγραφές προκύπτουν σαφώς από τα επίσημα αναγνωρισμένα τεχνικά εγχειρίδια ή τεχνικά φυλλάδια που καταθέτονται με την τεχνική προσφορά και είναι τα ζητούμενα.»

2.2 Οι εν λόγω δηλώσεις όμως ελεγχθείσες ως προς την ακρίβειά τους, δεν ανταποκρίνονται στην πραγματικότητα, γιατί τα υποβληθέντα από την εταιρεία «...» τεχνικά φυλλάδια (prospectus) δεν προήρχοντο από τον κατασκευαστικό», αλλά από την εταιρεία «...» με έδρα και με διακριτικό τίτλο «..», βλέπε σελίδα 6,7,9/ 51 του από 16/1/2018 Υπομνήματος της προσφεύγουσας εταιρείας μας.

2.3 Η άνω κραυγαλέα απόκλιση από τις τασσόμενες προδιαγραφές, παρά το γεγονός ότι επισημάνθηκε με το συνημμένο στην παρούσα, από 16 // 2018 υπόμνημα της προσφεύγουσας, δεν επαληθεύτηκε όπως προβλέπεται από την άνω διάταξη του άρθρου 86 παράγραφος 9 του Ν. 4412 / 2016.

3. Στο πλαίσιο της εκ μέρους της εταιρείας «..... παράθεσης των προδιαγραφών του κεφαλαίου 9.3.5, κελί 39 (Κεντρικό Λογισμικό Συλλογής και Αναζητήσεων Δεδομένων), ζητήθηκε από την Αναθέτουσα Αρχή να υποδείξει παραπομπή τεχνικού φυλλαδίου ή τεχνικής περιγραφής στην οποία να εμφανίζεται η παροχή της δυνατότητας γνωσιακής βάσης ως εξάρτημα (module) του προσφερόμενου λογισμικού.

3.1 Σε απάντηση του άνω ερωτήματος, η εταιρεία «...», συμπεριέλαβε μια εικόνα και παρέθεσε συγκεκριμένο υπερ-σύνδεσμο της ιστοσελίδας της κατασκευάστριας εταιρείας «.....», τα οποία δεν αποδεικνύουν ότι παρέχεται το εξάρτημα (module) της γνωσιακής βάσης από το προσφερόμενο από την εταιρεία «...» λογισμικό....., καθώς τόσο η εικόνα όσο και ο συγκεκριμένος υπερσύνδεσμος, αναφέρονται σε παρεχόμενη Υπηρεσία βοήθειας (online help) της εταιρείας «.....» προς τους πελάτες, τους χρήστες των προϊόντων της και κάθε άλλο ενδιαφερόμενο προς τεχνική υποστήριξη, επίλυση προβλημάτων και μόνον και όχι σε πρόσθετο εξάρτημα (module) γνωσιακής βάσης όπως ζητήθηκε από την Αναθέτουσα Αρχή.

3.2 Κατόπιν των ανωτέρω προκύπτει ότι η άνω προφανής απόκλιση από τις τασσόμενες Προδιαγραφές, δεν επαληθεύθηκε από την Αναθέτουσα

Αρχή όπως κατά Νόμον επιβάλλεται κατά παράβαση της ανωτέρω διάταξης του άρθρου 86 παράγραφος 9, Ν.4412 / 2016.

4. Στο πλαίσιο της εκ μέρους της εταιρείας «....» παράθεσης των προδιαγραφών των Κεφάλαιων i) «9.3.2 Λογισμικό ανάλυσης, συσχέτισης και οπτικοποίησης, δεδομένων εγκληματολογικού ενδιαφέροντος, Κελί 16 και 17» , ii) «9.3.3 Λογισμικό Σχεδίασης και Λογισμικό Χρήσης Βάσεων Δεδομένων Εγκληματολογικών Δεδομένων, Κελί 5 και 15» , και iii) «9.3.4 Λογισμικό απομακρυσμένων καταχωρήσεων, μέσω web browser, εγκληματολογικών πληροφοριών σε Βάσεις Δεδομένων....., Κελί 21 και 28», τα οποία απαιτούν πλήρη συμβατότητα διαλειτουργικότητα, προσπέλαση κλπ με τα υφιστάμενα λογισμικάτης Αναθέτουσας Αρχής, η εταιρεία «....» εξέθεσε ότι τα εκ μέρους της προσφερόμενα λογισμικά είναι «...συμβατά με τα υφιστάμενα λογισμικάτης Αναθέτουσας Αρχής...»

4.1 Οι εν λόγω παρατεθείσες δηλώσεις της εταιρείας «.....», ελεγχόμενες ως προς την ακρίβεια τους, διασταυρώθηκαν με την συνημμένη στην παρούσα επίσημη θέση της κατασκευάστριας εταιρείας των εν λόγω λογισμικών..., από την οποία προέκυψε ότι τα προσφερόμενα από την εταιρεία «..» λογισμικά, δεν συμπεριλαμβάνονται στην επίσημη λίστα συμβατών λογισμικών της εταιρείας....., τα οποία διαθέτει η Αναθέτουσα Αρχή, γεγονός το οποίο γνωστοποιήθηκε / επισημάνθηκε προς την Αναθέτουσα Αρχή με το από 16 / 1 / 2018 Υπόμνημα της προσφεύγουσας Εταιρείας μας.

4.2 Η ως άνω ουσιώδης απόκλιση από τις τασσόμενες προδιαγραφές δεν επαληθεύτηκε, όπως προβλέπεται από την άνω διάταξη του νόμου 86 παράγραφος 9 του Ν.4412 / 2016.

Για τους άνω λόγους ζητούμε την απόρριψη της προσφοράς της εταιρείας «....»

Γ. ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΕΣ ΑΙΤΙΑΣΕΙΣ ΑΦΟΡΩΣΕΣ ΟΥΣΙΩΔΕΙΣ ΑΠΟΚΛΙΣΕΙΣ ΑΠΟ ΤΙΣ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ

1. Στο Παράρτημα ΣΤ ' των Τεχνικών Προδιαγραφών, σελίδα 30, είδος 9.2.6, ορίζεται η προδιαγραφή με αύξοντα αριθμό 5, αφορώσα στο «**Laser έγχρωμο εκτυπωτικό μηχάνημα-σαρωτής**» και για το ζητούμενο είδος απαιτείται : «Να έχει μηνιαία παραγωγική ικανότητα φωτοαντιγράφων τουλάχιστον 20.000 αντίγραφα». Η εταιρεία «.....» εξέθεσε ως απάντηση στην σελίδα 85, Κελί 5

Αριθμός απόφασης: 599/2018

της προσφοράς της «ΝΑΙ 55.000 αντίγραφα» και Παρέπεμψε στην υποβληθείσα με την Τεχνική της Προσφορά «Βεβαίωση..».

1.1 Από τα στοιχεία που διασταυρώθηκαν από την πλευρά μας, μέσω της κατασκευάστριας εταιρείας του είδους, «.....» με έδρα....., προέκυψε ότι η δηλούμενη από τον υποψήφιο ανάδοχο παραγωγή των 55.000 αντιγράφων ανά μήνα, αναφέρεται στα επίσημα έντυπα του κατασκευαστή, ως «κατ' εξαίρεση παραγωγή για ένα (1) ή δύο (2) μήνες τον χρόνο», και δεν αποτελεί την συνιστώμενη μηνιαία παραγωγή, καθώς διαφορετικά «μειώνεται η διάρκεια ζωής του μηχανήματος», σύμφωνα με την σχετική επισήμανση στην συγκεκριμένη στήλη του επίσημου εντύπου του κατασκευαστή.

1.2 Συνυποβάλλουμε συνημμένα α) την επίσημη βεβαίωση της κατασκευάστριας εταιρείας των εκτυπωτικών μηχανημάτων «.....» με την οποία δηλώνεται ότι μέγιστη μηνιαία παραγωγική ικανότητα του συγκεκριμένου μηχανήματος είναι 10.000 σελίδες, β) Επίσημη κατάσταση της κατασκευάστριας εταιρείας των εκτυπωτικών μηχανημάτων «.....», στην οποία υποδεικνύεται ότι συνιστώμενη μηνιαία παραγωγική ικανότητα του προσφερόμενου μηχανήματος είναι από 3.000 έως 10.000 αντίγραφα.

2. Στο Παράρτημα ΣΤ' των Τεχνικών Προδιαγραφών της Σύμβασης, στην σελίδα 42, είδος 9.3.4, ορίζεται ως απαιτούμενο/προδιαγραφόμενο «Λογισμικό απομακρυσμένων καταχωρήσεων, μέσω web browser, εγκληματολογικών πληροφοριών σε Βάσεις Δεδομένων.....». Η εταιρεία «.....» υπέβαλε το τεχνικό φυλλάδιο του προσφερόμενου λογισμικού χωρίς να αναφέρει σε κανένα σημείο της προσφοράς της τον συγκεκριμένο υπερσύνδεσμο της εταιρείας της, ώστε να καθίσταται δυνατόν να αντληθούν πληροφορίες για τις δυνατότητες του προσφερόμενου προϊόντος κατασκευής της.

2.1 Η τασσόμενη προδιαγραφή ως προς το προαναφερόμενο προϊόν, όπως ρητά απαιτείται στο κελί 4, σελίδα 42 πρέπει να είναι πολυεπίπεδο σύστημα και να χωρίζεται σε τρία διακριτά μέρη όπως ακολουθεί: α. Την βάση δεδομένων iBase πάνω στην οποία αναπτύσσεται η λύση, β. Το Web service το οποίο λειτουργεί ως ενδιάμεσος.

γ. Την εφαρμογή Web πάνω στην οποία λειτουργεί το περιβάλλον εργασίας όπως αυτό παρουσιάζεται στον χρήστη.

2.2 Ως προς το ανωτέρω υποστοιχείο (α) ως τασσόμενης προδιαγραφής, το

προσφερόμενο λογισμικό ελέγχεται ως κείμενο εκτός προδιαγραφών, καθώς δεν περιλαμβάνει και δεν μπορεί να παρέχει τη βάση δεδομένων..., καθώς η βάση δεδομένωνείναι προϊόν άλλης εταιρείας και συγκεκριμένα της εταιρείας ..και δεν προσφέρεται από την Επιπρόσθετα, η εκ μέρους της εταιρείας «....» παρατιθέμενη στο Κελί 21 και Κελί 28, καταφατική δήλωση περί του ότι το προσφερόμενο εκ μέρους της λογισμικό είναι συμβατό με τη βάση πληροφοριών της Αναθέτουσας Αρχής, ελέγχεται ως μη αληθής και ως εκ τούτου εκτός προδιαγραφών, καθώς από την εταιρεία «.....», δεν παρέχεται το διακριτό μέρος (α) του Κελιού 4 (Βάση δεδομένων....) πάνω στην οποία αναπτύσσεται και όλη η λύση.

2.3 Υπό τα προεκτεθέντα το αξιολογηθέν από την Αναθέτουσα Αρχή ανωτέρω λογισμικό είναι εκτός προδιαγραφών και ελέγχεται ως μη ανταποκρινόμενο στις απαιτήσεις της Διακήρυξης.

3. Στις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης Κεφάλαιο 9.3.2. και 9.3.3 Κελί 18, τάσσεται ως απαιτούμενο όπως ο προμηθευτής «...» έχει συμπεριλάβει πιστοποιήσεις εκπαίδευσης για τους προταθέντες μηχανικούς του, κ.κ.....,και....., πλην όμως οι πιστοποιήσεις αυτές, δεν αποτελούν έγγραφα υπό την έννοια του Νόμου, καθώς δεν φέρουν α) ημερομηνία έκδοσης, β) τόπο έκδοσης, γ) το όνομα υπογράφοντος, δ) τίτλο υπογράφοντος και ε) στοιχεία επικοινωνίας με την εταιρεία που εξέδωσε (όπως διεύθυνση, τηλέφωνο, διεύθυνση ηλεκτρονικού ταχυδρομείου), όπως προκύπτει από τα επισυναπτόμενα πιστοποιητικά εκπαίδευσης των άνω μηχανικών της εταιρείας «.....».

3.1 Υπό τα προεκτεθέντα η εκ μέρους της εταιρείας «...» υποβληθείσα προσφορά, ελέγχεται ως κείμενη εκτός προδιαγραφών, λόγω ελλείψεως των απαιτούμενων ουσιωδών νομιμοποιητικών εγγράφων πιστοποιήσεως των εν λόγω προτεινόμενων μηχανικών του συμμετέχοντος οικονομικού φορέα.

4. Στις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης Κεφάλαιο 9.3.6. Κελί 82, τάσσεται ως απαιτούμενο όπως, «Ο προμηθευτής να έχει πιστοποιημένους μηχανικούς από εταιρίες ανάπτυξης στο προαναφερόμενο λογισμικό, στα πρόσθετα εξαρτήματά του, καθώς και στα διασυνδεδεμένα σε αυτό λογισμικά i2 της Υπηρεσίας».

Η εταιρεία «....» έχει συμπεριλάβει πιστοποιήσειςκαι, πλην όμως οι

πιστοποιήσεις αυτές, δεν αποτελούν έγγραφα της κατασκευάστριας εταιρείας «.....», αλλά έχουν εκδοθεί από την εταιρεία την εταιρεία «...» με έδρα τηνκαι με διακριτικό τίτλο «.....».

4.1 Υπό τα προεκτεθέντα η εκ μέρους της εταιρείας «.....» υποβληθείσα προσφορά, ελέγχεται ως κείμενη εκτός προδιαγραφών, λόγω ελλείψεως των απαιτούμενων ουσιωδών νομιμοποιητικών εγγράφων πιστοποίησης των εν λόγω προτεινόμενων μηχανικών του συμμετέχοντος οικονομικού φορέα.

Για τους ανωτέρω λόγους και αιτίες ζητούμε

Την απόρριψη της υποβληθείσας προσφοράς της εταιρείας «.....».

13.Επειδή η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της που απέστειλε στην ΑΕΠΠ, αναφέρει αυτολεξεί τα κάτωθι: «1. Ως προς το σύνολο των προβαλλομένων λόγων προσφυγής, ως διαλαμβάνονται στο κεφάλαιο (Α) της υπό εξέταση προσφυγής: α. Όπως γίνεται παγίως δεκτό, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική διοικητική πράξη που δεσμεύει τόσο τα διοικητικά όργανα, όσο και τους διαγωνιζόμενους (βλ. ΣτΕ 2635/2009, ΣτΕ 1616/2008, ΣτΕ 204/1996, 3760/1992, 2772/1986, 2992/1983, ΑΕΠΠ 1/2018, 8/2018, 11/2018, 19/2018 κ.α.). Σύμφωνα, δε, με την αρχή της τυπικότητας, που διέπει όλες τις διαγωνιστικές διαδικασίες για τις δημόσιες συμβάσεις, η Αναθέτουσα Αρχή, θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης, αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις. Τούτο σημαίνει ότι οι διατάξεις της, σε συνδυασμό με τις εκάστοτε ισχύουσες διατάξεις του νόμου, επιβάλλεται να τηρούνται από την Αναθέτουσα Αρχή, άλλως η παράβαση αυτών επιφέρει ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Κατ' όμοιο τρόπο, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν τις προσφορές τους σύμφωνα με αυτούς, άλλως οι προσφορές τους πρέπει να απορριφθούν από την Αναθέτουσα Αρχή ως απαράδεκτες (βλ. Ολ. ΣτΕ 1415/2000, 1945/2001, 4343/2005, και Ολ. Ν.Σ.Κ. 117/2003, 333/2003, 1/2006, 14/2007). Η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών, εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους, τυχόν δε μη συμμόρφωση προς τις απαιτήσεις της διακήρυξης επάγεται σε κάθε περίπτωση τον αποκλεισμό του διαγωνιζομένου,

ακόμη και αν η οικεία διακήρυξη δεν διαγράφει ρητά τη συνέπεια αυτή. Ωσαύτως, ενόψει της αυστηρώς τυπικής διαδικασίας των δημοσίων διαγωνισμών, προσφορές οι οποίες δεν είναι σύμφωνες με ουσιώδεις όρους της διακήρυξης, αποκλείονται από το διαγωνισμό. Επισημαίνεται ότι οι όροι της διακήρυξης διαγωνισμού, οι οποίοι έχουν τεθεί επί ποινή αποκλεισμού των διαγωνιζομένων, σε περίπτωση μη τήρησής τους, συνιστούν, άνευ ετέρου, ουσιώδεις όρους αυτής. Επίσης, με βάση την αρχή της τυπικότητας της διαγωνιστικής διαδικασίας, όλες οι διατάξεις της διακήρυξης που αφορούν τους τύπους, οι οποίοι πρέπει να τηρηθούν κατά τη διαδικασία αυτή, καθιερώνουν ουσιώδεις όρους, με εξαίρεση εκείνους για τους οποίους σαφώς προκύπτει το αντίθετο, ενώ τυχόν παράβαση αυτών συνεπάγεται το απαράδεκτο της προσφοράς, που υποβλήθηκε από τον υποψήφιο. Περαιτέρω, το Δικαστήριο της ενωσιακής έννομης τάξης έχει κρίνει επανειλημμένα ότι η υποχρέωση τήρησης των όρων της διακήρυξης από την Αναθέτουσα Αρχή και τους διαγωνιζομένους αποτελεί συνέπεια της αρχής της διαφάνειας, που πρέπει να διέπει τους διαγωνισμούς και η οποία διασφαλίζει την ίση μεταχείριση των μετεχόντων σε αυτούς (ΔΕΚ C - 87/1994, Επιτροπή κατά Βελγίου). β. Η διακήρυξη είναι αυτή που θέτει το κανονιστικό πλαίσιο, το οποίο διέπει τα της διεξαγωγής του διαγωνισμού και δεσμεύει τόσο τους διαγωνιζομένους, όσο και την Αναθέτουσα Αρχή, οι δε κανόνες που τίθενται με αυτήν κατισχύουν, ως ειδικότεροι, κάθε άλλης διάταξης (ΕΑ 348/2010, 613/2009), εφόσον δεν προσβληθούν ευθέως και επικαίρως. Συναφώς, η συμμετοχή ενός οικονομικού φορέα στην εν λόγω διαγωνιστική διαδικασία προϋποθέτει, την πλήρη και άνευ επιφυλάξεως αποδοχή των όρων της διακήρυξης κατά την υποβολή της προσφοράς του, ενώ δεν δύναται να προβάλλονται ισχυρισμοί περί ασάφειας και αμφισημίας των όρων της διακήρυξης, με βάση τα οριζόμενα στην παράγραφο 13 του διατακτικού αυτής, και ειδικότερα: «13. Ο προσφέρων προμηθευτής εφόσον δεν έχει ασκήσει, εμπροθέσμως, προδικαστική προσφυγή κατά της διακήρυξης του διαγωνισμού ή έχει απορριφθεί η ανωτέρω προσφυγή, θεωρείται ότι αποδέχεται πλήρως και ανεπιφυλάκτως όλους τους όρους της διακήρυξης και δεν δύναται, με την προσφορά του ή με οποιονδήποτε άλλο τρόπο, να αποκρούσει, ευθέως ή εμμέσως τους όρους της διακήρυξης.

γ) Στη διάταξη της παρ. «1.2.1.9 Δικαιολογητικά και έγγραφα στοιχεία του υποφακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», που σύμφωνα με τους όρους της παρούσας Διακήρυξης απαιτείται να προσκομιστούν σε έντυπη μορφή στην Υπηρεσία που είναι αρμόδια για τη διενέργεια του διαγωνισμού, αποστέλλονται ή προσκομίζονται στο Πρωτόκολλο της Υπηρεσίας από τους συμμετέχοντες (με διαβιβαστικό όπου θα αναφέρονται αναλυτικά τα προσκομιζόμενα δικαιολογητικά) εντός σφραγισμένου φάκελου, στον οποίο θα αναγράφονται εξωτερικά τα στοιχεία του οικονομικού φορέα και η αναθέτουσα αρχή, ο αριθμός της Διακήρυξης και η καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών. Τα ειδικώς ζητούμενα από την διακήρυξη δικαιολογητικά θα περιέχονται στον σφραγισμένο φάκελο, διαχωρισμένα σε δύο (2) σφραγισμένους υποφακέλους με εξωτερικές ενδείξεις «Δικαιολογητικά συμμετοχής - Τεχνική προσφορά» και «Οικονομική Προσφορά», αντίστοιχα, εντός της προαναφερόμενης προθεσμίας». Περαιτέρω, με τη διάταξη της παραγράφου 1.2.2. της υπ' αριθ. 25/2017 Διακήρυξης του Α.Ε.Α., αναφέρονται τα ακόλουθα: «1.2.2 Περιεχόμενα (υπο)φακέλου «Οικονομική Προσφορά». Στον υποφάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα. Η Οικονομική Προσφορά υποβάλλεται ηλεκτρονικά επί ποινή απορρίψεως στον υποφάκελο «Οικονομική Προσφορά». Επιπρόσθετα, στις επισημάνσεις (σελ. 27) του παραρτήματος Β' της υπ' αριθ. 25/2017 Διακήρυξης του Α.Ε.Α., περιλαμβάνεται ο κάτωθι όρος : «Περιπτώσεις προσφορών που παρουσιάζουν αποκλίσεις από τους απαραίτους όρους της Διακήρυξης συνεπάγονται απόρριψη των προσφορών».

δ. Στην περίπτωση (α) της παραγράφου 1 του άρθρου 91 του Ν. 4412/2016, ορίζονται τα ακόλουθα : «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαραίτων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης».

ε. Στην παράγραφο 2 του άρθρου 100 του Ν. 4412/2016, ορίζονται τα ακόλουθα : «2. Τα επιμέρους στάδια στην ανοικτή διαδικασία ή στο δεύτερο

Αριθμός απόφασης: 599/2018

στάδιο της κλειστής διαδικασίας, όταν οι εν λόγω διαδικασίες δεν διενεργούνται με ηλεκτρονικό τρόπο, έχουν ως εξής : α) Αποσφραγίζεται ο κυρίως φάκελος προσφοράς, ο φάκελος των δικαιολογητικών συμμετοχής στην ανοικτή διαδικασία, καθώς και ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς, εφόσον προβλέπεται η υποβολή της στα έγγραφα της σύμβασης, μονογράφονται δε και σφραγίζονται από το αρμόδιο όργανο όλα τα δικαιολογητικά που υποβάλλονται κατά το στάδιο αυτό και η τεχνική προσφορά, ανά φύλλο. Το αρμόδιο όργανο καταχωρεί όσους υπέβαλαν προσφορές, καθώς και τα υποβληθέντα αυτών δικαιολογητικά και τα αποτελέσματα του ελέγχου αυτών σε πρακτικό, το οποίο υπογράφεται από τα μέλη του οργάνου. Οι φάκελοι των οικονομικών προσφορών δεν αποσφραγίζονται, αλλά μονογράφονται και σφραγίζονται από το παραπάνω όργανο και τοποθετούνται σε ένα νέο φάκελο ο οποίος επίσης σφραγίζεται και υπογράφεται από το ίδιο όργανο και φυλάσσεται, προκειμένου να αποσφραγισθεί την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή την πρόσκληση. β) Στη συνέχεια το αρμόδιο όργανο προβαίνει στην αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς, σύμφωνα με τους όρους των εγγράφων της σύμβασης και συντάσσει πρακτικό για την απόρριψη των τεχνικών προσφορών που δεν γίνονται αποδεκτές και την αποδοχή ή/και βαθμολόγηση των τεχνικών προσφορών με βάση το κριτήριο ανάθεσης των εγγράφων της σύμβασης. γ) Οι κατά τα ανωτέρω σφραγισμένοι φάκελοι με τα οικονομικά στοιχεία των προσφορών, μετά την ολοκλήρωση της αξιολόγησης των λοιπών στοιχείων των προσφορών, αποσφραγίζονται κατά την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή την ειδική πρόσκληση και ακολουθεί σχετική ανακοίνωση πιμών. Για όσες προσφορές δεν κρίθηκαν αποδεκτές κατά τα προηγούμενα ως άνω στάδια α' και β' οι φάκελοι της οικονομικής προσφοράς δεν αποσφραγίζονται, αλλά επιστρέφονται».

στ. Τα στάδια του διαγωνισμού όπως αυτά καθορίζονται στην Παρ. 2 του Παραρτήματος Β και έχουν ως εξής «1. Παραλαβή των προσφορών και αποσφράγιση των εγγράφων (ηλεκτρονικών και έντυπων) του (υπο)φάκελου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική προσφορά» από τη Μόνιμη Επιτροπή Παραλαβής και Αποσφράγισης Προσφορών του Αρχηγείου Ελληνικής Αστυνομίας (Μ.Ε.Π.Α.Π./Α.Ε.Α.), σύμφωνα τις διατάξεις της κείμενης

Αριθμός απόφασης: 599/2018

νομοθεσίας. 2. Έλεγχος των δικαιολογητικών συμμετοχής σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας. Η Υπηρεσία διενέργειας του διαγωνισμού ελέγχει, ως προς την πληρότητα και τη νομιμότητα, τα υποβληθέντα δικαιολογητικά συμμετοχής, που αναφέρονται αναλυτικά στις παραγράφους 1.2.1.1 και 1.2.1.2 του παρόντος παραρτήματος και εισηγείται για την αποδοχή ή απόρριψη των προσφορών προς την Μόνιμη Επιτροπή Προμηθειών και Σύναψης Δημόσιων Συμβάσεων Υπηρεσιών του Αρχηγείου Ελληνικής Αστυνομίας (Μ.Ε.Π.Σ.Δ.Σ.Υ/Α.Ε.Α.), για την πληρότητα και τη νομιμότητα των δικαιολογητικών συμμετοχής. Παράλληλα, πραγματοποιείται από την Επιτροπή Αξιολόγησης Τεχνικών Προσφορών, έλεγχος και αξιολόγηση – βαθμολόγηση των υποβληθέντων φακέλων τεχνικών προσφορών που αναφέρονται αναλυτικά στις παραγράφους 1.2.1.3 και 1.2.1.4 του παρόντος παραρτήματος, με βάση τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας. Η Μόνιμη Επιτροπή Προμηθειών και Σύναψης Δημόσιων Συμβάσεων Υπηρεσιών του Αρχηγείου Ελληνικής Αστυνομίας (Μ.Ε.Π.Σ.Δ.Σ.Υ/Α.Ε.Α.), γνωμοδοτεί για την πληρότητα και τη νομιμότητα των δικαιολογητικών συμμετοχής και η Επιτροπή Αξιολόγησης Τεχνικών Προσφορών γνωμοδοτεί περί αποδοχής ή απόρριψης των τεχνικών προσφορών. Κατόπιν των ανωτέρω γνωμοδοτήσεων, το αρμόδιο όργανο της Αναθέτουσας Αρχής, αποφαινεται για την αποδοχή και απόρριψη των προσφορών, εγκρίνει την βαθμολογία των τεχνικά αποδεκτών προσφορών και την αποσφράγιση των φακέλων με τα οικονομικά στοιχεία των αποδεκτών προσφορών. [...] 3. Αποσφράγιση των υποφακέλων των οικονομικών προσφορών των συμμετεχόντων, οι προσφορές των οποίων έγιναν αποδεκτές, από τη Μόνιμη Επιτροπή Παραλαβής και Αποσφράγισης Προσφορών του Αρχηγείου Ελληνικής Αστυνομίας (Μ.Ε.Π.Α.Π./Α.Ε.Α.). 4. Αξιολόγηση των Οικονομικών Προσφορών. Η Υπηρεσία διενέργειας του διαγωνισμού αξιολογεί τις αποσφραγισθείσες οικονομικές προσφορές κατά τα οριζόμενα στην παρούσα Διακήρυξη και σύμφωνα με τη διάταξη των άρθρων 86 και 100 του Ν.4412/2016 (...).

ζ. Το κριτήριο κατακύρωσης του διαγωνισμού της υπ' αριθ. 25/2017 Διακήρυξης Α.Ε.Α., ως ορίζεται στο παράρτημα Γ' είναι η πλέον συμφέρουσα

Αριθμός απόφασης: 599/2018

από οικονομικής απόψεως προσφορά, βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής.

η. Ο διαγωνισμός της υπ' αριθ. 25/2017 Διακήρυξης Α.Ε.Α. διενεργείται με ηλεκτρονικά μέσα, ήτοι μέσω του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) έχοντας λάβει τον α/α 45244,3, στον οποίο υποβλήθηκαν οι ηλεκτρονικές προσφορές των διαγωνιζόμενων, ακολούθως δε, προσκομίστηκαν στο πρωτόκολλο της Υπηρεσίας, εντός τριών εργάσιμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή τους, οι έντυποι φάκελοι των προσφορών με τα απαιτούμενα δικαιολογητικά.

Κατόπιν των προρρηθέντων στις ανωτέρω (α) έως (η) παραγράφους της παρούσας, προκύπτουν τα κάτωθι: Η προσφεύγουσα εταιρεία δεν άσκησε, εμπροθέσμως, προδικαστική προσφυγή κατά των όρων της διακήρυξης του διαγωνισμού. Ως εκ τούτου απεδέχθη πλήρως και ανεπιφυλάκτως όλους τους όρους της διακήρυξης και η προσφορά που υπέβαλε, όφειλε, επί ποινή αποκλεισμού, να είναι σε απόλυτη συμμόρφωση με τους όρους της Διακήρυξης. Περαιτέρω, κατά την αξιολόγηση των προσφορών αξιολογούνται τόσο οι ηλεκτρονικοί, όσο και οι έντυποι φάκελοι προσφορών. Ενδεικτικά ως προς αυτό σημειώνεται ότι, πρέπει να ληφθούν υπ' όψιν και να αξιολογηθούν από τα αρμόδια συλλογικά όργανα έντυπα δικαιολογητικά όπως η εγγυητική επιστολή συμμετοχής, πρωτότυπα έγγραφα που έχουν εκδοθεί από ιδιωτικούς φορείς και δεν φέρουν επικύρωση από δικηγόρο, καθώς και τα έγγραφα που φέρουν τη Σφραγίδα της Χάγης (Apostille). Το γεγονός ότι ο διαγωνισμός διενεργείται με ηλεκτρονικά μέσα, δεν αναιρεί τις υποχρεώσεις των διαγωνιζομένων που απορρέουν από το κανονιστικό πλαίσιο της διακήρυξης και των διατάξεων του ν. 4412/2016, ως προς το περιεχόμενο των φακέλων των έντυπων προσφορών. Επισημαίνεται, συναφώς, ότι η προσήκουσα υποβολή της οικονομικής προσφοράς αποτελεί ουσιώδη - απαράβατο όρο, καθόσον το σχετικό χωρίο της Διακήρυξης που αφορά στον τρόπο υποβολής της οικονομικής προσφοράς έχει τεθεί επί ποινή αποκλεισμού [υποβάλλεται ηλεκτρονικά επί ποινή απορρίψεως στον υποφάκελο Οικονομική Προσφορά»]. Οι αποκλίσεις που διαπιστώνονται από την Αναθέτουσα Αρχή, αναφορικά με τον τρόπο υποβολής της οικονομικής προσφοράς, συνιστούν άνευ ετέρου ουσιώδεις αποκλίσεις επί ποινή αποκλεισμού. Η υποβολή της ηλεκτρονικής

Αριθμός απόφασης: 599/2018

οικονομικής προσφοράς (εκτυπωμένης και ψηφιακά υπογεγραμμένης), σε οποιονδήποτε άλλο φάκελο, εκτός του φακέλου της οικονομικής προσφοράς, συνιστά λόγο αποκλεισμού του οικονομικού φορέα από τον διαγωνισμό. Εξάλλου, η Α΄ Μόνιμη Επιτροπή Παραλαβής και Αποσφράγισης Προσφορών του Αρχηγείου της Ελληνικής Αστυνομίας, κατά την αποσφράγιση του υποφακέλου της τεχνικής προσφοράς της προσφεύγουσας εταιρείας, διαπίστωσε ότι εντός αυτού, μαζί με τα λοιπά στοιχεία της τεχνικής προσφοράς, περιλαμβάνονταν και η οικονομική προσφορά της. Ειδικότερα, σύμφωνα με το από 1301-2018 πρακτικό της, εντός του εντύπου υποφακέλου της τεχνικής προσφοράς, περιλαμβάνονταν η ηλεκτρονική οικονομική προσφορά της, όπως αυτή παρήχθη από το Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) και εκτυπώθηκε, η οποία έφερε ψηφιακή και φυσική υπογραφή από τον νόμιμο εκπρόσωπό της,, καθώς επίσης και την σφραγίδα της εταιρείας. Το γεγονός ότι, η προσφεύγουσα εταιρεία περιέλαβε στον έντυπο υποφάκελο της τεχνικής προσφοράς της, την παραχθείσα εκ του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. και εκτυπωθείσα, ηλεκτρονική οικονομική προσφορά της, παραβιάζει ουσιώδη και απαράβατο όρο της διακήρυξης. Συνεπώς η Αναθέτουσα Αρχή, με βάση την αρχή της τυπικότητας, είχε την υποχρέωση - άρα δέσμια αρμοδιότητα και όχι διακριτική ευχέρεια - να αποκλείσει την προσφεύγουσα εταιρεία από τη διαγωνιστική διαδικασία. Επιπρόσθετα η υποβολή της ηλεκτρονικής οικονομικής προσφοράς εντός του υποφακέλου της τεχνικής προσφοράς παραβιάζει τα στάδια του διαγωνισμού, όπως αυτά προβλέπονται τόσο από το άρθρο 100 του Ν. 4412/2016, όσο και από το κανονιστικό πλαίσιο της υπ' αριθ. 25/2017 Διακήρυξης, καθόσον έγινε γνωστό στην Αναθέτουσα Αρχή μέρος του περιεχομένου της οικονομικής προσφοράς της προσφεύγουσας εταιρείας, πριν από το στάδιο της αποσφράγισης των οικονομικών προσφορών του διαγωνισμού και χωρίς να έχει ολοκληρωθεί η αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών των διαγωνιζομένων. Περαιτέρω, σημειώνεται ότι, η αποσφράγιση και ο έλεγχος των οικονομικών προσφορών πρέπει να διενεργηθεί μετά την ολοκλήρωση του σταδίου της αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών, όπως προβλέπεται τόσο από το άρθρο 100 του Ν. 4412/2016, όσο και από το κανονιστικό πλαίσιο της υπ' αριθ. 25/2017 Διακήρυξης. Για τον

λόγο αυτό, οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να τοποθετούν τα οικονομικά στοιχεία της προσφοράς τους μέσα στον φάκελο της οικονομικής προσφοράς, μη επιτρεπομένης, επί ποινή αποκλεισμού τους, της παραθέσεως τέτοιων στοιχείων, καθ' οιονδήποτε τρόπο, σε οποιοδήποτε τμήμα της προσφοράς που ανοίγεται πριν από τον φάκελο της οικονομικής προσφοράς. Η αποκάλυψη, δε, τέτοιων οικονομικών στοιχείων εκ μέρους διαγωνιζομένου πριν από την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών και καθ' ον χρόνο διαρκεί ακόμη το στάδιο αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών επιφέρει τον αποκλεισμό αυτού από την περαιτέρω διαδικασία του διαγωνισμού, ανεξαρτήτως του κατά πόσον τα στοιχεία αυτά πράγματι ανταποκρίνονται, κατά το περιεχόμενό τους, στα περιλαμβανόμενα στον φάκελο της οικονομικής του προσφοράς στοιχεία (πρβλ. Σ.τ.Ε. 2283/2006, 1452/2000, 2478/1997, καθώς και Ε.Α. 326/2008, 599, 1234/2007, 1265/2006 21/2006, 44/2005). Συνεπώς, ανακύπτει για την αναθέτουσα αρχή υποχρέωση αποκλεισμού από τον διαγωνισμό υποψηφίου και στην περίπτωση κατά την οποία η αποκάλυψη οικονομικών στοιχείων εκ μέρους του συντελείται, πριν οριστικοποιηθεί το στάδιο αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών, με άλλους τρόπους πλην της παραθέσεως των οικονομικών αυτών στοιχείων σε οποιοδήποτε τμήμα της υποβληθείσας προσφοράς που ανοίγεται πριν το φάκελο της οικονομικής προσφοράς.

2. Ως προς το σύνολο των προβαλλομένων λόγων προσφυγής, ως διαλαμβάνονται στα κεφάλαια (Β) και (Γ) της υπό εξέταση προσφυγής : Η Υπηρεσία, ως προελέχθη, με την ανωτέρω (στ. -10- ιστορικού παρούσης) Απόφαση έκανε αποδεκτή την τεχνική προσφορά της «.....», για τους αναφερόμενους στην παρ. -12- αυτής λόγους, ήτοι αποδέχθηκε την ομόφωνη γνωμοδότηση της αρμόδιας Επιτροπής Αξιολόγησης Τεχνικών Προσφορών, όπως αυτή αποτυπώνεται στο από 05-05-2018 πρακτικό της. Εν προκειμένω, δεδομένης της αμιγώς τεχνικής φύσεως των τιθεμένων με την υπό κρίση προσφυγή ζητημάτων, ως αυτά διαλαμβάνονται στα κεφάλαια (Β) και (Γ) αυτής, η Υπηρεσία επικαλείται την προαναφερθείσα γνωμοδότηση του αρμοδίου συλλογικού οργάνου. Η Επιτροπή Αξιολόγησης Τεχνικών Προσφορών, επί των τεχνικών ζητημάτων που τίγονται στην παρούσα προδικαστική προσφυγή, τα έχει ήδη λάβει υπ' όψιν της, καθόσον η

προσφεύγουσα εταιρεία είχε υποβάλει μέσω Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., το από 16-01-2018 υπόμνημα, το οποίο τέθηκε στην κρίση της προαναφερόμενης επιτροπής κατά την αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών. Σημειώνεται ότι, στο Ε.Ε.Ε.Σ., ο οικονομικός φορέας «.....», δηλώνει ρητά ότι δεν θα στηριχθεί στις ικανότητες άλλων φορέων και ούτε θα αναθέσει τμήμα της Σύμβασης υπό τη μορφή υπεργολαβίας, το οποίο ελήφθη υπ' όψιν από την Επιτροπή Αξιολόγησης Τεχνικών Προσφορών και έως εκ τούτου έκρινε ότι ο προαναφερόμενος οικονομικός φορέας με την τεχνική του προσφορά, συμμορφώνεται ως προς τις απαιτήσεις των τεχνικών προδιαγραφών της Διακήρυξης, στηριζόμενος αποκλειστικά στις ικανότητες του. Ειδικότερα : α. Ως προς τις αιτιάσεις της παραγράφου (B) εδάφιο (i) της εν λόγω προδικαστικής προσφυγής, η Επιτροπή Αξιολόγησης Τεχνικών Προσφορών έκρινε ότι η τεχνική προσφορά του οικονομικού φορέα «.....», για τα λογισμικά των παραγράφων 9.3.2, 9.3.3, 9.3.4, 9.3.5, 9.3.6 του παραρτήματος ΣΤ' της σχετικής Διακήρυξης στην οποία ζητούνται πιστοποιημένοι τεχνικοί, συμμορφώνεται με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, καθόσον ο οικονομικός φορέας «.....» αναφέρει πως διαθέτει το κατάλληλο προσωπικό και επισυνάπτει τα σχετικά πιστοποιητικά. β. Ως προς τις αιτιάσεις της παραγράφου (B) εδάφιο (ii) σημείο (2) της εν λόγω προδικαστικής προσφυγής, η Επιτροπή Αξιολόγησης Τεχνικών Προσφορών έκρινε ότι η προσφορά του οικονομικού φορέα «.....» συμμορφώνεται με την απαίτηση της παραγράφου 4.1.4 του παραρτήματος ΣΤ της σχετικής Διακήρυξης, όπου αναφέρεται ρητά η δυνατότητα προσκόμισης τεχνικού φυλλαδίου με υπεύθυνη δήλωση του προμηθευτή ως αποδεκτή επιλογή του υποψηφίου αναδόχου. Περαιτέρω, στην παράγραφο 1.2.1.4 του παραρτήματος Β' της υπ' αριθ. 25/2017 Διακήρυξης, ορίζονται τα ακόλουθα: «Τα δικαιολογητικά ή/και οι σχετικές δηλώσεις που απαιτούνται από το Παράρτημα ΣΤ' της παρούσας Διακήρυξης. Τα ηλεκτρονικά υποβαλλόμενα τεχνικά φυλλάδια (Prospectus) εφόσον απαιτούνται από το παράρτημα ΣΤ' της παρούσας διακήρυξης, θα πρέπει να είναι ψηφιακά υπογεγραμμένα από τον κατασκευαστικό οίκο. Σε αντίθετη περίπτωση θα πρέπει να συνοδεύονται από υπεύθυνη δήλωση ψηφιακά υπογεγραμμένη από τον προσφέροντα, στην οποία θα δηλώνεται ότι τα αναγραφόμενα σε αυτά στοιχεία ταυτίζονται με τα στοιχεία των τεχνικών φυλλαδίων (Prospectus) του κατασκευαστικού οίκου.

Όσα από τα δικαιολογητικά και τα λοιπά έγγραφα της προσφοράς είναι ξενόγλωσσα θα πρέπει απαραίτητως να συνοδεύονται από επίσημη μετάφραση στην ελληνική γλώσσα, πλην των τεχνικών φυλλαδίων που δύναται να υποβληθούν και στην αγγλική.

γ. Ως προς τις αιτιάσεις της παραγράφου (Β) εδάφιο (ii) σημείο (3) της εν λόγω προδικαστικής προσφυγής, η Επιτροπή Αξιολόγησης Τεχνικών Προσφορών έκρινε ότι, από την τεχνική προσφορά του οικονομικού φορέα «...», καθώς και από τις 30-032018 διευκρινίσεις του, στο σχετικό τιθέμενο ερώτημα με το υπ' αριθ. 8030/16/131-4β' από 23-032018 έγγραφο της Διεύθυνσης Προμηθειών/Α.Ε.Α., συμμορφώνεται με τη σχετική απαίτηση της Διακήρυξης και ως εκ τούτου προκύπτει η παροχή του αιτουμένου εξαρτήματος.

δ. Ως προς τις αιτιάσεις της παραγράφου (Β) εδάφιο (ii) σημείο (4) της εν λόγω προδικαστικής προσφυγής, η Επιτροπή Αξιολόγησης Τεχνικών Προσφορών έκρινε ότι δεν υφίσταται απαίτηση απόδειξης διαλειτουργικότητας των προσφερομένων λογισμικών με αναφορά σε λίστες κατασκευαστικών οίκων, καθόσον δεν προβλέπεται σχετικός όρος από το παράρτημα ΣΤ' της Διακήρυξης.

ε. Ως προς τις αιτιάσεις της παραγράφου (Γ) εδάφιο (1) της εν λόγω προδικαστικής προσφυγής, η Επιτροπή Αξιολόγησης Τεχνικών Προσφορών έκρινε ότι σύμφωνα με την τεχνική προσφορά του οικονομικού φορέα «.....», καθώς και τη βεβαίωση του κατασκευαστή, καλύπτονται οι ζητούμενες προδιαγραφές.

στ. Ως προς τις αιτιάσεις της παραγράφου (Γ) εδάφιο (2) της εν λόγω προδικαστικής προσφυγής, η Επιτροπή Αξιολόγησης Τεχνικών Προσφορών έκρινε ότι η τεχνική προσφορά του οικονομικού φορέα «....» συμμορφώνεται με τις σχετικές προδιαγραφές της Διακήρυξης, οι οποίες αναφέρονται στη βάση δεδομένων που δημιουργείται κατά τη χρήση του λογισμικού ...και όχι στις δυνατότητες αυτού καθ' εαυτού του λογισμικού. Για το λόγο αυτό, στις προδιαγραφές δεν παρέχεται και η δυνατότητα προσφοράς, εκ μέρους του υποψηφίου αναδόχου, ισοδύναμου λογισμικού. ζ. Ως προς τις αιτιάσεις της παραγράφου (Γ) εδάφιο (3) της εν λόγω προδικαστικής προσφυγής, η Επιτροπή Αξιολόγησης Τεχνικών Προσφορών έκρινε ότι η τεχνική προσφορά

του οικονομικού φορέα «...» συμμορφώνεται με τις σχετικές προδιαγραφές της Διακήρυξης, διότι τα εν λόγω πιστοποιητικά έχουν εκδοθεί από φορείς της αλλοδαπής, μη καλυπτόμενα από το εθνικό δίκαιο ώστε να απορρέει η αναφερόμενη υποχρέωση, δεδομένου ότι δεν υφίσταται σαφής προδιαγραφή ως προς αυτό, στο παράρτημα ΣΤ΄ της σχετικής διακήρυξης, Επιπρόσθετα, επισημαίνεται ότι παρασχέθηκαν οι απαιτούμενες επίσημες μεταφράσεις των πιστοποιητικών. η. Ως προς τις αιτιάσεις της παραγράφου (Γ) εδάφιο (4) της εν λόγω προσφυγής, η Επιτροπή Αξιολόγησης Τεχνικών Προσφορών έκρινε ότι η τεχνική προσφορά του οικονομικού φορέα «.....» συμμορφώνεται με τις σχετικές προδιαγραφές της Διακήρυξης, δεδομένου ότι ζητούνται πιστοποιημένοι μηχανικοί λογισμικού από εταιρείες ανάπτυξης και όχι αποκλειστικά από κατασκευαστικούς οίκους. ΜΕΡΟΣ Γ΄ - ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑΤΑ Κατόπιν των ανωτέρω αναφερομένων, η από 15-6-2018 προσφυγή της εταιρείας «.....» κατά της υπ΄ αριθ. 8030/16/131 -4δ΄ από 06-6-2018 Αποφάσεώς μας, που αφορά στον ανοικτό διαγωνισμό της υπ΄ αρ. 25/2017 Διακήρυξης του Αρχηγείου Ελληνικής Αστυνομίας, με αντικείμενο τη «ΣΥΣΤΑΣΗ ΚΑΙ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑ ΚΕΝΤΡΟΥ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΩΝ – ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΞΕΙΔΙΚΕΥΜΕΝΟΥ ΛΟΓΙΣΜΙΚΟΥ ΔΙΑΣΥΝΔΕΣΗΣ ΒΑΣΕΩΝ ΔΕΔΟΜΕΝΩΝ ΚΑΙ ΑΝΑΛΥΣΗΣ ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΩΝ ΠΟΥ ΑΦΟΡΟΥΝ ΤΟ ΟΡΓΑΝΩΜΕΝΟ ΕΓΚΛΗΜΑ ΚΑΙ ΤΗΝ ΤΡΟΜΟΚΡΑΤΙΑ», εκτιμώμενης αξίας #793.548,38# €» άνευ Φ.Π.Α., συμπεριλαμβανομένων κρατήσεων και δαπανών, πρέπει κατά την άποψη μας να απορριφθεί ως προς το σύνολο των αιτιάσεων της».

14. Επειδή ο παρεμβαίνων αναφέρει αυτολεξεί τα εξής:

«ΛΟΓΟΙ ΑΠΟΡΡΙΨΗΣ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ

I. Όσον αφορά την προσφορά της καθής.

1. Το Παράρτημα Β΄ «Συμπληρωματικοί Γενικοί Όροι» της Διακήρυξης του ένδικου διαγωνισμού ορίζει: παρατίθεται το άρθρο 1.1. « Τρόπος - Χρόνος υποβολής προσφορών», 1.2. «Περιεχόμενο Προσφορών», 1.2.1. «Περιεχόμενα (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής-Τεχνικής Προσφοράς», 1.2.1.4. Τα δικαιολογητικά ή/αι οι σχετικές δηλώσεις που απαιτούνται από το Παράρτημα ΣΤ΄ της παρούσας Διακήρυξης... »..2.2 «Περιεχόμενα (υπο)φακέλου «Οικονομική Προσφορά»: Επίσης, η 56902/2015/2017 απόφαση του Υπουργού Οικονομίας και Ανάπτυξης (Β΄

1924), η οποία αποτελεί μέρος του κανονιστικού πλαισίου του ένδικου διαγωνισμού, στο άρθρο 15 «Υποβολή Προσφορών – Αιτήσεων Συμμετοχής» ορίζει: «1 . Χρόνος και τρόπος υποβολής Προσφορών και Αιτήσεων Συμμετοχής. 1.1. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν την προσφορά, τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή τους σε διαγωνιστική διαδικασία και μέχρι τη σύναψη της σύμβασης μέσω του Συστήματος με τρόπο και με χρόνο που ορίζεται κατά περίπτωση στις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και της παρούσης. 1.2. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν την προσφορά τους σε ηλεκτρονικό φάκελο μέσα στην προθεσμία που ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. Τα περιεχόμενα του ανωτέρω φακέλου ορίζονται ως εξής: (α) ένας (υπο)φάκελος με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα. (β) ένας (υπο)φάκελος με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα...». Τέλος, παρατίθεται το άρθρο 92 του ν. 4412/2016.

2. Από τις ανωτέρω διατάξεις προκύπτει σαφώς, ότι στον ένδικο διαγωνισμό η Οικονομική Προσφορά των προσφερόντων πρέπει να υποβάλλεται σε χωριστό φάκελο από τον φάκελο «Δικαιολογητικών Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» και ότι η Οικονομική Προσφορά αποσφραγίζεται χωριστά από τον φάκελο «Δικαιολογητικών Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» και μόνο για τους προσφέροντες, που τα δικαιολογητικά συμμετοχής και η τεχνική τους προσφορά κρίθηκαν παραδεκτά. Η τοποθέτηση της Οικονομικής Προσφοράς σε χωριστό φάκελο εξυπηρετεί την αρχή της μυστικότητας των οικονομικών προσφορών, η παραβίαση της οποίας επιφέρει απόρριψη της προσφοράς (ΣτΕ Ε.Α. 1333/2009, 801/2010, ΑΕΠΠ 55/2018). Η παραβίαση της υποχρέωσης αυτής αντιβαίνει στους κανόνες τυπικότητας των δημοσίων διαγωνισμών και καθιστά την προσφορά άκυρη (δείτε επί παραβίασεως των κανόνων υποβολής προσφοράς μέσω Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. ΔΕφΑΘ [Ασφ] 132/2017). Η ίδια παραβίαση τίθεται και στη συγκεκριμένη διακήρυξη ρητά επί ποινή απορρίψεως της προσφοράς (άρθρο 1.2.2 του Παραρτήματος Β, που παρατέθηκε ανωτέρω και ορίζει ότι «Η Οικονομική Προσφορά υποβάλλεται ηλεκτρονικά επί ποινή απορρίψεως στον υποφάκελο «Οικονομική

Προσφορά»). Εν προκειμένω η καθής συνομολογεί με την προσφυγή της, ότι η οικονομική της προσφορά δεν υποβλήθηκε σε χωριστό φάκελο, όπως προβλέπεται στη διακήρυξη, στην 56902/2015/2017 υπουργική απόφαση και στο άρθρο 92 παρ. 2 του ν. 4412/2016, αλλά εντός του φακέλου της Τεχνικής Προσφοράς της. Συνεπώς ορθά με την προσβαλλόμενη απόφαση απορρίφθηκε η προσφορά της καθής (ad hoc ΑΕΠΠ 402/2018) και όλοι οι αντίθετοι λόγοι της ένδικης προσφυγής πρέπει να απορριφθούν.

1. Όσον αφορά την προσφορά της εταιρίας μας. 1. Έλλειψη εννόμου συμφέροντος. Δεδομένου ότι η προσφορά της καθής έχει νομίμως απορριφθεί, η καθής δεν διατηρεί έννομο συμφέρον να αμφισβητήσει τη νομιμότητα της αποδοχής της δικής μας προσφοράς, καθόσον μάλιστα οι αιτιάσεις κατά της προσφοράς μας δεν ταυτίζονται καθόλου με τους λόγους, για τους οποίους απορρίφθηκε η προσφορά της καθής και άρα δεν προβάλλεται παραβίαση του ίσου μέτρου κρίσης (ΑΕΠΠ 7, 11, 26, 37/2018 κ.ά.). Συνεπώς οι αιτιάσεις της ένδικης προσφυγής που αφορούν την προσφορά μας πρέπει να απορριφθούν.

2. Ως προς τον πρώτο λόγο κατά της προσφοράς μας (παράλειψη υποβολής ΕΕΕΣ τρίτων). Ο συγκεκριμένος λόγος προσφυγής στηρίζεται σε εσφαλμένη προϋπόθεση: Όπως προκύπτει από το Ε.Ε.Ε.Σ. της εταιρίας μας, που υποβλήθηκε νόμιμα με την προσφορά μας, στο ερώτημα του Κεφαλαίου Γ' του Μέρους II («Ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων οντοτήτων προκειμένου να ανταποκριθεί στα κριτήρια επιλογής που καθορίζονται στο μέρος IV και στα (τυχόν) κριτήρια και κανόνες που καθορίζονται στο μέρος V κατωτέρω;») η απάντησή μας ήταν αρνητική. Οι αναφερόμενοι στην προσφυγή φορείς είναι αποκλειστικά και μόνο προμηθευτές των αντίστοιχων προσφερόμενων συστημάτων και ως εκ τούτου δεν υποβάλλεται Ε.Ε.Ε.Σ για τους φορείς αυτούς.

Συνεπώς δεν συνέτρεξε νόμιμη περίπτωση υποβολής Ε.Ε.Ε.Σ. τρίτων οντοτήτων και ο αντίθετος ισχυρισμός της προσφυγής είναι αβάσιμος και απορριπτός. 3. Ως προς τον δεύτερο λόγο κατά της προσφοράς μας. α) Κατά τη διακήρυξη του ένδικου διαγωνισμού (άρθρο 1.2.1.4 του Παραρτήματος Β) τα υποβαλλόμενα τεχνικά φυλλάδια, όταν απαιτούνται από τις τεχνικές προδιαγραφές, μπορεί είτε να είναι ψηφιακά υπογεγραμμένα από

τον κατασκευαστή είτε να συνοδεύονται από υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος, ότι ταυτίζονται κατά περιεχόμενο με τα τεχνικά φυλλάδια του κατασκευαστή. Από την άλλη μεριά, όπως συνομολογείται στην προσφυγή (παρ. II.2.1) με την προσφορά μας υποβλήθηκε η ως άνω προβλεπόμενη υπεύθυνη δήλωση. Συνεπώς η προσφορά μας ήταν παραδεκτή από την άποψη αυτή και ο αντίθετος ισχυρισμός της καθής πρέπει να απορριφθεί. β) Συγκεκριμένα όσον αφορά στην παρ. II.2.2 της προσφυγής, η εταιρεία μας έχει υποβάλει Δήλωση υπογεγραμμένη από το Διαχειριστή και Νόμιμο Εκπρόσωπο της εταιρείας «.....» κατά την οποία αναφέρεται ότι η εν λόγω εταιρεία «.....», με δ.τ. «...», είναι επίσημη αντιπρόσωπος της εταιρείας «.....» και υπεύθυνη για την προμήθεια των ειδών/λύσεων της πλατφόρμας.... γ) Κατά τον ίδιο όρο της διακήρυξης τεχνικά φυλλάδια απαιτούνται, όταν αυτό προβλέπεται στο Παράρτημα ΣΤ' (Τεχνικές Προδιαγραφές) της διακήρυξης. Στην κρινόμενη προσφυγή η αντιδίκος αναφέρεται σε παραβίαση των όρων 4.1.1, 4.1.2, 4.1.3 και 4.1.4 των τεχνικών προδιαγραφών. Όμως στις παραγράφους αυτές δεν τίθενται συγκεκριμένες τεχνικές απαιτήσεις για τα προσφερόμενα είδη, αλλά δίδονται μόνο γενικές οδηγίες για τον τρόπο σύνταξης της τεχνικής προσφοράς. Από την ένδικη προσφυγή λείπει εντελώς η μνεία της συγκεκριμένης τεχνικής προδιαγραφής, που κατά την άποψη της αντιδίκου παραβιάζεται με την προσφορά μας και άρα η προσφυγή είναι αόριστη και ανεπίδεκτη εκτίμησης και άρα απορριπτέα. δ) Όσον αφορά στην παρ. II.3 & παρ. II.3.1 της προσφυγής, η εταιρεία μας τόσο κατά την υποβολή της Τεχνικής μας Προσφοράς όσο και από το 23 Μαρτίου 2018 αίτημα παροχής διευκρινίσεων της Αναθέτουσας Αρχής, απάντησε θετικά παραπέμποντας σε συγκεκριμένα σημεία και εικόνα (screenshot), στα οποία σημεία αποδεικνύεται η πλήρης συμμόρφωση με τα απαιτούμενα του κεφαλαίου 9.3.5, κελί 39. Η απάντησή μας αξιολογήθηκε από την Επιτροπή Αξιολόγησης και έγινε αποδεκτή. ε) Όσον αφορά στην παρ. II.4 της προσφυγής, η εταιρεία μας τόσο κατά την υποβολή της Τεχνικής μας Προσφοράς όσο και από το 23 Μαρτίου 2018 αίτημα παροχής διευκρινίσεων της Αναθέτουσας Αρχής, απάντησε θετικά παραπέμποντας σε συγκεκριμένα σημεία, στα οποία σημεία αποδεικνύεται η πλήρης συμμόρφωση με τα απαιτούμενα. Ειδικότερα, η εταιρεία μας υπέβαλε επιστολή υπογεγραμμένη

από την προμηθεύτρια εταιρεία....., κατά την οποία αναγράφεται ρητώς η πλήρης συμβατότητα των προσφερόμενων συστημάτων με τα υφιστάμενα λογισμικά IBM i2 της Αναθέτουσας Αρχής. Το ίδιο αναφέρεται και στο prospectus «.....» το οποίο επισυνάψαμε. Σε κανένα σημείο της διακήρυξης (και καλώς δεν έγινε καθώς θα ήταν καταχρηστικός όρος), δεν αναφερόταν ότι τα προσφερόμενα συστήματα πρέπει να συμπεριλαμβάνονται σε οιαδήποτε λίστα της εταιρείας(παρ.ΙΙ.4.1 της προσφυγής), καθώς η εταιρείαδεν είναι σε θέση να γνωρίζει σε παγκόσμιο επίπεδο τις συμβατές με αυτήν (i2) λύσεις. Η απάντησή μας αξιολογήθηκε από την Επιτροπή Αξιολόγησης και έγινε αποδεκτή. 4. Ως προς τον τρίτο λόγο κατά της προσφοράς μας. α) Όσον αφορά στην παρ.Γ.1 της προσφυγής, η εταιρεία μας για την απάντηση της προδιαγραφής 5, του είδους 9.2.6 απαντά θετικά και παραπέμπει στην επίσημη δήλωση υπογεγραμμένη από την κατασκευάστρια εταιρεία....., κατά την οποία αποδεικνύεται η απάντησή μας. β) Όσον αφορά στις παρ.Γ.2 & παρ.Γ.2.1 & παρ.Γ.2.2 της προσφυγής, καταρχάς θεωρούμε τελείως αυθαίρετους τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας εταιρείας στα σημεία τα οποία η προσφερόμενη από την εταιρεία μας λύση δεν πληροί τα ζητούμενα των σημείων 4, 27, 28 της Παρ. 9.3.4. Κατά δεύτερον, η Επιτροπή Αξιολόγησης έπειτα από εξέταση, έκανε δεκτές τις απαντήσεις μας κατά το από 23 Μαρτίου 2018 αίτημα παροχής διευκρινίσεων, καθώς όλα τα ζητούμενα αναφέρονται τόσο στην Τεχνική μας Προσφορά όσο και στο prospectus «.....». γ) Όσον αφορά στην Παρ.Γ.3 της προσφυγής, ο ισχυρισμός είναι τελείως αυθαίρετος, καθώς όλα τα Πιστοποιητικά των μηχανικών κ.κ.....,, και....., φέρουν το όνομα του υπογράφοντος, τον τίτλο του υπογράφοντος, ενώ όλα τα στοιχεία επικοινωνίας με την εταιρεία που τα εξέδωσε και τον τόπο έκδοσης, φαίνονται από τις Δηλώσεις Συνεργασίας με την εταιρεία..... Επιπλέον, σε κανένα σημείο της διακήρυξης ή των τεχνικών προδιαγραφών, δε ζητείτο οτιδήποτε άλλο πέραν της απόδειξης για πιστοποιημένους μηχανικούς οι οποίοι να είναι εφοδιασμένοι με πιστοποιητικά για τα απαιτούμενα λογισμικά, το οποίο και πληρούμε. δ) Όσον αφορά στην Παρ.Γ.4 της προσφυγής, όλα τα Πιστοποιητικά των μηχανικών κ.κ.,....., έχουν εκδοθεί από την εταιρεία «,,,,», η οποία είναι η επίσημη αντιπρόσωπος της εταιρείας «.....» και υπεύθυνη για την προμήθεια των ειδών/λύσεων της

Αριθμός απόφασης: 599/2018

πλατφόρμας....., καθώς και εξουσιοδοτημένη για εκπαίδευση & πιστοποίηση σε Φυσικά και Νομικά πρόσωπα. Ως εκ τούτου, ο εν λόγω ισχυρισμός της προσφεύγουσας εταιρείας είναι τελείως αυθαίρετος. Συνεπώς το σύνολο των ισχυρισμών της κρινόμενης προσφυγής που αφορούν την προσφορά μας είναι απορριπτέοι».

15. Επειδή σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 18 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης. [...]».

16. Επειδή στο άρθρο 86 του Ν. 4412/2016 «Κριτήρια ανάθεσης των συμβάσεων» (άρθρο 67 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), ορίζεται «1. Με την επιφύλαξη των εθνικών διατάξεων νόμου ή διοικητικών πράξεων σχετικά με την τιμή ορισμένων αγαθών ή την αμοιβή ορισμένων υπηρεσιών, οι αναθέτουσες αρχές βασίζονται στην ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων στην πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά.

2. Η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά κατά την κρίση της αναθέτουσας αρχής προσδιορίζεται βάσει της τιμής ή του κόστους, με χρήση προσέγγισης κόστους-αποτελεσματικότητας ..[.....]

13. Στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών, η βαθμολογία κάθε κριτηρίου αξιολόγησης κυμαίνεται από 100 έως 120 βαθμούς. Η βαθμολογία είναι 100 βαθμοί για τις περιπτώσεις που ικανοποιούνται ακριβώς όλοι οι όροι των τεχνικών προδιαγραφών. Η βαθμολογία αυτή αυξάνεται έως 120 βαθμούς όταν υπερκαλύπτονται οι τεχνικές προδιαγραφές. Η συνολική βαθμολογία όπως προκύπτει από τον τύπο της παρ. 11 κυμαίνεται από 100 έως 120 βαθμούς. Όταν η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά δεν προσδιορίζεται αποκλειστικά βάσει της τιμής και οι οικονομικοί φορείς έχουν υποχρέωση υποβολής οικονομικών προσφορών τότε πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά είναι εκείνη που παρουσιάζει το μικρότερο λόγο της συγκριτικής τιμής της προσφοράς προς τη βαθμολογία της. Συγκριτική τιμή

Αριθμός απόφασης: 599/2018

προσφοράς είναι η τιμή που υπολογίζεται λαμβάνοντας υπόψη την τιμή της προσφοράς και, εφόσον προβλέπεται από τη διακήρυξη, το κόστος. Η αναθέτουσα αρχή καθορίζει με σαφήνεια στη διακήρυξη τον ακριβή τρόπο υπολογισμού της συγκριτικής τιμής προσφοράς (π.χ. με μαθηματικό τύπο)».[...].

17. Επειδή σύμφωνα με την παρ. 1 περ. α του άρθρου 91 του ν. 4412/2016 «Λόγοι απόρριψης προσφορών» ορίζεται ότι «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά:

α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης.

18. Σύμφωνα με το άρθρο 92 «Περιεχόμενο προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής» του ν. 4412/2016 ορίζεται: « ...2. Στην ανοικτή διαδικασία οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα:

α) Ξεχωριστό σφραγισμένο φάκελο, με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 93,

β) ξεχωριστό σφραγισμένο φάκελο, με την ένδειξη «Τεχνική Προσφορά», εφόσον απαιτείται από τα έγγραφα της σύμβασης, ο οποίος περιέχει τα τεχνικά στοιχεία της προσφοράς, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 94 για τις συμβάσεις που αφορά το άρθρο αυτό και τα προβλεπόμενα στα έγγραφα της σύμβασης. Αν τα τεχνικά στοιχεία της προσφοράς δεν είναι δυνατόν, λόγω μεγάλου όγκου, να τοποθετηθούν στον κυρίως φάκελο, τότε αυτά συσκευάζονται χωριστά και ακολουθούν τον κυρίως φάκελο με τις ίδιες ενδείξεις και

γ) Ξεχωριστό σφραγισμένο φάκελο, με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά», εφόσον απαιτείται από τα έγγραφα της σύμβασης, ο οποίος περιέχει τα οικονομικά στοιχεία της προσφοράς, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 95 για τις συμβάσεις που αφορά το άρθρο αυτό και τα προβλεπόμενα στα έγγραφα της σύμβασης.

Όταν το κριτήριο ανάθεσης της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς προσδιορίζεται βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας -τιμής, οι

οικονομικοί φορείς υποβάλλουν και φάκελο τεχνικής προσφοράς και φάκελο οικονομικής προσφοράς. [...]

6. Στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων που διενεργούνται με ηλεκτρονικά μέσα, σύμφωνα με τα άρθρα 22 και 36 όλα τα παραπάνω δικαιολογητικά υποβάλλονται σε (υπο)φακέλους (κατηγορία επισυναπτόμενων αρχείων στο ηλεκτρονικό σύστημα), σύμφωνα με τα οριζόμενα στις αποφάσεις που εκδίδονται κατ' εξουσιοδότηση των παραγράφων 4 και 5 του άρθρου 36.

19. Επειδή στο άρθρο 100 «Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών» του ν. 4412/2016 ορίζεται «1. Το αρμόδιο όργανο προβαίνει στην έναρξη της διαδικασίας αποσφράγισης των προσφορών την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή από τη σχετική πρόσκληση. Η αποσφράγιση διενεργείται δημόσια, παρουσία των προσφερόντων/συμμετεχόντων ή των νομίμως εξουσιοδοτημένων εκπροσώπων τους, οι οποίοι λαμβάνουν γνώση των λοιπών συμμετεχόντων στη διαδικασία και των στοιχείων που υποβλήθηκαν από αυτούς, όπως ειδικότερα ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 21.

2. Τα επιμέρους στάδια στην ανοικτή διαδικασία ή στο δεύτερο στάδιο της κλειστής διαδικασίας, όταν οι εν λόγω διαδικασίες δεν διενεργούνται με ηλεκτρονικό τρόπο, έχουν ως εξής:

α) Αποσφραγίζεται ο κυρίως φάκελος προσφοράς, ο φάκελος των δικαιολογητικών συμμετοχής στην ανοικτή διαδικασία, καθώς και ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς, εφόσον προβλέπεται η υποβολή της στα έγγραφα της σύμβασης, μονογράφονται δε και σφραγίζονται από το αρμόδιο όργανο όλα τα δικαιολογητικά που υποβάλλονται κατά το στάδιο αυτό και η τεχνική προσφορά, ανά φύλλο. Το αρμόδιο όργανο καταχωρεί όσους υπέβαλαν προσφορές, καθώς και τα υποβληθέντα αυτών δικαιολογητικά και τα αποτελέσματα του ελέγχου αυτών σε πρακτικό, το οποίο υπογράφεται από τα μέλη του οργάνου. Οι φάκελοι των οικονομικών προσφορών δεν αποσφραγίζονται, αλλά μονογράφονται και σφραγίζονται από το παραπάνω όργανο και τοποθετούνται σε ένα νέο φάκελο ο οποίος επίσης σφραγίζεται και υπογράφεται από το ίδιο όργανο και φυλάσσεται, προκειμένου να

Αριθμός απόφασης: 599/2018

αποσφραγισθεί την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή την πρόσκληση.

β) Στη συνέχεια το αρμόδιο όργανο προβαίνει στην αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς, σύμφωνα με τους όρους των εγγράφων της σύμβασης και συντάσσει πρακτικό για την απόρριψη των τεχνικών προσφορών που δεν γίνονται αποδεκτές και την αποδοχή ή/και βαθμολόγηση των τεχνικών προσφορών με βάση το κριτήριο ανάθεσης των εγγράφων της σύμβασης.

γ) Οι κατά τα ανωτέρω σφραγισμένοι φάκελοι με τα οικονομικά στοιχεία των προσφορών, μετά την ολοκλήρωση της αξιολόγησης των λοιπών στοιχείων των προσφορών, αποσφραγίζονται κατά την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή την ειδική πρόσκληση και ακολουθεί σχετική ανακοίνωση τιμών. Για όσες προσφορές δεν κρίθηκαν αποδεκτές κατά τα προηγούμενα ως άνω στάδια α' και β' οι φάκελοι της οικονομικής προσφοράς δεν αποσφραγίζονται, αλλά επιστρέφονται.[...]

4. Τα αποτελέσματα κάθε σταδίου επικυρώνονται με απόφαση του αποφαινόμενου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, η οποία κοινοποιείται με επιμέλεια αυτής στους προσφέροντες ή στους συμμετέχοντες. Ειδικά, για τις συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία έως εξήντα χιλιάδες (60.000) ευρώ, πλέον ΦΠΑ, που δεν διενεργούνται με ηλεκτρονικά μέσα, εκδίδεται μία απόφαση, κατά τα ανωτέρω, ανεξαρτήτως του κριτηρίου ανάθεσης. Για τις συμβάσεις με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, μόνο βάσει τιμής ανεξαρτήτως ποσού και ανεξαρτήτως διαδικασίας, εκδίδεται μια απόφαση, με την οποία επικυρώνονται τα αποτελέσματα:

α) όλων των σταδίων της παραγράφου 2 στην περίπτωση ανοικτής διαδικασίας και

β) του δεύτερου σταδίου, ήτοι της υποβολής προσφορών, στην περίπτωση κλειστής διαδικασίας και ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση. [...]

6. Τα παραπάνω οριζόμενα στις παραγράφου 1 έως 3 προσαρμόζονται για τις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών που διενεργούνται με ηλεκτρονικό τρόπο, σύμφωνα με τα άρθρα 22 και 36, με την απόφαση της παρ. 5 του άρθρου 36.

20.Επειδή σύμφωνα με την ΥΑ με Αριθμ. 56902/215/19.05.2017 «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος

Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.)» (Β'1924) η οποία εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση του άρθρου 36 του ν. 4412/2016, ορίζεται «Άρθρο 15 Υποβολή Προσφορών- Αιτήσεων Συμμετοχής

1. Χρόνος και τρόπος υποβολής Προσφορών και Αιτήσεων Συμμετοχής.

1.1. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν την προσφορά, τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή τους σε διαγωνιστική διαδικασία και μέχρι τη σύναψη της σύμβασης μέσω του Συστήματος με τρόπο και σε χρόνο που ορίζεται κατά περίπτωση στις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και της παρούσης.

1.2 Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν την προσφορά τους σε ηλεκτρονικό φάκελο μέσα στη προθεσμία που ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. Τα περιεχόμενα του ανωτέρω φακέλου ορίζονται ως εξής: (α) ένας (υπο)φάκελος με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής–Τεχνική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα. (β) ένας (υπο)φάκελος με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα. Τα στοιχεία της προσφοράς που έχουν εμπιστευτικό χαρακτήρα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 21 του ν. 4412/2016, υποβάλλονται στον οικείο (υπο)φάκελο ως ξεχωριστό αρχείο και σημαίνονται από τον οικονομικό φορέα με χρήση του σχετικού πεδίου του Συστήματος. [...]

Ο χρήστης- οικονομικός φορέας υποβάλλει τους ανωτέρω (υπο)φακέλους μέσω του Συστήματος, όπως περιγράφεται παρακάτω: 1.2.1 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά που περιλαμβάνονται στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» 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, χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου της υπογραφής.

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/ αναθέτοντα φορέα, 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). [...]

1.2.2. Ο οικονομικός φορέας συντάσσει την τεχνική και οικονομική του προσφορά συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του Συστήματος και επισυνάπτοντας στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένων Ηλεκτρονικής Προσφοράς» και στον κατά περίπτωση (υπο)φάκελο όλα τα στοιχεία της προσφοράς του σε μορφή αρχείου *Portable Document Format (PDF)*. Στην συνέχεια, ο οικονομικός φορέας παράγει από το Σύστημα τα ηλεκτρονικά αρχεία (εκτυπώσεις της Τεχνικής Προσφοράς Προμηθευτή και της Οικονομικής Προσφοράς Προμηθευτή σε μορφή αρχείου *Portable Document Format (PDF)*), τα οποία υπογράφονται με εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 8 και επισυνάπτονται στους αντίστοιχους (υπο)φακέλους της προσφοράς από τον οικονομικό φορέα. Κατά την συστημική υποβολή της προσφοράς το Σύστημα πραγματοποιεί αυτοματοποιημένους ελέγχους επιβεβαίωσης της ηλεκτρονικής προσφοράς σε σχέση με τα παραχθέντα ηλεκτρονικά αρχεία (Τεχνική και Οικονομική Προσφορά) και εφόσον οι έλεγχοι αυτοί αποβούν επιτυχείς η προσφορά υποβάλλεται στο Σύστημα. Διαφορετικά, η προσφορά δεν υποβάλλεται και το Σύστημα ενημερώνει τον οικονομικό φορέα με σχετικό μήνυμα σφάλματος στη διεπαφή του χρήστη του οικονομικού φορέα, προκειμένου ο τελευταίος να προβεί στις σχετικές ενέργειες διόρθωσης. [...]

Άρθρο 16 Ηλεκτρονική Αποσφράγιση-Αξιολόγηση Προσφορών και Αιτήσεων Συμμετοχής

1. Ηλεκτρονική Αποσφράγιση.

Το πιστοποιημένο στο Σύστημα, για την αποσφράγιση των αιτήσεων συμμετοχής και προσφορών συμμετοχής, αρμόδιο όργανο της αναθέτουσας αρχής/ αναθέτοντα φορέα, προβαίνει στην ηλεκτρονική αποσφράγιση αυτών,

κατά την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης ή την σχετική πρόσκληση, ακολουθώντας κατά περίπτωση τα εξής στάδια: •

Ηλεκτρονική Αποσφράγιση των προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής • Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπό)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» • Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπό)φακέλου «Οικονομική Προσφορά».

21. Επειδή στο άρθρο 346 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α΄ και β΄ της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368».

22. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 360 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι : «1. Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού 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 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής.2. Η άσκηση της προδικαστικής προσφυγής αποτελεί προϋπόθεση για την άσκηση των ένδικων βοηθημάτων του Τίτλου 3 κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων των αναθετουσών αρχών.3. Δεν επιτρέπεται η άσκηση άλλης διοικητικής προσφυγής κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων της αναθέτουσας αρχής κατά τη διαδικασία της ανάθεσης δημόσιων συμβάσεων εκτός από την προδικαστική προσφυγή της παραγράφου 1».

23. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 367 «Διαδικασία λήψης απόφασης συνέπειες αποφάσεων ΑΕΕΠ» του ν. 4412/2016 ορίζεται: «1. Η ΑΕΠΠ

αποφαίνεται 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, η οποία εκδίδεται μέσα σε αποκλειστική προθεσμία είκοσι (20) ημερών από την ημέρα εξέτασης της προσφυγής. 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 αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια».[...]

24. Επειδή σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης ορίζεται ότι: «**ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Β' ΣΥΜΠΛΗΡΩΜΑΤΙΚΟΙ ΓΕΝΙΚΟΙ ΟΡΟΙ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ.**

1. ΚΑΤΑΡΤΙΣΗ ΚΑΙ ΥΠΟΒΟΛΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ.

1.1. Τρόπος-Χρόνος υποβολής προσφορών. Οι προσφορές υποβάλλονται από τους οικονομικούς φορείς ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr, του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ., εντός της προθεσμίας που ορίζεται στην παρούσα διακήρυξη, στην Ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφραση στην ελληνική γλώσσα, σε ηλεκτρονικό φάκελο, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 92 και 96 του Ν.4412/2016 και στο άρθρο 15 της ΥΑ 56902/215 (ΦΕΚ 1924/Β-02.06.17) «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ)». Οι προσφορές υποβάλλονται και σε έντυπη μορφή, επί ποινή αποκλεισμού, εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή (με διαβιβαστικό στο οποίο θα αναγράφονται αναλυτικά τα προσκομιζόμενα, κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά εντός σφραγισμένου φακέλου), στο Πρωτόκολλο της Υπηρεσίας που είναι αρμόδια για τη διενέργεια του διαγωνισμού. Σε περίπτωση υποβολής μόνο έντυπης προσφοράς, αυτή δεν θα λαμβάνεται υπόψη και ως εκ τούτου ο σχετικός φάκελος δεν θα αποσφραγίζεται και θα επιστρέφεται στον προσφέροντα.

1.2. Περιεχόμενο προσφορών. Τα περιεχόμενα του ηλεκτρονικού φακέλου της προσφοράς ορίζονται ως εξής: α. ένας (υπο)φάκελος* με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» στον οποίο

περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και τα οριζόμενα στην παρούσα Διακήρυξη. β. ένας (υπο)φάκελος με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά και τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά.[..]

1.2.1. Περιεχόμενα (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής-Τεχνικής Προσφοράς» Οι προσφέροντες υποβάλουν ηλεκτρονικά μαζί με την προσφορά τους, εγκαίρως και προσηκόντως, επί ποινή αποκλεισμού, τα εξής δικαιολογητικά, σε μορφή αρχείου .pdf σύμφωνα με το άρθρο 93 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 15 της ΥΑ 56902/215 (ΦΕΚ 1924/Β-02.06.17) «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ)», ως αναλυτικά περιγράφονται κατωτέρω: 1.2.1.1. Εγγύηση συμμετοχής στο διαγωνισμό [..] 1.2.1.2 Το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.) του άρθρου 79 του Ν. 4412/2016,Το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης υπογράφεται ψηφιακά, δεν απαιτείται θεώρηση γνησίου υπογραφής και δεν απαιτείται η υποβολή του σε έντυπη μορφή. [..] 1.2.1.3 Η Τεχνική Προσφορά. Συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Στην συνέχεια το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, σε μορφή .pdf το οποίο υπογράφεται ψηφιακά (σύμφωνα με τα οριζόμενα στο παράγραφο 6 του άρθρου 96 του Ν.4412/2016) και υποβάλλεται από τον προσφέροντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση, το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο .pdf. Εφόσον οι τεχνικές προδιαγραφές δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων επισυνάπτει ψηφιακά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία. Παρατηρήσεις επί της Τεχνικής Προσφοράς: 1. Επισημαίνεται ότι τα ανωτέρω δικαιολογητικά ή τα άλλα στοιχεία των υποφακέλου με την ένδειξη «Τεχνική προσφορά» που έχουν υποβληθεί με την ηλεκτρονική προσφορά και απαιτούνται να προσκομισθούν στην αναθέτουσα αρχή εντός της ανωτέρω αναφερόμενης προθεσμίας είναι αυτά που απαιτείται

να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή σύμφωνα με το Ν.4250/2014. Τέτοια στοιχεία και δικαιολογητικά είναι 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 εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών, τα ΦΕΚ, τα τεχνικά φυλλάδια και όσα στοιχεία και δικαιολογητικά προβλέπεται από το Ν.4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται αντίγραφα των πρωτότυπων.[...]

1.2.1.9 Δικαιολογητικά και έγγραφα στοιχεία του υποφακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», που σύμφωνα με τους όρους της παρούσας Διακήρυξης απαιτείται να προσκομιστούν σε έντυπη μορφή στην Υπηρεσία που είναι αρμόδια για τη διενέργεια του διαγωνισμού, αποστέλλονται ή προσκομίζονται στο Πρωτόκολλο της Υπηρεσίας από τους συμμετέχοντες (με διαβιβαστικό όπου θα αναφέρονται αναλυτικά τα προσκομιζόμενα δικαιολογητικά) εντός σφραγισμένου φάκελου, στον οποίο θα αναγράφονται εξωτερικά τα στοιχεία του οικονομικού φορέα και η αναθέτουσα αρχή, ο αριθμός της Διακήρυξης και η καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών. Τα ειδικώς ζητούμενα από την διακήρυξη δικαιολογητικά θα περιέχονται στον σφραγισμένο φάκελο, διαχωρισμένα σε δύο (2) σφραγισμένους υποφακέλους με εξωτερικές ενδείξεις «Δικαιολογητικά συμμετοχής - Τεχνική προσφορά» και «Οικονομική Προσφορά», αντίστοιχα, εντός της προαναφερόμενης προθεσμίας.

1.2.2 Περιεχόμενα (υπο)φακέλου «Οικονομική Προσφορά». Στον υποφάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα. Η Οικονομική Προσφορά υποβάλλεται ηλεκτρονικά επί ποινή απορρίψεως στον υποφάκελο «Οικονομική Προσφορά». [...]Επισημαίνεται ότι : – Γίνονται δεκτές προσφορές για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας του διαγωνισμού. Προσφορά για μέρος της προκηρυχθείσας ποσότητας δεν γίνεται αποδεκτή και απορρίπτεται ως απαράδεκτη. –[...]- Περιπτώσεις προσφορών που παρουσιάζουν αποκλίσεις από τους απαράβατους όρους της Διακήρυξη συνεπάγονται απόρριψη των προσφορών. [...]

2. ΣΤΑΔΙΑ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ. I. Παραλαβή των προσφορών και αποσφράγιση των εγγράφων (ηλεκτρονικών και έντυπων) του (υπο)φάκελου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική προσφορά» από τη Μόνιμη Επιτροπή Παραλαβής και Αποσφράγισης Προσφορών του Αρχηγείου Ελληνικής Αστυνομίας (Μ.Ε.Π.Α.Π./Α.Ε.Α.), σύμφωνα τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας. II. Έλεγχος των δικαιολογητικών συμμετοχής III. Αποσφράγιση των υποφακέλων των οικονομικών προσφορών των συμμετεχόντων, οι προσφορές των οποίων έγιναν αποδεκτές, από τη Μόνιμη Επιτροπή Παραλαβής και Αποσφράγισης Προσφορών του Αρχηγείου Ελληνικής Αστυνομίας (Μ.Ε.Π.Α.Π./Α.Ε.Α.). [...]

3. ΑΠΟΣΦΡΑΓΙΣΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ.

Η ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών γίνεται τέσσερις (4) εργάσιμες ημέρες μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών και ώρα 10:30, μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο σύστημα οργάνων της Αναθέτουσας Αρχής, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κείμενων διατάξεων για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων και διαδικασιών. Κατά την προαναφερόμενη ημερομηνία και ώρα, γίνεται αποσφράγιση μόνο των ηλεκτρονικών (υπό)φακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά». Οι ηλεκτρονικοί (υπο)φάκελοι των «Οικονομικών Προσφορών» αποσφραγίζονται ηλεκτρονικά μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο σύστημα οργάνων, σε ημερομηνία και ώρα που θα γνωστοποιηθεί σε αυτούς των οποίων οι προσφορές κρίθηκαν αποδεκτές μετά την αξιολόγηση των λοιπών στοιχείων αυτών. Αμέσως μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση των (υπο)φακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά», οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό θα έχουν ηλεκτρονική πρόσβαση στο περιεχόμενο των προσφορών που αποσφραγίσθηκαν. Ακολούθως, η αρμόδια επιτροπή παραλαβής και αποσφράγισης προσφορών, παραλαμβάνει τους ενσφραγιστούς φακέλους με τα επιμέρους απαιτούμενα σε έντυπη μορφή δικαιολογητικά των προσφορών, τα οποία έχουν κατατεθεί στην Υπηρεσία σύμφωνα με τις απαιτήσεις της διακήρυξης από τους συμμετέχοντες. Η επιτροπή αποσφραγίζει τους κυρίως φακέλους και τους (υπο)φακέλους με την ένδειξη «δικαιολογητικά συμμετοχής - τεχνική προσφορά», μονογράφονται δε και σφραγίζονται από την αυτή

(επιτροπή) όλα τα δικαιολογητικά που υποβάλλονται ανά φύλλο. Οι (υπο)φάκελοι, που τυχόν προσκομιστούν, με την ένδειξη «Οικονομική προσφορά» δεν αποσφραγίζονται, μονογράφονται και σφραγίζονται από την επιτροπή και τοποθετούνται σε ένα νέο φάκελο, ο οποίος επίσης σφραγίζεται και υπογράφεται από την ίδια επιτροπή. Σε ημερομηνία και ώρα που θα καθορισθεί με μέριμνα της Υπηρεσίας διενεργείας του διαγωνισμού, η αρμόδια επιτροπή προβαίνει στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των (υπο)φάκελων «Οικονομική Προσφορά» των συμμετεχόντων που δεν έχουν αποκλειστεί κατά το προηγούμενο στάδιο και οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό αποκτούν πλέον ηλεκτρονική πρόσβαση για ενημέρωση στο περιεχόμενο αυτών. Για την αποσφράγιση, οι συμμετέχοντες ενημερώνονται με ηλεκτρονικό μήνυμα/ειδοποίηση, που παράγεται αυτόματα από το σύστημα. Στη συνέχεια η επιτροπή αποσφραγίζει τον κυρίως φάκελο (έντυπο) και τους (υπο)φακέλους με την ένδειξη «Οικονομική προσφορά» (για όσες προσφορές δεν έχουν αποκλειστεί στο προηγούμενο στάδιο). Τα περιεχόμενα αυτών μονογράφονται και σφραγίζονται από την επιτροπή ανά φύλλο. Κατά τα λοιπά ισχύουν τα οριζόμενα στο άρθρο 100 του Ν.4412/2016».

25. 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) της διακήρυξης, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 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).

26. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 25 και απόφαση SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους

όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 27). Επομένως και βάσει της αρχής της τυπικότητας που διέπει τις διαγωνιστικές διαδικασίες, δεν μπορούν να τεθούν εκποδών διατάξεις που θεσπίσθηκαν επί ποινή αποκλεισμού (βλ., στο ίδιο πνεύμα, απόφαση της 29ης Απριλίου 2004, C-496/99 P, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, Συλλογή 2004, σ. I-3801, σκέψη 115).

27. 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).

28. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, 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 (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 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*,

Αριθμός απόφασης: 599/2018

C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, *Universale-Bau*, 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, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

29. Επειδή, κατ' εφαρμογή της αρχής της τυπικότητας που διέπει τον τρόπο σύνταξης των προσφορών, στο πλαίσιο των διαδικασιών διενέργειας των δημοσίων διαγωνισμών, σκοπείται η ύπαρξη διαφάνειας, η αποφυγή κινδύνου αλλοιώσεως των προσφορών και η ανάγκη ευχερούς συγκρίσεως αυτών μεταξύ τους. Έκφραση της αρχής αυτής συνιστά η πιθέμενη με τη Διακήρυξη υποχρέωση των διαγωνιζομένων να υποβάλλουν σε διαφορετικούς ηλεκτρονικούς και φυσικούς υποφακέλους την τεχνική και την οικονομική τους προσφορά, και ειδικότερα να τοποθετούν τα τεχνικά και οικονομικά στοιχεία της προσφοράς τους στους φακέλους της τεχνικής και της οικονομικής προσφοράς αντίστοιχα (ΔΕφΘεσσ 203/15, ΔΕφΑθ 29/2013). Ως εκ τούτου, **η αξιολόγηση/βαθμολόγηση** των τεχνικών προσφορών αφενός και η αξιολόγηση/βαθμολόγηση των οικονομικών προσφορών αφετέρου, συνιστούν απολύτως διακεκριμένες φάσεις της διαδικασίας, προκειμένου να διασφαλίζεται ότι δεν επηρεάζεται η αξιολόγηση/βαθμολόγηση των τεχνικών προσφορών από το ύψος της οικονομικής προσφοράς. Μάλιστα, όπως έχει κριθεί κατά πάγια νομολογία, η αποκάλυψη οικονομικών στοιχείων εκ μέρους διαγωνιζομένου πριν από την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών και κατά το χρόνο που διαρκεί ακόμα το στάδιο αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών επιφέρει τον αποκλεισμό αυτού από την περαιτέρω διαδικασία του διαγωνισμού, ανεξαρτήτως του κατά πόσον τα στοιχεία αυτά πράγματι ανταποκρίνονται, κατά το περιεχόμενό τους, στα περιλαμβανόμενα στο φάκελο της οικονομικής προσφοράς στοιχεία (ΣΤΕ 2283/06, 1452/2000, 2478/1997, Ε.Α. 326/08, 599/07, 1234/07, 1265/06, 44/05, ΔΕφΑθ 50/2013). Ομοίως, κατά πάγια νομολογία έχει κριθεί ότι, σύμφωνα με την αρχή της μυστικότητας των οικονομικών προσφορών που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς (βλ. ΣΤΕ 843/2010, Ε.Α. 880/2010, 1177/2009), μετά την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών δεν είναι επιτρεπτή, για οποιονδήποτε λόγο, η το πρώτον ή η εκ νέου αξιολόγηση τεχνικών

Αριθμός απόφασης: 599/2018

προσφορών ή η το πρώτον αιτιολόγηση της βαθμολογίας αυτών, αφού οι διαδικαστικές αυτές ενέργειες με γνωστές τις οικονομικές προσφορές των διαγωνιζομένων δεν διασφαλίζουν συνθήκες πραγματικού ανταγωνισμού (πρβλ. ΣΤΕ 4282, 2321/2009, Ε.Α. ΣΤΕ 1177/2009, 779/2002 κ.ά.).

30.Επειδή, περαιτέρω οι γενικές αρχές του διοικητικού δικαίου, ως της χρηστής διοίκησης, έχουν εφαρμογή κατά την ενάσκηση της διακριτικής ευχέρειας της Αναθέτουσας Αρχής, ήτοι της νομικής δυνατότητας της διοίκησης να επιλέγει ανάμεσα σε διάφορες εξίσου νόμιμες λύσεις, μία απόφαση δηλαδή για το εάν, πότε και πώς της διοικητικής δράσης (Π. Δαγτόγλου, *Γενικό Διοικητικό Δίκαιο*, Αθήνα-Κομοτηνή 2004, σ. 191) και δεν χωρεί κατά την ενάσκηση της δέσμιας αρμοδιότητας της αναθέτουσας αρχής βάσει των όρων της διακήρυξης. Επομένως, δεν χωρεί εφαρμογή των αρχών της αναλογικότητας και της χρηστής διοίκησης όπου η αναθέτουσα αρχή οφείλει να εφαρμόσει συγκεκριμένη διάταξη και κατά τον νόμο και την Διακήρυξη ενεργεί κατά δεσμία αρμοδιότητα (πρβλ. ΔΕφΑθ 2098/2013, ΣΤΕ 2067/2004, 13/2003, 1072/2003).

31. Επειδή ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης, τόσο κατά το σκέλος που έκρινε ότι απορρίπτεται η προσφορά του όσο και κατά το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς του παρεμβαίνοντος. Εν προκειμένω, αναφορικά με την απόρριψη της προσφοράς του για το λόγο συμπερίληψης της οικονομικής του προσφοράς στον έντυπο φάκελο της τεχνικής του προσφοράς, ισχυρίζεται ότι είναι αυθαίρετη και μη νόμιμη η σχετική κρίση κατά την άποψη του, καθόσον δεν διατυπώνεται σαφώς ούτε στην παρ. 1.2.1.9 της οικείας διακήρυξης, ούτε στο άρθρο 92 του ν.4412/2016 οικείος λόγος αποκλεισμού, δηλαδή ότι η συμπερίληψη οικονομικής προσφοράς στον έντυπο φάκελο της τεχνικής προσφοράς επιφέρει τον αποκλεισμό της Προσφοράς. Επίσης ισχυρίζεται ότι δεν τυγχάνουν εφαρμογής οι διατάξεις του π.δ/τος 118/2007 και εν προκειμένω του άρθρου 12 παρ. 1 περ. β αυτού οι οποίες και ρητώς περιλάμβαναν σχετικό λόγο αποκλεισμού και κατά συνέπεια δεν τυγχάνει εφαρμογής ούτε η εκ του εν λόγω άρθρου απορρέουσα νομολογία ήτοι η με αρ. 1333/2009 ΣΤΕ ΕΑ.

32.Επειδή σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Β') ορίζεται ρητά «1.1. Τρόπος-Χρόνος υποβολής προσφορών» ότι οι προσφορές υποβάλλονται από τους οικονομικούς φορείς ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr, του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. σε ηλεκτρονικό φάκελο, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρο 92 και 96 του Ν.4412/2016 και στο άρθρο 15 της ΥΑ 56902/215 (ΦΕΚ 1924/Β-02.06.17). Στο εν λόγω άρθρο της διακήρυξης ορίζεται επίσης, ότι «οι προσφορές υποβάλλονται και σε έντυπη μορφή, επί ποινή αποκλεισμού, εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή (με διαβιβαστικό στο οποίο θα αναγράφονται αναλυτικά τα προσκομιζόμενα, κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά εντός σφραγισμένου φάκελου), στο Πρωτόκολλο της Υπηρεσίας που είναι αρμόδια για τη διενέργεια του διαγωνισμού». Περαιτέρω εξειδικεύεται το περιεχόμενο των ηλεκτρονικών προσφορών ως εξής «**1.2. Περιεχόμενο προσφορών.** Τα περιεχόμενα του ηλεκτρονικού φακέλου της προσφοράς ορίζονται ως εξής: α. ένας (υπο)φάκελος* με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και τα οριζόμενα στην παρούσα Διακήρυξη. β. ένας (υπο)φάκελος με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά και τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά. Στο δε άρθρο 1.2.1.9 της διακήρυξης ορίζεται ότι «Δικαιολογητικά και έγγραφα στοιχεία του υποφακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», που σύμφωνα με τους όρους της παρούσας Διακήρυξης απαιτείται να προσκομιστούν σε έντυπη μορφή στην Υπηρεσία που είναι αρμόδια για τη διενέργεια του διαγωνισμού, αποστέλλονται ή προσκομίζονται στο Πρωτόκολλο της Υπηρεσίας από τους συμμετέχοντες (με διαβιβαστικό όπου θα αναφέρονται αναλυτικά τα προσκομιζόμενα δικαιολογητικά) εντός σφραγισμένου φάκελου. Περαιτέρω ορίζεται ότι «Τα ειδικώς ζητούμενα από την διακήρυξη δικαιολογητικά θα περιέχονται στον σφραγισμένο φάκελο, διαχωρισμένα σε δύο (2) σφραγισμένους υποφακέλους με εξωτερικές ενδείξεις «Δικαιολογητικά συμμετοχής - Τεχνική προσφορά» και «Οικονομική Προσφορά», αντίστοιχα, εντός της προαναφερόμενης προθεσμίας. 1.2.2 Περιεχόμενα (υπο)φακέλου «Οικονομική Προσφορά». Στον

υποφάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα. Η Οικονομική Προσφορά υποβάλλεται ηλεκτρονικά επί ποινή απορρίψεως στον υποφάκελο «Οικονομική Προσφορά». [...]Επισημαίνεται ότι : Περιπτώσεις προσφορών που παρουσιάζουν αποκλίσεις από τους απαραίτατους όρους της Διακήρυξη συνεπάγονται απόρριψη των προσφορών. [...]. Όσον αφορά δε τα στάδια του διαγωνισμού, αυτά είναι διακριτά με την αποσφράγιση και αξιολόγηση των φακέλων οικονομικών προσφορών να διενεργείται μόνο για τις προσφορές που κρίθηκαν στα προηγούμενα στάδια, ως αποδεκτές.

33.Επειδή σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης ρητά και σαφώς ορίζεται χωρίς να καταλείπεται ουδεμία αμφιβολία αναφορικά με την υποχρέωση των οικονομικών φορέων να υποβάλλουν την οικονομική τους προσφορά σε ξεχωριστό φάκελο «Οικονομική Προσφορά», τόσο κατά την ηλεκτρονική όσο και κατά την έντυπη υποβολή της. Περαιτέρω σε ουδένα σημείο της διακήρυξης δεν αναφέρεται ότι είναι δυνατόν να υποβληθεί η οικονομική προσφορά εντός του φακέλου της τεχνικής προσφοράς. Ομοίως ορίζεται ότι κατά την έντυπη υποβολή της οικονομικής προσφοράς, αυτή θα περιέχεται σε **ξεχωριστό σφραγισμένο υποφάκελο**. Η δε ρητή ποινή απόρριψης της προσφοράς σε περίπτωση μη υποβολής της οικονομικής προσφοράς εντός του υποφακέλου «Οικονομική Προσφορά», αναφέρεται μόνο στην ηλεκτρονική υποβολή της Οικονομικής Προσφοράς, ως βασίμως ισχυρίζεται ο προσφεύγων. Ωστόσο, δεν δύναται βάσιμα να υποστηριχθεί, ότι έστω ενδέχεται είτε να είναι συμβατή τόσο με τους όρους της οικείας διακήρυξης όσο και με τις διατάξεις του ν. 4412/2016 και της κατ' εξουσιοδότηση του εκδοθείσας ΥΑ του ΕΣΗΔΗΣ, η υποβολή στοιχείων οικονομικής προσφοράς εντός του φακέλου δικαιολογητικών/τεχνικής προσφοράς κατά την έντυπη υποβολή των οικείων φακέλων σε διαγωνισμούς, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά_με χρήση προσέγγισης κόστους-αποτελεσματικότητας, όπως εν προκειμένω, ή ότι ο ευλόγως ενημερωμένος και κανονικά επιμελής υποψήφιος δεν δύνατο να κατανοήσει το ακριβές περιεχόμενο των οικείων όρων, ότι δηλαδή θα επέλθει απόρριψη της προσφοράς του εάν συμπεριλάβει στον υποφάκελο της έντυπης τεχνικής προσφοράς του και την εκτύπωση από

τον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού της οικονομικής προσφοράς του. Και τούτο διότι, σε περίπτωση αντίθετης παραδοχής, πλην του ότι διακυβεύεται η αρχή της τυπικότητας που διέπει τις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, όπως βασίμως ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή και ο παρεμβαίνων (βλ. και σκέψη 29 της παρούσας), ανατρέπεται η ίδια η ουσία της επιλογής του οικείου κριτηρίου ανάθεσης, που προϋποθέτει την ολοκλήρωση της αξιολόγησης και βαθμολόγησης των τεχνικών προσφορών και στη συνέχεια τη διενέργεια αποσφράγισης των οικονομικών προσφορών μόνο των προσφορών που κρίθηκαν αποδεκτές, σε προηγούμενο στάδιο, προκειμένου να διασφαλίζεται ότι δεν επηρεάζεται η βαθμολόγηση των τεχνικών προσφορών από το ύψος της οικονομικής προσφοράς, αφού οι εν λόγω ενέργειες με γνωστές τις οικονομικές προσφορές των διαγωνιζομένων δεν διασφαλίζουν συνθήκες πραγματικού ανταγωνισμού κατά τη βαθμολόγηση των τεχνικών προσφορών. Τα ανωτέρω ταυτίζονται απόλυτα με το πνεύμα του νομοθέτη ο οποίος, καταρχήν, στην αιτιολογική έκθεση του ν. 4412/2016 για το άρθρο 86 ρητώς αναφέρει ότι *«Η ανάθεση της σύμβασης θα πρέπει να πραγματοποιείται βάσει αντικειμενικών κριτηρίων που να εξασφαλίζουν τη συμμόρφωση με τις αρχές της διαφάνειας, της αποφυγής των διακρίσεων και της ίσης μεταχείρισης, με σκοπό να διασφαλίζεται αντικειμενική σύγκριση της σχετικής αξίας των προσφορών, ώστε να προσδιορίζεται, σε συνθήκες πραγματικού ανταγωνισμού, ποια προσφορά είναι η πιο συμφέρουσα από οικονομική άποψη»* αλλά και με τα αναγραφόμενα στο άρθρο 92 του ν. 4412/2016 όπου ορίζεται ότι *«Όταν το κριτήριο ανάθεσης της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς προσδιορίζεται βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας -τιμής, οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν και φάκελο τεχνικής προσφοράς και φάκελο οικονομικής προσφοράς.* [...]ενώ οικεία απαίτηση δεν υφίσταται παρά μόνο εφόσον ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης στην περίπτωση που κριτήριο ανάθεσης είναι αποκλειστικά η τιμή. Περαιτέρω και στο άρθρο 100 του ν. 4412/2016, ως ισχύει και ίσχυε κατά το χρόνο έναρξης της οικείας διαγωνιστικής διαδικασίας, καίτοι προβλέπεται ότι για τις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, μόνο βάσει τιμής, ανεξαρτήτως ποσού και ανεξαρτήτως διαδικασίας, εκδίδεται μια εκτελεστή

απόφαση, με την οποία επικυρώνονται τα αποτελέσματα αξιολόγησης του φακέλου δικαιολογητικών, τεχνικών προσφορών και οικονομικών προσφορών, η εν λόγω δυνατότητα δεν επεκτάθηκε στις διαδικασίες όπου το κριτήριο ανάθεσης δεν είναι αποκλειστικά η τιμή, για τους λόγους που αναλύθηκαν στην παρούσα.

34.Επειδή, δεν αμφισβητείται ούτε από τον προσφεύγοντα, ότι κατά την αποσφράγιση του έντυπου υποφακέλου της τεχνικής προσφοράς του, η αρμόδια Επιτροπή διαπίστωσε ότι εντός αυτού, μαζί με τα λοιπά στοιχεία της τεχνικής προσφοράς του, περιλαμβάνονταν και η οικονομική προσφορά του, γεγονός που επιβεβαίωσε και η εισηγήτρια κατόπιν της από 07.07.2018 κλήσης της αναθέτουσας αρχής προς αποστολή αντιγράφου του υποβληθέντος εκ μέρους του προσφεύγοντος εντύπου φακέλου τεχνικής προσφοράς. Ειδικότερα, ως ορθώς αναφέρεται στο με αρ.1301-2018 πρακτικό της αρμόδιας Επιτροπής, εντός του εντύπου υποφακέλου της τεχνικής προσφοράς του προσφεύγοντος, και συγκεκριμένα στην τρίτη κατά σειρά σελίδα αυτής, περιλαμβάνονταν η ηλεκτρονική οικονομική προσφορά του, όπως αυτή παρήχθη από το Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) και στη συνέχεια εκτυπώθηκε, φέρουσα ψηφιακή και φυσική υπογραφή από τον νόμιμο εκπρόσωπό του προσφεύγοντος καθώς επίσης και την σφραγίδα του οικονομικού φορέα όπου ρητά αναγραφόταν «ΥΠΟΦΑΚΕΛΟΣ: ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ» και περιείχε τις τιμές της προσφοράς τόσο αριθμητικά όσο και ολογράφως.

35. Επειδή, εν προκειμένω, δεν είναι δυνατόν να θεωρηθεί, στη βάση των όρων της διακήρυξης και της ισχύουσας εθνικής νομοθεσίας ήτοι του ν. 4412/2016, ότι οι όροι της οικείας διακήρυξης ερμηνευόμενοι επιβάλλουν την ποινή απόρριψης της προσφοράς μόνο σε περίπτωση συμπερίληψης των οικονομικών στοιχείων αυτής αποκλειστικά στον ηλεκτρονικό φάκελο τεχνικής προσφοράς και όχι στον έντυπο φάκελο που κατατίθεται εντός 3ημέρου από την ηλεκτρονική υποβολή του, και εν πάσει περιπτώσει προ της ολοκλήρωσης της αξιολόγησης και βαθμολόγησης των τεχνικών προσφορών. Εξάλλου, σύμφωνα με το άρθρο 1.2.1.9 της διακήρυξης ρητώς απαιτείται κατά την έντυπη υποβολή ο διαχωρισμός των οικείων δικαιολογητικών σε 2 σφραγισμένους υποφακέλους με εξωτερικές ενδείξεις «Δικαιολογητικά

Αριθμός απόφασης: 599/2018

Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» και «Οικονομική Προσφορά». Επομένως, η υποβολή της εκτυπωμένης και ψηφιακά υπογεγραμμένης ηλεκτρονικής οικονομικής ηλεκτρονικής, σε οποιοδήποτε άλλο φάκελο πλην του φακέλου της οικονομικής προσφοράς, επιφέρει την ποινή αποκλεισμού, όπως βάσιμα ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή, δοθέντος ότι δεν υποβλήθηκε προσηκόντως και σύμφωνα με το άρθρο 1.2.1.9 της Διακήρυξης σε συνδυασμό με τα άρθρα 91 παρ. 1 α και 92 του ν. 4412/2016, ο οποίος και αποτελεί το θεσμικό πλαίσιο της οικείας διαγωνιστικής διαδικασίας. Συνεπώς, ορθώς και κατά δέσμια αρμοδιότητα η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά του προσφεύγοντος.

36. Επειδή οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος περί μη εφαρμογής των διατάξεων του Π.Δ/τος 118/2007 και εν προκειμένω του άρθρου 12 παρ. 1 περ.β αυτού, προβάλλονται αβασίμως καθόσον ουδόλως τις επικαλείται η αναθέτουσα αρχή. Όσον αφορά δε στην επίκληση νομολογίας εκδοθείσα υπό το προγενέστερο του ν. 4412/2016 καθεστώς, εξακολουθεί να ισχύει κατά τα αναλυτικά αναφερόμενα στη σκέψη 29 της παρούσας και εν προκειμένω στις περιπτώσεις όπου το κριτήριο ανάθεσης είναι αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει του κόστους, με χρήση προσέγγισης κόστους-αποτελεσματικότητας.

37. Επειδή σύμφωνα με όσα αναφέρθηκαν στην σκέψη 7 της παρούσας, διαγωνιζόμενος ο οποίος αποκλείεται νομίμως από το διαγωνισμό καθίσταται τρίτος ως προς αυτόν. Συνεπώς, ο προσφεύγων δεν έχει έννομο συμφέρον να αμφισβητήσει τη νομιμότητα της συμμετοχής άλλου διαγωνιζομένου, και ως εκ τούτου είναι απορριπτέες οι αιτιάσεις ως απαραδέκτως προβαλλόμενες κατά της συμμετοχής στον διαγωνισμό του παρεμβαίνοντος για διαφορετικούς και μη αφορώντες σε παράβαση του ίσου μέτρου κρίσεως λόγους.

38.Επειδή γίνεται δεκτή εν όλω η εισήγηση.

39. Επειδή, κατ'ακολουθίαν, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και να γίνει δεκτό το αίτημα της παρέμβασης.

40.Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων (άρθρο 363 Ν.4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή

Δέχεται την παρέμβαση

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 19 Ιουλίου 2018 και εκδόθηκε στις 31 Ιουλίου 2018 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Ειρήνη Ε. Αφοκάρδου

Μαρία Μανώλογλου