

Η

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

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Το 2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ Α.Ε.Π.Π. αποτελείόμενο από τον Πρόεδρο, Νικόλαο Σαββίδη και τα μέλη Γερασιμούλα – Μαρία Δρακονταειδή και Νεκταρία-Πηνελόπη Ταμανίδη (εισηγήτρια), συνεδρίασε την 16η Ιανουαρίου 2018 στην έδρα της.

Για να εξετάσει την με Γεν. Αριθ. Κατ. ΑΕΠΠ 395/22-12-2017 και Ειδ. Αριθ. Κατ. Π/63/22-12-2017 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «.....», νόμιμα εκπροσωπούμενης, εφεξής προσφεύγουσα, κατά της αναθέτουσας αρχής με την επωνυμία «ΔΗΜΟΣ ΑΓΙΟΥ ΔΗΜΗΤΡΙΟΥ», της Περιφέρειας Αττικής, νόμιμα εκπροσωπούμενης, εφεξής αναθέτουσα αρχή, και κατά της υπ' αριθ. 370/11-12-2017 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Αγίου Δημητρίου, δυνάμει της οποίας - κατ' αποδοχή των υπ' αριθμ. 43/2017 και 45/2017 πρακτικών της Επιτροπής Διαγωνισμού – Συντήρησης και Επισκευής όλων των Αυτοκινήτων/Οχημάτων των Υπηρεσιών του Δήμου Αγίου Δημητρίου - αποφασίσθηκε η έγκριση του υπ' αριθμ. 43/2017 πρακτικού (στάδιο δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών), κατά το μέρος που μη νόμιμα – κατά την προσφεύγουσα - κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά της ένωσης φυσικών προσώπων (οικονομικών φορέων) και μη νόμιμα – κατά την προσφεύγουσα - συνεχίζει στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού, ήτοι στην αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών για την ομάδα 1 και (αποφασίσθηκε) η έγκριση του υπ' αριθμ. 45/2017 πρακτικού της επιτροπής διαγωνισμού, όπου μη νόμιμα – κατά την προσφεύγουσα - γίνεται αποδεκτή η οικονομική προσφορά της ένωσης φυσικών προσώπων (οικονομικών φορέων) και ανακηρύσσεται προσωρινός μειοδότης για την Ομάδα 1, μέσα στα πλαίσια του Ηλεκτρονικού Ανοικτού Διαγωνισμού με σφραγισμένες προσφορές για την υπηρεσία “Συντήρηση και επισκευή μεταφορικών μέσων” για την περίοδο 2017-2018 με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής και ειδικότερα, “τη χαμηλότερη προσφορά”, δηλαδή, η μεγαλύτερη ποσοστιαία (%) μέση έκπτωση, όπως αυτή ορίζεται στη με αρ. 112/2017 τεχνική μελέτη της Δ/σης Τεχνικών Υπηρεσιών της Αναθέτουσας Αρχής. Σημειώνεται ότι, κάθε διαγωνιζόμενος

Αριθμός Απόφασης: 62/2018

μπορεί να καταθέσει προσφορά για οποιαδήποτε (μία ή περισσότερες) από τις τρεις (3) βασικές ομάδες της μελέτης ή και για όλες τις ομάδες, όχι όμως επιλεκτικά, για επιμέρους τμήματα διότι θα απορρίπτονται. Η ανακήρυξη μειοδότη γίνεται στο σύνολο της ομάδας. Η δαπάνη για την υπηρεσία “Συντήρηση και επισκευή μεταφορικών μέσων” έχει προϋπολογισθεί συνολικά στο ποσό των ογδόντα τεσσάρων χιλιάδων οκτακοσίων πενήντα ευρώ και πενήντα οκτώ λεπτών (84.850,58€) συμπεριλαμβανομένου του αναλογούντος ΦΠΑ, φέρει δε CPV: 50100000-6 και συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 48479.

Με την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητεί να ακυρωθεί, άλλως οίκοθεν ανακληθεί ή τροποποιηθεί, η υπ’ αριθ. 370/11-12-2017 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Αγίου Δημητρίου, δυνάμει της οποίας, κατ’ αποδοχή των υπ’ αριθμ. 43/2017 και 45/2017 πρακτικών της Επιτροπής Διαγωνισμού – Συντήρησης και Επισκευής όλων των Αυτοκινήτων/Οχημάτων των Υπηρεσιών του Δήμου Αγίου Δημητρίου, αποφασίσθηκε μη νόμιμα, αυθαίρετα, αβάσιμα και με μη νόμιμη αιτιολογία, η έγκριση του υπ’ αριθμ. 43/2017 πρακτικού (στάδιο δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών), κατά το μέρος που μη νόμιμα κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά της ένωσης φυσικών προσώπων (οικονομικών φορέων) και μη νομίμως η ως άνω ένωση φυσικών προσώπων (οικονομικών φορέων) συνεχίζει στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού, ήτοι στην αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών για την ομάδα 1 και η έγκριση του υπ’ αριθμ. 45/2017 πρακτικού της επιτροπής διαγωνισμού, όπου μη νομίμως γίνεται αποδεκτή η οικονομική προσφορά της ένωσης φυσικών προσώπων (οικονομικών φορέων) και ανακηρύσσεται προσωρινός μειοδότης για την Ομάδα 1, μέσα στα πλαίσια του επίδικου Διαγωνισμού.

Αφού άκουσε την εισηγήτρια Νεκταρία-Πηνελόπη Ταμανίδη

και μελέτησε το σύνολο των εγγράφων του φακέλου,

σκέφτηκε κατά νόμο και έκανε ομοφώνως δεκτά τα εξής:

1. Επειδή για την άσκηση της ανωτέρω Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως έχει προσκομιστεί, ελεγχθεί και δεσμευτεί δυνάμει της από 22-12-2017 Βεβαίωσης ελέγχου και δέσμευσης ηλεκτρονικού παραβόλου της ΑΕΠΠ, το

Αριθμός Απόφασης: 62/2018

ηλεκτρονικό παράβολο υπέρ Ελληνικού Δημοσίου με κωδικό 181359033958 0220 0055, το οποίο πληρώθηκε εμπρόθεσμα την 22-12-2017, ποσού ευρώ εξακοσίων (600,00€), σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α΄ 147) και 5 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017 «Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της ΑΕΠΠ» (ΦΕΚ Α΄ 64).

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

3. Επειδή η προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως στις 21-12-2017, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016. Ειδικότερα, εν προκειμένω, η τελευταία ημέρα της αποκλειστικής δεκαήμερης προθεσμίας άσκησης της προσφυγής έληγε στις 27-12-2017 δεδομένου ότι η προσφεύγουσα έλαβε γνώση της προσβαλλομένης στις 14-12-2017 οπότε αυτή αναρτήθηκε στον διαδικτυακό τόπο του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), όπου διενεργείται (ηλεκτρονικά) ο διαγωνισμός και κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερομένους. Η εν λόγω προσφυγή αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. αυθημερόν και κοινοποιήθηκε με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην Α.Ε.Π.Π στις 22-12-2017.

4. Επειδή η ΑΕΠΠ είναι αρμόδια για την εξέταση της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής και λόγω ποσού (345 παρ.1 Ν.4412/2016, 6 παρ.1 Ν.4412/2016).

5. Επειδή με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα προβάλλει ότι: 1) είναι μη νόμιμη η αποδοχή των δικαιολογητικών συμμετοχής και της τεχνικής προσφοράς της συμμετέχουσας ένωσης, λόγω μη νόμιμης και ασφαλούς χρονοσήμανσης της ψηφιακής υπογραφής του νομίμου εκπροσώπου στο τυποποιημένο έντυπο της υπεύθυνης δήλωσης (ΤΕΥΔ) της συμμετέχουσας και επικεφαλής στην ανωτέρω αναφερόμενη ένωση, και στις υπεύθυνες δηλώσεις της παραγράφου 4 του άρθρου 8 του ν. 1599/1986, που περιέχονται στην οικονομική πρόσφορα αυτής και 2) είναι μη νόμιμη η αποδοχή των δικαιολογητικών συμμετοχής και της τεχνικής προσφοράς της ένωσης, λόγω παραβίασης

Αριθμός Απόφασης: 62/2018

ουσιώδους όρου περιεχομένου στο τυποποιημένη έντυπο της υπεύθυνης δήλωσης (ΤΕΥΔ) αμφότερων των συμμετεχουσών στην ένωση εταιρειών και συγκεκριμένα λόγω μη αναγραφής εκφρασμένης σε ποσοστό της έκτασης της συμμετοχής του κάθε μέλους της ένωσης.

6. Επειδή η προσφεύγουσα έχει έννομο συμφέρον για την άσκηση της υπό κρίση προσφυγής καθώς συμμετέχει στον υπό κρίση διαγωνισμό και έχει υποβάλλει προσφορά (Α/Α 81508/27-11-2017) κι, επομένως, έχει συμφέρον να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση και περαιτέρω, ενδέχεται, εξ αυτού του λόγου, να υποστεί ζημία σε περίπτωση παρανομίας των προσβαλλόμενων πράξεων της αναθέτουσας αρχής.

7. Επειδή, επομένως, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή παραδεκτά και νόμιμα φέρεται προς εξέταση ενώπιον του 2^{ου} Κλιμακίου της Α.Ε.Π.Π. και πρέπει, περαιτέρω, να εξεταστεί κατ'ουσίαν.

8. Επειδή δυνάμει της υπ αριθ. 683/409790/1-11-2017 Διακήρυξης η Δήμαρχος Αγίου Δημητρίου διακήρυξε Ηλεκτρονικό Ανοικτό Διαγωνισμό με σφραγισμένες προσφορές για την υπηρεσία “Συντήρηση και επισκευή μεταφορικών μέσων” για την περίοδο 2017-2018, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής και ειδικότερα, “τη χαμηλότερη προσφορά”, δηλαδή τη μεγαλύτερη ποσοστιαία (%) μέση έκπτωση, όπως αυτή ορίζεται στη με αρ. 112/2017 τεχνική μελέτη της Δ/σης Τεχνικών Υπηρεσιών και χωρίζεται σε τρεις (3) Ομάδες: Ομάδα 1.Επισκευή επιβατικών οχημάτων και ημιφορτηγών $\leq 3,5\text{tn}$, Ομάδα 2. Επισκευή μηχανήματος έργου JCB, Ομάδα 3. Επισκευή μηχανήματος έργου RAM. Ο διαγωνισμός πραγματοποιήθηκε με τη χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του συστήματος, με συστημικό αριθμό 48479. Η ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ήταν η 7/11/2017 και η καταληκτική ημερομηνία 27/11/2017 ημέρα Δευτέρα και ώρα 15:00. Στον διαγωνισμό υποβλήθηκαν δύο (2) εμπρόθεσμες προσφορές για την Ομάδα 1: Α. Η προσφορά της ένωσης φυσικών προσώπων (οικονομικών φορέων), η οποία υποβλήθηκε μέσω της διαδικτυακής πύλης ΕΣΗΔΗΣ στις 27/11/2017 ώρα 12:15:14 και με φυσικό αρχείο στο

Αριθμός Απόφασης: 62/2018

πρωτόκολλο του Δήμου Αγίου Δημητρίου με αριθμ. πρωτ. 44547/27-11-17 και Β. Η προσφορά της εταιρείας η οποία υποβλήθηκε μέσω της διαδικτυακής πύλης ΕΣΗΔΗΣ στις 27/11/2017 ώρα 08:36:09 και με φυσικό αρχείο στο πρωτόκολλο του Δήμου Αγίου Δημητρίου με αριθμ. πρωτ. 44987/ 30-11-17. Η ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών πραγματοποιήθηκε τέσσερις (4) εργάσιμες ημέρες μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, δηλαδή την 01/12/2017 και ώρα 11:00 π.μ., σύμφωνα με το άρθρο 12 της υπ αριθμ. 683/409790/1-11-2017 διακήρυξης. Η Επιτροπή Συντήρησης και Επισκευής όλων των Αυτοκινήτων/Οχημάτων των Υπηρεσιών του Δήμου Αγίου Δημητρίου, η οποία συγκροτήθηκε με την υπ. αριθμ. 5/2017 απόφαση της Οικονομικής επιτροπής συνεδρίασε στις 01-12-2017 και μετά τον έλεγχο των «Δικαιολογητικών Συμμετοχής – τεχνικών προσφορών» συνέταξε το υπ' αριθ. 43/2017 πρακτικό σύμφωνα με το οποίο γνωμοδοτεί τη συνέχιση στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού, που αφορά την αποσφράγιση των Οικονομικών Προσφορών, με την ένωση φυσικών προσώπων (οικονομικών φορέων) και την εταιρείας Στις 06-12- 2017 η Επιτροπή Συντήρησης και Επισκευής όλων των Αυτοκινήτων/Οχημάτων των Υπηρεσιών του Δήμου Αγίου Δημητρίου συνεδρίασε εκ νέου για τον έλεγχο των οικονομικών προσφορών και συνέταξε το υπ αριθμ. 45/2017 πρακτικό με το οποίο εισηγείται στην Οικονομική Επιτροπή του Δήμου την λήψη σχετικής απόφασης για την αποδοχή ή μη της Οικονομικής Προσφοράς και την Ανάδειξη προσωρινού αναδόχου. Η Οικονομική Επιτροπή λαμβάνοντας υπόψη της, τα ανωτέρω πρακτικά της Επιτροπής Διαγωνισμού, τους όρους διακήρυξης, καθώς και τις ισχύουσες νομικές διατάξεις, μετά από συζήτηση, ενέκρινε το υπ' αριθ. 43/2017 πρακτικό της επιτροπής διαγωνισμού , που αφορά στο πρώτο στάδιο του διαγωνισμού, ήτοι στον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών για την «Συντήρηση και επισκευή μεταφορικών μέσων» και έκρινε ότι όλοι οι συμμετέχοντες ήτοι: 1) η ένωση φυσικών προσώπων (οικονομικών φορέων) Για την Ομάδα 1 «Επισκευή επιβατικών οχημάτων και ημιφορτηγών <=3,5tn» και 2)Για την Ομάδα 1 «Επισκευή επιβατικών οχημάτων και ημιφορτηγών <=3,5tn» συνεχίζουν στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού, ήτοι την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών για την ομάδα 1, διότι προσκόμισαν όλα τα δικαιολογητικά συμμετοχής και οι τεχνικές προσφορές τους βρέθηκαν σύμφωνες με την μελέτη και ενέκρινε το υπ' αριθ. 45/2017 πρακτικό της επιτροπής διαγωνισμού,

Αριθμός Απόφασης: 62/2018

για την «Συντήρηση και επισκευή μεταφορικών μέσων» , το οποίο αποδέχεται την οικονομική προσφορά και ανακηρύσσει ως προσωρινό μειοδότη την ένωση φυσικών προσώπων (οικονομικών φορέων) για την Ομάδα 1 «Επισκευή επιβατικών οχημάτων και ημιφορτηγών $\leq 3,5\text{tn}$ » με ποσοστιαία μέση έκπτωση 40%.

9. Επειδή στο άρθρο 37 του Ν. 4412/2016 «Πολιτική ασφαλείας ΕΣΗΔΗΣ (άρθρο 22 παρ. 6 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» ορίζεται ότι: «1. Το επίπεδο ασφαλείας του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. πρέπει να είναι ανάλογο προς τους κινδύνους. 2. Στα εργαλεία και τις συσκευές για την ηλεκτρονική διαβίβαση και παραλαβή προσφορών, καθώς και για την ηλεκτρονική παραλαβή αιτήσεων συμμετοχής πρέπει: α) να είναι διαθέσιμες στους ενδιαφερομένους οι πληροφορίες σχετικά με τις προδιαγραφές για την ηλεκτρονική υποβολή προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής, συμπεριλαμβανομένης της κρυπτογράφησης και της χρονοσήμανσης, β) να απαιτούνται προηγμένες ηλεκτρονικές υπογραφές, όπως ορίζονται στον Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014. Οι αναθέτουσες αρχές πρέπει να αποδέχονται τις προηγμένες ηλεκτρονικές υπογραφές που υποστηρίζονται από αναγνωρισμένο πιστοποιητικό, λαμβάνοντας υπόψη αν τα πιστοποιητικά χορηγούνται από έναν πάροχο υπηρεσιών πιστοποίησης, ο οποίος περιλαμβάνεται στον κατάλογο εμπιστευσης που προβλέπεται στην απόφαση 2009/767/ΕΚ της Επιτροπής, ανεξάρτητα από το αν έχουν δημιουργηθεί με ή χωρίς ασφαλή διάταξη δημιουργίας υπογραφών, με την επιφύλαξη της συμμόρφωσης με τις ακόλουθες προϋποθέσεις: αα) οι αναθέτουσες αρχές πρέπει να καθορίζουν τον απαιτούμενο μορφότυπο προηγμένων υπογραφών, βάσει των μορφοτύπων που έχουν θεσπιστεί με την Απόφαση 2011/130/ΕΕ της Επιτροπής και να θέτουν σε εφαρμογή τα αναγκαία μέτρα ώστε να είναι σε θέση να επεξεργαστούν τεχνικά τους εν λόγω μορφότυπους· όταν χρησιμοποιείται διαφορετικός μορφότυπος ηλεκτρονικής υπογραφής, τότε η ηλεκτρονική υπογραφή ή ο φορέας του ηλεκτρονικού εγγράφου περιλαμβάνει πληροφορίες σχετικά με τις ισχύουσες δυνατότητες επικύρωσης, υπό την ευθύνη της Εθνικής Επιτροπής Τηλεπικοινωνιών και Ταχυδρομείων (ΕΕΤΤ). Οι δυνατότητες επικύρωσης επιτρέπουν στην αναθέτουσα αρχή να επικυρώνει, σε σύγχρονη σύνδεση, δωρεάν και κατά τρόπο κατανοητό για άτομα με διαφορετική μητρική γλώσσα, την ηλεκτρονική υπογραφή που έχει παραληφθεί, ως προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή, υποστηριζόμενη από αναγνωρισμένο πιστοποιητικό. Η ΕΕΤΤ κοινοποιεί τις πληροφορίες σχετικά με τον πάροχο των υπηρεσιών επικύρωσης στην Επιτροπή. ββ) σε περίπτωση προσφορών που υπογράφονται με την υποστήριξη

Αριθμός Απόφασης: 62/2018

αναγνωρισμένου πιστοποιητικού που περιλαμβάνεται στον κατάλογο εμπίστευσης, οι αναθέτουσες αρχές δεν πρέπει να εφαρμόζουν πρόσθετες απαιτήσεις που ενδέχεται να εμποδίσουν τη χρήση των εν λόγω υπογραφών από τους προσφέροντες...».

10. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 9 της ΥΑ 56902/215 (ΦΕΚ Β/1924/2017): Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων ορίζεται ότι: «Χρονοσήμανση. Οι υπηρεσίες χρονοσήμανσης παρέχονται, σύμφωνα με τις διατάξεις της υπουργικής απόφασης ΥΑΠ/Φ.40.4/1 63/2012 του Υφυπουργού Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης (Β` 401) από τρίτους εθνικούς ή αλλοδαπούς φορείς υποχρεωτικά πιστοποιημένους από τις αντίστοιχες αρμόδιες αρχές για την παροχή τέτοιων υπηρεσιών και διασυνδεδεμένους με τον εθνικό χρόνο. Η παροχή των υπηρεσιών χρονοσήμανσης αποδεικνύεται με σχετική ηλεκτρονική επιβεβαίωση λήψης των προαναφερόμενων φορέων προς τον χρήστη των υπηρεσιών αυτών, η οποία διαβιβάζεται στον χρήστη μέσω του ΕΣΗΔΗΣ με ασφαλή κρυπτογραφημένο τρόπο και η οποία επέχει θέση εγγράφου βέβαιης χρονολογίας. Δεν επιτρέπεται στην αναθέτουσα αρχή/ αναθέτοντα φορέα ή στη ΓΓΕΠΚ η παρέμβαση στη διαδικασία χρονοσήμανσης, όπως περιγράφεται ανωτέρω...».

11. Επειδή σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 5 «Δικαιούμενοι συμμετοχής στο διαγωνισμό» της επίδικης Διακήρυξης ορίζεται ότι: «Δικαιούμενοι συμμετοχής στο διαγωνισμό. 1. Φυσικά πρόσωπα της ημεδαπής ή αλλοδαπής. 2. Νομικά πρόσωπα της ημεδαπής ή αλλοδαπής. 3. Συνεταιρισμοί. 4. Ενώσεις ή κοινοπραξίες οικονομικών φορέων. Οι προσφορές υποβάλλονται από τους ενδιαφερόμενους ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ, μέχρι την καταληκτική ημερομηνία και ώρα που ορίζει η παρούσα διακήρυξη (άρθρο 2), στην Ελληνική Γλώσσα, σε ηλεκτρονικό φάκελο, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο ν.4412/2016, ιδίως άρθρα 36 και 37 και την Υπουργική Απόφαση αριθμ. 56902/215 «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.)». Για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή που υποστηρίζεται από εγκεκριμένο πιστοποιητικό το οποίο χορηγήθηκε από έναν εγκεκριμένο πάροχο υπηρεσιών πιστοποίησης, ο οποίος περιλαμβάνεται στον

Αριθμός Απόφασης: 62/2018

κατάλογο εμπίστευσης που προβλέπεται στην απόφαση 2009/767/ΕΚ και σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014 και τις διατάξεις της Υ.Α. 56902/215 “Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ)» και να εγγραφούν στο ηλεκτρονικό σύστημα (ΕΣΗΔΗΣ- Διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr) ακολουθώντας την διαδικασία εγγραφής του άρθρου 5 της ίδιας Υ.Α. Ο χρόνος υποβολής της προσφοράς και οποιαδήποτε ηλεκτρονική επικοινωνία μέσω του συστήματος βεβαιώνεται αυτόματα από το σύστημα με υπηρεσίες χρονοσήμανσης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 37 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 6 της ως άνω Υπουργικής Απόφασης». Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 8 «Κατάρτιση και υποβολή προσφορών» της επίδικης Διακήρυξης ορίζεται ότι: «... Οι προσφορές υποβάλλονται από τους οικονομικούς φορείς ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. www.promitheus.gov.gr μέχρι την καταληκτική ημερομηνία και ώρα που ορίζει η παρούσα διακήρυξη, στην Ελληνική γλώσσα σε ηλεκτρονικό φάκελο σύμφωνα με τα αναφερόμενα Ν.4155/2013 , στο άρθρο 11 της ΥΑ Π1/2390/2013. ... Όταν σε μια διαδικασία ανάθεσης συμμετέχουν οικονομικοί φορείς υπό την μορφή ένωσης ή κοινοπραξίας πρέπει να κατατίθεται για κάθε μέλος της ένωσης ή κοινοπραξίας, χωριστό ΤΕΥΔ, στο οποίο παρατίθενται οι πληροφορίες που απαιτούνται σύμφωνα με τα μέρη II έως V... Α.2 «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 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.».

12. Επειδή από τον συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων (σκέψεις 9, 10 και 11) προκύπτει νομική υποχρέωση του οικονομικού φορέα να διαθέτει μόνο προηγμένη ψηφιακή υπογραφή, ενώ η ασφαλής χρονοσήμανση παρέχεται από το ΕΣΗΔΗΣ, όπως ανωτέρω ορίζεται. Εν προκειμένω, επομένως, είναι νόμιμη η αποδοχή των δικαιολογητικών συμμετοχής και της τεχνικής προσφοράς της συμμετέχουσας ένωσης, ενώ σημειώνεται ειδικά ότι το επίδικο ΤΕΥΔ καθώς και οι ΥΔ έχουν αναρτηθεί στον ηλεκτρονικό τόπο του επίμαχου Διαγωνισμού,

Αριθμός Απόφασης: 62/2018

με συστημικό αριθμό διακήρυξης στο ΕΣΗΔΗΣ 48479, στην προσφορά της ένωσης με συστημικό αριθμό 82515, την 27-11-2017 και ώρα 12:15:14, με αποτέλεσμα να προκύπτει η βεβαιωμένη χρονοσήμανση ανάρτησης έναντι όλων. Ως εκ τούτου απορρίπτεται ως νόμω και ουσία αβάσιμος ο λόγος υπό στοιχείο (1), που περιγράφεται στην σκέψη 5.

13. Επειδή, επί του ίδιου θέματος έχει ήδη αποφανθεί η Αρχή με την 180/2017 απόφασή της (ιδιαίτερα σκέψη 20)

14. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας και του Ελεγκτικού Συνεδρίου, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το Δημόσιο διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο τη δημόσια αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν και υποχρεούται από την έναρξη και μέχρι την ολοκλήρωση της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει όσα ορίζονται σε αυτή (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007, 19/2005, 31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οι οποίες πρέπει να ερμηνεύονται στενά και αυστηρά, συνιστά παράβαση νόμου και 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 που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Περαιτέρω, γίνεται δεκτό ότι δεν είναι δυνατό εκ των υστέρων να προσκομιστούν νέα κρίσιμα κατά τη Διακήρυξη στοιχεία (ΣΤΕ 436/2002), όπως δεν είναι δυνατή και η λήψη υπόψη κατά τη διαδικασία ανάθεσης προσόντος που ενώ όχι μόνο δεν αποδείχθηκε αλλά και ουσιαστικά έλειπε, κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, τυχόν απεκτήθη μεταγενεστέρως, καθώς έτσι θα παραβιαζόταν η αρχή της τυπικότητας του διαγωνισμού και ασφάλειας αυτού, εκθέτοντας την κατακυρωτική κρίση σε τυχαία, μελλοντικά και αβέβαια γεγονότα. Τα παραπάνω προκύπτουν και εκ της αρχής της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή των κριτηρίων ανάθεσης και την κρίση επί των προδιαγραφών κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construcrtion Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725,

Αριθμός Απόφασης: 62/2018

σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54), καθώς οι προσφορές τους θα αξιολογηθούν στα επόμενα στάδια επί τη βάση των όσων δήλωσαν, προσκόμισαν και εν τέλει ίσχυαν κατά τον ως άνω κρίσιμο χρόνο (ήτοι αυτόν της ολοκλήρωσης χρόνου υποβολής προσφορών).

15. Επειδή στο άρθρο 8 της επίδικης Διακήρυξης ορίζεται ότι: «Κατάρτιση και υποβολή προσφορών. Κάθε οικονομικός φορέας μπορεί να υποβάλλει προσφορά για μία ή και για περισσότερες ομάδες. Αντίστοιχα θα ανακηρυχθούν μειοδότες ανά ομάδα όπως αυτές προσδιορίζονται στην υπ.αρ.112/2017 τεχνική μελέτη της Δ/σης Τεχνικών Υπηρεσιών. Οι προσφορές υποβάλλονται από τους οικονομικούς φορείς ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. www.promitheus.gov.gr μέχρι την καταληκτική ημερομηνία και ώρα που ορίζει η παρούσα διακήρυξη, στην Ελληνική γλώσσα σε ηλεκτρονικό φάκελο σύμφωνα με τα αναφερόμενα Ν.4155/2013, στο άρθρο 11 της ΥΑ Π1/2390/2013. Τα περιεχόμενα του ηλεκτρονικού φακέλου της προσφοράς ορίζονται ως εξής: Α. ένας (υπο)φάκελος με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική προσφορά». Β. ένας (υπο)φάκελος με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά». Κατά την υποβολή της προσφοράς από τον Οικονομικό φορέα (προμηθευτή) σημαίνονται από αυτόν με χρήση του σχετικού πεδίου του συστήματος τα στοιχεία εκείνα της προσφοράς του που έχουν εμπιστευτικό χαρακτήρα. Α. Περιεχόμενα (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής-τεχνική προσφορά». Α.1 “Δικαιολογητικά Συμμετοχής”. Α.1.1 Εγγυητική επιστολή συμμετοχής Ορίζεται σε ποσοστό ένα (1%) τοις εκατό επί της προϋπολογισθείσας δαπάνης της εκάστοτε ομάδας ή του συνόλου των ομάδων για τις οποίες ο διαγωνιζόμενος υποβάλλει προσφορά, χωρίς το Φ.Π.Α. ... Α.1.2 Τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης (ΤΕΥΔ), σύμφωνα με το άρθρο 79 του ν. 4412/2016 και το ΦΕΚ 3698/Β’/16-11-2016, από το οποίο να προκύπτει ότι ο οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις του άρθρου 6 της παρούσας διακήρυξης για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής Το ΤΕΥΔ της παρούσας σύμβασης συντάχθηκε σύμφωνα με την Κατευθυντήρια Οδηγία 15 της ΕΑΑΔΗΣΥ (ΑΔΑ:ΩΧΟΓΟΞΤΒ-ΑΚΗ) και τους όρους της παρούσας διακήρυξης, της οποίας αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της και διατίθεται σε επεξεργάσιμη μορφή (αρχείο .doc) ώστε οι οικονομικοί φορείς να το συμπληρώσουν,

Αριθμός Απόφασης: 62/2018

υπογράφουν και συμπεριλάβουν στην προσφορά τους. Πληροφορίες για τη συμπλήρωση του ΤΕΥΔ. Ένας οικονομικός φορέας που συμμετέχει μόνος του (αυτοτελώς) συμπληρώνει ένα ΤΕΥΔ. Όταν σε μια διαδικασία ανάθεσης συμμετέχουν οικονομικοί φορείς υπό τη μορφή ένωσης πρέπει να κατατίθεται για κάθε μέλος της ένωσης, χωριστό ΤΕΥΔ, στο οποίο παρατίθενται οι πληροφορίες που απαιτούνται σύμφωνα με τα μέρη II έως IV και VI. Στο ΤΕΥΔ απαραίτητως πρέπει να προσδιορίζεται η έκταση και το είδος της συμμετοχής του κάθε μέλους της ένωσης, εκφρασμένο σε ποσοστό, καθώς και ο εκπρόσωπος/συντονιστής αυτής. Το ΤΕΥΔ υπογράφεται: στις περιπτώσεις ατομικής επιχείρησης, από τον νόμιμο εκπρόσωπο αυτής, στις περιπτώσεις εταιρειών περιορισμένης ευθύνης (Ε.Π.Ε.), ιδιωτικών κεφαλαιουχικών εταιρειών (Ι.Κ.Ε.) και προσωπικών εταιρειών (Ο.Ε. και Ε.Ε.), από τους διαχειριστές, στις περιπτώσεις ανωνύμων εταιρειών (Α.Ε.), από τον Διευθύνοντα Σύμβουλο, καθώς και από όλα τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου. Ένας οικονομικός φορέας που συμμετέχει μόνος του, αλλά στηρίζεται στις ικανότητες ενός ή περισσότερων άλλων οικονομικών φορέων, οφείλει να υποβάλλει χωριστό/ά ΤΕΥΔ (μέρος II Γ) διασφαλίζοντας ότι η αναθέτουσα αρχή θα λάβει το δικό του ΤΕΥΔ μαζί με χωριστό /ά ΤΕΥΔ όπου παρατίθενται οι σχετικές πληροφορίες των ενοτήτων Α και Β του Μέρους II για κάθε έναν από τους οικονομικούς φορείς στις ικανότητες των οποίων στηρίζεται. Επίσης θα πρέπει να συμπεριληφθούν και οι πληροφορίες που απαιτούνται σύμφωνα με το Μέρος IV και τυχόν το Μέρος V, εφόσον είναι σχετικές με την ειδική ικανότητα ή ικανότητες στις οποίες στηρίζεται ο οικονομικός φορέας, ομοίως για καθένα από αυτούς. Όταν σε μια διαδικασία ανάθεσης συμμετέχουν οικονομικοί φορείς υπό την μορφή ένωσης ή κοινοπραξίας πρέπει να κατατίθεται για κάθε μέλος της ένωσης ή κοινοπραξίας, χωριστό ΤΕΥΔ, στο οποίο παρατίθενται οι πληροφορίες που απαιτούνται σύμφωνα με τα μέρη II έως V. Επισημαίνεται ότι στον φάκελο με τα δικαιολογητικά συμμετοχής θα υπάρχει ευρετήριο (πίνακας περιεχομένων) και συνεχής αρίθμηση τουλάχιστον κατά φύλλο και τα δικαιολογητικά θα είναι κατάλληλα δεμένα σε τόμο ή ντοσιέ με τη σειρά που αυτά ζητούνται...».

16. Επειδή εν προκειμένω, όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό τόπο του επίμαχου Διαγωνισμού με συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 48479, η ένωση, κατέθεσε την με αριθμό 82512/27-11-2017 προσφορά της, στην οποία περιέλαβε και τα δύο ΤΕΥΔ, ένα για τον (α/α εγγράφου 5) και ένα για τον (α/α εγγράφου 25). Στο μεν πρώτο ΤΕΥΔ (για τον) και συγκεκριμένα στην σελίδα

Αριθμός Απόφασης: 62/2018

3 αυτού αναφέρεται ότι ο ρόλος του υπογράφοντος είναι αυτός του Επικεφαλής και ο έτερος οικονομικός φορέας της Ένωσης είναι ο, με αποτέλεσμα να μην προσδιορίζεται (στο ΤΕΥΔ) η έκταση και το είδος της συμμετοχής του κάθε μέλους της ένωσης, εκφρασμένο σε ποσοστό, κατά παράβαση της επίδικης Διακήρυξης. Στο μεν δεύτερο ΤΕΥΔ (για τον) και συγκεκριμένα στην σελίδα 3 αυτού αναφέρεται ότι ο ρόλος του υπογράφοντος είναι αυτός του επισκευαστή μηχανικών τμημάτων κινητήρων και ο έτερος οικονομικός φορέας της Ένωσης είναι ο, με αποτέλεσμα να μην προσδιορίζεται (στο ΤΕΥΔ) η έκταση και το είδος της συμμετοχής του κάθε μέλους της ένωσης, εκφρασμένο σε ποσοστό και ο εκπρόσωπος συντονιστής της ένωσης, κατά παράβαση της επίδικης Διακήρυξης.

17. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

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

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή.

Ακυρώνει την με αριθμό 370/11-12-2017 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Αγίου Δημητρίου, δυνάμει της οποίας, κατ' αποδοχή των υπ' αριθμ. 43/2017 και 45/2017 πρακτικών της Επιτροπής Διαγωνισμού – Συντήρησης και Επισκευής όλων των Αυτοκινήτων/Οχημάτων των Υπηρεσιών του Δήμου Αγίου Δημητρίου, αποφασίσθηκε η έγκριση του υπ' αριθμ. 43/2017 πρακτικού (στάδιο δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών), κατά το μέρος που κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά της ένωσης φυσικών προσώπων (οικονομικών φορέων) και συνεχίζει στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού, ήτοι στην αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών για την ομάδα 1 και (αποφασίστηκε) η έγκριση του υπ' αριθμ. 45/2017 πρακτικού της επιτροπής διαγωνισμού, όπου γίνεται αποδεκτή η οικονομική προσφορά της ένωσης φυσικών προσώπων (οικονομικών φορέων) και ανακηρύσσεται προσωρινός μειοδότης για την Ομάδα 1, μέσα στα πλαίσια του Ηλεκτρονικού Ανοικτού Διαγωνισμού με σφραγισμένες προσφορές για την υπηρεσία “Συντήρηση και επισκευή μεταφορικών μέσων” για την περίοδο 2017-2018 με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από

Αριθμός Απόφασης: 62/2018

οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής και ειδικότερα, “τη χαμηλότερη προσφορά”, δηλαδή, η μεγαλύτερη ποσοστιαία (%) μέση έκπτωση, όπως αυτή ορίζεται στη με αρ. 112/2017 τεχνική μελέτη της Δ/σης Τεχνικών Υπηρεσιών της Αναθέτουσας Αρχής και δη μόνον για την Ομάδα «Επισκευή Επιβατικών Οχημάτων και ημιφορτηγών μέχρι 3,5 ΤΝ» του διαγωνισμού (CPV: 50100000-6 και συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 48479).

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε, αποφασίστηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη στις 16-01-2018 και καταχωρήθηκε στο Βιβλίο Αποφάσεων της ΑΕΠΠ την 25-01-2018.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΝΙΚΟΛΑΟΣ Σ. ΣΑΒΒΙΔΗΣ

ΑΝΘΟΥΛΑ ΝΙΚΟΛΑΙΔΟΥ