

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**5<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της, στις 25.09.2018, με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Κορομπέλης Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη -Εισηγήτρια- και Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου, Μέλη (σύμφωνα με την με αρ. 1/2018 Απόφαση Ολομέλειας Α.Ε.Π.Π. – Θέμα 4<sup>ο</sup>).

Για να εξετάσει την από 10.08.2018 (ημερομηνία ανάρτησης στο δικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 826/17.08.2018 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «.....» με διακριτικό τίτλο «.....», που εδρεύει στην....., επί της οδού ....., αριθμ. 26, όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της υπ' αριθμ. πρωτ. 43487/4305/08.08.2018 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα του Υπουργείου Εργασίας Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης με θέμα: «Αποδοχή αποτελεσμάτων αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών καθώς και της αξιολόγησης της οικονομικής προσφοράς που κατατέθηκε ηλεκτρονικά και εγγράφως και ορισμός προσωρινού Αναδόχου, στα πλαίσια του Ανοικτού Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού υπ' αρ. 6/2018 που έλαβε ΑΔΑ: 6ΥΠ0465Θ1Ω-ΖΡΞ και ΑΔΑΜ: 18PROC003113160 και είχε ως αντικείμενο την επιλογή αναδόχου του έργου «Μίσθωση Φωτοαντιγραφικών Πολυμηχανημάτων για τις Κεντρικές Υπηρεσίες του Υπουργείου Εργασίας Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης», όπως αυτή εκδόθηκε στο πλαίσιο της με αριθμ. πρωτ. 27847/2731/17.05.2018 Διακήρυξης του Υπουργείου Εργασίας Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης με την οποία προκηρύχθηκε Διεθνής,

## Αριθμός απόφασης: 844 /2018

Ηλεκτρονικός, Ανοικτός Διαγωνισμός με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, για την επιλογή Αναδόχου του έργου: «Μίσθωση Φωτοαντιγραφικών Πολυμηχανημάτων» εκτιμώμενης προϋπολογισθείσας δαπάνης ύψους 212.298,39€ άνευ ΦΠΑ και προϋπολογισθείσας δαπάνης ύψους 263.250,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της ανωτέρω προσβαλλόμενης πράξης κατά το μέρος που με αυτή απορρίφθηκε η προσφορά της και έγινε αποδεκτή η προσφορά της εταιρείας με την επωνυμία «.....» η οποία και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος, αφού -ως η προσφεύγουσα ισχυρίζεται- η προσφορά της τελευταίας υποβλήθηκε κατά παράβαση των κανόνων περί δημοσίων συμβάσεων, αντίστοιχα δε και των επί ποινή αποκλεισμού τιθέμενων όρων της διακήρυξης, όπως διατυπώνει με τους στην υπό εξέταση Προσφυγή της λόγους.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την υπ' αριθ. πρωτ. 27847/2731/17.05.2018 Διακήρυξη του Υπουργείου Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης προκηρύχθηκε Διεθνής, Ηλεκτρονικός, Ανοικτός Διαγωνισμός με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής, για την επιλογή Αναδόχου του έργου: «Μίσθωση Φωτοαντιγραφικών Πολυμηχανημάτων» εκτιμώμενης προϋπολογισθείσας δαπάνης ύψους 212.298,39€ άνευ ΦΠΑ και προϋπολογισθείσας δαπάνης ύψους 263.250,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ στο οποίο περιλαμβάνεται και ποσό 58.500,00€ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ και 47.177,42€ μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ για την άσκηση δικαιώματος ετήσιας προαίρεσης ενός έτους (2022), η οποία Διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 17.05.2018

## **Αριθμός απόφασης: 844 /2018**

καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) ομοίως στις 17.05.2018, όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό: α/α..... Αντικείμενο της υπόψη σύμβασης είναι η παροχή Υπηρεσιών Ολοκληρωμένης Διαχείρισης Εκτυπώσεων (Managed Print Services – MPS) για κάλυψη των αναγκών του Υπουργείου για χρονικό διάστημα τρεισήμισι ετών με δικαίωμα προαίρεσης για ένα επιπλέον έτος.

2. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 228921536958 1009 0018) ποσού 1.061,49€. Εντούτοις, για τον υπολογισμό του καταβλητέου ποσού παραβόλου δεν λαμβάνεται υπόψη και η δαπάνη που αντιστοιχεί σε ενδεχόμενη άσκηση του δικαιώματος προαίρεσης, δοθέντος ότι το οριστικό ύψος της δαπάνης αυτής δεν μπορεί εκ των προτέρων να καθορισθεί, εφόσον είναι αβέβαιο αν και μέχρι ποιου ύψους θα ασκηθεί το δικαίωμα αυτό (Δ.Εφ.Κομ. Ν43/2017, ΣτΕ ΕΑ 187/2017, 10/2017). Κατ' ακολουθίαν, αφού το νόμιμο ποσό παραβόλου είναι 825,60€, υπολογιζόμενο επί της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης άνευ ΦΠΑ και δικαιώματος προαίρεσης, το επιπλέον δε καταβληθέν αυτού ποσό των 235,88€ θα πρέπει στην περίπτωση απόρριψης της εν λόγω προσφυγής με την επί αυτής απόφαση να επιστραφεί στην προσφεύγουσα και τούτο δεδομένου ότι στην περίπτωση της αποδοχής της προσφυγής επιστρέφεται το συνολικό ποσό του παραβόλου.

3. Επειδή, καίτοι δεν έχει γίνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017 και η παρούσα Προσφυγή κοινοποιείται στην Επιτροπή Ανταγωνισμού και στην ΑΕΠΠ, από την επισκόπηση του περιεχομένου της εν λόγω ασκηθείσας Προσφυγής προκύπτει ότι αυτή καλύπτει κατά το ουσιώδες μέρος της όλα τα προδιατυπωμένα πεδία του τυποποιημένου εντύπου, οι δε προβαλλόμενοι με αυτή λόγοι και το αίτημα της κατατείνουν στην ακύρωση της απόφασης περί έγκρισης των Πρακτικών 1/13.07.2018 και 2/24.07.2018 περί αποσφράγισης και αξιολόγησης των φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής –

## **Αριθμός απόφασης: 844 /2018**

τεχνικών προσφορών και ανάδειξης προσωρινής αναδόχου, με αποτέλεσμα να θεραπεύεται η έλλειψη χρήσης του τυποποιημένου εντύπου (ΑΕΠΠ 97/2017). Ως εκ τούτου, συνάγεται ότι η υπόψη Προδικαστική Προσφυγή έχει ασκηθεί παραδεκτώς κατά τούτο και εξετάζεται κατ'ουσίαν.

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 212.298,39€ άνευ Φ.Π.Α., σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και του χρόνου αποστολής περίληψης δημοσίευσης στην ΕΕΕΕ (14.05.2018), σύμφωνα με τα άρθρα 61, 120, 376 και 379 - όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν - του Ν.4412/2016, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου ΙV Ν.4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π.

5. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ. α'), έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ από την αναθέτουσα αρχή και κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους στις 08.08.2018, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής οι συμμετέχοντες, και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 10.08.2018, ήτοι εντός της ως άνω προβλεπόμενης προθεσμίας. Επισημαίνεται δε ότι η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 9 του Π.Δ. 39/2017 το αργότερο την επόμενη της κατάθεσης ημέρα να ειδοποιήσει την ΑΕΠΠ σχετικά με την κατάθεση της προσφυγής, όπερ εν προκειμένω δεν έλαβε χώρα για την υπό κρίση Προσφυγή.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της υπ' αριθμ. πρωτ. 43487/4305/08.08.2018 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα του Υπουργείου Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης με θέμα: «Αποδοχή αποτελεσμάτων αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών καθώς και της αξιολόγησης της οικονομικής προσφοράς που κατατέθηκε ηλεκτρονικά και εγγράφως και ορισμός προσωρινού Αναδόχου, στα πλαίσια του Ανοικτού Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού

## **Αριθμός απόφασης: 844 /2018**

υπ'αρ. 6/2018 με ΑΔΑ: 6ΥΠ0465Θ1Ω-ZΡΞ και ΑΔΑΜ: 18PROC003113160 και αντικείμενο την επιλογή αναδόχου του έργου «Μίσθωση Φωτοαντιγραφικών Πολυμηχανημάτων για τις Κεντρικές Υπηρεσίες του Υπουργείου Εργασίας Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης», η οποία απόφαση κατ'αποδοχήν των πρακτικών 1 και 2 της Επιτροπής Διενέργειας Διεθνών Διαγωνισμών για Προμήθεια Αγαθών και Κεφαλαιουχικού Εξοπλισμού, Παροχή Υπηρεσιών ή Εκτέλεση Εργασιών, απέρριψε τη προσφορά της συμμετέχουσας και νυν προσφεύγουσας εταιρείας στο στάδιο των δικαιολογητικών συμμετοχής και αξιολόγησης της τεχνικής προσφοράς, ενέκρινε τη προσφορά της έτερης συμμετέχουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....» και την ανάδειξή της ως προσωρινού Αναδόχου με υποβληθείσα οικονομική προσφορά από αυτή ύψους 159.726,00€ άνευ ΦΠΑ. Ειδικότερα η προσφεύγουσα με την υπό κρίση Προσφυγή της υποστηρίζει ότι η ως άνω προσβαλλόμενη απόφαση πρέπει να ακυρωθεί ως απαράδεκτη διότι σύμφωνα με τους όρους της προκείμενης σύμβασης αλλά και το οικείο νομοθετικό πλαίσιο η αναθέτουσα αρχή εσφαλμένως και παρανόμως αποσφράγισε την οικονομική της προσφορά δεδομένου ότι δεν είχε γίνει αποδεκτή η τεχνική της προσφορά. Κατά δεύτερον και όσον αφορά τους λόγους κατά του παραδεκτού της προσβαλλόμενης, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι η αναθέτουσα αρχή όφειλε να κοινοποιήσει τα αποτελέσματα της υπόψη διαγωνιστικής διαδικασίας μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, αντιθέτως η τελευταία γνωστοποίησε τα αποτελέσματα μέσω ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, τούτων δοθέντων η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η ως άνω απόφαση πάσχει πλημμελειών και είναι ακυρωτέα. Σε ό,τι αφορά τους λόγους απόρριψης της προσφοράς της, η προσφεύγουσα βάλλει κατά των λόγων απόρριψης της, όπως αυτοί διατυπώνονται στην ως άνω προσβαλλόμενη όπου αναφέρεται συναφώς ότι στη προσφορά της και δη στον υποφάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής παρόλο που στον «Κατάλογο Συμβάσεων 2010 – 2018 με Φορείς Δημοσίου» περιλαμβάνονται Συμβάσεις Συντήρησης, Επισκευής και Προμήθειας Φωτοαντιγραφικών Μηχανημάτων της τελευταίας τριετίας ήτοι 2015-2017, σε κανένα από αυτά τα έργα δεν αναφέρεται εάν αφορούν σε Υπηρεσίες Ολοκληρωμένης Διαχείρισης

## **Αριθμός απόφασης: 844 /2018**

Εκτυπώσεων σύμφωνα με τα απαιτούμενα κατά το άρθρο 2.2.6.2, παράγραφος α.1 «Τεχνική και Επαγγελματική Ικανότητα της Διακήρυξης». Επιπλέον ο ανωτέρω Πίνακας δεν περιλαμβάνει τις στήλες με τίτλο «Συνοπτική Περιγραφή Συνεισφοράς στη σύμβαση» και «Ποσοστό Συμμετοχής στη σύμβαση». Επιπροσθέτως, δεν περιλαμβάνονται Πιστοποιητικά Ορθής Εκτέλεσης των Συμβάσεων που αφορούν σε συμβάσεις Παροχής Υπηρεσιών Ολοκληρωμένης Διαχείρισης Εκτυπώσεων, παρά μόνο Πιστοποιητικά Ορθής Εκτέλεσης Συμβάσεων που αφορούν σε Προμήθεια Φωτοαντιγραφικών - Φωτοτυπικών Μηχανημάτων. Συναφώς υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι η αναθέτουσα αρχή δύνατο βάσει των διατάξεων του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016 να ζητήσει διευκρινήσεις από τη συμμετέχουσα και νυν προσφεύγουσα προκειμένου να συμπληρώσει ή να αποσαφηνίσει τα ως άνω έγγραφα. Εξάλλου ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι η Συνοπτική Περιγραφή Συνεισφοράς στη σύμβαση αναφέρεται στη στήλη σύντομης περιγραφής του έργου και διευκρινίζεται και από τις βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης. Σε ό,τι αφορά το Ποσοστό Συμμετοχής στη σύμβαση, όλα τα δηλωθέντα και εκτελεσθέντα έργα έχουν ολοκληρωθεί σε ποσοστό 100% από την ίδια τη συμμετέχουσα και νυν προσφεύγουσα. Με τον τρίτο λόγο προσφυγής της και σε ό,τι αφορά την απόρριψη της τεχνικής της προσφοράς, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης απόφασης, όπου σχετικώς διαλαμβάνονται τα εξής: 1) Στο Φάκελο της εταιρείας με την επωνυμία «.....» δεν περιλαμβάνονται όλα τα προβλεπόμενα στο άρθρο Α.4.1.1 «Γενικές Προδιαγραφές Υλοποίησης και Λειτουργίας της προτεινόμενης λύσης» του Παραρτήματος Ι τα οποία αποτελούν τεχνικές προδιαγραφές, υποχρεωτικές για τον Υποψήφιο Ανάδοχο και θεωρούμενες ως απαραίτατοι όροι που καθιστούν ως απαραίτητη την προσφορά που δεν τα περιλαμβάνει, όπως τούτο αναφέρεται στον Πίνακα 2 του Παραρτήματος ΙΙ της Διακήρυξης. Ενδεικτικά αναφέρεται η μέθοδος υλοποίησης που θα ακολουθηθεί, το χρονοδιάγραμμα και η διαδικασία και ο χρόνος εκπαίδευσης και επανεκπαίδευσης των χρηστών στις λειτουργίες του εξοπλισμού. 2) Στο Φάκελο της εταιρείας με την επωνυμία «.....» δεν καλύπτονται τα προβλεπόμενα

## Αριθμός απόφασης: 844 /2018

στο Παράρτημα II «Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές-Πίνακες Συμμόρφωσης», Πίνακας 2, «II.1 Ασπρόμαυρες Συσκευές», «II.2 Ασπρόμαυρες Συσκευές Πολυμηχάνημα A3» και II.3 «Έγχρωμες Συσκευές Πολυμηχάνημα A3», τα οποία αποτελούν τεχνικές προδιαγραφές, υποχρεωτικές για τον Υποψήφιο Ανάδοχο και θεωρούμενες ως απαραίτατοι όροι που καθιστούν ως απαραίτητη την προσφορά που δεν τις καλύπτει πλήρως, όπως τούτο αναφέρεται στον Πίνακα 2 του Παραρτήματος II της Διακήρυξης. Με το δεύτερο σκέλος της υπό εξέταση προσφυγής της η προσφεύγουσα βάλλει κατά της προσφοράς της έτερης συμμετέχουσας εταιρείας η οποία αναδείχθηκε και προσωρινή ανάδοχος της υπόψη σύμβασης. Κατόπιν τούτων, με την υπό κρίση Προσφυγή της η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της προσβαλλομένης πράξης κατά το μέρος που απέρριψε τη προσφορά της αλλά και έκανε αποδεκτή τη προσφορά της έτερης συμμετέχουσας εταιρείας για το ως άνω αναφερθέν αντικείμενο της σύμβασης.

7. Επειδή, εν προκειμένω, η προσφεύγουσα στοιχειοθετεί το έννομο συμφέρον της στο γεγονός ότι έχει υποβάλει νομίμως και εμπροθέσμως την προσφορά της για την υπόψη σύμβαση, η αναθέτουσα αρχή εντούτοις εσφαλμένως και παρανόμως απέρριψε τούτη κατά το στάδιο αξιολόγησης των υποφακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», αντιστοίχως δε κατ' εσφαλμένη κρίση της αναθέτουσας αρχής, έγινε αποδεκτή η προσφορά της έτερης συμμετέχουσας εταιρείας με την επωνυμία ....., ισχυριζόμενη (η προσφεύγουσα) ότι έχει υποστεί ζημία από την προσβαλλόμενη εκτελεστή πράξη της αναθέτουσας αρχής, η οποία κατά παράβαση του οικείου νομοθετικού πλαισίου των δημοσίων συμβάσεων, έκρινε ως αποδεκτή τη προσφορά της ως άνω συμμετέχουσας εταιρείας και την ανέδειξε εντέλει προσωρινή ανάδοχο.

8. Επειδή, με τα υπ' αριθ. πρωτ. 44452/4400/20.08.2018 και 46121/4570/30.08.2018 έγγραφα της, η αναθέτουσα αρχή αποτυπώνει τις απόψεις της επί της εν λόγω προσφυγής.

## **Αριθμός απόφασης: 844 /2018**

9. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ. 39/2017 ορίζεται ότι: «1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου 4412/2016 και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 του ανωτέρω νόμου ενδίκων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής». Περαιτέρω, κατά τις διατάξεις του άρθρου 367 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Η ΑΕΠΠ αποφαινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της... 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια ...» και η διάταξη αυτή επαναλαμβάνεται και στο άρθρο 18 του Π.Δ. 39/2017.

10. Επειδή, η Α.Ε.Π.Π., σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις, επιλαμβάνεται προδικαστικών προσφυγών που στρέφονται κατά πράξεων ή παραλείψεων αναθετουσών αρχών που εκδίδονται/συντελούνται κατά το στάδιο ανάθεσης των δημοσίων συμβάσεων, όπως αυτές προσβάλλονται ενώπιόν της, από κάθε πρόσωπο το οποίο έχει ή είχε έννομο συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση, εξετάζοντας τους προβαλλόμενους πραγματικούς και νομικούς ισχυρισμούς των εμπλεκόμενων μερών και αποφαινεται αιτιολογημένα.

11. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 18 παρ. 1 του Ν. 4412/2016: «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της



## **Αριθμός απόφασης: 844 /2018**

*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».*

12. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, οι όροι της διακήρυξης δεσμεύουν τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους διαγωνιζόμενους, καθόσον η διακήρυξη αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο διενέργειας του διαγωνισμού. Εφόσον, λοιπόν, προσδιορίζονται επακριβώς στην διακήρυξη τα προς συμμετοχή στο διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και ο τρόπος υποβολής, κατά την κατάθεση της προσφοράς, των δικαιολογητικών και λοιπών στοιχείων, ενόψει αυτών, αλλά και των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν τη διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει τα απαιτούμενα από την διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία κατά τον τρόπο και τη διαδικασία που η διακήρυξη επιβάλλει για την απόδειξη ιδιότητας κρίσιμης για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό (Ε.Α. ΣΤΕ 19/2011, ΣΤΕ 1329/2008).

13. Επειδή, στην υπόψη διακήρυξη και στο κεφάλαιο 2.4.2 με τίτλο Χρόνος και Τρόπος υποβολής προσφορών/ Χρόνος και τρόπος υποβολής Προσφορών [Ηλεκτρονική Διαδικασία] ορίζεται: «2.4.2.1. Οι προσφορές υποβάλλονται από τους ενδιαφερόμενους ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του ΕΣΗΔΗΣ, μέχρι την καταληκτική ημερομηνία και ώρα που ορίζει η παρούσα διακήρυξη, στην Ελληνική Γλώσσα, σε ηλεκτρονικό φάκελο, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο ν.4412/2016, ιδίως άρθρα 36 και 37 και την Υπουργική Απόφαση αριθμ. Π1/2390/2013 (ΦΕΚ 2677/Β – 21.10.13) «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ)». Για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν ψηφιακή υπογραφή, χορηγούμενη από πιστοποιημένη αρχή παροχής ψηφιακής υπογραφής και να εγγραφούν στο ηλεκτρονικό σύστημα (ΕΣΗΔΗΣ-

## **Αριθμός απόφασης: 844 /2018**

Διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr)) ακολουθώντας την κατωτέρω διαδικασία εγγραφής του άρθρου 3 παρ. 3.2 έως 3.4 της Υπουργικής Απόφασης αριθμ. Π1/2390/2013 (ΦΕΚ 2677/Β – 21.10.13) «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ)» 2.4.2.2. Ο χρόνος υποβολής της προσφοράς και οποιαδήποτε ηλεκτρονική επικοινωνία μέσω του συστήματος βεβαιώνεται αυτόματα από το σύστημα με υπηρεσίες χρονοσήμανσης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 37 του ν. 4412/2016 και το άρθρο 6 της ως άνω Υπουργικής Απόφασης. Μετά την παρέλευση της καταληκτικής ημερομηνίας και ώρας, δεν υπάρχει η δυνατότητα υποβολής προσφοράς στο Σύστημα. Σε περιπτώσεις τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ, η αναθέτουσα αρχή θα ρυθμίσει τα της συνέχειας του διαγωνισμού με σχετική ανακοίνωσή της. Η Αναθέτουσα Αρχή δεν δεσμεύεται για την τελική ανάθεση της σύμβασης και δικαιούται να την αναθέσει ή όχι, να ακυρώσει σε οποιοδήποτε στάδιο τον διαγωνισμό, να ματαιώσει, να αναβάλει ή να επαναλάβει αυτόν χωρίς καμιά υποχρέωση για καταβολή αποζημίωσης, εξ αυτού του λόγου, στους υποψηφίους. Οι υποψήφιοι δεν δικαιούνται σε καμία περίπτωση αποζημίωση για δαπάνες σχετικές με τη σύνταξη και υποβολή των στοιχείων που αναφέρονται στην παρούσα, π.χ. Φακέλων Προσφοράς κλπ. 2.4.2.3. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα: (α) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής –Τεχνική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά και η τεχνική προσφορά σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα. (β) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα και τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά. Από τον προσφέροντα σημαίνονται με χρήση του σχετικού πεδίου του συστήματος τα στοιχεία εκείνα της προσφοράς του που έχουν εμπιστευτικό χαρακτήρα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 21 του ν. 4412/16 . Εφόσον ένας οικονομικός φορέας χαρακτηρίζει πληροφορίες ως εμπιστευτικές, λόγω ύπαρξης τεχνικού ή εμπορικού απορρήτου, στη σχετική δήλωσή του, αναφέρει ρητά όλες τις σχετικές

## **Αριθμός απόφασης: 844 /2018**

διατάξεις νόμου ή διοικητικές πράξεις που επιβάλλουν την εμπιστευτικότητα της συγκεκριμένης πληροφορίας. Δεν χαρακτηρίζονται ως εμπιστευτικές πληροφορίες σχετικά με τις τιμές μονάδας, τις προσφερόμενες ποσότητες, την οικονομική προσφορά και τα στοιχεία της τεχνικής προσφοράς που χρησιμοποιούνται για την αξιολόγησή της. 2.4.2.4. Οι οικονομικοί φορείς συντάσσουν την τεχνική και οικονομική τους προσφορά συμπληρώνοντας τις αντίστοιχες ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος. Στην συνέχεια το σύστημα παράγει τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία τα οποία υπογράφονται ψηφιακά και υποβάλλονται από τον προσφέροντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ηλεκτρονικού αρχείου pdf (το οποίο θα υπογραφεί ηλεκτρονικά) πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο pdf]. 2.4.2.5. Ο χρήστης - οικονομικός φορέας υποβάλλει τους ανωτέρω (υπο)φακέλους μέσω του Συστήματος, όπως περιγράφεται παρακάτω: Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για τη συμμετοχή του οικονομικού φορέα στη διαδικασία υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείων τύπου .pdf και εφόσον έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν ορατή μη κρυπτογραφημένη ψηφιακή υπογραφή σκληρής αποθήκευσης, χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου της υπογραφής. Από το Σύστημα εκδίδεται ηλεκτρονική απόδειξη υποβολής προσφοράς, η οποία αποστέλλεται στον οικονομικό φορέα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή σύμφωνα με τον ν. 4250/2014. Τέτοια στοιχεία και δικαιολογητικά είναι ενδεικτικά η εγγυητική επιστολή συμμετοχής, τα πρωτότυπα έγγραφα τα οποία έχουν εκδοθεί από ιδιωτικούς φορείς και δεν φέρουν επικύρωση από δικηγόρο, καθώς και τα έγγραφα που φέρουν τη Σφραγίδα της Χάγης (Apostille). Δεν προσκομίζονται σε έντυπη μορφή στοιχεία και δικαιολογητικά τα οποία φέρουν

## **Αριθμός απόφασης: 844 /2018**

ψηφιακή υπογραφή, τα ΦΕΚ, τα τεχνικά φυλλάδια και όσα προβλέπεται από το ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται σε αντίγραφα των πρωτοτύπων. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά την διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν σε έντυπη μορφή και σε εύλογη προθεσμία όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά και στοιχεία που έχουν υποβάλει ηλεκτρονικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας. [...] 2.4.3.2 Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος I και II της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών. Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν το τμήμα της σύμβασης που προτίθενται να αναθέσουν υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν. [...] 3.1.2 Αξιολόγηση προσφορών. Μετά την κατά περίπτωση ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών η Αναθέτουσα Αρχή προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο Σύστημα οργάνων της, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων διατάξεων. Επισημαίνεται ότι η κατάταξη των προσφορών που θα παρουσιαστεί στο σύστημα, μετά την αξιολόγηση και των οικονομικών προσφορών, δεν λαμβάνεται υπόψη. Η τελική κατάταξη των προσφορών θα γίνει από την αρμόδια Επιτροπή Αξιολόγησης με σχετικό Πρακτικό λαμβάνοντας υπόψη τον τύπο όπως προσδιορίζεται στην παρούσα διακήρυξη. Ειδικότερα: α) Η αρμόδια Επιτροπή 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. 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

## **Αριθμός απόφασης: 844 /2018**

σύμβασης. Τα ανωτέρω υπό στοιχεία α και β στάδια μπορεί να γίνονται και ενιαία. 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 στην ειδική πρόσκληση. Για όσες προσφορές δεν κρίθηκαν αποδεκτές κατά τα προηγούμενα ως άνω στάδια α' και β' οι φάκελοι της οικονομικής προσφοράς δεν αποσφραγίζονται αλλά τηρούνται από την αναθέτουσα αρχή μέχρι την οριστική επίλυση τυχόν διαφορών που προκύπτουν από την ως άνω διαδικασία σύμφωνα με την παράγραφο 3.4. της παρούσας. δ) Η Επιτροπή Αξιολόγησης προβαίνει στην αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών και συντάσσει πρακτικό στο οποίο εισηγείται αιτιολογημένα την αποδοχή ή απόρριψή τους, την κατάταξη των προσφορών με βάση το οριζόμενο με την παρούσα κριτήριο ανάθεσης, δηλαδή την πλέον συμφέρουσα, από οικονομική άποψη, προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής και την ανάδειξη του προσωρινού αναδόχου. Εάν οι προσφορές φαίνονται ασυνήθιστα χαμηλές σε σχέση με το αντικείμενο της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή απαιτεί από τους οικονομικούς φορείς να εξηγήσουν την τιμή ή το κόστος που προτείνουν στην προσφορά τους, εντός αποκλειστικής προθεσμίας, κατά ανώτατο όριο δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης. Στην περίπτωση αυτή εφαρμόζονται τα άρθρα 88 και 89 ν. 4412/2016. Στην περίπτωση ισότιμων προσφορών η αναθέτουσα αρχή επιλέγει τον ανάδοχο με κλήρωση μεταξύ των οικονομικών φορέων που υπέβαλαν ισότιμες προσφορές. Η κλήρωση γίνεται ενώπιον της Επιτροπής του Διαγωνισμού και παρουσία των οικονομικών φορέων που υπέβαλαν τις ισότιμες προσφορές. Τα αποτελέσματα των ανωτέρω σταδίων επικυρώνονται με αποφάσεις του αποφαινόμενου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, η οποίες κοινοποιούνται στους προσφέροντες μέσω του ΕΣΗΔΗΣ. Κατά των ανωτέρω αποφάσεων χωρεί ένσταση/προδικαστική προσφυγή σύμφωνα με το άρθρο 360, του ν. 4412/2016 και σύμφωνα με την παράγραφο 3.4. της παρούσας.»

## **Αριθμός απόφασης: 844 /2018**

14. Επειδή, περαιτέρω από τις διατάξεις της ισχύουσας νομοθεσίας σε συνδυασμό με τα οριζόμενα στη διακήρυξη συνάγεται ότι προκειμένου να διασφαλιστούν συνθήκες πραγματικού ανταγωνισμού και να μην επηρεασθεί η αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών από το ύψος των οικονομικών προσφορών, η αποσφράγιση και ο έλεγχος των οικονομικών προσφορών πρέπει να διενεργηθεί μετά την ολοκλήρωση του σταδίου της αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών (ΣτΕ 4282/2009, 2321/2009, 359/2008, 2283/2006). Εν όψει τούτου, αλλά και της γενικής αρχής της μυστικότητας των οικονομικών προσφορών που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς (ΣτΕ 843/2010, ΕΑ 880/2010, 1177/2009) μετά την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών δεν είναι επιτρεπτή, για οποιοδήποτε λόγο η το πρώτον ή η εκ νέου αξιολόγηση των τεχνικών 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 (ΣτΕ 4282, 2321/2009, 1177/2009, 779/2002). Συνεπώς εάν μετά το άνοιγμα των οικονομικών προσφορών κριθεί εντέλει ότι υπάρχει πλημμέλεια που ανάγεται στο στάδιο αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών και η οποία επιδρά στην αξιολόγηση ή/και αιτιολόγηση της κρίσης επί της τεχνικής προσφοράς, τούτο συνεπάγεται, καταρχήν, τη ματαίωση του διαγωνισμού, αφού δεν είναι δυνατή a posteriori η αξιολόγηση αυτή.

15. Επειδή, από την επισκόπηση των στοιχείων της υπόθεσης σε συνδυαστική εφαρμογή των ως άνω διαλαμβανομένων στις σκ. 12-14 και σχετικά με την αιτίαση της προσφεύγουσας ότι εσφαλμένως και απαραδέκτως αποσφραγίστηκε η οικονομική της προσφορά εφόσον δεν είχε γίνει δεκτή η τεχνική της προσφορά, από τη προσβαλλόμενη ως άνω απόφαση της αναθέτουσας αρχής προκύπτει ότι, σύμφωνα με το Πρακτικό 2 της 24.07.2018 η επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με την υπ' αριθμ. 6/2018 διακήρυξη της Δ/σης Προμηθειών, Μέριμνας και Τεχνικών Έργων του Υπουργείου Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης, για την «Μίσθωση Φωτοαντιγραφικών Πολυμηχανημάτων», αφού έλαβε υπόψη της

## **Αριθμός απόφασης: 844 /2018**

το νομικό πλαίσιο που διέπει τον εν λόγω διαγωνισμό και το υπ' αριθμ. 1 Πρακτικό αυτής και αφού καταχώρησε τα απαραίτητα διαπιστευτήρια της στο σύστημα προχώρησε στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών. Ακολούθως, εξέτασε και αξιολόγησε μόνο την οικονομική προσφορά του υποψηφίου αναδόχου «.....», καθώς στην από 13.07.2018 συνεδρίαση της είχε εισηγηθεί την απόρριψη του υποφακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής – Τεχνική προσφορά» της εταιρείας «.....». Σημειωτέον ότι η διακήρυξη προβλέπει ως κριτήριο επιλογής την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει της τιμής.

16. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης και δεδομένου ότι ο υπόψη διαγωνισμός διενεργήθηκε με κριτήριο κατακύρωσης αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς αποκλειστικά βάσει της τιμής και όχι αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής, όπου αξιολογούνται και βαθμολογούνται οι τεχνικές προσφορές βάσει σταθμισμένων κριτηρίων (κριτηρίων ανάθεσης και συντελεστές βαρύτητας αυτών), εν προκειμένω δεν παραβιάζεται η αρχή της μυστικότητας των οικονομικών προσφορών, ούτε υφίσταται επίδραση της αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών από το ύψος των οικονομικών προσφορών. Η αναθέτουσα αρχή συγκεκριμένα αποσφράγισε τον ηλεκτρονικό φάκελο των οικονομικών προσφορών των συμμετεχόντων σύμφωνα με τα ορισθέντα στο κεφάλαιο 3.1.2 της διακήρυξης, αλλά δεν προχώρησε στην αξιολόγηση της οικονομικής προσφοράς της συμμετέχουσας και νυν προσφεύγουσας, ως άλλωστε όφειλε, της οποίας η προσφορά είχε απορριφθεί στο στάδιο αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικής προσφοράς. Συνεπώς δεν τίθεται ζήτημα εκ νέου αξιολόγησης της προσφοράς της ούτε βέβαια κρίθηκε ότι υπάρχει πλημμέλεια αναγόμενη στο στάδιο αξιολόγησης της τεχνικής προσφοράς που να επιδρά στην αξιολόγηση ή αιτιολόγηση της κρίσης επ'αυτής, διότι σε κανένα στάδιο της «διαγνωστικής» διαγωνιστικής διαδικασίας (Δικαιολογητικά συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά)

## **Αριθμός απόφασης: 844 /2018**

δεν έγινε αποδεκτή η προσφορά της, ούτε εξάλλου το τεχνικό ζήτημα του ανοίγματος του ηλεκτρονικού αρχείου της οικονομικής προσφοράς στην υπόψη διαγωνιστική διαδικασία που διενεργείται με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, επιδρά στο κύρος της (προσβαλλόμενης) απόφασης της αναθέτουσας αρχής ως προς την αξιολόγηση των προσφορών των συμμετεχόντων που έχει προηγηθεί. Ενόψει τούτων η συγκεκριμένη αιτίαση της προσφεύγουσας πρέπει να απορριφθεί.

17. Επειδή, αναφορικά με την αιτίαση της προσφεύγουσας ότι η αναθέτουσα αρχή δεν κοινοποίησε τα αποτελέσματα της αξιολόγησης μέσω ΕΣΗΔΗΣ αλλά απέστειλε μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου με συνέπεια να μην έχει τηρηθεί η νόμιμη και τυπική διαδικασία εν προκειμένω, από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με α/α συστημικό αριθμό 57955) προκύπτει ότι η αναθέτουσα αρχή ενημέρωσε τους συμμετέχοντες για την υπ' αριθμ. πρωτ. 43487/4305/08.08.2018 Απόφαση του Γενικού Γραμματέα του Υπουργείου Εργασίας Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης με θέμα: «Αποδοχή αποτελεσμάτων αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών καθώς και της αξιολόγησης της οικονομικής προσφοράς που κατατέθηκε ηλεκτρονικά και εγγράφως και ορισμός προσωρινού Αναδόχου, στα πλαίσια του Ανοικτού Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού υπ. αρ. 6/2018» στις 08.08.2018 (βλ. και σκ. 5 για το εμπρόθεσμο άσκησης της Προδικαστικής Προσφυγής) μέσω του συνδέσμου «Επικοινωνία» στον δικτυακό τόπο του εν λόγω διαγωνισμού, όπου μάλιστα αναφέρει και επιγραμματικά ότι με την ως άνω απόφαση «αποκλείεται η εταιρεία ..... και προκρίνεται ως προσωρινή Ανάδοχος η εταιρεία..... Η προσωρινή Ανάδοχος θα προσκληθεί με ηλεκτρονικό μήνυμα μέσω του ΕΣΗΔΗΣ για την κατάθεση των δικαιολογητικών κατακύρωσης μόνο μετά την πάροδο των προθεσμιών άσκησης προδικαστικής προσφυγής στην Ανεξάρτητη Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών. Κατά της ανωτέρω απόφασης χωρεί ένσταση σύμφωνα με το άρθρο 360 του Ν. 4412/2016 (Α 147) όπως τροποποιήθηκε και



## **Αριθμός απόφασης: 844 /2018**

ισχύει». Τούτων δοθέντων και αυτή η αιτίαση της προσφεύγουσας ως προς το τυπικώς παραδεκτό της διαδικασίας θα πρέπει να απορριφθεί.

18. Επειδή, η προσφεύγουσα βάλλει κατά των λόγων απόρριψης της όπως αυτοί διατυπώνονται στην ως άνω προσβαλλόμενη όπου αποτυπώνεται συναφώς ότι στη προσφορά της και δη στον υποφάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής παρόλο που στον «Κατάλογο Συμβάσεων 2010 – 2018 με Φορείς Δημοσίου» περιλαμβάνονται Συμβάσεις Συντήρησης, Επισκευής και Προμήθειας Φωτοαντιγραφικών Μηχανημάτων της τελευταίας τριετίας ήτοι 2015-2017, εντούτοις σε κανένα από αυτά τα έργα δεν αναφέρεται εάν αφορούν σε Υπηρεσίες Ολοκληρωμένης Διαχείρισης Εκτυπώσεων, σύμφωνα με τα απαιτούμενα κατά το άρθρο 2.2.6.2, παράγραφος α.1 «Τεχνική και Επαγγελματική Ικανότητα της Διακήρυξης». Επιπλέον ο ανωτέρω Πίνακας δεν περιλαμβάνει τις στήλες με τίτλο «Συνοπτική Περιγραφή Συνεισφοράς στη σύμβαση» και «Ποσοστό Συμμετοχής στη σύμβαση». Επιπροσθέτως, δεν περιλαμβάνονται Πιστοποιητικά Ορθής Εκτέλεσης των Συμβάσεων που αφορούν σε συμβάσεις Παροχής Υπηρεσιών Ολοκληρωμένης Διαχείρισης Εκτυπώσεων, παρά μόνο Πιστοποιητικά Ορθής Εκτέλεσης Συμβάσεων που αφορούν σε Προμήθεια Φωτοαντιγραφικών-Φωτοτυπικών Μηχανημάτων. Συναφώς υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι η αναθέτουσα αρχή δύνατο και όφειλε βάσει των διατάξεων του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016 να ζητήσει διευκρινήσεις από τη συμμετέχουσα και νυν προσφεύγουσα προκειμένου η τελευταία να συμπληρώσει ή να αποσαφηνίσει τα ως άνω έγγραφα. Εξάλλου ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι η Συνοπτική Περιγραφή Συνεισφοράς στη σύμβαση αποτυπώνεται κατ'ουσίαν στη στήλη σύντομης περιγραφής του έργου και διευκρινίζεται και από τις βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης. Σε ό,τι αφορά το Ποσοστό Συμμετοχής στη σύμβαση, όλα τα δηλωθέντα και εκτελεσθέντα έργα έχουν ολοκληρωθεί σε ποσοστό 100% από την ίδια τη συμμετέχουσα και νυν προσφεύγουσα.

19. Επειδή, στο άρθρο 102 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι:  
*«1.Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, η*

## **Αριθμός απόφασης: 844 /2018**

αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες ή τους υποψηφίους να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση που υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους, χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, δεν λαμβάνεται υπόψη. 2. Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, ιδίως δε παράλειψη μονογραφών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης του φακέλου και των υποφακέλων των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, λεκτικές και φραστικές αποκλίσεις των εγγράφων της προσφοράς από την ορολογία των εγγράφων της σύμβασης, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενό τους, ελλείψεις ως προς τα νομιμοποιητικά στοιχεία, πλημμελής σήμανση αντιγράφων που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α` 74), μεταφράσεων και λοιπών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων, διαφοροποίηση της δομής των εγγράφων της προσφοράς από τα υποδείγματα, υποχρεωτικά ή μη, που θεσπίζονται με νόμο, κανονιστικές πράξεις ή τα έγγραφα της σύμβασης. Η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση, κατά το πρώτο εδάφιο, δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί. 3. Η διευκρίνιση ή η συμπλήρωση δεν πρέπει να εισάγει διακρίσεις, άνιση μεταχείριση των οικονομικών φορέων ή να έχει ως συνέπεια ευνοϊκή μεταχείριση συγκεκριμένου οικονομικού φορέα στη διαδικασία ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης. 4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες να διευκρινίσουν, μέσα σε εύλογη προθεσμία η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης της σχετικής πρόσκλησης, το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς που έχουν υποβάλει, αν περιέχει ασάφειες ή σσοςνος σημασίας ατέλειες,

## **Αριθμός απόφασης: 844 /2018**

*επουσιώδεις παραλείψεις ή πρόδηλα τυπικά ή υπολογιστικά σφάλματα που η αναθέτουσα αρχή κρίνει ότι μπορεί να θεραπευθούν. Η διευκρίνιση αυτή δεν πρέπει να έχει ως αποτέλεσμα την ουσιώδη αλλοίωση της προσφοράς και δεν πρέπει να προσδίδει αθέμιτο ανταγωνιστικό πλεονέκτημα στη συγκεκριμένη προσφορά σε σχέση με τις λοιπές. 5. Η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα ή υποψήφιο, σύμφωνα με τις παραγράφους 1 έως 4, είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή, αν επίκειται αποκλεισμός του από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς».*

20. Επειδή, σύμφωνα με πάγια νομολογία, ενόψει της αρχής της τυπικότητας που διέπει τη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων, η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να καλεί τους προμηθευτές να συμπληρώσουν τα νομίμως, καταρχήν, υποβληθέντα δικαιολογητικά ή να παρέχουν σχετικές διευκρινίσεις και όχι να αναπληρώσουν μη υποβληθέντα ή μη νομίμως υποβληθέντα δικαιολογητικά (ΣτΕ 2454/09, ΕΑ ΣτΕ 457, 364/09, 738/09, 180/09, 567/08, 3075/08, 307/07, ΔΕφΑθ 271/2011).

21. Επειδή, σύμφωνα με την αιτιολογική έκθεση για το άρθρο 102 του Ν.4412/2016, με τις εν λόγω διατάξεις για τη Συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών (άρθρο 56 παρ. 3 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) εισάγεται ρύθμιση η οποία εξυπηρετεί στη διάσωση προσφορών οι οποίες πάσχουν από πρόδηλα σφάλματα ή επουσιώδεις παραλείψεις. Με τις παραγράφους 1, 2 και 3 δίνεται η δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή να καλεί τους προσφέροντες/υποψηφίους κατά τη διαδικασία ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή τα δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει. Ωστόσο, προκειμένου να διασφαλίζεται η αρχή της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των υποψηφίων, η δυνατότητα συμπλήρωσης/διευκρίνισης που παρέχεται αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωσης ή συμπλήρωσης και δεν επιτρέπεται να άγει σε μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή νέων εγγράφων σε συμμόρφωση

## Αριθμός απόφασης: 844 /2018

των όρων της διακήρυξης, αλλά μόνο στην διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί.

22. Επειδή, εξάλλου έχει κριθεί συναφώς ότι τυχόν ασάφειες των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορούν να ερμηνεύονται εις βάρος των διαγωνιζομένων, κατά παράβαση των αρχών του ανταγωνισμού και της παροχής ίσων ευκαιριών και θα πρέπει να παρέχεται σε αυτούς, οι οποίοι βλάπτονται από την ασάφεια αυτή, η δυνατότητα να συμπληρώσουν την τυχόν ελαττωματική, κατά την κρίση της Διοίκησης (λόγω της προβαλλόμενης απ' αυτήν ασάφειας), προσφορά τους (ΕΑΣΤΕ 423, 424, 425/2011). Επιπροσθέτως, η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται εις βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (ΕφΑθ 1959/1970 Αρμ. 1970 σελ. 1111, ΕφΘεσ 501/1987 ΕΔημΕργ 1990/1, σελ. 84, Α. Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, έκδ. θ', σελ. 776).

23. Επειδή, από την επισκόπηση των στοιχείων της υπόθεσης και δη την επισκόπηση της προσφοράς της συμμετέχουσας και νυν προσφεύγουσας στο δικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ καθώς και τη συνδυαστική εφαρμογή των ως άνω (βλ. σκ. 19-21) προκύπτει ότι όπως απαιτείται και από τους όρους της διακήρυξης και δη το κεφάλαιο 2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα όπου ορίζεται ότι *οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς θα πρέπει να προσκομίσουν μαζί με την προσφορά τους και εντός του Φακέλου Δικαιολογητικών Συμμετοχής, τα αναφερόμενα στοιχεία τεκμηρίωσης: α.1) Πίνακα συμβάσεων παροχής υπηρεσιών ολοκληρωμένης διαχείρισης εκτυπώσεων τις οποίες πραγματοποίησαν, ή στις οποίες συμμετείχαν κατά την τελευταία τριετία (3έτη). Θα πρέπει επίσης να παρέχεται η δυνατότητα για οποιοδήποτε από τα αναφερόμενα στον σχετικό πίνακα έργα να πραγματοποιηθεί σύντομη επίσκεψη προκειμένου η επιτροπή να λάβει πληρέστερη εικόνα όσο αναφορά τη λειτουργία της υπηρεσίας. α.2) Πιστοποιητικά ορθής εκτέλεσης των συμβάσεων του ως άνω πίνακα, όπου να αναγράφεται το ποσό, ο χρόνος και ο τρόπος εκτέλεσης του έργου και να*

## Αριθμός απόφασης: 844 /2018

προσδιορίζεται εάν αυτά πραγματοποιήθηκαν σύμφωνα με τους κανόνες της τέχνης και εάν περατώθηκαν κανονικά, η προσφεύγουσα εν προκειμένω είχε υποβάλλει με τη προσφορά της τον απαιτούμενο ως άνω πίνακα συμβάσεων καθώς και τα σχετικά πιστοποιητικά ορθής εκτέλεσης των συμβάσεων, ωστόσο η Επιτροπή και η αναθέτουσα αρχή δια της εγκρίσεως των σχετικών πρακτικών έκρινε ότι τα αναγραφόμενα έργα στον ως άνω προσκομισθέντα πίνακα δεν αφορούσαν στο αντικείμενο της προκείμενης σύμβασης που είναι Υπηρεσίες Ολοκληρωμένης Διαχείρισης Εκτυπώσεων και επιπροσθέτως είχε παραλείψει η συμμετέχουσα και νυν προσφεύγουσα να συμπληρώσει το πεδίο του πίνακα, όπως αποτυπώνεται στην προκείμενη διακήρυξη «συνοπτικής περιγραφής του έργου» καθώς και αυτό του «ποσοστού συμμετοχής στη σύμβαση».

24. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, στην υπό κρίση υπόθεση της μη συμπλήρωσης από τη συμμετέχουσα και νυν προσφεύγουσα των πεδίων του πίνακα των διενεργηθεισών συμβάσεων του αντικείμενου της υπόψη σύμβασης, όπως ακριβώς αποτυπώνονται στην προκείμενη διακήρυξη, δεδομένου ότι και το περιεχόμενο του πεδίου συνοπτικής περιγραφής του έργου προέκυπτε ως περιεχόμενο από το πεδίο της σύντομης περιγραφής του έργου στον πίνακα που προσκόμισε με τη προσφορά της η προσφεύγουσα καθώς και το πεδίο του ποσοστού συμμετοχής στη σύμβαση που παρέλειψε να συμπληρώσει στον υποβληθέντα πίνακα αποτελούν παραλείψεις επιδεχόμενες διευκρινήσεων κατά τις διατάξεις του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016, πολλώ δε μάλλον που επίκειτο αποκλεισμός της προσφεύγουσας. Σημειωτέον δε ότι σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης παρέχεται η δυνατότητα για οποιοδήποτε από τα αναφερόμενα στον σχετικό πίνακα έργα να πραγματοποιηθεί σύντομη επίσκεψη προκειμένου η επιτροπή να λάβει πληρέστερη εικόνα όσο αναφορά τη λειτουργία της υπηρεσίας. *Mutatis mutandis* ισχύουν τα προαναφερόμενα και για τις βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης, που η συμμετέχουσα και νυν προσφεύγουσα προσκόμισε με τη προσφορά της. Συνεπώς κατά αυτό το σκέλος και ως προς τη παροχή διευκρινήσεων, η

## **Αριθμός απόφασης: 844 /2018**

επάρκεια των οποίων άλλωστε θα τίθετο στη κρίση της αναθέτουσας αρχής, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας είναι βάσιμος.

25. Επειδή, με τον τρίτο λόγο προσφυγής της και αναφορικά με την απόρριψη της τεχνικής της προσφοράς, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης απόφασης, ισχυριζόμενη ότι εσφαλμένως έκρινε η αναθέτουσα αρχή ότι δεν περιλαμβάνονται σε αυτή όλα τα προβλεπόμενα στο άρθρο Α.4.1.1 «Γενικές Προδιαγραφές Υλοποίησης και Λειτουργίας της προτεινόμενης λύσης» του Παραρτήματος Ι του κανονιστικού πλαισίου της διακήρυξης, όπως η μέθοδος υλοποίησης που θα ακολουθηθεί, το χρονοδιάγραμμα και η διαδικασία και ο χρόνος εκπαίδευσης και επανεκπαίδευσης των χρηστών στις λειτουργίες του εξοπλισμού και κατά δεύτερον ότι δεν καλύπτονται από τη προσφορά της τα προβλεπόμενα στο Παράρτημα ΙΙ «Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές-Πίνακες Συμμόρφωσης», Πίνακας 2, «ΙΙ.1 Ασπρόμαυρες Συσκευές», «ΙΙ.2 Ασπρόμαυρες Συσκευές Πολυμηχάνημα Α3» και ΙΙ.3 «Έγχρωμες Συσκευές Πολυμηχάνημα Α3», τα οποία αποτελούν τεχνικές προδιαγραφές και όρους επί ποινή αποκλεισμού, όπως τούτο αναφέρεται στον Πίνακα 2 του Παραρτήματος ΙΙ της Διακήρυξης.

26. Επειδή, σχετικά με τα ως άνω, στην προκείμενη διακήρυξη στο Παράρτημα Ι και στο πεδίο Α.4.1.1 Γενικές Προδιαγραφές Υλοποίησης και Λειτουργίας της προτεινόμενης λύσης ορίζεται: *«Η πρόταση του κάθε προσφέροντος οικονομικού φορέα θα πρέπει να περιγράφει όλες τις ενέργειες του για τον σχεδιασμό και την υλοποίηση της προτεινόμενης υπηρεσίας. Ειδικότερα θα πρέπει να περιλαμβάνει: 1. Αξιολόγηση των στοιχείων της καταγραφής του μηνιαίου όγκου παραγόμενων εκτυπώσεων ανά κτίριο του Υπουργείου και ανά κατηγορία εκτύπωσης που δόθηκαν παραπάνω. 2. Αναλυτική περιγραφή της αρχιτεκτονικής λύσης με την οποία ο προμηθευτής θα εξασφαλίζει την αδιάκοπη λειτουργία 24\*7 των βασικών υπηρεσιών εκτύπωσης, αντιγραφής και σάρωσης. 3. Χρονοδιάγραμμα και μέθοδο υλοποίησης με τις λιγότερες επιπτώσεις/ οχλήσεις στη λειτουργία του Υπουργείου. 4. Χρονοδιάγραμμα παράδοσης και εγκατάστασης του εξοπλισμού. 5. Περιγραφή*

## **Αριθμός απόφασης: 844 /2018**

των διαδικασιών που θα χρησιμοποιήσει ο προσφέρων για την διαχείριση του εξοπλισμού. 6. Διαδικασία και χρόνο εκπαίδευσης και επανεκπαίδευσης των χρηστών στις λειτουργίες του εξοπλισμού. Ειδικότερα θα παρασχεθεί και εκπαίδευση των υπαλλήλων της Δ/σης Πληροφορικής στην διαδικασία εγκατάστασης και ελέγχου των εκτυπωτικών μηχανημάτων από τους υπολογιστές. 7. Διαδικασίες παρακολούθησης και αξιολόγησης των παρεχόμενων υπηρεσιών. 8. Διαδικασίες συλλογής των χρησιμοποιημένων αναλωσίμων για ανακύκλωση. 9. Ο Ανάδοχος θα πρέπει να δηλώσει τον τρόπο με τον οποίο θα ελέγχει και θα διασφαλίζει σε κάθε περίπτωση την πλήρη διαθεσιμότητα όλων των αναλωσίμων για όλες τις εγκατεστημένες συσκευές πολλαπλής λειτουργικότητας καλύπτοντας τη λειτουργία τους σε 24ωρη βάση και αντικαθιστώντας τασε τέτοιο χρόνο προκειμένου να εξασφαλίζεται η απρόσκοπτη λειτουργία τους. 10. Όλα τα αναλώσιμα και τα ανταλλακτικά που θα παρέχονται θα πρέπει να είναι καινούργια, αμεταχειρίστα, αυθεντικά του κατασκευαστή των συσκευών πολλαπλής λειτουργικότητας (και όχι ανακυκλωμένα ή αναγομωμένα ή συμβατά). 11. Τα μηχανήματα θα εγκατασταθούν σε σημεία που θα ορισθούν από το Υποπυργείο. 12. Διαδικασία διαχείρισης επισκευής βλαβών για όλο τον παρεχόμενο εξοπλισμό μέσω του Help Desk του Υποψήφιου Αναδόχου. 13. Προσφερόμενο Επίπεδο Τεχνικής Εξυπηρέτησης (Service Level Agreement-SLA). 12.1. Τα SLAs θα περιλαμβάνουν την προτεινόμενη από τον Ανάδοχο λύση, την αρχιτεκτονική αυτή, τις υπηρεσίες Help Desk, τη διαχείριση των αναλωσίμων και το χρόνο ανταπόκρισης. 13 Παροχή ενιαίας διαδικασίας αναφοράς και αποκατάστασης βλάβης. Η διαδικασία μπορεί να είναι μερικώς αυτοματοποιημένη. Ζητούμενο Service Level Agreement: 13.1. Ο χρόνος απόκρισης / ανταπόκρισης τεχνικού του υποψήφιου αναδόχου σε κλήση τεχνικής υποστήριξης του Υπουργείου θα είναι σε τέσσερις (4) ώρες, και ο χρόνος αποκατάστασης της βλάβης εξοπλισμού & λογισμικού την επόμενη εργάσιμη ημέρα από την αναγγελία της βλάβης, για το 100% των κλήσεων. 13.2. Σε περίπτωση αδυναμίας αποκατάστασης βλάβης εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών, ο προσφέρων οφείλει να αντικαταστήσει την συσκευή με άλλη ιδίων ή ανώτερων δυνατοτήτων και τεχνικών χαρακτηριστικών.

## **Αριθμός απόφασης: 844 /2018**

13.3. Η ειδοποίηση για οποιαδήποτε βλάβη θα γίνεται προς το τεχνικό τμήμα της εταιρείας, όλες τις εργάσιμες ημέρες της εβδομάδος (Δευτέρα ως και Παρασκευή) στο διάστημα από 09:00 π.μ. έως 17.00 μ.μ. 13.4. Στην περίπτωση που υπάρχει υπέρβαση των χρόνων ανταπόκρισης σε επισκευή μηχανών – παράδοση υλικών (αναλώσιμα) που περιλαμβάνονται στην υπηρεσία και επιβληθεί σχετική ρήτρα, θα γίνεται συμψηφισμός των σχετικών ρητρών κατά την πληρωμή των τιμολογίων παροχής της υπηρεσίας. 13.5. 50,00€ ανά ημέρα καθυστέρησης για αποκατάσταση βλάβης. 14. Ετήσια έρευνα ικανοποίησης χρηστών από τις παρεχόμενες υπηρεσίες (για την συνεχή αξιολόγηση του αναδόχου). [...] Όλες οι τεχνικές προδιαγραφές όπως αναλύονται στον πίνακα 1 του Παραρτήματος Ι είναι υποχρεωτικές για τον υποψήφιο ανάδοχο, θεωρούμενες ως απαραίτατοι όροι. Προσφορές που δεν καλύπτουν πλήρως απαραίτατους όρους απορρίπτονται ως απαραίδεκτες».

27. Επειδή, από την επισκόπηση του φακέλου της υπόθεσης και την συνδυαστική εφαρμογή των ως άνω όρων της διακήρυξης προκύπτει ότι η τεχνική προσφορά της συμμετέχουσας εταιρείας δεν ήταν σε συμμόρφωση με όλους τους ως άνω (βλ. προηγούμενη σκέψη) όρους της διακήρυξης, η δε μη πλήρωση των ορισθεισών τεχνικών προδιαγραφών, ως άλλωστε συνομολογεί και η ίδια η προσφεύγουσα στο έντυπο της Προσφυγής της αναφορικά με τις πλημμέλειες/ ελλείψεις στη τεχνική της προσφορά, που αποτελούν και τον πυρήνα του κανονιστικού πλαισίου του διαγωνισμού στο πλαίσιο τήρησης της αρχής της τυπικότητας, διαφάνειας αλλά και ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων οδήγησε εντέλει ορθώς στην απόρριψη της προσφοράς της. Κατ' ακολουθίαν, ο σχετικός λόγος προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

28. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, κρίνεται ως βάσιμος ο αποκλεισμός της προσφεύγουσας, δεν στοιχειοθετείται έννομο συμφέρον αυτής, σχετικά με το αίτημά της για την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης ως προς την αποδοχή και αξιολόγηση της προσφοράς του έτερου διαγωνιζόμενου οικονομικού φορέα, που σύμφωνα με την προσβαλλόμενη



## **Αριθμός απόφασης: 844 /2018**

αξιολογήθηκε και εγκρίθηκε για τη συνέχιση στο επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας και αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος. Και τούτο, διότι εφόσον κριθεί ως νόμιμος ο αποκλεισμός της προσφεύγουσας, παρέλκει, ως αλυσιτελής η εξέταση του δεύτερου σκέλους αυτής και των οικείων λόγων που προβάλλει περί της αξιολόγησης της προσφοράς του συνδιαγωνιζόμενου του (ΔΕΦΑΘ 892/2010), καθώς, κατά τα παγίως κριθέντα (βλ. ΣΤΕ 1156/2010, ΣΤΕ Ε.Α. 64/2012, 695, 311/2009) διαγωνιζόμενος, ο οποίος νομίμως αποκλείεται από διαγωνισμό, δεν έχει, καταρχήν, έννομο συμφέρον να αμφισβητήσει τη νομιμότητα της συμμετοχής άλλου διαγωνιζόμενου, δοθέντος ότι με τον αποκλεισμό του καθίσταται, ως προς το διαγωνισμό αυτό, τρίτος. Κατ' εξαίρεση, και προς διασφάλιση της αρχής του ενιαίου μέτρου κρίσης, η οποία αποτελεί ειδικότερη έκφανση των αρχών της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας που διέπουν το σύνολο του κοινοτικού δικαίου των δημοσίων συμβάσεων, ο προσφεύγων προβάλλει με έννομο συμφέρον λόγους αποκλεισμού ίδιους με εκείνους που αποτέλεσαν την αιτιολογία αποκλεισμού του, γεγονός όμως που δεν συντρέχει στη συγκεκριμένη υπόθεση.

29. Επειδή, ειδικότερα η προσφεύγουσα αναφέρει ως λόγο για την απόρριψη της προσφοράς της συμμετέχουσας εταιρείας «.....», της οποίας η προσφορά έγινε αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή για τη συνέχιση στο επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, ότι για τις ασπρόμαυρες συσκευές- πολυμηχανήματα A3 απαιτείται ο σκληρός δίσκος να είναι  $\geq 320$  GB SSD, όπερ δεν καλύπτει η ως άνω εταιρεία όπως προκύπτει από το προσκομισθέν από αυτή τεχνικό φυλλάδιο, λόγος δηλαδή που σε καμία περίπτωση, δεν αποτελεί όμοιο λόγο με κανένα από εκείνους για τους οποίους η προσφορά της προσφεύγουσας αποκλείστηκε.

30. Επειδή, κατ' ακολουθίαν η προσφορά της προσφεύγουσας νομίμως απορρίφθηκε, ενώ ελλείπει το έννομο συμφέρον αυτής αναφορικά με

**Αριθμός απόφασης: 844 /2018**

την προσβολή της προσφοράς της έτερης συμμετέχουσας εταιρείας, η υπό κρίση Προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί ως νόμω και ουσία αβάσιμη.

31. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 228921536958 1009 0018) ποσού 825,60€ θα πρέπει να καταπέσει, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017 και να επιστραφεί σε αυτή το ποσό των 235,88€ σύμφωνα με τα αναφερόμενα στη σκ. 2 της παρούσας.

**Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος παραβόλου (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 228921536958 1009 0018) ποσού οκτακοσίων είκοσι πέντε ευρώ και εξήντα λεπτών (825,60€) και την επιστροφή στη προσφεύγουσα ποσού διακοσίων τριάντα πέντε ευρώ και ογδόντα οκτώ λεπτών (235,88€).

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 25 Σεπτεμβρίου 2018, και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 12 Οκτωβρίου 2018.

**Ο Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Κωνσταντίνος Πολ. Κορομπέλης**

**Γεωργία Παν. Ντεμερούκα**