

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της την 12η Νοεμβρίου 2018 με την εξής σύνθεση:
Μαργαρίτα Κανάβα Πρόεδρος, Απόστολος Σιαπέρας-Εισηγητής, Ειρήνη Αψοκάρδου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 04.10.2018 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1016/08.10.2018 του οικονομικού φορέα «...» (εφεξής προσφεύγουσα), που εδρεύει στη Θέρμη Θεσσαλονίκης, στο..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του Δήμου ... (εφεξής αναθέτουσα αρχή) όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα, αιτείται την ακύρωση της υπ' αριθμό 259/24-9-2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ...(εφεξής προσβαλλόμενη) η οποία, μεταξύ άλλων, απορρίπτει την προσφορά της προσφεύγουσας, στο πλαίσιο της διαγωνιστικής διαδικασίας που προκηρύχθηκε με την με αρ. πρωτ. 12563/20.07.2018 διακήρυξη, καθώς και την ακύρωση του από 13-09-2018 Πρακτικού ελέγχου δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικής προσφοράς - αξιολόγηση της Επιτροπής Διεξαγωγής Διαγωνισμού του Δήμου..., το οποίο εγκρίνει η παραπάνω απόφαση.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Απόστολο Σιαπέρα

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1.Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν.

Αριθμός απόφασης: 958/2018

4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 843,73 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 237550800958 1203 0054, την από 4/10/2018 πληρωμή στην Τράπεζα Πειραιώς και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη της σύμβασης, εκτιμώμενης αξίας 168.745,58 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2.Επειδή με την υπ' αριθμό πρωτ. 12563/20-07-2018 διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό κάτω των ορίων, για την «Προμήθεια ειδών καθαριότητας και ευπρεπισμού του Δήμου ...και των νομικών προσώπων (ΔΟΠΠΑΩ, Πρωτοβάθμια Σχολική Επιτροπή, Δευτεροβάθμια Σχολική Επιτροπή και ΔΗΚΕΩ)» με σφραγισμένες προσφορές και κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή), συνολικού προϋπολογισμού 209.244,53 ευρώ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%), αποτελούμενο από πέντε Ομάδες. Κάθε διαγωνιζόμενος δε μπορούσε, σύμφωνα με την ως άνω διακήρυξη, να καταθέσει προσφορά είτε για μία ομάδα ή και για περισσότερες ομάδες, για το σύνολο ωστόσο των ειδών της κάθε ομάδας.

3.Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ στις 23.07.2018 με ΑΔΑΜ 18PROC003465537, καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ στις 27.07.2018, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 54275.

4.Επειδή, ο εν λόγω διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

5.Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 4.10.2018 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ

Αριθμός απόφασης: 958/2018

στις 26.09.2018, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την αναθέτουσα αρχή στις 5.10.2018 με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016, και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4 και την παρ. 2 του άρθ. 8 του Π.Δ. 39/2017.

6.Επειδή, όπως έχει παγίως κριθεί από τη νομολογία, οι πράξεις της Επιτροπής Διαγωνισμού τόσο κατά τον έλεγχο των τυπικών δικαιολογητικών συμμετοχής στο διαγωνισμό όσο και κατά την αξιολόγηση των προσφορών, έχουν χαρακτήρα γνωμοδότησης που απευθύνεται προς το αποφασίζον όργανο της αναθέτουσας αρχής, και για το λόγο αυτό ως μη εκτελεστές πράξεις δεν υπόκεινται σε προδικαστική προσφυγή (ΣτΕ 421/2014). Ως εκ τούτου, το από 13-09-2018 Πρακτικό ελέγχου δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικής προσφοράς - αξιολόγηση της Επιτροπής Διεξαγωγής Διαγωνισμού του Δήμου ... συνιστά μη εκτελεστή πράξη με γνωμοδοτικό χαρακτήρα, η οποία, συνεπώς, απαραδέκτως προσβάλλεται με την υπό εξέταση προσφυγή.

7.Επειδή η προσφεύγουσα, έχει προφανές έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής καθώς έχει συμμετάσχει στον διαγωνισμό με την υπ' αριθμό 106313 προσφορά της, και εύλογα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που απορρίπτει την προσφορά της.

8.Επειδή η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής προς τους έτερους συνδιαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς ..., στις 9.10.2018 και στις 5.10.2018 αντίστοιχα, μέσω της «επικοινωνίας» του διαδικτυακού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

9.Επειδή με την με αριθμό 1346/2018 Πράξη της Προέδρου του Δου Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης (όπως αυτή τροποποιήθηκε από την υπ' αριθμό 1519/2018 Πράξη) και κλήθηκε η

αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής.

10.Επειδή η αναθέτουσα αρχή απέστειλε εμπροθέσμως τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΑΕΠΠ στις 10.10.2018.

11.Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ. 39/2017.

12.Επειδή στον εν θέματι διαγωνισμό συμμετείχαν τρεις (3) οικονομικοί φορείς μεταξύ των οποίων και η προσφεύγουσα υποβάλλοντας την υπ' αριθμό 106313 προσφορά. Στη συνέχεια εκδόθηκε η με αριθμό 259/24-9-2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ... η οποία ενέκρινε το από 13-9-2018 Πρακτικό της Επιτροπής του Διαγωνισμού περί αξιολόγησης των προσφορών και αποφάσισε ομόφωνα ως εξής: « [...]B) Αποκλείει από τη συνέχεια του διαγωνισμού την Εταιρία «...», διότι δεν κατέθεσε ηλεκτρονικά επί ποινή αποκλεισμού Τεχνική Προσφορά (ειδική ηλεκτρονική φόρμα) σύμφωνα με το άρθρο 12 Α.2 και άρθρο 15 της Διακήρυξης».

13.Επειδή η προσφεύγουσα με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης για το λόγο ότι, κατά παράβαση του όρου 12.Α.2.1 της διακήρυξης: «[...] το απαιτούμενο έγγραφο/δικαιολογητικό Τεχνικής Προσφοράς υποβλήθηκε κανονικά, νόμιμα και εμπρόθεσμα από μέρος μας, συνοδευόμενο μάλιστα και από τα λοιπά απαιτούμενα έγγραφα του άρθρου 12. Α.2. της Διακήρυξης, ήτοι σχετική Υπεύθυνη Δήλωση (12. Α.2.2.) και πιστοποιητικό 150 9001:2008 ή άλλο ισοδύναμο (12.Α.2.3.). Ειδικότερα το άρθρο 12.Α.2 αναφέρει: [...] Ωστε από την ίδια τη διατύπωση του άρθρου γίνεται σαφές ότι η σύνταξη της απαιτούμενης Τεχνικής Προσφοράς υπό τον τύπο συμπλήρωσης ειδικής ηλεκτρονικής φόρμας του ίδιου του συστήματος, διασφαλίζει τόσο το γεγονός της υποβολής της όσον και της επάρκειας, πληρότητας και ορθότητας αυτής, αφού ακολουθεί ταυτοποίηση μεταξύ της ηλεκτρονικής φόρμας και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου. Εφόσον, σε

αντίθετη περίπτωση, το ίδιο το σύστημα δεν θα επέτρεπε την ηλεκτρονική υποβολή της προσφοράς μας, καθώς θα έλλειπε το παραγόμενο από το σύστημα του ΕΣΗΔΗΣ έντυπο σύνοψης τεχνικής προσφοράς, το οποίο υποβάλλαμε κανονικά με όνομα «6. ΤΕΧΝΙΚΗ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ». Εξάλλου το γεγονός της υποβολής από μέρους μας και της αντίστοιχης λήψης από το σύστημα της υποτιθέμενης τεχνικής προσφοράς που ισχυρίζεται η Επιτροπή ότι λείπει, προκύπτει ότι υπάρχει στον αντίστοιχο διαγωνισμό και φαίνεται σαφώς από την σχετική σελίδα του ΕΣΗΔΗΣ με τα έγγραφα της προσφοράς μας. Επιπλέον η προσφορά μας την οποία συνοδεύει το επισυναπτόμενο ISO (3. ISO ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗΣ) καθώς και η Υπεύθυνη Δήλωση αποδοχής όρων της Διακήρυξης και της Μελέτης (4. ΥΔ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΩΝ), δεν αφήνει κανένα περιθώριο ισχυρισμού ή υπαινιγμού, περί μη πληρότητας της τεχνικής μας προσφοράς και πλήρους συμφωνίας αυτής, με τα απαιτούμενα τεχνικά στοιχεία της διακήρυξης και της μελέτης».

14.Επειδή η αναθέτουσα αρχή στις 10.10.2018 απέστειλε τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής. Ειδικότερα, η αναθέτουσα αρχή κρίνει ως αβάσιμη την προσφυγή αναφέροντας ότι: «Με απόλυτη σαφήνεια προβλέπεται από τα ως άνω παρατιθέμενα άρθρα της σχετικής διακήρυξης, η αναγκαιότητα ύπαρξης Τεχνικής προσφοράς, η οποία προϋπόθεση σαφώς, ουδόλως πληρούται με την συμπλήρωση της ειδικής ηλεκτρονικής φόρμας και μόνο! Αποτελεί δε κοινή λογική ότι με την συμπλήρωση και μόνο του ειδικού ηλεκτρονικού εντύπου που παράγεται από την πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ στερείται παντελώς η Επιτροπή της δυνατότητας της εξέτασης συμμόρφωσης ή απόκλισης της τεχνικής προσφοράς του διαγωνιζομένου από τις τεχνικές προδιαγραφές της μελέτης κατ' άρθρο 16.2 β'. Σημειώνεται ότι οι έτεροι προσφέροντες έχουν καταθέσει ασφαλώς Τεχνική Προσφορά. Συνεπώς, ουδόλως τίθεται θέμα ασάφειας ή παρερμηνείας των όρων της διακήρυξης. Εν προκειμένω η συμμετέχουσα και πλέον προσφεύγουσα εταιρεία «...» υπέβαλε ηλεκτρονικά μόνο την ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος (μονοσέλιδο) χωρίς την υποβολή Τεχνικής Προσφοράς ούτε καν σε φυσικό αρχείο! Ακόμη δε κι αν προσκόμιζε

τεχνική προσφορά σε φυσικό αρχείο, χωρίς να έχει προηγηθεί η ηλεκτρονική υποβολή αυτού, αυτό κατ' άρθρο 18 της Διακήρυξης δεν θα ήταν δυνατό να ληφθεί υπόψη και να θεραπευτεί ο λόγος αποκλεισμού της, καθώς η ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ δεν συνιστά ούτε επουσιώδη πλημμέλεια ή πρόδηλο τυπικό σφάλμα ούτε θα επρόκειτο για διευκρίνιση ή συμπλήρωση δικαιολογητικού που έχει ήδη υποβληθεί. Διότι, η προσφεύγουσα εταιρεία δεν κατέθεσε καθόλου τεχνική προσφορά. Πράγματι δεν υπάρχει περιθώριο ισχυρισμού ή υπαινιγμού περί μη πληρότητας της τεχνικής προσφοράς και συμφωνίας με τα απαιτούμενα στοιχεία της διακήρυξης, διότι εν προκειμένω δεν υπάρχει καθόλου τεχνική προσφορά. Η ενδεχόμενη αποδοχή της συμμετοχής της προσφεύγουσας θα αποτελούσε κατάφωρη παραβίαση του ελεύθερου ανταγωνισμού που διέπει το ενωσιακό και εθνικό δίκαιο των δημοσίων συμβάσεων και της προστασίας της ανοιχτής εσωτερικής αγοράς, που σύμφωνα με το άρθρο 3 παρ. 3 της Συνθήκης για την Ευρωπαϊκή Ένωση εγκαθιδρύεται εσωτερική αγορά, ένας ενιαίος οικονομικός χώρος στον οποίο κυκλοφορούν ελεύθερα αγαθά και υπηρεσίες, σε περιβάλλον ισχύος κοινών κανόνων ανταγωνισμού».

15.Επειδή η παρ. 1 του άρθρου 18 του Ν. 4412/2016 ορίζει 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. Ο σχεδιασμός των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων δεν γίνεται με σκοπό την εξαίρεσή τους από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221) ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού. Ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων. Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα

των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων.

2. Κατά την εκτέλεση των δημόσιων συμβάσεων, οι οικονομικοί φορείς τηρούν τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από τις διατάξεις της περιβαλλοντικής, κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας, που έχουν θεσπισθεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις ή διεθνείς διατάξεις περιβαλλοντικού, κοινωνικού και εργατικού δικαίου, οι οποίες απαριθμούνται στο Παράρτημα Χ του Προσαρτήματος Α΄.

Η τήρηση των εν λόγω υποχρεώσεων ελέγχεται και βεβαιώνεται από τα όργανα που επιβλέπουν την εκτέλεση των δημοσίων συμβάσεων και τις αρμόδιες δημόσιες αρχές και υπηρεσίες που ενεργούν εντός των ορίων της ευθύνης και της αρμοδιότητάς τους.

3. Οι ανάδοχοι δημοσίων συμβάσεων εντάσσονται κατά προτεραιότητα στα προγράμματα επιθεωρήσεων και ελέγχων του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας (Σ.ΕΠ.Ε.), σύμφωνα με το π.δ. 113/2014 (Α΄ 180) και του Σώματος Επιθεώρησης Περιβάλλοντος, Δόμησης, Ενέργειας και Μεταλλείων, σύμφωνα με το π.δ. 100/2014 (Α΄ 167), εφόσον πληρούν τα ειδικότερα κριτήρια που ορίζονται στις διατάξεις που διέπουν τη λειτουργία των υπηρεσιών αυτών. [...]».

16.Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 53 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016 «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. [...] 2. Τα έγγραφα της σύμβασης, [...], περιέχουν ιδίως: [...] ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης, ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων [...] ιε) το κριτήριο

ανάθεσης, τη διαδικασία και τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών, κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στα άρθρα 86 και 87 [...] ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς [...].».

17.Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 54 «Τεχνικές προδιαγραφές (άρθρο 42 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» του ν. 4412/2016, «1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περίπτωση 1 του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α' παρατίθενται στα έγγραφα της σύμβασης και καθορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών.

Τα χαρακτηριστικά αυτά μπορεί επίσης να αναφέρονται στη συγκεκριμένη διαδικασία ή μέθοδο παραγωγής ή παροχής των ζητούμενων έργων, αγαθών ή υπηρεσιών ή σε ειδική διαδικασία άλλου σταδίου του κύκλου ζωής τους, ακόμη και αν οι παράγοντες αυτοί δεν αποτελούν μέρος της υλικής τους υπόστασης, υπό την προϋπόθεση ότι συνδέονται με το αντικείμενο της σύμβασης και είναι ανάλογα με την αξία και τους σκοπούς της.[...]

2. Οι τεχνικές προδιαγραφές εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση των οικονομικών φορέων στη διαδικασία σύναψης σύμβασης και δεν έχουν ως αποτέλεσμα τη δημιουργία αδικαιολόγητων εμποδίων στο άνοιγμα των δημόσιων συμβάσεων στον ανταγωνισμό.

3. Οι τεχνικές προδιαγραφές διατυπώνονται με έναν από τους κατωτέρω τρόπους:

α) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, συμπεριλαμβανομένων των περιβαλλοντικών χαρακτηριστικών, υπό την προϋπόθεση ότι οι παράμετροι είναι επαρκώς προσδιορισμένες ώστε να επιτρέπουν στους προσφέροντες να προσδιορίζουν το αντικείμενο της σύμβασης και στις αναθέτουσες αρχές να αναθέτουν τη σύμβαση,

β) με παραπομπή σε τεχνικές προδιαγραφές και, με σειρά προτεραιότητας, σε εθνικά πρότυπα που αποτελούν μεταφορά ευρωπαϊκών πρότυπων, σε ευρωπαϊκές τεχνικές εγκρίσεις, σε κοινές τεχνικές προδιαγραφές, σε διεθνή πρότυπα, σε άλλα τεχνικά συστήματα αναφοράς που έχουν θεσπιστεί από ευρωπαϊκούς οργανισμούς τυποποίησης ή -όταν αυτά δεν υπάρχουν- σε

εθνικά πρότυπα, σε εθνικές τεχνικές εγκρίσεις ή σε εθνικές τεχνικές προδιαγραφές στον τομέα του σχεδιασμού, του υπολογισμού και της εκτέλεσης των έργων και της χρησιμοποίησης των αγαθών, κάθε παραπομπή συνοδεύεται από τον όρο ή «ισοδύναμο»,

γ) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις κατά τα οριζόμενα στην περίπτωση α', με παραπομπή, ως τεκμήριο συμβατότητας προς τις εν λόγω επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β',

δ) με παραπομπή στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β' για ορισμένα χαρακτηριστικά και με παραπομπή στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις που αναφέρονται στην περίπτωση α' για ορισμένα άλλα χαρακτηριστικά.

4. Οι τεχνικές προδιαγραφές, εκτός εάν δικαιολογείται από το αντικείμενο της σύμβασης, δεν περιέχουν μνεία συγκεκριμένης κατασκευής ή προέλευσης ή ιδιαίτερης μεθόδου κατασκευής που να χαρακτηρίζει τα προϊόντα ή τις υπηρεσίες που παρέχονται από έναν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα ούτε εμπορικού σήματος, διπλώματος ευρεσιτεχνίας, τύπων ή συγκεκριμένης καταγωγής ή παραγωγής που θα είχε ως αποτέλεσμα να ευνοούνται ή να αποκλείονται ορισμένες επιχειρήσεις ή ορισμένα προϊόντα. Η εν λόγω μνεία επιτρέπεται, κατ' εξαίρεση, όταν δεν είναι δυνατόν να γίνει επαρκώς προσδιορισμένη και κατανοητή περιγραφή του αντικειμένου της σύμβασης κατ' εφαρμογή της παρ. 3. Η εν λόγω μνεία συνοδεύεται από τον όρο «ή ισοδύναμο».

5. Όταν η αναθέτουσα αρχή χρησιμοποιεί τη δυνατότητα παραπομπής στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β' της παρ. 3, δεν απορρίπτει προσφορά με την αιτιολογία ότι τα προσφερόμενα έργα, αγαθά ή οι υπηρεσίες δεν πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές στις οποίες έχει παραπέμψει, εφόσον ο προσφέρων αποδεικνύει στην προσφορά του, με κάθε ενδεδειγμένο μέσο, συμπεριλαμβανομένων των αποδεικτικών μέσων που αναφέρονται στο άρθρο 56, ότι οι λύσεις που προτείνει πληρούν κατά

ισοδύναμο τρόπο τις απαιτήσεις που καθορίζονται από τις τεχνικές προδιαγραφές.

6. Όταν η αναθέτουσα αρχή χρησιμοποιεί τη δυνατότητα που αναφέρεται στην περίπτωση α' της παρ. 3 για τη διατύπωση των τεχνικών προδιαγραφών με αναφορά στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις, δεν απορρίπτει προσφορά έργων, αγαθών ή υπηρεσιών που πληρούν ένα εθνικό πρότυπο το οποίο αποτελεί μεταφορά ευρωπαϊκού προτύπου, μία ευρωπαϊκή τεχνική έγκριση, μία κοινή τεχνική προδιαγραφή, ένα διεθνές πρότυπο ή ένα τεχνικό πλαίσιο αναφοράς που έχει εκπονηθεί από έναν ευρωπαϊκό οργανισμό τυποποίησης, εφόσον οι εν λόγω προδιαγραφές καλύπτουν τις επιδόσεις ή τις λειτουργικές απαιτήσεις που ορίζει.

Ο προσφέρων αποδεικνύει στην προσφορά του, με κάθε ενδεδειγμένο μέσο, συμπεριλαμβανομένων και εκείνων που αναφέρονται στο άρθρο 56, ότι το έργο, η αγαθό ή η υπηρεσία που πληροί το πρότυπο ανταποκρίνεται στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις τις οποίες έχει ορίσει η αναθέτουσα αρχή.»

18.Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 91 του ν. 4412/2016: «Άρθρο 91 Λόγοι απόρριψης προσφορών

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.

β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102 [...]».

19.Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 94 του ν. 4412/2016: «Περιεχόμενο Τεχνικής Προσφοράς» «[...]4. Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων προμηθειών και γενικών υπηρεσιών ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς

περιέχει ιδίως τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά που τεκμηριώνουν την τεχνική επάρκεια, χρησιμοποιούνται για την αξιολόγηση των προσφορών και περιγράφονται στα έγγραφα της σύμβασης».

20.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».

21.Επειδή σύμφωνα με την παρ. 1 υποπαρ. Β του άρθρου 365 του Ν. 4412/2016 (όπως επαναλαμβάνεται και στην παρ. 2 του άρθρου 9 του ΠΔ39/2017): «[...] Η αναθέτουσα αρχή μπορεί στις απόψεις της να παραθέσει αρχική ή συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης με την προδικαστική προσφυγή πράξης».

22.Επειδή στους όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι: «Άρθρο 6: Έγγραφα της σύμβασης Τα έγγραφα της σύμβασης είναι κατά σειρά ισχύος τους (σε περίπτωση ασυμφωνίας μεταξύ των όρων που περιέχουν) είναι τα κάτωθι: 1.Η περίληψη της παρούσας διακήρυξης με ΑΔΑ:6ΩΒΒΩΗΖ-ΤΟΑ 2.Η παρούσα διακήρυξη (αριθμ. Πρωτ. 12563) του διαγωνισμού με τα Παραρτήματα που αποτελούν αναπόσπαστο μέρος αυτής: ΤΕΥΔ ,Υπόδειγμα (έντυπο)οικονομικής Προσφοράς 3.Την υπ' αριθ. 1/2018 ενιαία μελέτη του Δήμου Ωραιοκάστρου στην οποία και περιλαμβάνονται:

- Τεχνική έκθεση
- Τεχνικές Προδιαγραφές
- Ενδεικτικοί Πίνακες Προϋπολογισμού Δαπάνης
- Γενική Συγγραφή Υποχρεώσεων
- Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς [...]

Άρθρο 12: Περιεχόμενο προσφορών

Οι ενδιαφερόμενοι υποβάλλουν την προσφορά τους στο σύστημα, στον αντίστοιχο διαγωνισμό του Συστήματος ΕΣΗΔΗΣ που έχει δημιουργηθεί .

Τα περιεχόμενα του ηλεκτρονικού φακέλου της προσφοράς ορίζονται ως εξής:

(Α) ένας (υπο)φάκελος* με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» και (Β) ένας (υπο)φάκελος* με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά». *(υπο)φάκελος: κατηγορία επισυναπτόμενων αρχείων στο σύστημα

(Α) (Υπο)φάκελος «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» που περιέχει τα δικαιολογητικά, όπως αυτά προσδιορίζονται στο παρόν άρθρο.

(Β) (Υπο)φάκελος «Οικονομικής Προσφοράς». Το περιεχόμενο του (υπο)φακέλου προσδιορίζεται στο παρόν άρθρο.

Οι προσφορές θα συνταχθούν ηλεκτρονικά και εντύπως σύμφωνα με τους όρους της παρούσας διακήρυξης.

A. (ΥΠΟ)ΦΑΚΕΛΟΣ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ - ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ

Περιεχόμενα (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής - τεχνική προσφορά»

Στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική προσφορά» υποβάλλονται το ΤΕΥΔ, η εγγύηση συμμετοχής καθώς και όλα τα απαιτούμενα δικαιολογητικά της τεχνικής προσφοράς.

Συγκεκριμένα, στον προαναφερόμενο (υπο)φάκελο περιλαμβάνονται: [...]

A.2 ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ

Στον (υπό) φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά», υποβάλλονται ηλεκτρονικά, επί ποινή αποκλεισμού, τα ακόλουθα έγγραφα και δικαιολογητικά που τεκμηριώνουν την τεχνική επάρκεια των προσφερόντων για την αξιολόγηση των προσφορών:

A.2.1

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

Αριθμός απόφασης: 958/2018

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.

Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή στις "Τεχνικές προδιαγραφές" της υπ'αριθμ. 1/2018 ενιαίας μελέτης του Δήμου, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Εφόσον υπάρχουν αποκλίσεις από τις τεχνικές προδιαγραφές και τις λοιπές απαιτήσεις θα αναφέρονται ρητά, με περιγραφή και αιτιολόγηση προκειμένου να αξιολογηθούν από την Επιτροπή Διαγωνισμού.

A.2.2

Υπεύθυνη δήλωση του διαγωνιζόμενου ότι:

α) η προσφορά συντάχθηκε σύμφωνα με τους όρους της παρούσας διακήρυξης και την υπ' αριθ. 1/2018 ενιαίας μελέτης του Δήμου Ωραιοκάστρου, τους οποίους έλαβε γνώση και αποδέχεται πλήρως και ανεπιφύλακτα. Επιπρόσθετα δεσμεύεται ότι, η προμήθεια θα εκτελεστεί σύμφωνα με τις υποχρεώσεις αναδόχου που αναφέρονται αναλυτικότερα στην υπ' αριθ. 1/2018 ενιαίας μελέτης του Δήμου.

β) τον χρόνο ισχύος της προσφοράς.

γ) τα προϊόντα φέρουν σήμανση CE και πληρούν τις οδηγίες και τις προδιαγραφές της Ευρωπαϊκής Ένωσης.

A.2.3

Πιστοποιητικό διασφάλισης ποιότητας ISO 9001:2008 ή άλλου ισοδύναμου πιστοποιητικού της επιχείρησης

Ο φορέας οφείλει να προσκομίσει το ανωτέρω πιστοποιητικό.

Κατά την υποβολή της προσφοράς από τον Οικονομικό Φορέα σημαίνονται από αυτόν με χρήση του σχετικού πεδίου του συστήματος τα στοιχεία εκείνα της προσφοράς του που έχουν εμπιστευτικό χαρακτήρα. Τα στοιχεία αυτά αφορούν τα τεχνικά ή εμπορικά απόρρητα και τις εμπιστευτικές πτυχές των προσφορών. Εφόσον ένας οικονομικός φορέας χαρακτηρίζεται πληροφορίες ως εμπιστευτικές, λόγω ύπαρξης τεχνικού ή εμπορικού απορρήτου, καταθέτει

Υπεύθυνη Δήλωση στην οποία αναφέρει ρητά όλες τις σχετικές διατάξεις νόμου ή διοικητικές πράξεις που επιβάλουν την εμπιστευτικότητα της συγκεκριμένης πληροφορίας, καθώς και τους λόγους που καθιστούν τη συγκεκριμένη πληροφορία εμπιστευτική.

Σύμφωνα με το άρθρο 22 παρ. 4 του Ν.4412/16, δε χαρακτηρίζονται ως εμπιστευτικές πληροφορίες, οι πληροφορίες που αφορούν τις τιμές μονάδος, τις προσφερόμενες ποσότητες, την οικονομική προσφορά και τα στοιχεία της τεχνικής προσφοράς που χρησιμοποιούνται για την αξιολόγησή της.

A.3 ΤΡΟΠΟΣ ΥΠΟΒΟΛΗΣ ΥΠΟΦΑΚΕΛΟΥ «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ - ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ». Τα ανωτέρω στοιχεία και δικαιολογητικά του (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» για τη συμμετοχή του οικονομικού φορέα στη διαγωνιστική διαδικασία υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου τύπου .pdf και εφόσον έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν ορατή μη κρυπτογραφημένη ψηφιακή υπογραφή σκληρής αποθήκευσης, χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου υπογραφής.

- Το ΤΕΥΔ υπογράφεται ψηφιακά από τους έχοντες υποχρέωση προς τούτο και δεν απαιτείται σχετική θεώρηση.
- Οι υπεύθυνες δηλώσεις του προσφέροντος υπογράφονται ψηφιακά από τους έχοντες υποχρέωση προς τούτο και δεν απαιτείται σχετική θεώρηση.
[...]

Άρθρο 15: Λόγοι απόρριψης προσφορών

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 7, 8, 12, 13, 16, 18 και 19 της παρούσας διακήρυξης ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στην παρούσα διακήρυξη, β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 18 της

παρούσας διακήρυξης [...] η) Η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσας διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης».

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

24.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 επιτυχανόταν 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).

25.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 και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που

διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, *Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta*, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, *Επιτροπή κατά Δανίας*, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, *SIAC Construction*, C-19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, *Μηχανική*, C-213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, *MT Højgaard και Züblin*, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, *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).

26.Επειδή, περαιτέρω, η αρχή της ίσης μεταχείρισης και η υποχρέωση διαφάνειας αντιτίθενται επίσης σε κάθε διαπραγμάτευση μεταξύ της αναθέτουσας αρχής και ενός προσφέροντος στο πλαίσιο διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης, πράγμα που συνεπάγεται ότι, καταρχήν, μια προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής είτε του προσφέροντος (βλ., συναφώς, αποφάσεις 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). Συγκεκριμένα, αν γινόταν δεκτό ότι η αναθέτουσα αρχή έχει την εξουσία να ζητεί διευκρινίσεις από συγκεκριμένο υποψήφιο την προσφορά του οποίου κρίνει ανακριβή ή μη σύμφωνη με τις τεχνικές προδιαγραφές της συγγραφής υποχρεώσεων, η εν λόγω αρχή θα κινδύνευε να θεωρηθεί ύποπτη, σε περίπτωση που τελικώς επέλεγε την επίμαχη προσφορά, ότι διεξήγαγε μυστικές διαπραγματεύσεις με τον οικείο υποψήφιο, εις βάρος των λοιπών υποψηφίων και κατά παράβαση

της αρχής της ίσης μεταχείρισης (απόφαση της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 37). Εντούτοις, το Δικαστήριο έχει κρίνει επίσης ότι η αρχή της ίσης μεταχείρισης δεν απαγορεύει τη διόρθωση ή κατά περίπτωση συμπλήρωση της προσφοράς, μεταξύ άλλων, επειδή απαιτείται προφανώς η απλή διευκρίνισή της ή η διόρθωση πρόδηλων εκ παραδρομής σφαλμάτων, υπό τον όρο ωστόσο ότι θα τηρηθούν ορισμένες προϋποθέσεις [βλ., συναφώς, στο πλαίσιο διαδικασιών προκήρυξης κλειστού διαγωνισμού εμπιπτουσών στην οδηγία 2004/18/EK του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, της 31ης Μαρτίου 2004, περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημόσιων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών (ΕΕ 2004, L 134, σ. 114), αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψεις 35 έως 45, όσον αφορά το στάδιο αξιολόγησης των προσφορών, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψεις 30 έως 39, όσον αφορά το στάδιο προεπιλογής των προσφερόντων]. Επιπλέον, η αίτηση διευκρίνισης δεν δύναται να καταλήξει στο να υποβάλει, στην πραγματικότητα, ο συγκεκριμένος προσφέρων νέα προσφορά (βλ. αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36). Τέλος, και γενικά, κατά την άσκηση της διακριτικής ευχέρειας που διαθέτει όσον αφορά τη δυνατότητα να ζητήσει από τους υποψήφιους να διευκρινίσουν την προσφορά τους, η αναθέτουσα αρχή πρέπει να μεταχειριστεί τους υποψήφιους με ισότιμο και ειλικρινή τρόπο, έτσι ώστε μια αίτηση διευκρίνισης να μη δύναται, κατά το πέρας της διαδικασίας επιλογής των προσφορών και λαμβανομένου υπόψη του αποτελέσματός της, να έχει περιαγάγει αδικαιολόγητα σε ευμενή ή δυσμενή θέση τον υποψήφιο ή τους υποψήφιους που αποτέλεσαν το αντικείμενο της αίτησης αυτής (βλ. αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 41, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 37). Ωστόσο, μια αίτηση διευκρίνισης δεν μπορεί να θεραπεύσει την παράλειψη προσκόμισης εγγράφων ή παροχής

πληροφοριών των οποίων η κοινοποίηση ήταν απαραίτητη βάσει των εγγράφων της οικείας σύμβασης, δεδομένου ότι η αναθέτουσα αρχή οφείλει να ελέγχει αυστηρώς αν τηρήθηκαν τα κριτήρια που η ίδια έχει καθορίσει (βλ., συναφώς, απόφαση της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 40).

27.Επειδή, σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας που διέπει την διαδικασία της αναθέσεως δημοσίων συμβάσεων (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ.ά.) δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά στοιχείων που απαιτούνται από αυτήν επί ποινή αποκλεισμού. Επομένως, είναι θεμιτός και σύμφωνος με την αρχή της τυπικότητας, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης ο αποκλεισμός υποψηφίου λόγω μη τήρησης υποχρεώσεων που απορρέουν από τα σχετικά με τη διαδικασία έγγραφα (βλ. εξ αντιδιαστολής Απόφαση *Pirro Pizzo*, C-27/2015 της 2ας Ιουνίου 2016, σκέψη 51). Εν προκειμένω, 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 των 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, σύμφωνα με τον όρο 12.Α.2.1. της διακήρυξης, η «ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος» (ΤΕΧΝΙΚΗ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ) παράγεται αυτόματα από τον διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού, μετά τη συμπλήρωσή της από τον υποψήφιο οικονομικό φορέα, ο οποίος στη συνέχεια την υποβάλλει με την προσφορά του. Από το αυτοματοποιημένο δε περιεχόμενο της και τη δομή της προκύπτει με σαφήνεια ότι αποτελεί απλώς έναν πίνακα

περιεχομένων του φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», ο οποίος περιγράφει το σύνολο των υποβαλλόμενων με την προσφορά εγγράφων. Επιπλέον, στον αυτό όρο της διακήρυξης ορίζεται ρητώς ότι: «[...]η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή στις «Τεχνικές Προδιαγραφές» της υπ' αριθμ. 1/2018 ενιαίας μελέτης του Δήμου, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται». Συνεπώς, επί τη βάση του ως άνω όρου σε συνδυασμό με τον όρο 15 της διακήρυξης, προκύπτει ότι η τεχνική προσφορά θα πρέπει επί ποινή αποκλεισμού να εμπεριέχει αναλυτική περιγραφή των προσφερόμενων ειδών και το κατά πόσον αυτά πληρούν τις απαιτήσεις και προδιαγραφές της διακήρυξης.

29.Επειδή, η προσφεύγουσα θεμελιώνει τον μοναδικό λόγο της υπό εξέταση προσφυγής της στο ότι ο ανωτέρω όρος της διακήρυξης, ερμηνεύεται, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς της, κατά τέτοιο τρόπο ώστε η συμπλήρωση της ειδικής ηλεκτρονικής φόρμας του συστήματος και η υποβολή αυτής, να αρκεί για την υποβολή έγκυρης ως προς το περιεχόμενο και τον τύπο τεχνικής προσφοράς. Ωστόσο, η επίμαχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα δεν μπορεί να συνιστά ως προς το περιεχόμενό της την μοναδική απαιτούμενη από τη διακήρυξη τεχνική προσφορά για τον λόγο ότι, όπως έχει ήδη ανωτέρω εκτεθεί, κατά τον αυτό όρο της διακήρυξης η τεχνική προσφορά απαιτείται να εμπεριέχει πλήρη και ακριβή περιγραφή της πλήρωσης των απαιτήσεων και προδιαγραφών της υπ' αριθμ. 1/2018 μελέτης, η δε αυτοματοποιημένη φόρμα δεν περιέχει πεδίο στο οποίο να μπορεί να συμπεριληφθεί η περιγραφή αυτή. Αντίθετα, εμπεριέχει τη στήλη ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ στον πίνακα ΑΠΑΝΤΗΣΕΙΣ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ, από το οποίο συνάγεται σαφώς, ότι ο προσφέρων οικονομικός φορέας θα πρέπει να παραπέμψει σε έτερο υποβαλλόμενο έγγραφο στο οποίο θα εμπεριέχεται η ως άνω περιγραφή, ήτοι η τεχνική προσφορά του. Συνεπώς, προκύπτει με σαφήνεια τόσο από τον παραπάνω όρο της διακήρυξης όσο και από το αυτοματοποιημένο περιεχόμενο και τη δομή της επίμαχης ειδικής

Αριθμός απόφασης: 958/2018

ηλεκτρονικής φόρμας του συστήματος (ΤΕΧΝΙΚΗ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ) ότι για την υποβολή έγκυρης τεχνικής προσφοράς ο προσφέρων οικονομικός φορέας θα πρέπει πλην της ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ να υποβάλει και έτερο έγγραφο με την απαιτούμενη ως άνω από τη διακήρυξη περιγραφή της πλήρωσης των απαιτήσεων και προδιαγραφών της υπ' αριθμ. 1/2018 ενιαίας μελέτης του Δήμου. Σε κάθε περίπτωση, η αποδοχή της ερμηνείας του επίμαχου όρου της διακήρυξης, που επιχειρείται από την προσφεύγουσα, εκτός του ότι έρχεται σε ευθεία αντίθεση με τη σαφή γραμματική διατύπωση του αυτού όρου, ο οποίος απαιτεί την ως άνω περιγραφή στο περιεχόμενο της τεχνικής προσφοράς, θα οδηγούσε στο άτοπο αποτέλεσμα της μη υποχρέωσης απόδειξης από τον συμμετέχοντα της πλήρωσης των απαιτήσεων και προδιαγραφών, και άρα στην πλήρη αδυναμία της αναθέτουσας αρχής να εξετάσει τη συμμόρφωση ή μη της τεχνικής προσφοράς με τις τεχνικές προδιαγραφές που θέτει η διακήρυξη για τα προσφερόμενα είδη.

30.Επειδή, κατόπιν εξέτασης του συνόλου των εγγράφων που συνιστούν την με αριθμό 106313 προσφορά της προσφεύγουσας, προκύπτει ότι η τελευταία, κατά την ηλεκτρονική υποβολή της προσφοράς της, συμπεριέλαβε στον φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» τα παρακάτω έγγραφα: 1. ΕΓΓΥΗΤΙΚΗ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ, 2. ΤΕΥΔ ΜΠΛΙΟΥΜΗ, 3. ISO ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗΣ, 4. ΥΔ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΩΝ, και 6. ΤΕΧΝΙΚΗ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ. Το ακριβές περιεχόμενο του τελευταίου ως άνω εγγράφου με τίτλο «6. ΤΕΧΝΙΚΗ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ» έχει ως εξής:

ΥΠΟΦΑΚΕΛΟΣ: ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ / ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ

ΤΙΤΛΟΣ	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ	ΟΝΟΜΑ ΑΡΧΕΙΟΥ	ΕΜΠΙΣΤΕΥΤΙΚΟ
1. ΕΓΓΥΗΤΙΚΗ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ	ΕΓΓΥΗΤΙΚΗ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ	ΕΓΓΥΗΤΙΚΗ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ.pdf	ΟΧΙ
2. ΤΕΥΔ	ΤΕΥΔ ...	ΤΕΥΔ signed.pdf	ΟΧΙ
3. ISO ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗΣ	ISO ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗΣ	NEO ISOpdf	ΟΧΙ
4. ΥΔ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΩΝ	ΥΔ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΩΝ	ΥΔ ΤΕΧΝΙΚΗΣ_signed.pdf	ΟΧΙ

Αριθμός απόφασης: 958/2018

ΑΠΑΝΤΗΣΕΙΣ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ

ΧΑΡΑΚΤΗΡΙΣΤΙΚΑ	ΑΠΑΙΤΗΣΗ	ΑΠΑΝΤΗΣΗ	ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ
ΦΑΚΕΛΟΣ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ -ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ			
Ο ΔΙΑΓΩΝΙΖΟΜΕΝΟΣ ΥΠΟΧΡΕΟΥΤΑΙ ΝΑ ΥΠΟΒΑΛΕΙ ΟΛΑ ΤΑ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ ΚΑΙ ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΟΠΩΣ ΑΠΑΙΤΟΥΝΤΑΙ ΚΑΙ ΠΡΟΣΔΙΟΡΙΖΟΝΤΑΙ ΑΠΟ ΤΗΝ 12563 /20 -07-2018 ΔΙΑΚΗΡΥΞΗ.	ΝΑΙ	ΝΑΙ	ΟΠΩΣ ΣΥΝΗΜΜΕΝΑ 1 ΕΩΣ 4 ΚΑΙ 6

31.Επειδή, κανένα από τα ως άνω υποβαλλόμενα έγγραφα, δεν αποτελεί ή εμπεριέχει την τεχνική προσφορά της προσφεύγουσας, ήτοι την περιγραφή των προσφερόμενων ειδών καθώς και το πώς οι απαιτήσεις και προδιαγραφές της διακήρυξης πληρούνται. Επιπλέον, στο υποβαλλόμενο έγγραφο με τίτλο «6. ΤΕΧΝΙΚΗ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ», η προσφεύγουσα στην ενότητα ΑΠΑΝΤΗΣΕΙΣ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ στη στήλη ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ απλώς παραπέμπει στα έτερα συνημμένα έγγραφα 1 έως 4 καθώς και στο αυτό «6. ΤΕΧΝΙΚΗ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ», ωστόσο, όπως προαναφέρθηκε, σε κανένα από αυτά τα έγγραφα δεν εμπεριέχεται η αιτούμενη από τη διακήρυξη περιγραφή των προσφερόμενων ειδών καθώς και το πώς οι απαιτήσεις και προδιαγραφές της διακήρυξης πληρούνται, ήτοι η τεχνική προσφορά. Συνεπώς, η προσφεύγουσα δεν υπέβαλε την απαιτούμενη από τη διακήρυξη, επί ποινή αποκλεισμού, τεχνική προσφορά.

32.Επειδή η έλλειψη αυτή στα υποβληθέντα έγγραφα της προσφεύγουσας δεν θα εδύνατο να συμπληρωθεί κατόπιν αιτήματος διευκρινίσεων από την αναθέτουσα αρχή χωρίς αυτό να συνιστά παραβίαση της αρχής της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων. Επομένως, ορθώς και κατά δέσμια αρμοδιότητα η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας. Συνακόλουθα, ο μοναδικός λόγος της προσφυγής περί πληρότητας της τεχνικής της προσφοράς πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

33.Επειδή γίνεται δεκτή εν όλω η εισήγηση.

Αριθμός απόφασης: 958/2018

34.Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

35.Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρα 363 παρ.5 του ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 12 Νοεμβρίου 2018 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

ΜΑΡΓΑΡΙΤΑ Χ. ΚΑΝΑΒΑ

ΙΩΑΝΝΑ ΚΑΚΛΑΜΑΝΗ