

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 27 Δεκεμβρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος – Εισηγήτρια.

-Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 17/11/2023 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1882/23-11-2023 της ένωσης οικονομικών φορέων «... – ...» που εδρεύει στην ..., οδός ..., και εκπροσωπείται νόμιμα.

ΚΑΤΑ

Της ... που εδρεύει στην ..., οδός ..., ..., και εκπροσωπείται νόμιμα.

-Της ένωσης οικονομικών φορέων «... - ..., - ..., - ...» που εδρεύει στο ..., οδός ..., και εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής με αριθμό .../2023 που περιέχεται στο πρακτικό συνεδρίασης .../2023 με θέμα «Εισήγηση για την έγκριση του Πρακτικού ΙΙ της σύμβασης μελέτης με τίτλο ‘Μελέτη ...’ προϋπολογισμού 290.000,00 ευρώ με ΦΠΑ» και του εγκριθέντος Πρακτικού ΙΙ, καθώς επίσης και κάθε συναφούς πράξης ή παράλειψης των αρμοδίων οργάνων.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα.

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο.

Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε, σύμφωνα με τα

Αριθμός απόφασης: 77/2024

άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017, το νόμιμο παράβολο ποσού την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ποσού 233.529,91 ευρώ (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ...).

Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με ΑΔΑΜ ... προκηρύχθηκε ανοικτός διεθνής ηλεκτρονικός διαγωνισμός με αντικείμενο την ανάδειξη αναδόχου κατασκευής του έργου «... ΕΤΟΥΣ 2023» εκτιμώμενης αξίας 645.161,29 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ. Προκήρυξη της σύμβασης εστάλη για δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης. στις 18/08/2022. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ την 1η/9/2023 και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός, με συστημικό α/α Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε με τη Διακήρυξη αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας τιμής και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 13^η/10/2023.

Στον διαγωνισμό συμμετείχαν έξι (6) οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων και η προσφεύγουσα που κατετάγη δεύτερη στον πίνακα βαθμολόγησης, μετά την παρεμβαίνουσα. Με την προσβαλλόμενη απόφαση επικυρώθηκε το Πρακτικό ΙΙ της Επιτροπής Διαγωνισμού για την αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών, έγιναν δεκτές όλες οι προσφορές και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος της σύμβασης η παρεμβαίνουσα που έλαβε τη μεγαλύτερη βαθμολογία.

Ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου της σύμβασης (μελέτη), της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της, χωρίς ΦΠΑ, του χρόνου έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης, καθώς επίσης και της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής, υπάγεται στις διατάξεις του ν. 4412/2016. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου ΙV του ν. 4412/2016, η δε ΕΑΔΗΣΥ είναι αρμόδια για την εξέταση της προδικαστικής προσφυγής, για την άσκηση της οποίας έχουν τηρηθεί οι προϋποθέσεις παραδεκτού, μεταξύ των οποίων και το εμπρόθεσμο.

Η προσφεύγουσα, ως προσφέρουσα που συμμετέχει παραδεκτά στον διαγωνισμό, προβάλλει με έννομο συμφέρον λόγο ακύρωσης της προσβαλλόμενης απόφασης βαθμολόγησης ως προς τις βαθμολογίες της ίδιας και της παρεμβαίνουσας.

Η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την προδικαστική προσφυγή στον θιγόμενο

Αριθμός απόφασης: 77/2024

οικονομικό φορέα στις 20/11/2023 και υπέβαλε απόψεις στις 29/11/2023, νόμιμα και εμπρόθεσμα. Κατόπιν αυτού, η προσφεύγουσα υπέβαλε συμπληρωματικό υπόμνημα στις 4/12/2023, νόμιμα και εμπρόθεσμα.

Η παρεμβαίνουσα κατέθεσε την παρέμβασή της, νόμιμα, εμπρόθεσμα, και με έννομο συμφέρον με αίτημα τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής.

Η Διακήρυξη, η οποία συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και δεσμεύει αμφίδρομα την αναθέτουσα αρχή και τους διαγωνιζόμενους (βλ. ΣΤΕ 1217/2018, σκ. 5, 2434/2017, σκ. 5, 1086/2015, σκ. 5, 4901/2014, σκ. 8, ΕΑ ΣΤΕ 352/2016, 53/2011 κ.α.), ορίζει στις κρίσιμες για την επίλυση της διαφοράς διατάξεις τα εξής: «Άρθρο 21: Κριτήριο ανάθεσης και κριτήρια αξιολόγησης προσφοράς. 21.1 Κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης είναι η 'πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά' βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας τιμής. Για να προσδιοριστεί η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής, θα αξιολογηθούν οι Τεχνικές και Οικονομικές προσφορές των προσφερόντων με βάση τα παρακάτω κριτήρια, καθώς και τη σχετική στάθμισή τους.

Κριτήριο 1ο Τεχνικής προσφοράς ... Το 1ο κριτήριο θα βαθμολογηθεί με βαθμό $K1=K1\alpha*0,25+K1\beta*0,35+K1\gamma*0,40$, που συνιστάται σε ακέραιο αριθμό από 1 έως 100. Προσφορές που θα λάβουν συνολικά στο κριτήριο αυτό (K1) βαθμό κάτω του 40 απορρίπτονται ως μη κανονικές. Ο συντελεστής βαρύτητας του κριτηρίου 1 στο σύνολο της βαθμολογίας του προσφέροντος ορίζεται σε $\sigma1=0,30$.

Κριτήριο 2ο Τεχνικής Προσφοράς. Αξιολογείται η πληρότητα και αξιοπιστία της μεθοδολογίας εκπόνησης της μελέτης, βάσει των στοιχείων β και γ του φακέλου της Τεχνικής Προσφοράς, σύμφωνα με την παρ. 20.3 της παρούσας. ... Το 2ο κριτήριο θα βαθμολογηθεί με βαθμό $K2= K2\alpha*0,50+K2\beta*0,20+K2\gamma*0,30$, που συνίσταται σε ακέραιο βαθμό από 1 έως 100. Προσφορές που θα λάβουν στο κριτήριο αυτό βαθμό κάτω του 40 απορρίπτονται ως μη κανονικές. Ο συντελεστής βαρύτητας του κριτηρίου 2 στο σύνολο της βαθμολογίας του προσφέροντος ορίζεται σε $\sigma2=0,25$.

Κριτήριο 3ο Τεχνικής Προσφοράς. Ο βαθμός τεκμηρίωσης της δυνατότητας υλοποίησης και αξιοπιστίας του προτεινόμενου χρονοδιαγράμματος, βάσει στοιχείων του φακέλου της Τεχνικής Προσφοράς, σύμφωνα με την παρ.20.3

Αριθμός απόφασης: 77/2024

προς παρούσας, με αναφορά στα σημεία ελέγχου, στα θέματα ιδιαίτερης σημασίας και στα προβλήματα που εντοπίστηκαν ανωτέρω. ... Το 3ο κριτήριο K3 θα βαθμολογηθεί με βαθμό, που συνιστάται σε ακέραιο αριθμό από 1 έως 100. Προσφορές που θα λάβουν στο κριτήριο αυτό βαθμό κάτω του 40 απορρίπτονται ως μη κανονικές. Ο συντελεστής βαρύτητας του κριτηρίου 3 στο σύνολο της βαθμολογίας του προσφέροντος ορίζεται σε $\sigma_3=0,20$.

Κριτήριο 4ο Τεχνικής Προσφοράς. Αξιολογείται η οργάνωση του οικονομικού φορέα, βάσει των στοιχείων γ , δ και ϵ του φακέλου της Τεχνικής Προσφοράς, σύμφωνα με την παρ. 20.3 της παρούσας. ... Το 4ο κριτήριο θα βαθμολογηθεί με βαθμό $K4=K4\alpha*0,60+K4\beta*0,40$, που συνιστάται σε ακέραιο αριθμό από 1 έως 100. Προσφορές που θα λάβουν στο κριτήριο αυτό (K4) συνολικό βαθμό κάτω του 40 απορρίπτονται ως μη κανονικές. Ο συντελεστής βαρύτητας του κριτηρίου 4 στο σύνολο της βαθμολογίας του προσφέροντος, ορίζεται σε $\sigma_4=0,25$. Η αξιολόγηση και βαθμολόγηση των Κριτηρίων K1, K2, K3 και K4 θα γίνει σύμφωνα με το συνημμένο στην παρούσα Διακήρυξη ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι.

21.2 Βαθμολόγηση Τεχνικής Προσφοράς. Το άθροισμα των σχετικών συντελεστών βαρύτητας των κριτηρίων αξιολόγησης εκφρασμένων σε ποσοστό επί τοις εκατό ανέρχεται σε κάθε περίπτωση σε 100. Η βαθμολόγηση και κατάταξη των τεχνικών προσφορών γίνεται σύμφωνα με τον τύπο: $ΤΠ= \sigma_1*K1 + \sigma_2*K2+\sigma_3*K3... +\sigma_n*K_n$. Όπου 'σν' είναι ο συντελεστής βαρύτητας, 'Kn' είναι η βαθμολογία του κριτηρίου αξιολόγησης, U η συνολική βαθμολογία της τεχνικής προσφοράς και ισχύει $\sigma_1+\sigma_2+..+\sigma_n = 1$. Ο προκύπτων βαθμός στρογγυλοποιείται στο δεύτερο (2ο) δεκαδικό ψηφίο. Ο συντελεστής βαρύτητας της βαθμολογίας της Τεχνικής Προσφοράς ορίζεται σε $UTΠ = 70\%$. Η τεχνική προσφορά που δεν πληροί την ελάχιστη επιμέρους βαθμολογία των κριτηρίων του άρθρου 21.1 απορρίπτεται και ο προσφέρων αποκλείεται της περαιτέρω διαδικασίας. ...

21.3 Βαθμολόγηση Οικονομικής Προσφοράς Οι οικονομικές προσφορές βαθμολογούνται σε εκατονταβάθμια κλίμακα και η βαθμολογία ΒΟΠι της κάθε οικονομικής προσφοράς ΟΠι προκύπτει από το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης 'ε', ως εξής: $ΒΟΠι=(120*\epsilon)/(20+\epsilon)$. Ο προκύπτων βαθμός στρογγυλοποιείται στο δεύτερο (2ο) δεκαδικό ψηφίο. Ο συντελεστής βαρύτητας της βαθμολογίας της οικονομικής προσφοράς ορίζεται σε $UBΟΠι=30\%$

Αριθμός απόφασης: 77/2024

21.4 Προσδιορισμός της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής. Η συνολική βαθμολογία κάθε προσφοράς $UΣΒ$ προκύπτει από το άθροισμα: $UΣΒ = ΤΠ * UΤΠ + ΒΟΠι * UΒΟΠι = ΤΠ * 70\% + ΒΟΠι * 30\%$. Ο προκύπτων βαθμός στρογγυλοποιείται στο δεύτερο (2ο) δεκαδικό ψηφίο. Προσωρινός ανάδοχος αναδεικνύεται εκείνος του οποίου η προσφορά έχει συγκεντρώσει τον μεγαλύτερο αριθμό στο $UΣΒ$ ».

Με τον μόνο λόγο της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η αναθέτουσα αρχή εφάρμοσε εσφαλμένα τους όρους της Διακήρυξης σχετικά με τη βαθμολόγηση, με αποτέλεσμα οι προσφορές της ίδιας και της προσφεύγουσας να εμφανίζονται ισόβαθμες, ενώ, με ορθή εφαρμογή των όρων της Διακήρυξης, η δική της προηγείται κατά 0,1 βαθμό. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι, κατά τον υπολογισμό της συνολικής βαθμολογίας, η αναθέτουσα αρχή προέβη σε στρογγυλοποίηση στο δεύτερο δεκαδικό, όχι μόνο του τελικού βαθμού, όπως – κατά τους ισχυρισμούς της – προβλέπει η Διακήρυξη, αλλά και των επιμέρους γινομένων του τύπου υπολογισμού της συνολικής βαθμολογίας.

Όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού η προσφεύγουσα έλαβε βαθμό τεχνικής προσφοράς 96,85 και βαθμό οικονομικής προσφοράς 87,44. Η συνολική της βαθμολογία υπολογίστηκε, σύμφωνα με την προσβαλλόμενη, ως εξής: $96,85 * 0,7 + 87,44 * 0,3 = 67,80 + 26,23 = 94,03$. Όπως προκύπτει από τον παραπάνω υπολογισμό, η αναθέτουσα αρχή στρογγυλοποίησε στο δεύτερο δεκαδικό ψηφίο τα επιμέρους γινόμενα που αθροίζονται για την εξεύρεση της συνολικής βαθμολογίας της προσφοράς. Αυτό, όμως, έρχεται σε αντίθεση με τους προπαρατεθέντες όρους της Διακήρυξης. Και τούτο, διότι η Διακήρυξη προβλέπει στρογγυλοποίηση σε δύο δεκαδικά ψηφία: α) του βαθμού της τεχνικής προσφοράς (άρθρο 21.2), β) του βαθμού της οικονομικής προσφοράς (άρθρο 21.3), και γ) του τελικού «προκύπτοντος βαθμού» συνολικής βαθμολογίας που προκύπτει από το άθροισμα των γινομένων των βαθμών τεχνικής και οικονομικής προσφοράς με τους αντίστοιχους συντελεστές βαρύτητας (άρθρο 21.4). Η Διακήρυξη, όμως, δεν προβλέπει στρογγυλοποίηση σε δύο δεκαδικά ψηφία των επιμέρους γινομένων βαθμού τεχνικής προσφοράς με τον συντελεστή βαρύτητας 0,70 και βαθμού οικονομικής προσφοράς με τον συντελεστή βαρύτητας 0,30. Αυτό

Αριθμός απόφασης: 77/2024

προκύπτει τόσο από τη γραμματική διατύπωση του επίμαχου όρου που αναφέρεται σε στρογγυλοποίηση του «προκύπτοντος βαθμού», και όχι των επιμέρους γινομένων, αλλά και από τη συστηματική ερμηνεία της διάταξης, στην οποία ο όρος περί στρογγυλοποίησης ακολουθεί τον τύπο υπολογισμού του επίμαχου βαθμού.

Έτσι, στην περίπτωση της προσφεύγουσας, το γινόμενο του βαθμού τεχνικής προσφοράς επί του εφαρμοστέου συντελεστή βαρύτητας 0,70 υπολογίζεται ως εξής: $96,85 \cdot 0,7 = 67,795$ και δεν στρογγυλοποιείται στο δεύτερο δεκαδικό, διότι τούτο δεν προβλέπεται από τον προπαρατεθέντα όρο του άρθρου 21.4 της Διακήρυξης. Αντίστοιχα, το γινόμενο του βαθμού οικονομικής προσφοράς επί του εφαρμοστέου συντελεστή βαρύτητας 0,30 υπολογίζεται ως εξής: γινομένων, ήτοι $67,795 + 26,232 = 94,027$, και στρογγυλοποιείται στο δεύτερο δεκαδικό, ήτοι στον βαθμό 94,03, αφού το τρίτο δεκαδικό ψηφίο είναι μεγαλύτερο του ημίσεος.

Εξάλλου, η προσφορά της παρεμβαίνουσας έλαβε βαθμό τεχνικής προσφοράς υπολογίστηκε, σύμφωνα με την προσβαλλόμενη, ως εξής: 98,35 αναθέτουσα αρχή στρογγυλοποίησε στο δεύτερο δεκαδικό ψηφίο τα επιμέρους γινόμενα που συνθέτουν τη συνολική βαθμολογία, κατά παράβαση των προαναφερθέντων όρων της Διακήρυξης, όπως κρίθηκε παραπάνω. Έτσι, στην περίπτωση της παρεμβαίνουσας, το γινόμενο του βαθμού τεχνικής προσφοράς επί του εφαρμοστέου συντελεστή βαρύτητας 0,70 υπολογίζεται ως εξής: δεν προβλέπεται από τον προπαρατεθέντα όρο του άρθρου 21.4 της Διακήρυξης. Αντίστοιχα, το γινόμενο του βαθμού οικονομικής προσφοράς επί του εφαρμοστέου συντελεστή βαρύτητας 0,30 υπολογίζεται ως εξής: γινομένων, ήτοι $68,845 + 25,179 = 94,024$, και στρογγυλοποιείται στο δεύτερο δεκαδικό, ήτοι στον βαθμό 94,02, αφού το τρίτο δεκαδικό ψηφίο είναι μικρότερο του ημίσεος, και όχι στο 94,03, όπως, κατά παράβαση του άρθρου 21.4 της Διακήρυξης, υπολόγισε η αναθέτουσα αρχή.

Απορριπτέος είναι ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής και της

Αριθμός απόφασης: 77/2024

παρεμβαίνουσας ότι η Διακήρυξη προβλέπει γενικό κανόνα στρογγυλοποίησης στο δεύτερο δεκαδικό ψηφίο, διότι δεν βρίσκει έρεισμα στους προπαρατεθέντες όρους της Διακήρυξης, τους οποίους επικαλούνται και οι ίδιες και οι οποίοι περιέχουν κανόνες σχετικά με την στρογγυλοποίηση στο δεύτερο δεκαδικό τριών επιμέρους μεγεθών: α) του βαθμού τεχνικής προσφοράς, β) του βαθμού οικονομικής προσφοράς και γ) της συνολικής βαθμολογίας. Γενική διάταξη περί στρογγυλοποίησης στο δεύτερο δεκαδικό δεν περιέχεται στις παραπάνω διατάξεις, ούτε μπορεί να συναχθεί τέτοιος γενικός κανόνας από τους επιμέρους ειδικούς όρους της Διακήρυξης, όπως αβάσιμα υποστηρίζουν η αναθέτουσα αρχή και η παρεμβαίνουσα.

Επίσης, απορριπτέος ως αλυσιτελής είναι ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι ο υπολογισμός της προκύπτει και από το αυτοματοποιημένο σύστημα του ΕΣΗΔΗΣ, διότι οι ειδικοί όροι της Διακήρυξης προβλέπουν ρητά τον τρόπο στρογγυλοποίησης. Τυχόν όμως παραμετροποίηση του ΕΣΗΔΗΣ κατά τρόπο μη ανταποκρινόμενο στις απαιτήσεις των όρων της Διακήρυξης ουδεμία έννομη συνέπεια έχει ως προς την εφαρμογή των όρων αυτών (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ πρέπει να γίνει δεκτός.

Επειδή, κατόπιν των παραπάνω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, η παρέμβαση να απορριφθεί και να διαταχθεί η επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου στην προσφεύγουσα.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Αριθμός απόφασης: 77/2024

ΟΡΘΗ ΕΠΑΝΑΛΗΨΗ ως προς το έτος εξέτασης της υπόθεσης και την ημερομηνία έκδοσης της Απόφασης στο τελικό διατακτικό, στην πέμπτη πρόταση αυτού, σελ. 8.

Αγ. Ιωάννης Ρέντης, 16 Ιανουαρίου 2024

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 27 Δεκεμβρίου 2023 και εκδόθηκε στις 16 Ιανουαρίου 2024, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ