

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
2ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 17 Ιουνίου 2022 με την εξής σύνθεση: Αικατερίνη Ζερβού, Πρόεδρος, Χρήστος Σώκος, Εισηγητής και Χρυσάνθη Ζαράρη, Μέλη.

Για να αποφασίσει σχετικά με την από 09.05.2022 με ΓΑΚ 663/10.05.2022 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...», όπως νομίμως εκπροσωπείται.

κατά του «...», όπως νομίμως εκπροσωπείται [εφεξής ο αναθέτων φορέας].

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί ακυρωθεί η πρώτη προσβαλλόμενη 1.3.1.2/2924/18.03.2022 Απόφαση του Συμβουλίου Διεύθυνσης για την Αξιολόγηση Δικαιολογητικών, Συμμετοχής, Τεχνικών και Οικονομικών Προσφορών, Ανάδειξη «προσωρινού αναδόχου», με την οποία έγινε αποδεκτό το περιεχόμενο του από 09.03.2022 Πρακτικού Αξιολόγησης των Δικαιολογητικών Συμμετοχής και Τεχνικών Προσφορών και του από 09.03.2022 Πρακτικού Αξιολόγησης Οικονομικών Προσφορών και Ανάδειξης Προσωρινού αναδόχου της αρμόδιας Επιτροπής Αξιολόγησης και αποφασίστηκε η απόρριψη της Οικονομικής Προσφοράς της και να ακυρωθεί η δεύτερη προσβαλλόμενη 1.3.1.2./2951/28.04.2022 Απόφαση του Συμβουλίου Διεύθυνσης για την Αξιολόγηση Δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου-Κατακύρωση αποτελεσμάτων, με την οποία έγινε αποδεκτό το από 04.04.2022 πρακτικό κατακύρωσης του ... Ανοικτού Διαγωνισμού και κατακυρώθηκε ο διαγωνισμός στην Εταιρεία, με συνολική τιμή 113.400,00 Ευρώ πλέον ΦΠΑ 24% ήτοι 140.616,00 Ευρώ, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ .

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Χρήστο Σώκο
Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

Αριθμός απόφασης: 1004 /2022

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής κατεβλήθη κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ. ... ποσού €1.142,00.

2. Επειδή, ο αναθέτων φορέας προκήρυξε ανοικτό διαγωνισμό με αριθμό ... για την ανάδειξη αναδόχου για την προμήθεια πολυέντυπων δεμάτων και αυτοκόλλητων φακέλων συνολικής εκτιμώμενη αξίας συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης, ύψους διακοσίων ογδόντα τριών χιλιάδων ευρώ (283.000,00€) συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% (ποσό χωρίς Φ.Π.Α. 228.225,81€, Φ.Π.Α. 54.774,19€). Η αξία χωρίς το δικαίωμα προαίρεσης ανερχόταν στις εκατόν σαράντα μία χιλιάδες πεντακόσια ευρώ (141.500,00€) συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24% (ποσό χωρίς Φ.Π.Α. 114.112,90€, Φ.Π.Α. 27.387,10€), ενώ το δικαίωμα προαίρεσης ανερχόταν στις εκατόν σαράντα μία χιλιάδες πεντακόσια ευρώ (141.500,00€) συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24% (ποσό χωρίς Φ.Π.Α. 114.112,90€, Φ.Π.Α. 27.387,10€).

3. Επειδή, στις 29.04.2022 κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς μέσω του συστήματος του ΕΣΗΔΗΣ η πρώτη προσβαλλόμενη 1.3.1.2/2924/18.03..2022 Απόφαση του Συμβουλίου Διεύθυνσης για την Αξιολόγηση Δικαιολογητικών Συμμετοχής, Τεχνικών και Οικονομικών Προσφορών, Ανάδειξη «προσωρινού αναδόχου», με την οποία έγινε αποδεκτό το περιεχόμενο του από 09.03.2022 Πρακτικού Αξιολόγησης των Δικαιολογητικών Συμμετοχής και Τεχνικών Προσφορών και του από 09.03.2022 Πρακτικού Αξιολόγησης Οικονομικών Προσφορών και Ανάδειξης Προσωρινού αναδόχου της αρμόδιας Επιτροπής Αξιολόγησης και αποφασίστηκε η απόρριψη της προσφεύγουσας που υποβλήθηκε στον ...Ανοικτό Διαγωνισμό για την ανάδειξη αναδόχου για την Προμήθεια Πολυέντυπων Δεμάτων & Αυτοκόλλητων Φακέλων *«ως απαράδεκτης, λόγω ουσιωδών ελλείψεων, ήτοι τη μη συμπλήρωση όλων των ζητηθέντων τιμών στον Πίνακα Οικονομικής Προσφοράς του Παραρτήματος V της Διακήρυξης του Διαγωνισμού»*. Επίσης την ίδια ημερομηνία κοινοποιήθηκε και η δεύτερη προσβαλλόμενη 1.3.1.2./2951/28.04.2022 Απόφαση του Συμβουλίου Διεύθυνσης για την Αξιολόγηση Δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου-Κατακύρωση αποτελεσμάτων, με την οποία έγινε αποδεκτό το από 04.04.2022 πρακτικό κατακύρωσης του ... Ανοικτού Διαγωνισμού και κατακυρώθηκε ο διαγωνισμός στην Εταιρεία, με συνολική τιμή 113.400,00 Ευρώ πλέον ΦΠΑ 24% ήτοι 140.616,00 Ευρώ, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

Αριθμός απόφασης: 1004 /2022

4. Επειδή, κατά της ως άνω απόφασης, της οποίας πλήρη γνώση έλαβαν ηλεκτρονικά μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ οι προσφέροντες στις 29.04.2022 ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, νόμιμα και εμπρόθεσμα στις 09.05.2022, με κατάθεση μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017 και κοινοποιήθηκε αυθημερόν από την προσφεύγουσα στην ΕΑΔΗΣΥ, 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 άρθρ. 8 του ΠΔ 39/2017 και με έννομο συμφέρον καθόσον η προσφεύγουσα προσδοκά την ακύρωση των πράξεων με τις οποίες απορρίφθηκε η προσφορά της και ανακηρύχθηκε προσωρινή ανάδοχος η εταιρεία «...».

5. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, κοινοποίησε στις 10.05.2022 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, ο οποίος μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της και απέστειλε στην ΕΑΔΗΣΥ τις υπ' αριθμ. 4.2/516/20.05.2022 απόψεις της σχετικά με αυτήν, ζητώντας παράλληλα την απόρριψή της, τις οποίες απόψεις κοινοποίησε στους συμμετέχοντες αυθημερόν, ενώ προς αντίκρουση αυτών η προσφεύγουσα κατέθεσε νομίμως και εμπροθέσμως στις 25.05.2022 το με ίδια ημερομηνία Υπόμνημά της.

6. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣτΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ VI Τμήμα Πράξεις 78/2007, 19/2005, 31/2003 κ.λπ.), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (ΣτΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ), αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Επειδή, κατά την ερμηνεία των όρων κάθε Διακήρυξης ο ερμηνευτής του δικαίου πρέπει να αναζητεί το πραγματικό νόημα των ενσωματωμένων σε αυτή κανόνων με αφετηρία τη λεκτική, ήτοι γραμματική διατύπωσή τους (γραμματική ερμηνευτική μέθοδος).

7. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον πρώτο λόγο της υπό κρίση προσφυγής της ισχυρίζεται ότι η οικονομική της προσφορά δεν ήταν απαράδεκτη για

Αριθμός απόφασης: 1004 /2022

κάποιον από τους περιοριστικά αναφερόμενους στον όρο 2.4.4. της οικείας Διακήρυξης λόγους απαραδέκτου, αφού: α) η τιμή δόθηκε σε Ευρώ, β) προέκυπτε με σαφήνεια η τελική προσφερόμενη τιμή για την συνολικά ζητούμενη ποσότητα, ήτοι η τιμή των 110.700 Ευρώ προ ΦΠΑ και 137.268 Ευρώ, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ενώ εξάλλου η τιμή ουδόλως υπερέβαινε τον προϋπολογισμό, ήτοι αφενός τα επιμέρους προϋπολογιζόμενα ποσά για κάθε υλικό (ήτοι 57.661,29€ χωρίς ΦΠΑ για τα πολυέντυπα δέματα και 56.451,61 Ευρώ χωρίς ΦΠΑ για τους αυτοκόλλητους φακέλους) και αφετέρου το ποσό των 114.112,90€ (χωρίς ΦΠΑ) για το σύνολο των υλικών. Συγκεκριμένα, οι επιμέρους τελικές τιμές προ ΦΠΑ ανέρχονταν για μεν τα πολυέντυπα δέματα σε 56.340 Ευρώ, για δε τους αυτοκόλλητους φακέλους σε 54.360 Ευρώ, ενώ η συνολική προσφερόμενη τιμή και για τα 2 υπό προμήθεια υλικά ανερχόταν στο ύψος των 110.700 Ευρώ, χωρίς ΦΠΑ (137.268 Ευρώ, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ). Περαιτέρω ισχυρίζεται ότι -αντίθετα προς την σχετική μνεία της πρώτης προσβαλλομένης- στο έγγραφο της Οικονομικής της Προσφοράς είχε πράγματι περιληφθεί -κατά περιεχόμενο- το σύνολο των ζητούμενων και αναγκαίων πληροφοριών για τα υπό προμήθεια υλικά και τις ζητούμενες ποσότητες, αφού παρέθεσε στον Πίνακα της Οικονομικής Προσφοράς της τα εξής μεγέθη: - Ανά είδος: Α/Α, Υπόδειγμα, ΚΑΥ, Ονομασία, Μορφή, Ποσότητα, Τιμή Χιλιάδας, Συνολική Τιμή Χωρίς ΦΠΑ.

- Σύνολο (Συνολική Οικονομική Προσφορά) Χωρίς ΦΠΑ, ΦΠΑ και Σύνολο (Συνολική Οικονομική Προσφορά) με ΦΠΑ.

Κατόπιν αυτού και δοθέντος ότι η σύγκριση των προσφορών γίνεται στην συνολική τιμή της οικονομικής προσφοράς για το σύνολο των προϊόντων, δεν είναι νόμιμη η απόρριψη της οικονομικής προσφοράς, για τον λόγο ότι δεν περιλαμβάνεται στο έντυπο αυτής η αναφορά σε κάποιο ειδικότερο πεδίο που ζητείται να συμπληρωθεί, όπως π.χ. στην ως άνω υπόθεση είχε κριθεί αν αντί της συνολικής τιμής κατ' άτομο την ημέρα για ένα έτος αναγραφόταν το γινόμενο της τιμής αυτής επί τα σιτιζόμενα καθ' ημέρα άτομα για 365 ημέρες του έτους.

Εν συνεχεία με τον δεύτερο λόγο της υπό κρίση προσφυγής ισχυρίζεται ότι συμπλήρωσε στον Πίνακα της Οικονομικής της Προσφοράς το σύνολο των ζητούμενων πληροφοριών του Πίνακα του Παραρτήματος V της Διακήρυξης, όπως εξηγήθηκε και στον 1ο λόγο της παρούσας, και ουδόλως μπορεί να υποστηριχθεί ότι υφίστατο κάποια έλλειψη ως προς τις απαραίτητες

Αριθμός απόφασης: 1004 /2022

πληροφορίες. Επομένως, ακόμη και εάν ήθελε θεωρηθεί ότι τυχόν υφίσταται οιαδήποτε παράλειψη ως προς τα ζητούμενα δεδομένα, θα έπρεπε πάντως προ του αποκλεισμού της να κληθεί να παράσχει διευκρινίσεις, αφού επρόκειτο περί ήσσονος σημασίας παράλειψη, μην δυνάμενη να επιφέρει αλλοίωση της προσφοράς, διευκρινιζόμενη δι' απλού μαθηματικού υπολογισμού με βάση τα ήδη υπάρχοντα στο έγγραφο της οικονομικής προσφοράς μας δεδομένα, χωρίς ουδόλως να προστίθενται σε αυτήν νέες πληροφορίες, οι οποίες δεν είχαν παρασχεθεί εξαρχής ή δεν ήταν δυνατό να εξαχθούν εκ των αρχικώς παρασχεθεισών πληροφοριών.

8. Επειδή, ύστερα από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα σχετικά με τους ανωτέρω λόγους της υπό κρίση προσφυγής: Το άρθρο 2.4.4 της διακήρυξης: με τίτλο «Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά»/Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών ορίζει ότι: *«Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παρούσα κριτήριο ανάθεσης. Οι τιμές θα δοθούν ως εξής: Τιμή μονάδας σε ευρώ χωρίς Φ.Π.Α. ξεχωριστά για κάθε έντυπο. Τιμή για το σύνολο της ποσότητας του κάθε εντύπου χωρίς Φ.Π.Α. Τελική τιμή για το σύνολο των υπό προμήθεια εντύπων και για το σύνολο της ποσότητας αυτών, χωρίς Φ.Π.Α. Η Οικονομική Προσφορά υποβάλλεται στον (υπό) φάκελο «Οικονομική Προσφορά» σύμφωνα με το υπόδειγμα του Παραρτήματος V».*

Η προσφεύγουσα στην οικονομική της προσφορά και συγκεκριμένα στην συμπλήρωση του Παραρτήματος V δεν τοποθέτησε τιμή στο πεδίο της απαιτούμενης στήλης με την ένδειξη «ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΑΣ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ» αλλά έθεσε στη θέση αυτού του πεδίου την τιμή χιλιάδας, πλην όμως, όπως βάσιμα ισχυρίζεται, το σύνολο των ζητούμενων στοιχείων περιλαμβάνονταν ήδη στον υποβληθέντα από αυτήν πίνακα οικονομικής προσφοράς και τυχόν εξαγωγή της Τιμής Μονάδας ήταν ζήτημα απλής διαίρεσης της δοθείσας τιμής με την χιλιάδα. Η προσφεύγουσα παρείχε με το έντυπο της Οικονομικής Προσφοράς της την συνολική τιμή προ ΦΠΑ για καθένα από τα 2 υπό προμήθεια υλικά, την προσφερόμενη συνολική τιμή προ ΦΠΑ και για τα 2 υλικά μαζί (Σύνολο), επιπλέον το ποσό που αντιστοιχούσε στο ΦΠΑ της συνολικής προσφερόμενης τιμής και για τα 2 υλικά, και τέλος την συνολική προσφερόμενη τιμή και για τα 2 υλικά, συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ. Επομένως, εφόσον ο αναθέτων φορέας έκρινε ότι ήταν απαραίτητη η αναφορά στην τιμή μονάδας, τότε όφειλε να

Αριθμός απόφασης: 1004 /2022

καλέσει την προσφεύγουσα προς παροχή διευκρινήσεων σύμφωνα με το άρθρο 102 του Ν.4412/2016, διότι όπως προαναφέρθηκε, ήταν ζήτημα απλής διαίρεσης της δοθείσας τιμής με την χιλιάδα. Από τη στιγμή που η προσφεύγουσα είχε συμπεριλάβει στην οικονομική της προσφορά το σύνολο των βασικών απαιτούμενων στοιχείων, η διευκρίνιση της τιμής μονάδας με ένα απλό μαθηματικό υπολογισμό δεν δύναται να προκαλέσει οποιαδήποτε τροποποίηση ή αλλοίωση ή μεταβολή του περιεχομένου της οικονομικής προσφοράς ούτε να επηρεάσει την αξιολόγησή της από τον αναθέτοντα φορέα, ο οποίος όφειλε να καλέσει την προσφεύγουσα προς παροχή διευκρινήσεων και να μην προχωρήσει άνευ ετέρου στον αποκλεισμό της. Κατόπιν των ανωτέρω συνάγεται ότι πρέπει να απορριφθεί ο πρώτος λόγος και να γίνει δεκτός ο δεύτερος λόγος της υπό κρίση προσφυγής.

9. Επειδή, κατ' ακολουθία, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να ακυρωθούν οι προσβαλλόμενες πράξεις.

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

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει τις προσβαλλόμενες πράξεις σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό της παρούσης.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 17 Ιουνίου 2022 και εκδόθηκε στις 06 Ιουλίου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

ΑΙΚΑΤΕΡΙΝΗ ΖΕΡΒΟΥ

ΜΑΡΙΑ ΚΑΤΣΑΡΟΥ