

**Η**

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

**1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνεδρίασε την 28 Μαΐου 2021 με την εξής σύνθεση: Χρήστος Σώκος Πρόεδρος, Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Εισηγητής και Αγγελική Πουλοπούλου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 28-4-2021 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 898/28-4-2021 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «...», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της κοινοποιηθείσας την 20-4-2021 με αριθμό ...Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος τον απέκλεισε, στο πλαίσιο της διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης για ΚΑΘΑΡΙΣΜΟ ΣΤΡΑΓΓΙΣΤΙΚΟΥ ΔΙΚΤΥΟΥ-ΡΕΜΑΤΩΝ ..., εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 403.225,81 ευρώ, που απεστάλη για δημοσίευση στην ΕΕΕΕ την 24-11-2020 και δημοσιεύθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α ....

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα  
Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής κατεβλήθη κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ. ...και ποσού 2.016,20 ευρώ.

2. Επειδή, στο πλαίσιο διαδικασίας εμπίπτουσας στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ λόγω αξίας και χρόνου αποστολής προς δημοσίευση, εμπροθέσμως και μετ' εννόμου συμφέροντος ασκείται η από 28-4-2021 προσφυγή, στρεφόμενη κατά της από 20-4-2021 κοινοποιηθείσας εκτελεστής πράξης περάτωσης σταδίων δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών και οικονομικών προσφορών, καθ' ο μέρος απεκλείσθη ο προσφεύγων. Η αναθέτουσα υποβάλλει τις από 7-5-2021 Απόψεις της, ο δε υποβάλλει το από 20-5-2021 υπόμνημά του. Άρα, η προσφυγή πρέπει να γίνει τυπικά δεκτή και να εξετασθεί περαιτέρω κατ' ουσία.

3. Επειδή, ο προσφεύγων απεκλείσθη με την ακόλουθη αιτιολογία «Επίσης ο οικονομικός φορέας υπέβαλε συμπληρωμένο το έντυπο οικονομικής προσφοράς του αναπόσπαστου παραρτήματος της Διακήρυξης με ποσοστό έκπτωσης 58,70%. Ειδικότερα δηλώνει : .....ΑΠΟΔΕΧΟΜΑΣΤΕ Ανεπιφύλακτα τους παραπάνω όρους, υποβάλουμε την προσφορά για την ως άνω σύμβαση και δηλώνουμε ότι αναλαμβάνουμε την εκτέλεση της σύμβασης προσφέροντας ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) εκφρασμένου σε ακέραιες μονάδες στις Τιμές του Τιμολογίου και του Προϋπολογισμού της Υπηρεσίας. : (ΟΛΟΓΡΑΦΩΣ)...πενήντα οκτώ κόμμα εβδομήντα τοις εκατό... (ΑΡΙΘΜΗΤΙΚΑ).....58,70% .. Επειδή το ποσοστό έκπτωσης του οικονομικού φορέα ...δεν είναι εκφρασμένο σε ακέραιες μονάδες αλλά σε δεκαδική μορφή η ΕΔ απορρίπτει την οικονομική προσφορά του.». Άρα, απεκλείσθη, γιατί η οικονομική προσφορά του ανάγεται σε ποσοστό έκπτωσης 58,70%, ενώ άλλωστε η δεύτερη μετά τη δική του προσφορά ανάγεται σε ποσοστό έκπτωσης 57%. Κατά τον δε όρο 2.4.4 περί οικονομικών προσφορών ορίζει η διακήρυξη ότι «Η οικονομική προσφορά, συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Στην συνέχεια, το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο σε μορφή pdf, το οποίο υπογράφεται ψηφιακά και υποβάλλεται από τον προσφέροντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση, το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να

παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο pdf. Αυτά περιλαμβάνουν τα αποδεικτικά στοιχεία που τεκμηριώνουν την καταλληλότητα των υπηρεσιών και βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η τεχνική προσφορά. Αναφέρονται υποχρεωτικά τα αποδεικτικά στοιχεία που τυχόν προβλέπονται στις τεχνικές προδιαγραφές των προς παροχή υπηρεσιών, σύμφωνα με Παράρτημα της Διακήρυξης και τυχόν υπόδειγμα τεχνικής προσφοράς. Βλ. άρθρο 58 του ν. 4412/2016 Σελίδα 30[ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΜΕ ΠΟΣΟΣΤΟ ΕΚΠΤΩΣΗΣ] Στην οικονομική προσφορά δίνεται το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης στην τιμή των προσφερόμενων υπηρεσιών, βάσει της/των κατωτέρω τιμής/ών αναφοράς στην τιμή του συνόλου των παρεχόμενων υπηρεσιών, στις τιμές του προϋπολογισμού μελέτης. (ενιαίο ποσοστό έκπτωσης) Εφόσον στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα οικονομικής προσφοράς του ΕΣΗΔΗΣ δεν μπορεί να αποτυπωθεί ποσοστό έκπτωσης, για λόγους σύγκρισης των προσφορών από το σύστημα, στην ως άνω ηλεκτρονική φόρμα, οι συμμετέχοντες θα συμπληρώσουν ως τιμή προσφοράς την τιμή, με τρία (3) δεκαδικά ψηφία (αριθμό) που προκύπτει μετά την αφαίρεση του ποσοστού της έκπτωσης που προσφέρουν από την ως άνω τιμή αναφοράς για τις αντίστοιχες προς παροχή υπηρεσίες. Για λόγους σύγκρισης των προσφορών από το σύστημα, στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα της οικονομικής προσφοράς του συστήματος, οι συμμετέχοντες θα συμπληρώσουν ως τιμή προσφοράς την τιμή που προκύπτει μετά την αφαίρεση του ποσοστού έκπτωσης, που προσφέρουν από την τιμή του συνολικού έργου. Παράδειγμα : Έστω ότι ο συμμετέχων έχει προσφέρει έκπτωση επί του συνολικού έργου Π%. Στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα της οικονομικής προσφοράς του συστήματος θα συμπληρώσει ως τιμή προσφοράς  $403.225,81 - (403.225,81 * \Pi\%)$ ] Το ποσοστό της έκπτωσης είναι ενιαίο, η έκπτωση θα αντιστοιχεί σε κάθε εργασία και με αυτήν την τιμή θα γίνονται οι πληρωμές. Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την παροχή των υπηρεσιών στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης. Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.) υπόκεινται στο επ' αυτού εκάστοτε ισχύον αναλογικό

τέλος χαρτοσήμου 2% ή 3% και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ 20 %. Επισημαίνεται ότι το εκάστοτε ποσοστό Φ.Π.Α. επί τοις εκατό, της ανωτέρω τιμής θα υπολογίζεται αυτόματα από το σύστημα. Οι προσφερόμενες τιμές είναι σταθερές καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και δεν αναπροσαρμόζονται . Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες: α) δεν δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή που καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα, β) δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη της παρ. 4 του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 και γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται και τεκμηριώνεται από την αναθέτουσα αρχή στο Παράρτημα της παρούσας διακήρυξης.». Το δε συνημμένο στη διακήρυξη έντυπο προσφοράς αναφέρει προς συμπλήρωση τα εξής «ΑΠΟΔΕΧΟΜΑΣΤΕ Ανεπιφύλακτα τους παραπάνω όρους, υποβάλουμε την προσφορά για την ως άνω σύμβαση και δηλώνουμε ότι αναλαμβάνουμε την εκτέλεση της σύμβασης προσφέροντας ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) εκφρασμένου σε ακέραιες μονάδες στις Τιμές του Τιμολογίου και του Προϋπολογισμού της Υπηρεσίας. : (ΟΛΟΓΡΑΦΩΣ)..... (ΑΡΙΘΜΗΤΙΚΑ)..... Και Συνολικής ΔΑΠΑΝΗΣ [αφαιρούμενης της έκπτωσης, χωρίς ΦΠΑ ήτοι 403.225,81-(403.225,81\*Π%)] (ΟΛΟΓΡΑΦΩΣ)... (ΑΡΙΘΜΗΤΙΚΑ).». Όπως δε οι από 2-12-2020 διευκρινίσεις της αναθέτουσας αναφέρουν «Διευκρινίζουμε ότι η οικονομική προσφορά που υποβάλλεται υποχρεωτικά ηλεκτρονικά στον (υπό)φάκελο «Οικονομική Προσφορά», σύμφωνα με το άρθρο 4.4 της διακήρυξης, είναι αυτή που συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και εν συνεχεία το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο σε μορφή pdf, το οποίο υπογράφεται ψηφιακά και υποβάλλεται από τον προσφέροντα. Η συμπλήρωση και υποβολή του εντύπου οικονομικής προσφοράς που περιλαμβάνεται στο παράρτημα της Διακήρυξης είναι δυνατή – επιθυμητή.». Άρα, πρώτον, το ως άνω έντυπο επί τη βάση του οποίου απεκλείσθη ο προσφεύγων δεν ήταν υποχρεωτικό έγγραφο της προσφοράς, αλλά απλώς επιθυμητό, με συνέπεια προφανώς και τα όσα αυτό αναφέρει να μη δύνανται να συνιστούν υποχρεωτικούς και επί ποινή αποκλεισμού όρους και τουλάχιστον, να μην είναι δυνατόν να εκληφθούν

ούτως. Εξάλλου, εφόσον ακόμη και αν ο προσφέρων δεν το υπέβαλε, δεν δύνατο να αποκλειστεί, είναι αδύνατον να αποκλειστεί επειδή το υπέβαλε, με τυχόν πλημμελές περιεχόμενο. Δεύτερον, κατά τα ως άνω το ανωτέρω έγγραφο προκύπτει πως τέθηκε απλώς για τη διευκόλυνση του οργάνου αξιολόγησης προσφορών, ενώ με σαφήνεια ορίστηκε ότι το μόνο μέσο νομικά ληπτέας υπόψη οικονομικής προσφοράς για την εφαρμογή του κριτηρίου ανάθεσης είναι αυτό της οικονομικής προσφοράς-φόρμας ΕΣΗΔΗΣ, περί του οποίου ουδόλως προκύπτει ότι έπασχε η προσφορά του προσφεύγοντος. Τρίτον, ούτως ή άλλως ακόμη και αν υποτεθεί ότι οι περί ακεραίων μονάδων αναφορές του ως άνω εντύπου, τέθηκαν ως υποχρεωτικός όρος, ασχέτως όσων προαναφέρθηκαν και πάλι τούτο θα αντέφασκε με τον όρο 2.4.4 και το αναλυτικό εκεί παράδειγμα που εξήγησε πώς θα εξαχθεί η δηλωτέα υποχρεωτικά στη φόρμα ΕΣΗΔΗΣ, προσφερόμενη τιμή, χωρίς οιαδήποτε νύξη περί ακεραίας εκπτώσεως. Τέταρτον, ασχέτως των ανωτέρω, αυτό που προκύπτει από το ως άνω έντυπο είναι ότι ορίζει πως συμπληρώνεται εκεί η έκπτωση σε ακεραία τιμή. Αυτό όμως έχει την έννοια ότι αν συμπληρωθεί τιμή με δεκαδικό σκέλος, λαμβάνεται υπόψη είτε σε στρογγυλοποίηση είτε μόνο το ακέραιο και τούτο πέραν του ότι ήδη αναφέρθηκε πως η εξαρχής υποβολή του όλου εντύπου τέθηκε ως επιθυμητή και άρα, προδήλως δεν συνιστούσε επί ποινή αποκλεισμού όρο, οτιδήποτε αναγραφόταν σε αυτό. Άλλωστε, εν προκειμένω δεν προκύπτει καν αντίφαση μεταξύ της φόρμας ΕΣΗΔΗΣ και του εντύπου του προσφεύγοντος, αντίθετα προκύπτουν ακριβώς τα ίδια ποσά τιμής προσφοράς και ο λόγος αποκλεισμού αποκλειστικά ανάγεται στο ότι αντίστροφα δεν ανέγραψε ανακριβή τιμή στο έντυπο του ο προσφεύγων, αλλά ανέγραψε το ορθό ποσοστό εκπτώσεως του. Εξάλλου, ουδόλως προκύπτει όρος κατά τον οποίο οι προσφορές έπρεπε να δίνονται μόνο σε τιμές που συνιστούν ακέραιο ποσοστό επί της εκτιμώμενης αξίας και τούτο πέραν του παραλόγου τέτοιου όρου, ενώ ουδόλως ως τέτοιος όρος και δη, υποχρεωτικός δύναται να ερμηνευθεί η μνεία περί συμπλήρωσης του εντύπου με ποσοστό έκπτωσης σε ακέραιες τιμές. Συνεπώς, μη νομίμως και με εσφαλμένη αιτιολογία απεκλείσθη ο προσφεύγων.

4. Επειδή, συνεπεία των ανωτέρω, πρέπει να γίνει δεκτή η Προδικαστική Προσφυγή. Να ακυρωθεί η προσβαλλομένη, καθ' ο μέρος απέκλεισε τον προσφεύγοντα.

5. Επειδή, ύστερα από την αμέσως προηγούμενη σκέψη πρέπει να επιστραφεί το παράβολο με αρ. ...και ποσού 2.016,20 ευρώ.

#### **ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ**

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Ακυρώνει τη με αριθμό ...Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος απέκλεισε τον προσφεύγοντα.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου με αρ. ...και ποσού 2.016,20 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 28-5-2021 και εκδόθηκε στις 10-6-2021.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**  
**ΧΡΗΣΤΟΣ ΣΩΚΟΣ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**  
**ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΞΕΝΟΣ**