

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 4 Ιουνίου 2021, δυνάμει της με αριθμό 1070/2021 Πράξης Προέδρου του Κλιμακίου, με την εξής σύνθεση: Νικόλαος Σαββίδης, Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου και Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Μέλη

Για να εξετάσει την Προδικαστική Προσφυγή του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 890/27-04-2021 της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στην ... (...), όπως νόμιμα εκπροσωπείται

Κατά του Δήμου ..., που εδρεύει στο ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται

και της παρεμβαίνουσας ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στην ... (...), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την κρινόμενη προσφυγή ζητείται ν'ακυρωθούν α) η με αριθμό .../2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του καθ' ου Δήμου, με την οποία εγκρίθηκε το από 07.04.2021 υπογεγραμμένο δεύτερο (II) πρακτικό της επιτροπής διαγωνισμού του έργου με τίτλο: «ΚΑΤΑΣΚΕΥΗ ΜΟΝΑΔΑΣ ΠΡΟΕΠΕΞΕΡΓΑΣΙΑΣ ΑΠΟΡΡΙΜΜΑΤΩΝ & ΚΟΜΠΟΣΤΟΠΟΙΗΣΗΣ (ΜΟΠΑΚ) Δ. ...», προϋπολογισμού 9.887.361,74 €, με Α/Α συστήματος ..., κατά το μέρος που έκανε δεκτή την οικονομική προσφορά της εταιρείας «...» και την ανέδειξε προσωρινή ανάδοχο της σύμβασης, β) το ίδιο το από 07.04.2021 υπογεγραμμένο δεύτερο (II) πρακτικό της επιτροπής του ως άνω διαγωνισμού και γ) κάθε άλλη συναφής πράξη ή παράλειψη προγενέστερη ή μεταγενέστερη της αναθέτουσας αρχής, κατά τα ειδικότερα διαλαμβανόμενα στην προσφυγή.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή, Νικόλαο Σαββίδα.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο και αποφάσισε τα εξής

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε και δεσμεύτηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 του π.δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό ...), ποσού 15.000,00€, το οποίο αποτελεί το ανώτερο προς καταβολή οριζόμενο, σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις, ποσό, σε περίπτωση που το αναλογικό ποσοστό (0,5%) επί της προϋπολογισθείσας αξίας της υπό ανάθεση σύμβασης, υπερβαίνει το ποσό αυτό, ως εν προκειμένω, δοθέντος ότι η προϋπολογισθείσα, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και δικαιώματος προαίρεσης, αξία του υπό ανάθεση έργου, ανέρχεται στα 7.973.678,82€.

2. Επειδή, η κρινόμενη προσφυγή ανατέθηκε στο 2^ο Κλιμάκιο της ΑΕΠΠ με το από 27-04-2021 ηλεκτρονικό μήνυμα του Προέδρου της Αρχής.

3. Επειδή, ο Δήμος ... (εφεξής καλούμενος στην παρούσα «αναθέτουσα αρχή» ή «Δήμος»), με τη με αριθμό πρωτοκόλλου .../31.07.2019 διακήρυξή του προκήρυξε δημόσιο, ανοικτό, ηλεκτρονικό, διεθνή διαγωνισμό, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση τη βέλτιστη σχέση ποιότητας - τιμής και χρήση προσέγγισης κόστους αποτελεσματικότητας, για την ανάδειξη αναδόχου κατασκευής του έργου: «ΚΑΤΑΣΚΕΥΗ ΜΟΝΑΔΑΣ ΠΡΟΕΠΕΞΕΡΓΑΣΙΑΣ ΑΠΟΡΡΙΜΜΑΤΩΝ & ΚΟΜΠΟΣΤΟΠΟΙΗΣΗΣ (ΜΟΠΑΚ) Δ. ...», συνολικού προϋπολογισμού, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. και δικαιώματος προαίρεσης 7.973.678,82€ (εφεξής «διαγωνισμός»). Η διακήρυξη του διαγωνισμού αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) στις 01-08-2019, με Αριθμό Διαδικτυακής Ανάρτησης Μητρώου (ΑΔΑΜ) ..., ο δε διαγωνισμός διεξάγεται μέσω της διαδικτυακής πύλης του ΕΣΗΔΗΣ, υπό τον συστημικό αριθμό Στο άρθρο 11.3 της διακήρυξης του διαγωνισμού, με τίτλο «Περιγραφή και ουσιώδη χαρακτηριστικά του έργου» ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: «Το έργο περιλαμβάνει την Κατασκευή της ΜοΠΑΚ στη θέση “...” του Δήμου Η δυναμικότητα της μονάδας ανέρχεται στους 30.000 τόνους ετησίως. Περιλαμβάνει την κατασκευή όλων των αναγκαίων υποδομών καθώς και την

Αριθμός απόφασης: 1134 / 2021

προμήθεια, εγκατάσταση και λειτουργική διασύνδεση του απαιτούμενου σταθερού και κινητού εξοπλισμού. Η εγκατάσταση θα περιλαμβάνει, κατ' ελάχιστον, τα ακόλουθα έργα και επιμέρους μονάδες: • Τα έργα διαμόρφωσης των γηπέδων των εγκαταστάσεων με πρόσβαση, είσοδο, πλατεία ελιγμών εκφόρτωσης και περίφραξη. • Τα κτιριακά έργα που θα στεγάσουν τις διάφορες βιομηχανικού τύπου δραστηριότητες. • Τον βιομηχανικό εξοπλισμό της Μονάδας Υποδοχής και Προεπεξεργασίας (Μηχανικής Διαλογής) • Τον βιομηχανικό εξοπλισμό της Μονάδας Κομποστοποίησης του μηχανικά διαχωρισμένου οργανικού καθώς και του προδιαλεγμένου στην πηγή οργανικού • Τον βιομηχανικό εξοπλισμό της Μονάδας Ραφιναρίας • Τον εξοπλισμό επεξεργασίας αέριων ρύπων των διαφόρων Μονάδων και σταδίων επεξεργασίας • Τα ηλεκτρομηχανολογικά έργα για την ολοκλήρωση της εγκατάστασης. ... Ειδικότερα, στο φυσικό αντικείμενο του έργου περιλαμβάνονται: 1. Κατασκευή των Επί μέρους Μονάδων Περιλαμβάνεται η κατασκευή της Μονάδας Προεπεξεργασίας Απορριμμάτων, η κατασκευή της μονάδας Κομποστοποίησης (ΜοΠΑΚ) καθώς και η κατασκευή της Μονάδας Ραφιναρίας του κομπόστ και των χώρων Ωρίμανσης του κομπόστ και των συνοδών έργων υποδομής. ... 2. Η δοκιμαστική λειτουργία της ΜοΠΑΚ διάρκειας 3 μηνών, με σταδιακή αύξηση του ημερήσιου φορτίου στους 120 τόννους/ημέρα, συμπεριλαμβανομένων τακτικού φορτίου και δεματοποιημένων (βλ. Παράρτημα Ι, πίν.3) με επεξεργασία 8.570 τόννων συνολικά. 3. Η κανονική λειτουργία διάρκειας 16 μηνών, η οποία θα περιλαμβάνει την επεξεργασία τακτικού φορτίου αποβλήτων και δεματοποιημένων αποβλήτων (βλ. Παράρτημα Ι, πίν. 3) με επεξεργασία 61.890 τόννων συνολικά». Εξάλλου, στο άρθρο 12 της διακήρυξης, με τίτλο «Προθεσμία εκτέλεσης του έργου», ορίζεται ότι: «Η συνολική προθεσμία εκτέλεσης του έργου, ορίζεται σε ΣΑΡΑΝΤΑ (40) μήνες από την ημέρα υπογραφής της σύμβασης εκ των οποίων οι πρώτοι 21 μήνες αφορούν στην κατασκευή του έργου, οι επόμενοι 3 μήνες στην δοκιμαστική λειτουργία και οι επόμενοι 16 μήνες στην κανονική λειτουργία. Οι αποκλειστικές και ενδεικτικές τμηματικές προθεσμίες του έργου αναφέρονται στην ΕΣΥ.» Τέλος, στο άρθρο 11.1 της διακήρυξης με τίτλο «Προϋπολογισμός Δημοπράτησης του έργου (εκτιμώμενη αξία της σύμβασης)», ορίζονται τα εξής: «Η δημοπρατούμενη σύμβαση είναι μικτή σύμβαση, κατά την έννοια του άρθρου 4 παρ. 4 του Ν. 4412/2016 και περιλαμβάνει τρία διακριτά τμήματα, (α) την κατασκευή του έργου, (β) την 3μηνη

Αριθμός απόφασης: 1134 / 2021

δοκιμαστική λειτουργία του και (γ) την υπηρεσία κανονικής λειτουργίας για 16 μήνες. Ο συνολικός προϋπολογισμός του έργου αποτελείται από δύο διακριτά μέρη: Α. Τον προϋπολογισμό κατασκευής του έργου που ανέρχεται σε 5.288.827,95 Ευρώ ... Στο ανωτέρω ποσό προβλέπεται: ... Δοκιμαστική λειτουργία διάρκειας 3 μηνών 268.969,04 ευρώ (για επεξεργασία 6.800 τόνων τακτικού φορτίου και 1.770 τόνων δεματοποιημένων, βλ. Παράρτημα Ι, πίν. 3). ... Ο ΦΠΑ (δεν περιλαμβάνεται στο ανωτέρω ποσό) ανέρχεται σε 1.269.318,71 ευρώ. Β. Τον Προϋπολογισμό αμοιβής του αναδόχου για την λειτουργία του έργου για δεκαέξι (16) μήνες που προεκτιμάται σε 2.684.850,87 ευρώ (για επεξεργασία 43.200 τόνων τακτικού φορτίου και 18.690 τόνων δεματοποιημένων, βλ. Παράρτημα Ι, πίν. 3) ΦΠΑ 644.364,21 ευρώ. ... Ο Δήμος ... διατηρεί το δικαίωμα μονομερούς ανανέωσης της σύμβασης κατά το μέρος που αφορά στη λειτουργία για επιπλέον χρονικό διάστημα έως και 5 χρόνια (δικαίωμα προαίρεσης). Σε αυτήν την περίπτωση ο προϋπολογισμός προεκτιμάται σε: α) 3.882.701,17€ για τους υπόλοιπους 27 μήνες κανονικής λειτουργίας με εφαρμογή του δικαιώματος προαίρεσης που περιλαμβάνει επεξεργασία 66.600 τόνων τακτικού φορτίου (53.100 τόνους υπολειμματικών απορριμμάτων ΔσΠ, δηλ. υλικών πράσινου/γκρι κάδου καθώς και υλικών μπλε κάδου και 13.500 τόνους υλικών καφέ κάδου) και επιπλέον, επεξεργασία 22.540 τόνων δεματοποιημένων απορριμμάτων (Παράρτημα Ι, πίν. 3). (β) 3.463.952,38€ ανά έτος για τους υπόλοιπους 33 μήνες κανονικής λειτουργίας με εφαρμογή του δικαιώματος προαίρεσης που περιλαμβάνει επεξεργασία 83.400 τόνων τακτικού φορτίου (66.900 τόνους υπολειμματικών απορριμμάτων ΔσΠ, δηλ. υλικών πράσινου/γκρι κάδου καθώς και υλικών μπλε κάδου και 16.500 τόνους υλικών καφέ κάδου) (Παράρτημα Ι, πίν. 3). Ο συνολικός προϋπολογισμός του έργου, συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης ανέρχεται στα 15.320.332,38 ευρώ πλέον ΦΠΑ. ... Για λόγους εξασφάλισης της ασφαλούς και βέλτιστης λειτουργίας της εγκατάστασης, η σύμβαση δε διαιρείται σε τμήματα. Δε γίνονται δεκτές προσφορές για επιμέρους τμήματα της σύμβασης καθώς αφορά ενιαίο έργο και ο ανάδοχος υποχρεούται πέραν της κατασκευής/υλοποίησης του έργου να προβεί και σε τρίμηνη δοκιμαστική λειτουργία/επίδειξη και παράδοσή του σε πλήρη λειτουργία». Στον διαγωνισμό υπέβαλαν προσφορές τρεις (3) οικονομικοί φορείς, και συγκεκριμένα, η εταιρεία «...», η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα. Με τη με

Αριθμός απόφασης: 1134 / 2021

αριθμό .../2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ..., αφού εγκρίθηκε το πρώτο (I) πρακτικό της επιτροπής του διαγωνισμού, απορρίφθηκαν οι προσφορές της εταιρείας «...» και της προσφεύγουσας και αποκλείσθηκαν από την συνέχιση της διαδικασίας και αποφασίστηκε η συμμετοχή μόνον της παρεμβαίνουσας στην επόμενη φάση του διαγωνισμού. Κατά της πράξης αυτής της οικονομικής επιτροπής του καθ' ου Δήμου ασκήθηκε προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ, η οποία με τη με αριθμό 595/2020 Απόφασή της έγινε δεκτή. Η απόφαση αυτή της ΑΕΠΠ, ωστόσο, μετά από σχετική αίτηση της παρεμβαίνουσας ανεστάλη με τη με αριθμό .../2020 Απόφαση του ΔΕφ..., η δε παρεμβαίνουσα άσκησε ενώπιον του Δικαστηρίου αυτού και τη με αριθμό κατάθεσης .../2020 αίτηση ακύρωσης, δικάσιμος της οποίας ορίστηκε η 21^η.05.2021, μέχρι σήμερα ωστόσο δεν έχει εκδοθεί απόφαση επ' αυτής. Ακολούθως, με τη με αριθμό .../2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ... αποφασίστηκε η ηλεκτρονική αποσφράγιση οικονομικών προσφορών για το υπόψη έργο και με τη με αριθμό .../2021 απόφασή της, η Οικονομική Επιτροπή του καθ' ου Δήμου ενέκρινε το δεύτερο (II) Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού στο σύνολό του, σύμφωνα με το οποίο αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος η παρεμβαίνουσα με συνολική βαθμολογία επί της τελικής αξιολόγησης $U=47,4$ και ποσοστό έκπτωσης 1%. Κατά της τελευταίας απόφασης αυτής της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ... (στο εξής «προσβαλλόμενη απόφαση» ή «προσβαλλόμενη πράξη») στρέφεται η προσφεύγουσα, για τους λόγους και με τους ειδικούς ισχυρισμούς που αναπτύσσονται στην κρινόμενη προσφυγή.

4. Επειδή, όπως έχει ήδη κριθεί (ΑΕΠΠ 595/2020), ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του, της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (αρ. 4 και 6 του ν. 4412/2016), της δραστηριότητας που ασκεί και της νομικής φύσης του Δήμου ... που διενεργεί το διαγωνισμό ως μη κεντρικής κυβερνητικής αρχής, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, επιπλέον υπάγεται και στις διατάξεις του ν. 4412/2016 και πιο συγκεκριμένα του Βιβλίου I αυτού. Συνακόλουθα, και λαμβανομένου υπόψη και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας (αποστολή για δημοσίευση της προκήρυξης του διαγωνισμού στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 31-07-2019), η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του νόμου

Αριθμός απόφασης: 1134 / 2021

αυτού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 345 παρ. 1 και την παρ. 7 του άρθρου 379 αυτού, όπως ισχύουν, η δε Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

5. Επειδή, η προσφυγή ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι του Π.Δ. 39/2017, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 αυτού και την παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016, είναι δε και εμπρόθεσμη, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 περ. α' του ν. 4412/2016, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα στις 16-04-2021 και η προσφυγή ασκήθηκε στις 26-04-2021, δηλαδή εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας για την άσκησή της.

6. Επειδή, υπέρ της διατήρησης της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης του καθ' ου Δήμου και προς απόρριψη της κρινόμενης προσφυγής, παραδεκτώς και με έννομο συμφέρον, κατά την έννοια των διατάξεων των άρθρων 362 παρ. 3 του ν. 4412/2016 και 7 του π.δ. 39/2017 παρεμβαίνει η προσωρινή ανάδοχος της σύμβασης εταιρεία «...», με την αναρτηθείσα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 10-05-2021 και κοινοποιηθείσα και στην ΑΕΠΠ παρέμβασή της.

7. Επειδή, περαιτέρω, στις 05-05-2021, ο Δήμος ... παραδεκτώς και εμπροθέσμως διαβίβασε στην ΑΕΠΠ μέσω της λειτουργικότητας της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού τις από ίδιας ημερομηνίας έγγραφες απόψεις του (έγγραφο με αρ. πρωτ. .../05-05-2021 του Πρ/νου Έργων και Μελετών του Δήμου), στις οποίες αντικρούονται οι ισχυρισμοί της προσφυγής, ζητείται δε η απόρριψή της.

8. Επειδή, τέλος, η προσφεύγουσα, προς αντίκρουση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, αλλά και της παρέμβασης, στις 27-05-2021, παραδεκτώς και εμπροθέσμως, σύμφωνα με τις διατάξεις του τελευταίου εδ. της πρώτης παραγράφου του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, ανήρτησε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού το από ίδιας ημερομηνίας υπόμνημά της.

Αριθμός απόφασης: 1134 / 2021

9. Επειδή, όπως εκτίθεται και στην 3^η σκέψη της παρούσας, η προσφεύγουσα απεκλείσθη μεν από τη συνέχιση του διαγωνισμού, πλην όμως η απόφαση του Δήμου ... περί αποκλεισμού της δεν έχει αποκτήσει ισχύ δεδικασμένου. Αντιθέτως, μετά από άσκηση προδικαστικής προσφυγής σε βάρος της από την προσφεύγουσα, η απόφαση αυτή του Δήμου ακυρώθηκε με τη με αριθμό 595/2020 απόφαση της ΑΕΠΠ, της οποίας η νομιμότητα δεν έχει εισέτι κριθεί οριστικώς και με ισχύ δεδικασμένου. Κατά συνέπεια, ως μη οριστικώς αποκλεισθείσα (βλ. Απόφαση ΔΕΕ επί της C - 771/2019 υπόθεσης), η προσφεύγουσα με έννομο συμφέρον, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του π.δ. 39/2017, βάλλει κατά επόμενης του αποκλεισμού της πράξης, η οποία κατά τα ιστορούμενα στην προσφυγή, άγει σε οριστική ματαίωση της προσδοκίας της να αναλάβει το αντικείμενο της σύμβασης, είτε στο πλαίσιο του τρέχοντος διαγωνισμού είτε μετά από επαναπροκήρυξή του. Κατά το αίτημά της, όμως, εκτός της απόφασης της οικονομικής επιτροπής του Δήμου που εγκρίνει το δεύτερο (II) πρακτικό της επιτροπής του διαγωνισμού, ν' ακυρωθεί και αυτό το ίδιο το δεύτερο (II) πρακτικό της επιτροπής με το οποίο ανακηρύσσεται προσωρινή ανάδοχος η παρεμβαίνουσα, η προσφυγή ασκείται απαραδέκτως. Και τούτο, διότι κατά πάγια νομολογία οι πράξεις της Επιτροπής Διαγωνισμού τόσο κατά τον έλεγχο των τυπικών δικαιολογητικών συμμετοχής στο διαγωνισμό, όσο και κατά την αξιολόγηση των προσφορών, ως μη εκτελεστές πράξεις, δεν υπόκειται σε προδικαστική προσφυγή (πρβλ. ΣΤΕ 421/2014).

10. Επειδή, η διακήρυξη, η οποία αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του επίμαχου διαγωνισμού και δεσμεύει, συνεπώς, τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και όλους όσοι συμμετέχουν ανεπιφύλακτα σ'αυτόν (ΣΤΕ ΕΑ 632/2010, ΣΤΕ 4231/2000 7μ), επιπλέον όσων εκτίθενται στην 3^η σκέψη της παρούσας ότι προβλέπει, στο άρθρο 13 «Διαδικασία σύναψης σύμβασης - Όροι υποβολής προσφορών», ορίζει ότι «... Η τεχνική προσφορά των διαγωνιζομένων, θα συνταχθεί και υποβληθεί σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 24.3 της παρούσας. Η οικονομική προσφορά υποβάλλεται βάσει των οριζόμενων στο άρθρο 95 παρ. 2& 5 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 24.4. της παρούσης. ...», στο άρθρο 24 «Περιεχόμενο Φακέλου Προσφοράς», ότι «24.1 Η προσφορά των διαγωνιζομένων περιλαμβάνει τους ακόλουθους ηλεκτρονικούς υποφακέλους:

Αριθμός απόφασης: 1134 / 2021

(α) υποφάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» (β)) υποφάκελο με την ένδειξη «Τεχνική Προσφορά (γ) υποφάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» σύμφωνα με τα κατωτέρω: 24.2 [...] 24,3 [...] 24.4 Ο ηλεκτρονικός υποφάκελος «Οικονομική Προσφορά» περιέχει συμπληρωμένο το ψηφιακά υπογεγραμμένο αρχείο pdf, το οποίο παράγεται από το υποσύστημα, αφού συμπληρωθούν καταλλήλως οι σχετικές φόρμες καθώς επίσης και τα συνημμένα στην παρούσα Παραρτήματα της Οικονομικής Προσφοράς συμπληρωμένα και ψηφιακά υπογεγραμμένα. Σε περίπτωση που είναι ελλιπώς συμπληρωμένο το έντυπο ως προς τα ολογράφως ή αριθμητικώς απαιτούμενα προσφερόμενα ποσοστά έκπτωσης ή ποσών προσφοράς τότε θα υπερισχύουν οι ολογράφως τιμές. ...» και στο άρθρο 14 «Κριτήριο Ανάθεσης», ορίζει ότι «14.1 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 και τη σχετική στάθμισή τους. Κριτήριο για την ανάθεση της σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας - τιμής με χρήση προσέγγισης κόστους - αποτελεσματικότητας, σύμφωνα με το άρθρο 86 του ν4412/16, η οποία εκτιμάται βάσει των κάτωθι κριτηρίων: Κ1. Έκπτωση % επί του Προϋπολογισμού Δημοπράτησης ... Αναλυτικά τα κριτήρια παρουσιάζονται στο Παράρτημα ΙΙΙ, το οποίο συνοδεύει την παρούσα διακήρυξη και αποτελεί αναπόσπαστο και ενιαίο τμήμα αυτής. Βαθμολόγηση και κατάταξη προσφορών. Η σταθμισμένη βαθμολογία του κάθε κριτηρίου θα προκύπτει από το γινόμενο του επιμέρους συντελεστή βαρύτητας επί τη βαθμολογία του, η δε συνολική βαθμολογία της προσφοράς θα προκύπτει από το άθροισμα των σταθμισμένων βαθμολογιών όλων των κριτηρίων. Η συνολική βαθμολογία της προσφοράς υπολογίζεται με βάση τον παρακάτω τύπο : $U = 50\% * K1 + 10\% * K2 + 12\% * K3 + 6\% * K4 + 5\% * K5 + 10\% * K6 + 2\% * K7 + 2\% * K8 + 3\% * K9$... 14.2 Βαθμολόγηση Κριτηρίων. Ο τρόπος βαθμολόγησης της Οικονομικής και Τεχνικής Προσφοράς και τα επιμέρους κριτήρια και υποκριτήρια, καθώς και η στάθμισή τους δίνονται αναλυτικά στο Παράρτημα ΙΙΙ , που αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της παρούσας διακήρυξης. ...».

11. Επειδή, εξάλλου, στο Παράρτημα ΙΙΙ της διακήρυξης, υπό τον τίτλο «ΑΝΑΛΥΣΗ ΚΡΙΤΗΡΙΩΝ ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ (ΑΡΘΡΟ 14.1

Αριθμός απόφασης: 1134 / 2021

ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ)», ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: «...Βαθμολόγηση Τεχνικής και Οικονομικής Προσφοράς. Κριτήριο Κ1: Κριτήριο Οικονομικής Προσφοράς: Έκπτωση % επί του προϋπολογισμού Δημοπράτησης. (Ο Συντελεστής βαρύτητας κριτηρίου Κ1 είναι 50%). Η συνολική βαθμολογία της οικονομικής προσφοράς υπολογίζεται με βάση το Κ έκαστου οικονομικού φορέα, όπου Κ είναι η έκπτωση επί του Προϋπολογισμού Δημοπράτησης. Ο Προϋπολογισμός Δημοπράτησης καλύπτει το κόστος που σχετίζεται με την απόκτησή του έργου (κόστος κατασκευής του έργου και τρίμηνης δοκιμαστικής λειτουργίας), καθώς και το κόστος κανονικής λειτουργίας κατά την διάρκεια των 16 μηνών μετά την δοκιμαστική λειτουργία. Επομένως, η βαθμολογία στο κριτήριο Κ1 θα προκύπτει με βάση τον τύπο: $K = \frac{(\Pi - \Pi\pi)}{\Pi} * 100\%$ όπου : Κ = Έκπτωση επί του Προϋπολογισμού Δημοπράτησης % $\Pi\pi =$ η Οικονομική Προσφορά σε ευρώ του οικονομικού φορέα, που σχετίζεται με την απόκτηση και λειτουργία του έργου, $\Pi =$ ο Προϋπολογισμός Δημοπράτησης του έργου σε ευρώ. Η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα θα γίνεται σύμφωνα με το Παράρτημα Ι, όπου περιγράφονται αναλυτικά τα επί μέρους κέντρα κόστους που διαμορφώνουν τον Προϋπολογισμό Δημοπράτησης. Το Παράρτημα Ι αποτελεί αναπόσπαστο Τμήμα της παρούσης Διακήρυξης.».

12. Επειδή, τέλος, στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης, υπό τον τίτλο «ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΕΠΙ ΔΗΜΟΠΡΑΤΗΣΗΣ - ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΕΠΙ ΔΙΚΑΙΩΜΑΤΟΣ ΠΡΟΑΙΡΕΣΗΣ», ορίζονται τα εξής: «Εκτιμώμενος από την μελέτη προϋπολογισμός επί Δημοπράτησης Ο εκτιμώμενος από τη Μελέτη προϋπολογισμός επί Δημοπράτησης ισούται με το άθροισμα των ακόλουθων κέντρων κόστους: α. Κόστος κατασκευής σύμφωνα με τον προϋπολογισμό μελέτης, χωρίς ΦΠΑ και αναθεώρηση β. Κόστος λειτουργίας, χωρίς ΦΠΑ. Στον ακόλουθο πίνακα 1 δίνεται ο εκτιμώμενος Προϋπολογισμός επί Δημοπράτησης σε παρούσες τιμές. Σε αυτό επιλέγεται να μην περιληφθεί κόστος απομάκρυνσης του εξοπλισμού.» Κατόπιν, ακολουθεί ο εν λόγω Πίνακας 1 ο οποίος έχει ως εξής:

ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΕΠΙ ΔΗΜΟΠΡΑΤΗΣΗΣ	ΠΟΣΑ ΣΕ ΕΥΡΩ
α. Κόστος κατασκευής	5 004 605.48
β1. Κόστος λειτουργίας για το 1ο 3μηνο δοκιμαστικής λειτουργίας (συμπεριλαμβανομένης της ηλεκτρικής ενέργειας).	268 969.04

Αριθμός απόφασης: 1134 / 2021

β2. Κόστος λειτουργίας για το 16μηνο κανονικής λειτουργίας (συμπεριλαμβανομένης της ηλεκτρικής ενέργειας)	2 684 850.87
ΣΥΝΟΛΟ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΕΠΙ ΔΗΜΟΠΡΑΤΗΣΗΣ	7 958 425.40

Ακολούθως, αναφέρονται τα εξής: «Σε κάθε στοιχείο του Προϋπολογισμού επί Δημοπράτησης οι διαγωνιζόμενοι θα δώσουν έκπτωση, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα τεύχη δημοπράτησης προκειμένου να υπολογισθεί η βαθμολογία τους στο κριτήριο Κ1. Προσφορά επί του Προϋπολογισμού Δημοπράτησης οικονομικού φορέα. Η προσφορά επί του Προϋπολογισμού Δημοπράτησης κάθε οικονομικού φορέα ισούται με το άθροισμα των ακόλουθων κέντρων κόστους: α. Κόστος κατασκευής Για κάθε οικονομικό φορέα λαμβάνεται το κόστος κατασκευής που προκύπτει από την έκπτωση επί του προϋπολογισμού μελέτης (προ ΦΠΑ και αναθεώρησης), που δηλώνεται στην Οικονομική Προσφορά του. Οι οικονομικοί φορείς θα προσφέρουν επιμέρους ποσοστά έκπτωσης για κάθε ομάδα τιμών ομοειδών εργασιών του τιμολογίου και προϋπολογισμού κατασκευής, εκφραζόμενα σε ακέραιες μονάδες %. Τα επιμέρους ποσοστά έκπτωσης πρέπει να βρίσκονται σε ομαλή σχέση μεταξύ τους σύμφωνα με το άρθρο 95 παρ. 2α του Ν. 4412/2016. β1 Δαπάνη λειτουργίας (συμπεριλαμβανομένης της ενεργειακής κατανάλωσης) για το 3μηνο δοκιμαστικής λειτουργίας από τον ανάδοχο (όπου θα επεξεργάζεται μαζί με το τακτικό φορτίο και τα δεματοποιημένα). Για κάθε οικονομικό φορέα λαμβάνεται η δαπάνη λειτουργίας που δηλώνεται στην Οικονομική Προσφορά του προ ΦΠΑ που η ΑΑ θα του καταβάλει, για την επεξεργασία για το 1^ο 3μηνο δοκιμαστικής λειτουργίας. β2. Δαπάνη λειτουργίας (συμπεριλαμβανομένης της ενεργειακής κατανάλωσης) για τους 16 μήνες κανονικής λειτουργίας (όπου θα επεξεργάζεται μαζί με το τακτικό φορτίο και τα δεματοποιημένα) Για κάθε οικονομικό φορέα η δαπάνη λειτουργίας υπολογίζεται ως εξής: Έστω X το προσφερόμενο στην οικονομική του προσφορά gate fee για το 1^ο 3μηνο δοκιμαστικής λειτουργίας. Στους 16 μήνες κανονικής λειτουργίας, το κόστος λειτουργίας λόγω αύξησης του επεξεργαζόμενου φορτίου των δεματοποιημένων αποβλήτων, θα αυξηθεί κατά 12,00 ευρώ/τόνο. Επομένως, η δαπάνη που θα καταβάλει η ΑΑ στον Ανάδοχο για τους 16 μήνες κανονικής λειτουργίας θα είναι (X + 12,00) ευρώ/τόνο. Η συνολική δαπάνη θα είναι: (X + 12,00) ευρώ/τόνο * 61.890 τόνοι τακτικού φορτίου και δεματοποιημένων αποβλήτων.» Αμέσως μετά ακολουθεί ο Πίνακας 2, ο οποίος έχει ως εξής:

Αριθμός απόφασης: 1134 / 2021

ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΕΠΙ ΤΟΥ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΔΗΜΟΠΡΑΤΗΣΗΣ	ΠΟΣΑ ΣΕ ΕΥΡΩ
α. Κόστος κατασκευής (παρούσα σύμβαση)	Προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης
β1. Κόστος λειτουργίας για το 1ο 3μηνο λειτουργίας (δοκιμαστική λειτουργία, επεξεργασία 6.800 τόνων τακτικού φορτίου και 1.770 τόνων δεματοποιημένων) (συμπεριλαμβανομένης της ηλεκτρικής ενέργειας) (παρούσα σύμβαση)	X ευρώ/τόνο * 8.570 τόνοι
β2. Κόστος λειτουργίας για το πρώτο 16μηνο κανονικής λειτουργίας (επεξεργασία 18.690 τόνων δεματοποιημένων και 43.200 τόνων τακτικού φορτίου) (συμπεριλαμβανομένης της ηλεκτρικής ενέργειας) (παρούσα σύμβαση)	(X + 12,00) ευρώ/τόνο * 61.890 τόνοι
ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΕΠΙ ΤΟΥ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΔΗΜΟΠΡΑΤΗΣΗΣ	

Ακολούθως, αναφέρονται τα εξής: «Εκτιμώμενος από την μελέτη προϋπολογισμός επί του δικαιώματος προαίρεσης Ο εκτιμώμενος από τη Μελέτη προϋπολογισμός επί του Δικαιώματος προαίρεσης ισούται με το άθροισμα των ακόλουθων κέντρων κόστους: Α1. Κόστος λειτουργίας, χωρίς ΦΠΑ. Στον ακόλουθο πίνακα 3 δίνεται ο εκτιμώμενος Προϋπολογισμός Δικαιώματος προαίρεσης σε παρούσες τιμές», ακολουθεί δε ο Πίνακας 3 με τίτλο «Προϋπολογισμός επί του Δικαιώματος προαίρεσης», ο οποίος έχει ως εξής:

ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΔΙΚΑΙΩΜΑΤΟΣ ΠΡΟΑΙΡΕΣΗΣ	ΠΟΣΑ ΣΕ ΕΥΡΩ
α1. Κόστος λειτουργίας για τους υπόλοιπους 27 μήνες λειτουργίας (κανονική λειτουργία, επεξεργασία δεματοποιημένων και τακτικού φορτίου) (συμπεριλαμβανομένης της ηλεκτρικής ενέργειας)	3 882 701.17
α2. Κόστος λειτουργίας για τους υπόλοιπους 33 μήνες λειτουργίας (κανονική λειτουργία, επεξεργασία 30.000 τόνων/έτος τακτικού φορτίου) (συμπεριλαμβανομένης της ηλεκτρικής ενέργειας)	3 463 952.38
ΣΥΝΟΛΟ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΕΠΙ ΤΟΥ ΔΙΚΑΙΩΜΑΤΟΣ ΠΡΟΑΙΡΕΣΗΣ	7 346 653.56

Το παράρτημα δε συνεχίζει ως εξής: «Επομένως, μετά την Οικονομική Προσφορά του οικονομικού φορέα το Δικαίωμα Προαίρεσης διαμορφώνεται ως εξής: α1. Δαπάνη λειτουργίας (συμπεριλαμβανομένης της ενεργειακής κατανάλωσης) για τους υπόλοιπους 27 μήνες κανονικής λειτουργίας (όπου θα επεξεργάζεται μαζί με το τακτικό φορτίο και τα δεματοποιημένα) Για κάθε οικονομικό φορέα η δαπάνη λειτουργίας υπολογίζεται ως εξής: Έστω X το προσφερόμενο στην οικονομική του προσφορά gate fee για το 1^ο 3μηνο δοκιμαστικής λειτουργίας. Για τους υπόλοιπους 27 μήνες κανονικής λειτουργίας, το κόστος λειτουργίας λόγω αύξησης του επεξεργαζόμενου φορτίου των δεματοποιημένων αποβλήτων, θα αυξηθεί κατά 12,17 ευρώ/τόνο. Επομένως, η δαπάνη που θα καταβάλει η ΑΑ για τους υπόλοιπους 27 μήνες κανονικής λειτουργίας θα είναι (X + 12,17) ευρώ/τόνο. Και η συνολική δαπάνη θα είναι: (X

Αριθμός απόφασης: 1134 / 2021

+ 12,17) ευρώ/τόνο * 89.140 τόνοι τακτικού φορτίου και δεματοπποποιημένων αποβλήτων. α2. Δαπάνη λειτουργίας (συμπεριλαμβανομένης της ενεργειακής κατανάλωσης) για τους υπόλοιπους 33 μήνες κανονικής λειτουργίας Για κάθε οικονομικό φορέα η δαπάνη λειτουργίας για τους υπόλοιπους 33 μήνες κανονικής λειτουργίας υπολογίζεται ως εξής: Έστω Χ το προσφερόμενο στην οικονομική του προσφορά τέλος προσκόμισης απορριμμάτων προς επεξεργασία (gate fee) για το 1^ο 3μηνο δοκιμαστικής λειτουργίας. Στους υπόλοιπους 33 μήνες κανονικής λειτουργίας, το κόστος λειτουργίας λόγω αύξησης του επεξεργαζόμενου φορτίου των αποβλήτων (επεξεργασία μόνο τακτικού φορτίου), θα αυξηθεί κατά 10,15 ευρώ/τόνο. Επομένως, η δαπάνη που θα καταβάλει η ΑΑ για τους υπόλοιπους 33 μήνες κανονικής λειτουργίας θα είναι $(X + 10,15)$ ευρώ/τόνο. Η συνολική δαπάνη θα είναι: $(X + 10,15)$ ευρώ/τόνο * 83.400 τόνοι τακτικού φορτίου αποβλήτων.», καταλήγει δε με τον Πίνακα 4 υπό τον τίτλο «Προϋπολογισμός επί του Δικαιώματος προαίρεσης μετά την οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα», ο οποίος έχει ως εξής:

ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΕΠΙ ΤΟΥ ΔΙΚΑΙΩΜΑΤΟΣ ΠΡΟΑΙΡΕΣΗΣ	ΠΟΣΑ ΣΕ ΕΥΡΩ
α1. Κόστος λειτουργίας για τους υπόλοιπους 27 μήνες κανονικής λειτουργίας (κανονική λειτουργία, επεξεργασία 22.540 τόνων δεματοπποποιημένων και 66.600 τόνων τακτικού φορτίου) (συμπεριλαμβανομένης της ηλεκτρικής ενέργειας)	$(X + 12,17)$ ευρώ/τόνο * 89.140 τόνοι
α2. Κόστος λειτουργίας για τους υπόλοιπους 33 μήνες λειτουργίας (κανονική λειτουργία, επεξεργασία 83.400 τόνων/έτος τακτικού φορτίου) (συμπεριλαμβανομένης της ηλεκτρικής ενέργειας)	$(X + 10,15)$ ευρώ/τόνο * 83.400 τόνοι
ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΕΠΙ ΤΟΥ ΔΙΚΑΙΩΜΑΤΟΣ ΠΡΟΑΙΡΕΣΗΣ	

13. Επειδή, με την προσφυγή της, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η εταιρεία ... δεν έχει υποβάλλει τα απαιτούμενα επί ποινή αποκλεισμού Παραρτήματα της οικονομικής προσφοράς, τα οποία αποτελούσαν ξεχωριστά και αυτοτελή έγγραφα της οικονομικής της προσφοράς, κατά συνέπεια, παρανόμως και με πλημμελή αιτιολογία ενόψει του ότι ουδεμία σχετική αναφορά λαμβάνει χώρα επί της προσβαλλόμενης πράξης, έγινε δεκτή στην διαγωνιστική διαδικασία και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος η εταιρεία ... Αντιθέτως, η αναθέτουσα αρχή και η εταιρεία ... προβάλλουν ότι το μόνο έντυπο οικονομικής προσφοράς που επέβαλλε η Διακήρυξη να υποβληθεί ήταν αυτό που «παράγεται από την ειδική ηλεκτρονική φόρμα του υποσυστήματος» και ότι δεν υπήρχαν, ούτε προβλέπονταν άλλα «αυτοτελή» «παραρτήματα της οικονομικής προσφοράς» και ότι στην προσφορά της εν λόγω εταιρείας είναι σαφές ότι η

Αριθμός απόφασης: 1134 / 2021

έκπτωση 1% που δόθηκε αφορά τόσο το Μέρος Πρώτο (Έργο), όσο και το Μέρος Δεύτερο (Προμήθεια), δηλαδή η έκπτωση 1% που δόθηκε δεν αφορά μόνο το έργο, όπως εσφαλμένως ισχυρίζεται η ..., αλλά και το κόστος της λειτουργίας (δοκιμαστικής και κανονικής).

14. Επειδή, από τους παρατεθέντες στη 10^η σκέψη της παρούσας όρους του άρθρου 24.4 της διακήρυξης ρητώς και με σαφήνεια προκύπτει ότι οικονομική προσφορά που καταθέτουν οι διαγωνιζόμενοι περιλαμβάνει διακεκριμένα αρχεία. Το πρώτο απαιτούμενο, επί ποινή αποκλεισμού, αρχείο, είναι η παραγόμενη από το ηλεκτρονικό σύστημα του διαγωνισμού ηλεκτρονική φόρμα και το δεύτερο απαιτούμενο αρχείο είναι τα συνημμένα στη διακήρυξη Παραρτήματα της Οικονομικής Προσφοράς συμπληρωμένα και ψηφιακά υπογεγραμμένα. Όσα δε περί του αντιθέτου προβάλλονται είναι αβάσιμα και απορριπτέα. Και μπορεί τα Παραρτήματα να μην επιγράφονται ως Παραρτήματα Οικονομικής Προσφοράς, όπως, όμως, εκτίθεται στις σκέψεις 11 και 12 της παρούσας, το Παράρτημα Ι ρητώς αναφέρεται ότι αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της διακήρυξης, η συμπλήρωσή του δε είναι υποχρεωτική επί ποινή αποκλεισμού. Και τούτο, διότι όπως ορίζεται στο Παράρτημα ΙΙΙ της διακήρυξης, στο οποίο ρητώς παραπέμπει το άρθρο 14 της διακήρυξης «Η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα θα γίνεται σύμφωνα με το Παράρτημα Ι, όπου περιγράφονται αναλυτικά τα επί μέρους κέντρα κόστους που διαμορφώνουν τον Προϋπολογισμό Δημοπράτησης. Το Παράρτημα Ι αποτελεί αναπόσπαστο Τμήμα της παρούσης Διακήρυξης». Η εν λόγω διάταξη, στην οποία ρητώς παραπέμπει η διακήρυξη περιέχει ειδική και λεπτομερή ρύθμιση σε σχέση με τον τρόπο υποβολής της Οικονομικής Προσφοράς, η οποία διέπει κατά τρόπο αποκλειστικό το ζήτημα του ακριβούς περιεχομένου της οικονομικής προσφοράς που έχει αναγραφεί στην ηλεκτρονική φόρμα, και εξειδικεύει τον τρόπο με τον οποίο εξάγεται η προσφερόμενη τιμή που θα αξιολογηθεί σύμφωνα με το κριτήριο ανάθεσης της διακήρυξης (άρθρο 14) με την παράθεση των αναγκαίων στοιχείων, τόσο για την κατασκευή του έργου, όσο και για τη λειτουργία του (δοκιμαστική και κανονική). Περαιτέρω, στο προσαρτηθέν στη διακήρυξη Παράρτημα Ι αυτής περιέχονται δύο Πίνακες, ο Πίνακας 2 που επιγράφεται «ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΕΠΙ ΤΟΥ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΔΗΜΟΠΡΑΤΗΣΗΣ» και ο Πίνακας 4 που επιγράφεται «ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΕΠΙ ΤΟΥ ΔΙΚΑΙΩΜΑΤΟΣ

Αριθμός απόφασης: 1134 / 2021

ΠΡΟΑΙΡΕΣΗΣ», στους οποίους καταλείπονται πεδία κενά προς συμπλήρωση, μεταξύ άλλων, του πεδίου Χ για το προσφερόμενο τέλος προσκόμισης απορριμμάτων προς επεξεργασία (gate fee) για το 1^ο 3μηνο δοκιμαστικής λειτουργίας, του πεδίου Χ για το προσφερόμενο τέλος προσκόμισης απορριμμάτων προς επεξεργασία (gate fee) για τη 16μηνη κανονική λειτουργία, του αυτού δε πεδίου για τους υπόλοιπους 27 και 33 μήνες κανονικής λειτουργίας, αναλόγως αν ασκηθεί, εν όλω ή εν μέρει, το δικαίωμα προαίρεσης και των πεδίων της συνολικής προσφοράς αφενός επί του προϋπολογισμού δημοπράτησης και αφετέρου του δικαιώματος προαίρεσης, λαμβανομένων υπόψη των ποσοτήτων απορριμμάτων που κατά τον προϋπολογισμό προεκτιμάται ότι θα προσκομίζονται κατά τη δοκιμαστική λειτουργία και κατά την κανονική λειτουργία για τους 16 μήνες και τους επιπλέον 27 ή επιπλέον αυτών 33 μήνες του δικαιώματος προαίρεσης. Ως εκ τούτου, οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς, υποχρεούνται στην υποβολή προσφοράς διακεκριμένων, για κάθε μία περίοδο, ποσών για το τέλος προσκόμισης απορριμμάτων προς επεξεργασία (gate fee), κατά τους περιεχόμενους στο συνημμένο στην διακήρυξη Παράρτημα Ι πίνακες, έστω και εάν αυτοί δεν αναφέρονταν ως «Παραρτήματα Οικονομικής Προσφοράς», προκειμένου να ελεγχθεί, αντιπαραβολικώς, η υπολογισθείσα συνολική προσφερόμενη τιμή επί του Προϋπολογισμού Δημοπράτησης, ιδίως δε για τη προσφερόμενη τιμή για τη λειτουργία. Και τούτο, λαμβανομένου ιδίως υπόψη ότι για τη λειτουργία τουλάχιστον, αφού η συνολική προσφερόμενη τιμή υπολογίζεται επί προεκτιμώμενων ποσοτήτων απορριμμάτων προς επεξεργασία, η οποία δεν έπεται ότι κατά την εκτέλεση της σύμβασης θα παραμείνει ίδια, ουσιώδες στοιχείο της προσφοράς καθίσταται κατά τους όρους του άρθρου 95 παρ. 2 του ν. 4412/2016, στο οποίο ρητώς παραπέμπει το άρθρο 13.2 της διακήρυξης, η προσφερόμενη τιμή μονάδος για την επεξεργασία των απορριμμάτων ανά τόνο αυτών, με άλλα λόγια το προσφερόμενο τέλος προσκόμισης απορριμμάτων προς επεξεργασία (gate fee) ανά τόνο. Και υπό την εκδοχή, άλλωστε, ότι το προσφερόμενο αυτό τέλος είναι σταθερό σε όλες τις προβλεπόμενες περιόδους, της 3μηνιας δοκιμαστικής περιόδου, της 16μηνιας κανονικής, της 27μηνιας περιόδου μετά τη 16μηνη κανονική και της 33μηνιας μετά την 27μηνια πρώτη περίοδο του δικαιώματος προαίρεσης, προσαυξάνεται δε κάθε φορά, αναλόγως, με ένα επιπλέον ποσό λόγω προεκτιμώμενης αύξησης του επεξεργαζόμενου

Αριθμός απόφασης: 1134 / 2021

φορτίου των δεματοποιημένων αποβλήτων, σε κάθε περίπτωση οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς, υποχρεούνται στην υποβολή προσφοράς ποσού για το τέλος προσκόμισης απορριμμάτων προς επεξεργασία (gate fee) για την πρώτη τουλάχιστον περίοδο της 3μηνης δοκιμαστικής περιόδου. Στην προκειμένη περίπτωση, όπως προκύπτει από τον φάκελο της υπόθεσης και συνομολογεί τόσο η ίδια η παρεμβαίνουσα εταιρεία ... όσο και η αναθέτουσα αρχή, η προσωρινή ανάδοχος, δεν υπέβαλε τους Πίνακες 2 και 4 του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης, προσηκόντως συμπληρωμένους και ψηφιακά υπογεγραμμένους, παρέλειψε συνεπώς να υποβάλει ρητώς αξιόυμενο έγγραφο της οικονομικής της προσφοράς, επομένως η προσφορά της θα έπρεπε ν'απορριφθεί ενόψει των αρχών της τυπικότητας, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων. Εξάλλου, από την επισκόπηση της ηλεκτρονικής φόρμας υποβολής οικονομικής προσφοράς της προκύπτει ότι η εταιρεία ... έδωσε μία τιμή επί της προϋπολογισθείσας δαπάνης για την κατασκευή του έργου και μία τιμή επί της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης για τη λειτουργία του (δοκιμαστική και κανονική), ενόψει δε του προπαρατεθέντος περιεχομένου των πινάκων 2 και 4 του παραρτήματος Ι της διακήρυξης, το οποίο κατά τα ερμηνευτικώς δεκτά αποτελεί διάταξη της διακηρύξεως, παρέλειψε να προσφέρει τιμή μονάδος για την επεξεργασία των απορριμμάτων ανά τόνο αυτών, με άλλα λόγια δεν προσέφερε τιμή τέλους προσκόμισης απορριμμάτων προς επεξεργασία (gate fee) ανά τόνο και ανά περίοδο λειτουργίας της μονάδας, ως όφειλε, τιμή που δεν καταγράφεται στην ηλεκτρονική φόρμα του διαγωνισμού του συνολικού ποσού της προσφοράς της, και συνεπώς, η οικονομική της προσφορά δεν καλύπτει τις προβλέψεις της διακήρυξης. Η δε εκδοχή την οποία υποστηρίζει η ... ότι δηλαδή τίθεται ζήτημα ασάφειας της Διακήρυξης, η οποία «δεν μπορεί να αποβεί σε βάρος της», είναι απορριπτή ως αβάσιμη, επιπλέον, η παράλειψη προσφοράς τέλους προσκόμισης απορριμμάτων προς επεξεργασία (gate fee) ανά τόνο και ανά περίοδο λειτουργίας της μονάδας δεν θα ήταν νόμιμο να συμπληρωθεί εκ των υστέρων. Και τούτο, διότι η ως άνω διαπιστωθείσα παράλειψη δεν συνιστά πλημμέλεια, πολλώ δε μάλλον επουσιώδη, αλλά σοβαρότατη έλλειψη ουσιώδους στοιχείου της προσφοράς της, μη δυνάμενη να αναπληρωθεί εκ των υστέρων. Εξάλλου, όλες οι επιλεγείσες προσφορές πρέπει να είναι σύμφωνες προς τους όρους της διακήρυξης, ώστε να εξασφαλίζεται η αντικειμενική

Αριθμός απόφασης: 1134 / 2021

σύγκριση μεταξύ τους (ΔΕΚ αποφ. της 22-6-1993, C – 243/1989, της 25-4-1996, C – 87/1994 κ.ά.). Ενδεχόμενη διόρθωση της οικονομικής προσφοράς δεν είναι σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης, όταν αυτοί δεν επιτρέπουν αποκλίσεις, σε αντίθετη δε περίπτωση, συντρέχει ευνοϊκή μεταχείριση του διαγωνιζομένου, πράγμα που οδηγεί σε παραβίαση της αρχής της ίσης μεταχείρισης, εφόσον δεν προβλέπεται από τη διακήρυξη η δυνατότητα υποβολής εναλλακτικής προσφοράς (βλ. εν προκειμένω την απαγορευτική διάταξη της παρ. 2.4.1 της διακήρυξης) και, επομένως, κάθε διόρθωση προσφοράς λειτουργεί εν τέλει ως αντιπροσφορά, που δεν είναι νομίμως επιτρεπτή. Κατά συνέπεια, η οικονομική προσφορά της εταιρείας ... μη νομίμως έγινε δεκτή, η δε αναθέτουσα αρχή όφειλε κατά τ'ανωτέρω γενόμενα δεκτά να την απορρίψει. Συνακόλουθα, η προσβαλλόμενη απόφαση του Δήμου ..., με την οποία η εταιρεία ... ανακηρύχθηκε προσωρινή ανάδοχος της σύμβασης είναι μη νόμιμη και πρέπει ν' ακυρωθεί. Ο ισχυρισμός, τέλος, του Δήμου ... ότι συνιστά επιτακτική ανάγκη το υπό δημοπράτηση έργο να κατασκευαστεί και να τεθεί σε πλήρη λειτουργία το συντομότερο δυνατόν, δοθέντος ότι αναμένεται να λύσει ένα μεγάλο πρόβλημα που αντιμετωπίζει το νησί επί σειρά ετών, είναι απορριπτέος. Και τούτο, διότι το δημόσιο συμφέρον επιτάσσει εξίσου, κατά τα παγίως κριθέντα, την τήρηση της νομιμότητας και της διαφάνειας κατά τις διαγωνιστικές διαδικασίες προς σύναψη δημοσίων συμβάσεων (Ε.Α. ΣτΕ 51/2021, 242/2020, 388/2016, 489/2011, 966/2009, 115/2006, 295/2005 κ.ά.).

15. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, η κρινόμενη προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, η δε παρέμβαση πρέπει ν' απορριφθεί, σύμφωνα με το σκεπτικό.

16. Επειδή, ύστερα από την αμέσως προηγούμενη σκέψη το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να της επιστραφεί, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του ν. 4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του π.δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Αριθμός απόφασης: 1134 / 2021

Ακυρώνει, σύμφωνα με το σκεπτικό, τη με αριθμό .../2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ..., με την οποία εγκρίθηκε το από 07.04.2021 υπογεγραμμένο δεύτερο (II) πρακτικό της επιτροπής διαγωνισμού του έργου με τίτλο: «ΚΑΤΑΣΚΕΥΗ ΜΟΝΑΔΑΣ ΠΡΟΕΠΕΞΕΡΓΑΣΙΑΣ ΑΠΟΡΡΙΜΜΑΤΩΝ & ΚΟΜΠΟΣΤΟΠΟΙΗΣΗΣ (ΜΟΠΑΚ) Δ. ...», προϋπολογισμού 9.887.361,74 €, με Α/Α συστήματος ..., κατά το μέρος που έκανε δεκτή την οικονομική προσφορά της εταιρείας «...» και την ανέδειξε προσωρινή ανάδοχο της σύμβασης.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου που κατέθεσε η προσφεύγουσα για την εξέταση της προσφυγής της.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 4 Ιουνίου 2021 και εκδόθηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη στις 24 Ιουνίου 2021, δυνάμει της με αριθμό 69/2021 (Ορθή Επανάληψη) Πράξης Προέδρου ΑΕΠΠ περί ορισμού νέου Προέδρου του 2^{ου} Κλιμακίου.

Η Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου

Μιχαήλ Γ. Σοφιανός