

Η

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

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 09 Ιουνίου 2021 με την εξής σύνθεση: Χρήστος Σώκος, Πρόεδρος και Εισηγητής, Μιχαήλ Διαθεσόπουλος και Αγγελική Πουλοπούλου, Μέλη.

Για να αποφασίσει σχετικά με την από 05.04.2020 με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 408/06.04.2020 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» που εδρεύει στα ..., οδός ... αρ. ..., όπως νομίμως εκπροσωπείται,

κατά της «... (...)», όπως νομίμως εκπροσωπείται [εφεξής ο αναθέτων φορέας].

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...», που εδρεύει στον ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατέθεσε την από 15.04.2020 Παρέμβασή της.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. ...(Φ. ...) Απόφαση του αναθέτοντος φορέα ως προς το σημείο της που ανέδειξε την παρεμβαίνουσα ως προσωρινή ανάδοχο για το τμήμα 3 του υπό κρίση διαγωνισμού.

Με την παρέμβασή της, η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Χρήστο Σώκο

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ποσού € 1.462,50 σύμφωνα με τον προϋπολογισμό του επίμαχου τμήματος (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό ...και το από 03.04.2020 αποδεικτικό πληρωμής της ΕΘΝΙΚΗΣ

Αριθμός απόφασης: 1139/2021

ΤΡΑΠΕΖΑΣ).

2. Επειδή, με την υπ' αριθμ. υπ. αριθ. ... Διακήρυξη του αναθέτοντος φορέα προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός ανοιχτός δημόσιος διαγωνισμός άνω των ορίων για την προμήθεια ειδών ιματισμού και μέσων ατομικής προστασίας (ΜΑΠ) με κριτήριο αξιολόγησης των προσφορών την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης τιμή, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 2.092.278,00€ πλέον ΦΠΑ. Η σύμβαση χωρίζεται σε 64 τμήματα. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ με Α/Α Συστήματος ... και ΑΔΑΜ ... 2019-03-15. Προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 13/03/2019 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης.

3. Επειδή, μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών που πραγματοποιήθηκε στις 03.07.2019, η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού διαπίστωσε ότι συμμετέχουν δώδεκα (12) οικονομικοί φορείς μεταξύ των οποίων και η προσφεύγουσα, η οποία υπέβαλε προσφορά για το τμήμα 3. Η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού προέβη κατόπιν στην αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής, στον έλεγχο των δειγμάτων και στην αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών και συνέταξε πρακτικό ελέγχου και αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών του Διαγωνισμού με ημερομηνία 23.12.2019, το οποίο υπέγραψαν τα μέλη της και ανάρτησε στη λειτουργικότητα «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 24.12.2019.

Στη συνέχεια, στις 24.12.2019, η Επιτροπή ανακοίνωσε την ημερομηνία αποσφράγισης των οικονομικών προσφορών, η οποία πραγματοποιήθηκε στις 27.12.2019 και ώρα 10πμ. Η Επιτροπή αφού αξιολόγησε τις οικονομικές προσφορές των οικονομικών φορέων, των οποίων τα δικαιολογητικά συμμετοχής και οι τεχνικές προσφορές κρίθηκαν πλήρη, συνέταξε πρακτικό με τα αποτελέσματα των οικονομικών προσφορών με ημερομηνία 30.01.2020.

Στις 27.02.2020, η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού προέβη στην εκ νέου σύνταξη του πρακτικού ελέγχου και αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών του Διαγωνισμού με ημερομηνία 23.12.2019, χωρίς να αλλάξει τα αποτελέσματα της αξιολόγησης, αλλά για να προσθέσει λεπτομερέστερη και πιο ολοκληρωμένη αιτιολογία της αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών και των δειγμάτων των οικονομικών φορέων, ανά τμήμα. Με την από 28.02.2020 Εισήγηση η Επιτροπή κοινοποίησε τα

Αριθμός απόφασης: 1139/2021

αποτελέσματα της αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής, των τεχνικών προσφορών μέρους των οποίων αποτελεί και ο έλεγχος των δειγμάτων και των οικονομικών προσφορών, στο αποφαινόμενο όργανο του εν λόγω διαγωνισμού προκειμένου να επικυρωθούν. Η Απόφαση με αρ. ... του Διευθύνοντος Συμβούλου του αναθέτοντος φορέα επικύρωσε τα αποτελέσματα της αξιολόγησης.

4. Επειδή, κατά της ως άνω απόφασης ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, νόμιμα και εμπρόθεσμα στις 03.04.2020, 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 στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα 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 ΠΔ 39/2017.

5. Επειδή, με την υπ' αριθμ. 625/2020 απόφαση του 5^{ου} Κλιμακίου της Α.Ε.Π.Π. απορρίφθηκαν οι λόγοι ακύρωσης της προσφεύγουσας κατά του αποκλεισμού της και δεν εξετάστηκαν λόγω ελλείψεως εννόμου συμφέροντος οι λόγοι ακύρωσης κατά της προσφοράς της παρεμβαίνουσας.

6. Επειδή, η ως άνω απόφαση της Α.Ε.Π.Π. ακυρώθηκε εν μέρει με την υπ' αριθμ. 170/2021 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών (ΙΔ' Τμήμα Ακυρωτικό) κατά το τμήμα που έκρινε ως αλυσιτελώς προβαλλόμενους τους λόγους ακύρωσης της προσφεύγουσας κατά της παρεμβαίνουσας ενώ διατηρήθηκε η ισχύς της κατά το τμήμα που έκρινε απορριπτέα την προσφορά της προσφεύγουσας. Κατόπιν τούτου η υπόθεση αναπέμφθηκε στην Α.Ε.Π.Π. προκειμένου να ασκήσει εκ νέου την αρμοδιότητά της και να προβεί σε κρίση των αιτιάσεων της προδικαστικής προσφυγής κατά της παρεμβαίνουσας που δεν εξετάστηκαν από αυτήν.

7. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον τρίτο λόγο της προσφυγής της, ο οποίος δεν εξετάστηκε αρχικά, στρέφεται κατά της προσφοράς της παρεμβαίνουσας και ισχυρίζεται ότι ««(...) αναφορικά με το ΕΕΕΣ που υπεβλήθη από την εταιρεία '...' αναφέροντας ότι, υπόψη εταιρεία απάντησε ανακριβώς αρνητικά στο ερώτημα στη σελ. 4 Μέρος ΙΙΙ Λόγοι αποκλεισμού ή επαγγελματικό παράπτωμα (...) Σε όλες τις ερωτήσεις η απάντηση του εκπροσώπου της εν λόγω εταιρείας είναι αρνητική ΟΧΙ. Ψευδώς όμως καθόσον

Αριθμός απόφασης: 1139/2021

σε διαγωνισμό της ... υπ' αριθ. 6/18 η προσφορά της απερρίφθη καθόσον, ενώ είχε αναδειχθεί προσωρινός ανάδοχος δεν υπέβαλε εντός των προθεσμιών που καθορίστηκαν τα απαιτούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης σύμφωνα με τα άρθρα 75, 80 και 103 του Ν. 4412/16 (...). Οι ανωτέρω πλημμέλειες αποτελούν απόκρυψη πληροφοριών με σκοπό τον επηρεασμό της διαδικασίας λήψης απόφασης και η εν λόγω Επιτροπή παρότι με το από 15-11-2019 υπόμνημα της εταιρείας μας ήταν ενήμερη, σε καμία ενέργεια δεν προέβη για την παροχή διευκρινίσεων από την εν λόγω εταιρεία.».

8. Επειδή, ύστερα από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης, των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, της παρέμβασης και του Υπομνήματος της προσφεύγουσας σχετικά με τον ως άνω λόγο προκύπτουν τα εξής: Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η παρεμβαίνουσα στο Ε.Ε.Ε.Σ της και συγκεκριμένα στο ερώτημα «Έχουν επιβληθεί στον οικονομικό φορέα, στο πλαίσιο προηγούμενης δημόσιας σύμβασης, προηγούμενης σύμβασης με αναθέτουσα αρχή ή προηγούμενης σύμβασης παραχώρησης, πρόωρη καταγγελία της σύμβασης, αποζημιώσεις ή άλλες παρόμοιες κυρώσεις», απάντησε ψευδώς όχι, ενώ σε προηγούμενο διαγωνισμό της ... είχε απορριφθεί η προσφορά της επειδή δεν είχε προσκομίσει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Όμως η απόρριψη της προσφοράς της παρεμβαίνουσας για μη ορθή υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης δεν αποτελεί σε καμία περίπτωση σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα, όπως ορίζεται στο Μέρος ΙΙΙ του ΕΕΕΣ «Λόγοι Αποκλεισμού» ενότητα Γ περί των «Λόγων που σχετίζονται με αφερεγγυότητα, σύγκρουση συμφερόντων ή επαγγελματικό παράπτωμα», όπου ορίζονται ως τέτοιοι όσοι έχουν σχέση με την παραβίαση της περιβαλλοντικής νομοθεσίας, της εργατικής νομοθεσίας και της νομοθεσίας περί ασφαλιστικών και φορολογικών εισφορών. Κατόπιν των ανωτέρω η υπό κρίση λόγος της προσφυγής κατά της παρεμβαίνουσας είναι αβάσιμος και ως εκ τούτου πρέπει να απορριφθεί.

9. Επειδή, κατ' ακολουθία, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και ως προς το τμήμα αυτής που στρέφεται κατά της προσφοράς της παρεμβαίνουσας και να γίνει δεκτή η παρέμβαση.

Για τους λόγους αυτούς

Αριθμός απόφασης: 1139/2021

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 09 Ιουνίου 2021 και εκδόθηκε στις 25 Ιουνίου 2021 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

ΧΡΗΣΤΟΣ ΣΩΚΟΣ

Ο Γραμματέας

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΞΕΝΟΣ