

**Η**

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

**1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 02 Αυγούστου 2021 με την εξής σύνθεση: Χρήστος Σώκος, Πρόεδρος και Εισηγητής, Μιχαήλ Διαθεσόπουλος και Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου σε αναπλήρωση της κωλυόμενης Αγγελικής Πουλοπούλου, Μέλη.

Για να αποφασίσει σχετικά με την από 25.06.2021 με ΓΑΚ 1297/28.06.2021 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...» (διακριτικός τίτλος «...»), που εδρεύει στο ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.,

Κατά του «...», όπως νομίμως εκπροσωπείται [εφεξής η αναθέτουσα αρχή].

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...» (εφεξής παρεμβαίνουσα), που εδρεύει στην ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατέθεσε την από 07.07.2021 Παρέμβασή της.

Με την προδικαστική της προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται να να ακυρωθούν (α) η με αριθμό 11.6.2021 απόφαση του διοικητικού συμβουλίου της ..., 584 Συνεδρία (θέμα 6), με την οποία εγκρίθηκαν τα με αριθμούς Νο1 (με αριθμό πρωτ. 3840/2.4.2021), Νο2 (με αριθμό πρωτ. 6169/17.5.2021) Νο3 με αριθμό πρωτ. 6521/28.5.2021) πρακτικά της επιτροπής διενέργειας/αξιολόγησης του διαγωνισμού κατά το μέρος που αποφασίσθηκε η αποδοχή τεχνικής προσφοράς της εταιρείας «...» και αποφασίσθηκε η ανάδειξη αυτής ως προσωρινής αναδόχου, β) τα συναφή με την ως άνω απόφαση πρακτικά της Επιτροπής διενέργειας/αξιολόγησης Διαγωνισμού με αριθμό Νο1 (με αριθμό πρωτ. 3840/2.4.2021) και Νο2 (με αριθμό πρωτ. 6169/17.5.2021) κατά το μέρος του ελέγχου, αξιολόγησης και της αποδοχής των Δικαιολογητικών Συμμετοχών και της Τεχνικής Προσφοράς της εταιρείας «...» και της ανάδειξης της τελευταίας ως προσωρινής αναδόχου, καθώς και κάθε άλλη προγενέστερη ή μεταγενέστερη πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής.

Με την Παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της υπό κρίση 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 προσφυγής κατεβλήθη το κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με ηλεκτρονικό αριθμό ..., ποσού €1.200,00.

2. Επειδή, με την υπ' αριθμ. πρωτ. ... Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε ανοικτός Διεθνής Διαγωνισμός, για την επιλογή αναδόχου του έργου «Παροχή Υπηρεσιών Ταχυμεταφοράς Βιβλίων ...». Οι εν λόγω υπηρεσίες αφορούν στην άμεση και ολοκληρωμένη μεταφορά/παροχή των ακαδημαϊκών συγγραμμάτων στους κατά τόπους φοιτητές, την πλήρη αυτοματοποίηση της διαδικασίας παραλαβής των συγγραμμάτων από τους φοιτητές, τη διασύνδεση των συστημάτων διακίνησης αποστολών της επιχείρησης ταχυμεταφοράς με το πληροφοριακό σύστημα της δράσης «...», την πλήρη διαθεσιμότητα της υπηρεσίας και την εφαρμογή της ίδια χρέωσης για το σύνολο των εκδοτών που θα επιλέξουν τις υπηρεσίες ταχυμεταφοράς. Η μέγιστη χρέωση της υπηρεσίας ανά αποστολή Συγγράμματος ορίζεται σε 1,20€, πλέον ΦΠΑ, για κάθε τυπική αποστολή συγγράμματος ενώ η συνολική εκτιμώμενη αξία της σύμβασης με την προαίρεση δεν θα ξεπερνά το ποσό των €297.600,00 [€240.000,00 + ΦΠΑ (24%) €57.600,00], με δικαίωμα προαίρεσης έως 50% επί του πόσου της σύμβασης, βάσει του προβλεπόμενου αριθμού συγγραμμάτων που θα επιλέξουν οι εκδότες της δράσης «...» να παραδώσουν στους φοιτητές μέσω της επιχείρησης ταχυμεταφοράς. Η συνολική διάρκεια της σύμβασης έχει οριστεί σε τέσσερα (4) έτη από την υπογραφή της σύμβασης που θα καταρτιστεί μεταξύ .... και Αναδόχου και η χρονική διάρκεια της σύμβασης δύναται, με απόφαση της ..., να παραταθεί μέχρι δύο (2) επιπλέον έτη με τους αυτούς όρους. Ο εν λόγω διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ ....

3. Επειδή, στον ως άνω διαγωνισμό συμμετείχαν με παραδεκτές προσφορές μόνο η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα. Η Επιτροπή Διενέργειας και

## **Αριθμός απόφασης: 1384/2021**

Αξιολόγησης του Διαγωνισμού μετά τον έλεγχο, σύμφωνα με τους όρους του Τεύχους Διακήρυξης, των υποφακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» των διαγωνιζόμενων εταιρειών, συνέταξε το υπ' αριθμ. 3840/02.04.2021 Πρακτικό Νο1, το οποίο απέστειλε μέσω του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ στην Αναθέτουσα Αρχή, σύμφωνα με το οποίο εισηγήθηκε την αποστολή, μέσω του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ, πρόσκλησης προς τους δύο υποψήφιους οικονομικούς φορείς για την κατ' άρθρο 102 ν. 4412/2016 συμπλήρωση και διευκρίνιση, κατά περίπτωση, στοιχείων των προσφορών τους, τα οποία η Επιτροπή έκρινε ότι χρήζουν περαιτέρω διευκρίνισης. Στη συνέχεια, η Αναθέτουσα Αρχή απέστειλε στις διαγωνιζόμενες εταιρείες την με αριθμ. πρωτ. 4947/ΑΣ/20-04-2021 επιστολή, με την οποία ζητούσε τις ανωτέρω προβλεπόμενες στο Πρακτικό Νο1 διευκρινήσεις. Οι υποψήφιες εταιρείες απάντησαν στις υποβληθείσες ερωτήσεις και η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης του Διαγωνισμού συνεδρίασε στις 17/05/2021 και με το υπ' αριθμ. πρωτ. 6169/17.05.2021 Πρακτικό Νο2, εισηγήθηκε προς το Διοικητικό Συμβούλιο της Αναθέτουσας Αρχής την αποδοχή όλων των τεχνικών προσφορών των προσφερουσών εταιρειών, κατόπιν του ελέγχου και της αξιολόγησης των υποφακέλων των Τεχνικών Προσφορών τους και των σχετικών διευκρινίσεων επ' αυτών, και αποφάσισε τη συνέχιση του Διαγωνισμού με το επόμενο στάδιο, αυτό της αποσφράγισης μέσω συστήματος ΕΣΗΔΗΣ των υποφακέλων «Οικονομική Προσφορά» όλων των συμμετεχουσών στο διαγωνισμό εταιρειών, κατόπιν αποστολής σχετικής Πρόσκλησης από την Αναθέτουσα Αρχή. Η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης Διαγωνισμού την 18η/05/2021 προέβη στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών των διαγωνιζομένων και λαμβάνοντας υπόψη ότι, κριτήριο ανάθεσης της Σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει τιμής, σύμφωνα με την παράγραφο «2.3. Κριτήρια Ανάθεσης» του Τεύχους Διακήρυξης, ολοκλήρωσε τον έλεγχο των υποφακέλων «Οικονομική Προσφορά» των υποψήφιων εταιρειών και συνέταξε το υπ' αριθμ. πρωτ. 6521/28.05.2021 Πρακτικό Νο3, με το οποίο, εισηγήθηκε προς το ΔΣ της Αναθέτουσας Αρχής την έγκριση, ως τυπικά αποδεκτών, των οικονομικών προσφορών αμφότερων των διαγωνιζομένων και την ανακήρυξη της εταιρείας «...» ως Προσωρινής Αναδόχου για την Παροχή Γενικών Υπηρεσιών Ταχυμεταφοράς

## **Αριθμός απόφασης: 1384/2021**

Βιβλίων/Δεμάτων για την υπηρεσία «...» με συνολική τιμή ύψους 1,11€ ανά μονάδα χρέωσης (μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), με την αίρεση της επιτυχούς ολοκλήρωσης της διαδικασίας κατάθεσης και ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Κατόπιν τούτου, το ΔΣ της Αναθέτουσας Αρχής με την από 11/06/2021 584η Συνεδρία (Θέμα 6) αποφάσισε την Έγκριση του υπ' αριθμ. πρωτ. 3840/02.04.2021 Πρακτικού Νο1, του υπ' αριθμ. πρωτ. 6169/17.05.2021 Πρακτικού Νο2, και του υπ' αριθμ. πρωτ. 6521/28.05.2021 Πρακτικού Νο3 του Ανοιχτού Διεθνούς Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την Παροχή Γενικών Υπηρεσιών Ταχυμεταφοράς Βιβλίων/Δεμάτων για την υπηρεσία «...». Με την από 16/06/2021 και με Αρ. Πρωτ.: 7617/ΑΣ επιστολή της, η Αναθέτουσα Αρχή, την 16/06/2021, κοινοποίησε στους υποψήφιους την υπ. Αριθμ. 584/11-06-2021/Θέμα 6 απόφαση του ΔΣ της ..., με την οποία ενέκρινε τα ανωτέρω αναφερόμενα Πρακτικά, κάλεσε την προσωρινή Ανάδοχο να καταθέσει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Σε συνέχεια της παραπάνω πρόσκλησης, η Προσωρινή Ανάδοχος υπέβαλε μέσω του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ τα ως άνω δικαιολογητικά κατακύρωσης, ενώ την 29-06-2021 υπέβαλε και έντυπο φάκελο δικαιολογητικών, με αριθμ. πρωτ. εισ. 8089/29- 06-2021.

4. Επειδή, κατά της ως άνω απόφασης 584/11-06-2021, η οποία κοινοποιήθηκε ηλεκτρονικά στους προσφέροντες στις 16.06.2021 ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, νόμιμα και εμπρόθεσμα στις 25.06.2021, 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 και με προφανές έννομο συμφέρον καθόσον η προσφεύγουσα έχει συμμετάσχει στον διαγωνισμό με παραδεκτή προσφορά και προσδοκά να αναδειχθεί προσωρινή ανάδοχος στον διαγωνισμό. Επιπλέον, οι τεθείσες ψηφιακές υπογραφές των νομίμων εκπροσώπων της προσφεύγουσας επί της προδικαστικής προσφυγής είναι γνήσιες και πιστοποιημένες, απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών της παρεμβαίνουσας.

5. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, κοινοποίησε στις 28.06.2021 την υπό

## **Αριθμός απόφασης: 1384/2021**

εξέταση προδικαστική προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, ο οποίος μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της και απέστειλε στην ΑΕΠΠ τις με αριθμό πρωτοκόλλου 9130/12.07.2021 απόψεις της σχετικά με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, ζητώντας παράλληλα την απόρριψή της, τις οποίες απόψεις κοινοποίησε στην προσφεύγουσα αυθημερόν, ενώ προς αντίκρουση αυτών η προσφεύγουσα κατέθεσε νομίμως και παραδεκτώς το από 19.07.2021 Υπόμνημά της.

6. Επειδή, εν γένει παραδεκτώς και εμπροθέσμως, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017 παρεμβαίνει η παρεμβαίνουσα εταιρεία, καθόσον η υπό κρίση προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή στην παρεμβαίνουσα μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 28.06.2021, οπότε και εκκινεί η σχετική 10ήμερη προθεσμία προς άσκηση παρέμβασης και η εν λόγω παρέμβαση ασκήθηκε στις 07.07.2021, με κατάθεση μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, η παρεμβαίνουσα, δε, έχει προφανές έννομο συμφέρον να παρέμβει, αφού επιδιώκει τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης με την οποία έχει ανακηρυχθεί προσωρινή ανάδοχος του διαγωνισμού.

7. 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 ουσιαδών 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 αναζητείτο πραγματικό νόημα των ενσωματωμένων σε αυτή κανόνων με αφετηρία τη λεκτική, ήτοι γραμματική διατύπωσή τους (γραμματική ερμηνευτική μέθοδος).

8. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον πρώτο λόγο της προσφυγής της ισχυρίζεται ότι κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης και του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016 η Επιτροπή Διαγωνισμού κάλεσε την παρεμβαίνουσα να

## Αριθμός απόφασης: 1384/2021

διευκρινίσει αν έχει ολοκληρώσει τουλάχιστον μία σύμβαση κατά τα έτη 2018-2020 που να καλύπτει την απαίτηση του άρθρου 2.2.6 περ. α' της Διακήρυξης. Επίσης ισχυρίζεται ότι η σχετική δυνατότητα που παρασχέθηκε στην παρεμβαίνουσα προσέδωσε αθέμιτο ανταγωνιστικό πλεονέκτημα στην προσφορά της τελευταίας, διότι της επέτρεψε να υποβάλει μεταγενεστέρως ουσιώδη έγγραφα σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, τα οποία έλειπαν κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της.

9. Επειδή, ύστερα από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης, των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, της παρέμβασης και του Υπομνήματος της προσφεύγουσας προκύπτουν τα ακόλουθα σχετικά με τον πρώτο λόγο της κρινόμενης προσφυγής: Η παρεμβαίνουσα, προς πλήρωση του άρθρου 2.2.6 της Διακήρυξης δήλωσε στο Μέρος IV κεφάλαιο Γ του ΕΕΕΣ της (βλ. σελ. 13 και 14 αυτού) τις εξής δύο (2) συμβάσεις : (α) Σύμβαση με το βιβλιοπωλείο Πολιτεία Α.Ε, ποσού 120.000 ευρώ, με ημερομηνία έναρξης την 2.12.2014 έως 1.12.2021 και (β) Σύμβαση με την εταιρεία “..”, ποσού 100.000 ευρώ, με ημερομηνία έναρξης την 6.2.2018 έως 5.2.2022. Η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού μετά τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής της παρεμβαίνουσας, κάλεσε την τελευταία να διευκρινίσει αν έχει ολοκληρώσει τουλάχιστον μία σύμβαση κατά τα έτη 2018-2020 που να καλύπτει την ως άνω απαίτηση της Διακήρυξης και εν συνεχεία έκανε αποδεκτά τα αιτηθέντα με την με αριθμό πρωτ. 4947/ΑΣ/20.4.2021 επιστολή της και προσκομισθέντα εκ των υστέρων από την παρεμβαίνουσα νέα έγγραφα (οικονομικές προσφορές και αποδοχές αυτών (συμβάσεις) και καρτέλες πελατών με το σύνολο των τιμολογίων για τα έτη 2018, 2019, 2020. Με το άρθρο 42 του Ν.4782/2021 τροποποιήθηκε το άρθρο 102 του Ν. 4412/2016 και ορίζει ως εξής *«Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, οι αναθέτουσες αρχές, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητούν από τους προσφέροντες ή υποψήφιους οικονομικούς φορείς, όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλιπείς ή λανθασμένες, συμπεριλαμβανομένων εκείνων στο ΕΕΕΣ, ή όταν λείπουν συγκεκριμένα έγγραφα, να υποβάλλουν, να συμπληρώνουν, να αποσαφηνίζουν ή να ολοκληρώνουν τις σχετικές πληροφορίες ή τεκμηρίωση, εντός προθεσμίας όχι μικρότερης των δέκα (10) ημερών και όχι μεγαλύτερης των είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία*

## Αριθμός απόφασης: 1384/2021

κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης». Επιπροσθέτως, το άρθρο 142 παρ. 2 του ν. 4782/2021 ορίζει ότι: «Η ισχύς των άρθρων 3, 6 κατά το μέρος που τροποποιεί τις παρ. 1 και 5 του άρθρου 38 του Ν.4412/2016 7, 8, 9, 11, 12, 13, 42, 49, 62, 65, 80, 81, 87, 88, 94, 99, 101, 108, εκτός της περ. α' της παρ. 11, 121 και 127 αρχίζει από τη δημοσίευση του παρόντος στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως». Κατά τον χρόνο έκδοσης της προσβαλλόμενης απόφασης είχε ήδη τεθεί σε ισχύ ο Ν.4782/2021, ο οποίος με την τροποποίηση του άρθρου 102 του Ν.4412/2016, κατατείνει στον περιορισμό των αδικαιολόγητων αποκλεισμών των οικονομικών φορέων για αυστηρά τυπικούς λόγους, ενώ πληρούνται κατ' ουσίαν οι προϋποθέσεις συμμετοχής, χάριν της ανάπτυξης του ευρύτερου δυνατού υγιούς ανταγωνισμού, της κάμψης της τυπολατρίας και του φορμαλισμού και της διευκόλυνσης της πρόσβασης των μικρών και μεσαίων επιχειρήσεων στις δημόσιες συμβάσεις, προς όφελος της επιτυχούς έκβασης των διαγωνιστικών διαδικασιών και της καλύτερης εξυπηρέτησης του δημοσίου συμφέροντος (ad hoc ΑΕΠΠ Επταμελής Σύνθεση 10/2021). Όπως αναφέρεται στην αιτιολογική έκθεση του ν. 4782/2021, ως προς την επίμαχη διάταξη «Με το άρθρο 42 τροποποιείται το άρθρο 102 του ν. 4412/2016. Ειδικότερα, αναμορφώνονται πλήρως και απλοποιούνται οι διατάξεις, με τις οποίες παρέχεται η δυνατότητα συμπλήρωσης των υποβληθέντων στοιχείων της προσφοράς, με σκοπό τον περιορισμό των αδικαιολόγητων αποκλεισμών των οικονομικών φορέων για αυστηρά τυπικούς λόγους, ενώ πληρούνται κατ' ουσίαν οι προϋποθέσεις συμμετοχής. Συγκεκριμένα, προβλέπεται ότι οι αναθέτουσες αρχές, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητούν από τους οικονομικούς φορείς, όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλιπείς ή λανθασμένες, συμπεριλαμβανομένων εκείνων στο ΕΕΕΣ, ή όταν λείπουν συγκεκριμένα έγγραφα, να υποβάλουν, να συμπληρώνουν, να αποσαφηνίζουν ή να ολοκληρώνουν τις σχετικές πληροφορίες ή τεκμηρίωση, εντός προθεσμίας όχι μικρότερης των δέκα (10) ημερών και όχι μεγαλύτερης των είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Η προτεινόμενη τροποποίηση αποτελεί ουσιαστική μετατόπιση του εθνικού θεσμικού πλαισίου πλησιέστερα προς το πνεύμα της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ (παρ. 3 άρθρου 56) της οποίας τη διατύπωση, ουσιαστικά, υιοθετεί. Η τροποποίηση του άρθρου κρίνεται αναγκαία χάριν της ανάπτυξης του ευρύτερου δυνατού

## **Αριθμός απόφασης: 1384/2021**

υγιούς ανταγωνισμού, της κάμψης της τυπολατρείας και του φορμαλισμού και της διευκόλυνσης της πρόσβασης των μικρών και μεσαίων επιχειρήσεων στις δημόσιες συμβάσεις, προς όφελος της επιτυχούς έκβασης των διαγωνιστικών διαδικασιών και της καλύτερης εξυπηρέτησης του δημοσίου συμφέροντος. Με τη νέα διατύπωση του άρθρου 102, η αναθέτουσα αρχή δύναται να ζητήσει να διορθωθούν ή να συμπληρωθούν σε επιμέρους σημεία τα στοιχεία που περιλαμβάνονται σε ένα φάκελο υποψηφιότητας, αρκεί να μην τροποποιείται η προσφορά του οικονομικού φορέα με τέτοιο τρόπο ώστε να του δίνεται αθέμιτο πλεονέκτημα έναντι των λοιπών συμμετεχόντων στη διαδικασία ανάθεσης της σύμβασης και η αίτηση αυτή, της αναθέτουσας αρχής, να αφορά στοιχεία ή δεδομένα, των οποίων είναι αντικειμενικά εξακριβώσιμος ο προγενέστερος χαρακτήρας σε σχέση με το πέρας της προθεσμίας που είχε ταχθεί για την υποβολή υποψηφιότητας. Τα ανωτέρω ισχύουν κατ' αναλογία και για τυχόν ελλείπουσες δηλώσεις, υπό την προϋπόθεση ότι βεβαιώνουν γεγονότα αντικειμενικώς εξακριβώσιμα». Τούτο δε, δεν αντίκειται στην αρχή της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης, όπως κατοχυρώνονται στο εθνικό και ενωσιακό δίκαιο, δεδομένου ότι αφορά εξίσου όλους τους εκκρεμείς διαγωνισμούς και όλους τους διαγωνιζομένους (βλ. ΕΑ 133/2019 σκ. 11, 291/2019, σκ. 14, πρβλ. ΣτΕ 2029/2015). Περαιτέρω, εξάλλου, εφόσον οι εν λόγω ρυθμίσεις καταλαμβάνουν και εκκρεμείς διαγωνιστικές διαδικασίες, είναι ληπτές υπ' όψιν τόσο από τα αρμόδια όργανα του διαγωνισμού όσο και από την ΑΕΠΠ, όταν η Αρχή επιλαμβάνεται προδικαστικής προσφυγής, με την οποία προβάλλονται αιτιάσεις σχετικές με ελλείψεις ή λάθη των εγγράφων και στοιχείων που προσκομίζονται από τους διαγωνιζόμενους με την προσφορά τους ή και του ΕΕΕΣ ακόμη, ακόμη και αν οι διατάξεις του ν. 4782/2021 τέθηκαν σε ισχύ μετά την ολοκλήρωση του ελέγχου των στοιχείων αυτών από τα αρμόδια όργανα του διαγωνισμού (βλ. ΕΑ 133/2019 σκ. 11, 291/2019, σκ. 14). Αρκεί η διακήρυξη να μην περιέχει διάταξη σχετικά με το ζήτημα των διευκρινίσεων - συμπληρώσεων των εγγράφων των προσφορών των διαγωνιζομένων, τέτοια που να ρυθμίζει το ζήτημα ειδικώς, εξαντλητικώς και με σαφήνεια, ώστε να μην απαιτείται παραπομπή στη σχετική διάταξη του νόμου (άρθρο 102 ν. 4412/2016). Στην προκειμένη περίπτωση, η διακήρυξη του διαγωνισμού, σχετικά με το ζήτημα των διευκρινίσεων - συμπληρώσεων των εγγράφων των προσφορών των διαγωνιζομένων, δεν περιέχει διάταξη τέτοια που ρυθμίζει το



## **Αριθμός απόφασης: 1384/2021**

ζήτημα ειδικώς, εξαντλητικώς και με σαφήνεια, αντιθέτως παραπέμπει στη σχετική διάταξη του νόμου (άρθρο 102 ν. 4412/2016), η οποία, όμως, στο μεταξύ κατά τα άνω τροποποιήθηκε.

Εν προκειμένω, η Επιτροπή του Διαγωνισμού ζήτησε από την παρεμβαίνουσα να συμπληρώσει τις δηλώσεις της στο Μέρος IV κεφάλαιο Γ του ΕΕΕΣ ως προκαταρκτική απόδειξη της απαιτούμενης τεχνικής και επαγγελματικής της ικανότητας (βλ. παρ. 2.2.6 περ. α' της διακήρυξης). Τα προσκομισθέντα κατόπιν αυτού νέα έγγραφα (οικονομικές προσφορές και αποδοχές αυτών (συμβάσεις) και καρτέλες πελατών με το σύνολο των τιμολογίων για τα έτη 2018, 2019, 2020, από την Παρεμβαίνουσα, αφορούν συμβάσεις που είχε αυτή υλοποιήσει ήδη κατά τον χρόνο κατάθεσης της προσφοράς της και ως εκ τούτου νομίμως εκλήθη να συμπληρώσει ως προς αυτά το ΕΕΕΣ της. Σημειωτέον ότι και η προσφεύγουσα εκλήθη να συμπληρώσει την τεχνική της προσφορά με την υπ' αριθ. πρωτ. 4947/ΑΣ/20.4.2021 πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής. Κατόπιν των ανωτέρω προκύπτει ότι τα έγγραφα που προσκόμισε η παρεμβαίνουσα δεν αποτελούν ανεπίτρεπτη μεταγενέστερη υποβολή ουσιωδών εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης και οι αντίθετοι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας είναι αβάσιμοι και απορριπτέοι. Επομένως ο υπό κρίση λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.

10. Επειδή, εν συνεχεία η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι τα συμπληρωματικά στοιχεία και έγγραφα που προσκόμισε η παρεμβαίνουσα, δεν αποδεικνύουν σε κάθε περίπτωση ότι έχει εκτελέσει κατά την τελευταία τριετία (2018, 2019, 2020) τουλάχιστον ένα έργο/σύμβαση το οποίο να περιλαμβάνει διασύνδεση μέσω διεπαφών λογισμικού (web services) με τρίτα πληροφοριακά συστήματα

11. Επειδή, ύστερα από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης, των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, της παρέμβασης και του Υπομνήματος της προσφεύγουσας προκύπτουν τα ακόλουθα σχετικά με τον δεύτερο λόγο της κρινόμενης προσφυγής: Η συμπλήρωση του ΕΕΕΣ από την Παρεμβαίνουσα αποτελεί προαπόδειξη σχετικά με τη μη συνδρομή των λόγων

## **Αριθμός απόφασης: 1384/2021**

αποκλεισμού και την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής. Από κανένα σημείο της διακήρυξης δεν προκύπτει η υποχρέωση των συμμετεχόντων να συμπεριλάβουν εντός του φακέλου δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς, πέραν του ΕΕΕΣ και τα λοιπά αποδεικτικά έγγραφα περί μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού και περί πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής. Το άρθρο 3.2 της Διακήρυξης ορίζει ότι όλα τα δικαιολογητικά για την μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και περί πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής προσκομίζονται κατά το στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου. Επομένως, η παρεμβαίνουσα δεν είχε την υποχρέωση να προσκομίσει στο παρόν στάδιο του διαγωνισμού τα δικαιολογητικά που αποδεικνύουν την πλήρωση των απαιτήσεων του άρθρου 2.2.6 περ. γ' της διακήρυξης, όπως αυτά ορίζονται στο άρθρο 2.2.9.2 παρ. Β.4 της διακήρυξης. Επίσης, ακόμα και στην περίπτωση που η παρεμβαίνουσα κατέθεσε κάποιο σχετικό δικαιολογητικό προς απόδειξη της επίμαχης απαίτησης της περ. γ' του άρθρου 2.2.6 της διακήρυξης, τούτο δεν δεσμεύει αυτήν, αφού δεν όφειλε να καταθέσει αντίστοιχα αποδεικτικά μέσα, ούτε η αναθέτουσα αρχή μπορεί στο παρόν στάδιο, να απορρίψει προσφορά λόγω μη υποβολής των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου (ad hoc ΑΕΠΠ 995/2021). Κατόπιν των ανωτέρω ο υπό κρίση λόγος της προσφυγής είναι αβάσιμος και πρέπει να απορριφθεί.

12. Επειδή, εν συνεχεία η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι στην τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας δεν υπάρχει αναφορά ως προς τον τρόπο παροχής της ηλεκτρονικής διασύνδεσης των συστημάτων της με το Κεντρικό Πληροφοριακό Σύστημα (ΚΠΣ) που έχει αναπτύξει η ... στο πλαίσιο του έργου «...» για την online ανταλλαγή πληροφοριών σε πραγματικό χρόνο και ως εκ τούτου πρέπει να απορριφθεί η προσφορά της.

13. Επειδή, ύστερα από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης, των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, της παρέμβασης και του Υπομνήματος της προσφεύγουσας προκύπτουν τα ακόλουθα σχετικά με τον τρίτο λόγο της κρινόμενης προσφυγής: Η παρεμβαίνουσα στον κατατεθέντα φάκελο της προσφοράς της υπέβαλε ορθώς συμπληρωμένα τα Παραρτήματα Ι και ΙΙ της Διακήρυξης σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3.2. Σχετικά με τις προβαλλόμενες από την προσφεύγουσα αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης της παρεμβαίνουσας λεκτέα τα εξής: i)

## **Αριθμός απόφασης: 1384/2021**

Το άρθρο 2.4.3.2 σχετικά με την προδιαγραφή με A/A 1 ορίζει ότι ο ανάδοχος πρέπει «Να διαθέτει ταχυδρομικό δίκτυο με πανελλαδική κάλυψη με καταστήματα, σε όλες τις πόλεις της Ελλάδας, στις οποίες υπάρχει τμήμα Πανεπιστημίου, Τ.Ε.Ι. ή/και Ε.Α.Π και σχετική Γενική Άδεια από την Εθνική Επιτροπή Τηλεπικοινωνιών και Ταχυδρομείων (...), Εθνικής κατηγορίας (Εθνική Κάλυψη) και να καταθέσει ακριβές αντίγραφο της με την προσφορά του». Η παρεμβαίνουσα στην προσκομισθείσα Βεβαίωση Εγγραφής στο Μητρώο Ταχυδρομικών Επιχειρήσεων της ... (παρ. 4 αυτής) αναφέρει ότι διαθέτει τα εξής καταστήματα: ... (... , TK ...) και ... (... , TK ...), απορριπτομένων ως αβάσιμων των αντίθετων ισχυρισμών της προσφεύγουσας.

ii) Το άρθρο 2.4.3.2 σχετικά με την προδιαγραφή με A/A 4 ορίζει ότι ο ανάδοχος πρέπει «Να εγγυηθεί την ηλεκτρονική διασύνδεση των συστημάτων του, με το Κεντρικό Πληροφοριακό Σύστημα (ΚΠΣ) που έχει αναπτύξει η Αναθέτουσα Αρχή στο πλαίσιο του έργου “Εύδοξος - Ηλεκτρονική Υπηρεσία Ολοκληρωμένης Διαχείρισης Πανεπιστημιακών Συγγραμμάτων” για την online ανταλλαγή πληροφοριών σε πραγματικό χρόνο». Η παρεμβαίνουσα στην υποβληθείσα Δήλωση Συμμόρφωσης Απαιτήσεων & Τεχνικών Προδιαγραφών αναφέρει ότι δεσμεύεται ως προς την πλήρωση αυτής της απαίτησης. Επίσης, στις προσκομισθείσες συστατικές επιστολές από το «...» και από την εταιρεία «... - ...» δηλώνεται ότι «για την υλοποίηση του έργου, υπάρχει διασύνδεση μέσω διεπαφών λογισμικού (web services) μεταξύ των πληροφοριακών συστημάτων μας (τρίτου)» με αποτέλεσμα να καλύπτεται η συγκεκριμένη απαίτηση, απορριπτομένων ως αβάσιμων των αντίθετων ισχυρισμών της προσφεύγουσας.

iii) Το άρθρο 2.4.3.2 σχετικά με την προδιαγραφή με A/A 5 ορίζει ότι ο ανάδοχος πρέπει «Να δίνει ηλεκτρονική υπηρεσία μέσω Internet, με την οποία μέσω του ΚΠΣ, ο εκδότης θα μπορεί να εκτυπώνει τα στοιχεία του Συγγράμματος καθώς και τα στοιχεία του ΣΥΔΕΤΑ (ΣΥΝΟΔΕΥΤΙΚΟ ΔΕΛΤΙΟ ΤΑΧΥΜΕΤΑΦΟΡΑΣ) του παρόχου, το οποίο θα φέρει ειδικό μοναδικό αριθμό αποστολής και γραμμωτό κώδικα barcode και τα οποία θα αποθηκεύονται σε μορφή .pdf στο ΚΠΣ της Αναθέτουσας Αρχής». Η παρεμβαίνουσα στις σελίδες 22 έως 24 της τεχνικής προσφοράς της (αρχείο 04. Τεχνικά Χαρακτηριστικά του Προσφέροντος pdf), παρουσιάζει αναλυτικά το έντυπο ΣΥΔΕΤΑ και τη διαδικασία προεκτύπωσης, απορριπτομένων ως αβάσιμων των αντίθετων

## **Αριθμός απόφασης: 1384/2021**

ισχυρισμών της προσφεύγουσας.

iv) Το άρθρο 2.4.3.2 σχετικά με την προδιαγραφή με A/A 6 ορίζει ότι ο ανάδοχος πρέπει «Να δίνει ηλεκτρονική υπηρεσία μέσω internet, με την οποία θα ενημερώνεται το ΚΠΣ για την παραλαβή κάθε Αποστολής (Συγγράμματος) από τον Φοιτητή από κάποιο κατάστημα του υποψηφίου αναδόχου». Η παρεμβαίνουσα στις σελίδες 22 έως 24 της τεχνικής προσφοράς της (αρχείο 04. Τεχνικά Χαρακτηριστικά του Προσφέροντος pdf), παρουσιάζει αναλυτικά το έντυπο ΣΥΔΕΤΑ και τη διαδικασία προεκτύπωσης, απορριπτομένων ως αβάσιμων των αντίθετων ισχυρισμών της προσφεύγουσας.

v) Το άρθρο 2.4.3.2 σχετικά με τις προδιαγραφές με A/A 7 και 8 ορίζει ότι ο ανάδοχος πρέπει «Να προσφέρει στους εκδότες την άμεση (online) ημερήσια ενημέρωση τους με τις παραδοθείσες Αποστολές (Συγγράμματα) στους φοιτητές (ονοματεπώνυμο, ημερομηνία παραλαβής) καθώς και την πορεία παράδοσης των αποστολών τους» και «Να προσφέρει στην Αναθέτουσα Αρχή την άμεση (online) ημερήσια ενημέρωση της με τα συγκεντρωτικά στοιχεία για τις παραδοθείσες Αποστολές (Συγγράμματα) στους φοιτητές (ονοματεπώνυμο, ημερομηνία παραλαβής) καθώς και την πορεία παράδοσης όλων των αποστολών». Η παρεμβαίνουσα στην σελίδα 48 της τεχνικής της προσφοράς (αρχείο 04. Τεχνικά Χαρακτηριστικά του Προσφέροντος .pdf) αναφέρει ότι θα υπάρχει αποκλειστική ομάδα υπαλλήλων - customer service η οποία θα προσφέρει στους εκδότες την άμεση (online) ημερήσια ενημέρωση τους με τις παραδοθείσες Αποστολές (Συγγράμματα) στους φοιτητές (ονοματεπώνυμο, ημερομηνία παραλαβής) καθώς και την πορεία παράδοσης των αποστολών τους. Επίσης αναφέρει ότι η ίδια ομάδα υπαλλήλων - customer service θα προσφέρει στο ... την άμεση (online) ημερήσια ενημέρωση του με τα συγκεντρωτικά στοιχεία για τις παραδοθείσες Αποστολές (Συγγράμματα) στους φοιτητές (ονοματεπώνυμο, ημερομηνία παραλαβής) καθώς και την πορεία παράδοσης όλων των αποστολών, απορριπτομένων ως αβάσιμων των αντίθετων ισχυρισμών της προσφεύγουσας.

14. Επειδή, κατ' ακολουθία, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και να γίνει δεκτή η παρέμβαση.

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

**Αριθμός απόφασης: 1384/2021**

**Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 02 Αυγούστου 2021 και εκδόθηκε στις 23 Αυγούστου 2021 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Ο Πρόεδρος**

**ΧΡΗΣΤΟΣ ΣΩΚΟΣ**

**Ο Γραμματέας**

**ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΞΕΝΟΣ**