

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 06.02.2020 με την εξής σύνθεση:
Μαρία-Ελένη Σιδέρη - Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου-Εισηγήτρια και
Σταυρούλα Κουρή, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 07.01.2020 (ημεροχρονολογία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 18/08.01.2020 της εταιρίας «.....» και δ.τ. «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

ΚΑΤΑ του και της υπ' αριθ. /19.12.2019 απόφασης του Δ.Σ. του περί εγκρίσεως του πρακτικού αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών για το έργο «Παροχή υπηρεσιών ταχυμεταφοράς από τα Σημεία Υποβολής προς την (.....) που τοποθετείται στην και από την προς τα Σημεία Υποβολής».

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την Προδικαστική Προσφυγή της, η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που με αυτήν, κατόπιν έγκρισης του Πρακτικού περί αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών των διαγωνιζομένων, απορρίφθηκε η τεχνική προσφορά της για την δημοπρατούμενη σύμβαση.

Αριθμός απόφασης: 174 / 2020

2. Επειδή, ο προκήρυξε με την υπ' αριθ./2019 Διακήρυξη διεθνή, ανοικτό, ηλεκτρονικό διαγωνισμό με αντικείμενο την «Παροχή Υπηρεσιών ταχυμεταφοράς από τα Σημεία Υποβολής προς την (.....) που τοποθετείται στην και από την προς τα Σημεία Υποβολής», προϋπολογισθείσας αξίας 793.600,00 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, για 1 έτος με δικαίωμα προαίρεσης για 1 ακόμη έτος, ή μέχρι εξαντλήσεως του ποσού της προϋπολογισθείσας δαπάνης, ήτοι έως του ποσού των 396.800,00 € συμπ/νου ΦΠΑ για 1 έτος και 396.800,00 € συμπ/νου ΦΠΑ για την ετήσια προαίρεση (παράταση 1 επιπλέον έτος) και κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής. Η εν λόγω Διακήρυξη δημοσιεύθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων στις 24.09.2019 και επίσης καταχωρήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό: α/α Στον Διαγωνισμό υπέβαλαν τις προσφορές τους τέσσερις (4) οικονομικοί φορείς, ήτοι η εταιρία «.....», η εταιρεία «.....», η εταιρεία «.....» και η προσφεύγουσα, εκ των οποίων με την προσβαλλόμενη απορρίφθηκαν οι προσφορές της εταιρίας «.....» και της προσφεύγουσας.

3. Επειδή, έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 5 παρ.1 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό), ποσού 1.600,00 €, το οποίο υπολογίζεται σε ποσοστό 0,5% επί της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης.

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του (υπηρεσίες) και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 640.000,00 € χωρίς ΦΠΑ, ήτοι ανώτερης αξίας των 60.000 €, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ.1 του Ν.4412/2016, όπως και του χρόνου αποστολής προς δημοσίευση της διακήρυξης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω Προδικαστική Προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

Αριθμός απόφασης: 174 / 2020

5. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ.α'), δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ και κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους στις 27.12.2019, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής οι συμμετέχοντες, και η δεκαήμερη προθεσμία για την άσκηση της Προδικαστικής Προσφυγής έληγε την Δευτέρα 06.01.2020, συμπίπτοντας όμως με μη εργάσιμη ημέρα και παρεκτεινόμενη για την επόμενη εργάσιμη έληγε την 07.01.2020, οπότε και ασκήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. η υπόψη Προσφυγή.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα θεμελιώνει το έννομο συμφέρον της για την άσκηση της υπό κρίση Προσφυγής στο γεγονός ότι με την προσβαλλόμενη απόφαση απορρίφθηκε η τεχνική προσφορά της.

7. Επειδή, επομένως, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή παραδεκτά και νόμιμα φέρεται προς εξέταση ενώπιον του 3ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 παρ. 1, 360 και 366 του Ν. 4412/2016 και 3 παρ. 1 και 15 του Π.Δ. 39/2017.

8. Επειδή, με την υπό κρίση Προσφυγή της, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η τεχνική προσφορά της πληροί καθόλα τους όρους της υπόψη διακήρυξης, εσφαλμένως δε απορρίφθηκε από την αναθέτουσα αρχή ως αποκλίνουσα από αυτούς για τον λόγο ότι σε αυτήν αναφέρεται μεταξύ άλλων ότι : *«Η συμβάλλεται με τον Εντολέα/Αποστολέα επί τη βάση του αυστηρού περιορισμού της ευθύνης της μόνο για άμεση ζημία και για τα όρια που περιγράφονται ανωτέρω. Σε καμία περίπτωση δεν φέρει ευθύνη για κάθε άλλο είδος απώλειας ή ζημίας (συμπεριλαμβανομένων ενδεικτικά θετικής ή αποθετικής ζημίας, διαφυγόντων κερδών, απώλεια εισοδήματος κ.λ.π) από οποιοδήποτε λόγο και αν επέλθουν, ακόμα και στην περίπτωση που ο κίνδυνος μιας τέτοιας απώλειας ή ζημίας τέθηκε υπόψη της πριν ή μετά την αποδοχή της αποστολής. Τυχόν απαιτήσεις του Εντολέα/Αποστολέα ή τρίτων περιορίζονται σε μια μόνο αξίωση ανά αποστολή, η διευθέτηση της οποίας*

Αριθμός απόφασης: 174 / 2020

αποτελεί πλήρη και τελική διευθέτηση για κάθε απώλεια ή ζημία σε σχέση με την αποστολή» Ειδικότερα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι στην παράγραφο 7.4 της Διακήρυξης, όπου ορίζονται οι ποινικές ρήτρες - υποχρεώσεις ασφάλισης του Αναδόχου, αναφέρονται μεταξύ άλλων τα εξής: «Σε κάθε περίπτωση και ανεξάρτητα από την καταγγελία ή όχι της σύμβασης και τη συνομολόγηση ή κατάπτωση ποινικής ρήτρας, ο μπορεί οποτεδήποτε να αξιώσει, σύμφωνα με την Ελληνική Νομοθεσία, την αποκατάσταση κάθε θετικής & αποθετικής ζημιάς του, που έχει υποστεί από την εκπρόθεσμη ή τη μη προσήκουσα εκτέλεση της σύμβασης από τον Ανάδοχο, στα πλαίσια της ευθύνης του Αναδόχου». Προς συμμόρφωση με την απαίτηση αυτή στο Τεχνικό Εγχειρίδιο της προσφοράς της, σελ. 49 - ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α του ΤΕΧΝΙΚΟΥ ΕΓΧΕΙΡΙΔΙΟΥ- έως σελ. 58, περιέχεται αναλυτική περιγραφή του ΣΥΔΕΤΑ (voucher) της προσφεύγουσας ως εξής : «Γενικοί Όροι Ανάληψης Μεταφοράς από τη Εγγράφων & Μικροδεμάτων : Για την μεταφορά δεμάτων και εγγράφων μέσω του συστήματος αποστολής και διεκπεραίωσης της, ο Αποστολέας συμφωνεί με τους όρους και τις προϋποθέσεις, που αναφέρονται στο παρόν έντυπο. Ο οποιοσδήποτε εμπλεκόμενος -εκπρόσωπος, πράκτορας ή υπάλληλος της, ο Αποστολέας ή Παραλήπτης- δεν έχει το δικαίωμα να τροποποιήσει ή να άρει τους αναφερόμενους όρους και προϋποθέσεις. ΑΡΘΡΟ 1: Το Συνοδευτικό Δελτίο Ταχυμεταφοράς (ΣΥ.ΔΕ.ΤΑ) της είναι έντυπο μη διαπραγματεύσιμο και ο Αποστολέας αναγνωρίζει ότι συμπληρώθηκε από αυτόν ή από την για λογαριασμό του. Ο Αποστολέας δηλώνει και αποδέχεται ότι είναι κύριος ή κάτοχος ή εκπρόσωπος του κυρίου ή του κατόχου των υπό μεταφορά αγαθών. Επίσης, δηλώνει ότι με το παρόν αποδέχεται ανεπιφύλακτα τους όρους μεταφοράς της τόσο για τον εαυτό του όσο και υπό την ιδιότητα του εκπροσώπου του εντολέα, κυρίου ή κατόχου, των υπό μεταφορά αγαθών. ΑΡΘΡΟ 2: Ο Αποστολέας εγγυάται ότι το υπό διεκπεραίωση αντικείμενο. α) δεν εμπίπτει στα μη αποδεκτά από τη Ταχυδρομικά Αντικείμενα, β) φέρει σωστά τα απαιτούμενα στοιχεία αποστολέα και παραλήπτη, γ) έχει συσκευασθεί κατάλληλα ώστε να εξασφαλιστεί η ασφαλής διεκπεραίωση. Πρόσθετα έξοδα που τυχόν προκύψουν κατά τη διεκπεραίωση, (πχ επιστροφή ή

Αριθμός απόφασης: 174 / 2020

αποθήκευση) της Αποστολής θα καταβληθούν από τον Αποστολέα/Εντολέα.

ΑΡΘΡΟ 3: Η δικαιούται αλλά δεν υποχρεούται, να προβεί σε έλεγχο του περιεχομένου της αποστολής την οποία αναλαμβάνει να διεκπεραιώσει. Επιπλέον έχει το δικαίωμα να αρνηθεί την παραλαβή του αντικειμένου, εφόσον ο Αποστολέας αρνηθεί τον έλεγχο αυτού. Η έχει το δικαίωμα να διακόψει τη διεκπεραίωση κάποιου αντικειμένου όταν υπάρχουν ενδείξεις ότι αυτό εμπίπτει στα μη αποδεκτά από τη Ταχυδρομικά. Αντικείμενα ή όταν ο Αποστολέας για οποιονδήποτε λόγο έδωσε ελλιπή ή λανθασμένα για τη διεκπεραίωση στοιχεία ή τέλος αν δεν έχουν υποβληθεί τα απαραίτητα έγγραφα που απαιτούνται από τις αρμόδιες τελωνειακές αρχές.

ΑΡΘΡΟ 4: Η έχει το δικαίωμα να παρακρατήσει ή να αρνηθεί την παράδοση κάθε είδους το οποίο μεταφέρει, προκειμένου να εξασφαλίσει οποιαδήποτε δαπάνη προκύπτει από την εν λόγω μεταφορά ή προγενέστερες (ναύλοι-δασμοί-φορτωτικές κλπ), μέχρι να εξοφληθεί πλήρως.

ΑΡΘΡΟ 5: Η αναλαμβάνει τη διεκπεραίωση αποστολών με χρέωση της αμοιβής της στον παραλήπτη. Σε περίπτωση μη καταβολής της παραπάνω αμοιβής για οποιονδήποτε λόγο, την υποχρέωση εξόφλησης της «.....» αναλαμβάνει ο Αποστολέας.

ΑΡΘΡΟ 6: Η διεκπεραιώνει κάθε είδους αποστολή (πχ. αγορά, αντικαταβολή κλπ) και με μη έγγραφη εντολή (πχ. ηλεκτρονική, τηλεφωνική). Στις περιπτώσεις αυτές ο εντολέας έχει τα δικαιώματα και τις υποχρεώσεις του αναγραφόμενου ως αποστολέα στο ΣΥ.ΔΕ.ΤΑ..

ΑΡΘΡΟ 7: Σε περίπτωση απώλειας ή ζημίας του αποστελλομένου αντικειμένου, εγγράφου ή δέματος, η ευθύνη της περιορίζεται στο μικρότερο των παρακάτω οριζόμενων ποσών: 7.1) Μέχρι του ποσού των 50 Ευρώ για έγγραφα και μέχρι του ποσού των 100 Ευρώ για δέματα (αποστολές εσωτερικού). 7.2) Μέχρι το εκάστοτε αντίστοιχο σε Ευρώ ποσό των 100 δολαρίων ΗΠΑ για αποστολές εξωτερικού. 7.3) Στο πραγματικό κόστος κτήσης εγγράφων ή αντικειμένων, χωρίς να λαμβάνεται υπ' όψη η εμπορική αξία ή η ιδιαίτερη αξία αυτών για τον αποστολέα, παραλήπτη ή τρίτο πρόσωπο και με ανώτατο όριο τα ως άνω οριζόμενα ποσά. Ως πραγματικό κόστος κτήσης νοείται: για τα έγγραφα το κόστος αντικατάστασης ή αναπαραγωγής αυτών και για τα αντικείμενα το κόστος αγοράς, επισκευής ή

Αριθμός απόφασης: 174 / 2020

αντικατάστασης αυτών (λαμβάνοντας υπ'όψη την κατάσταση στην οποία ήταν κατά την παραλαβή), όπως αποδεικνύεται από σχετικά προσκομιζόμενα παραστατικά. Τα ανωτέρω ισχύουν και για τις περιπτώσεις αποστολών με δηλωμένη αξία χωρίς όμως να έχουν ασφαλιστεί στη Σε κάθε περίπτωση, ισχύουν τα οριζόμενα από την Υπουργική Απόφαση 29030/816/2.6.2000 (ΦΕΚ 683/Β). Η συμβάλλεται με τον Εντολέα/Αποστολέα επί τη βάσει του αυστηρού περιορισμού της ευθύνης της μόνο για άμεση ζημία και για τα όρια που περιγράφονται ανωτέρω. Σε καμία περίπτωση δεν φέρει ευθύνη για κάθε άλλο είδος απώλειας ή ζημίας (συμπεριλαμβανομένων ενδεικτικά θετικής ή αποθετικής ζημίας, διαφυγόντων κερδών, απώλεια εισοδήματος κ.λ.π) από οποιοδήποτε λόγο και αν επέλθουν, ακόμα και στην περίπτωση που ο κίνδυνος μιας τέτοιας απώλειας ή ζημίας τέθηκε υπόψη της πριν ή μετά την αποδοχή της αποστολής. Τυχόν απαιτήσεις του Εντολέα/Αποστολέα ή τρίτων περιορίζονται σε μια μόνο αξίωση ανά αποστολή, η διευθέτηση της οποίας αποτελεί πλήρη και τελική διευθέτηση για κάθε απώλεια ή ζημία σε σχέση με την αποστολή. Η, σε καμία περίπτωση, δεν μπορεί να γνωρίζει το ακριβές περιεχόμενο των εκάστοτε αποστολών. Ο Εντολέας/Αποστολέας αποδέχεται ανεπιφύλακτα ότι η αξία του περιεχομένου - στην περίπτωση που δεν προβεί ο ίδιος στην ασφάλιση του μέσω της καταβάλλοντας το αντίστοιχο τίμημα - είναι σε κάθε περίπτωση χαμηλότερη από τα αναγραφόμενα όρια στο άρθρο 7.1 & 7.2 και είναι ο ίδιος υπεύθυνος για τυχόν υπερβάσεις των παραπάνω ορίων, σε οποιαδήποτε περίπτωση απώλειας ή ζημίας της αποστολής. ΑΡΘΡΟ 8: Ο Εντολέας/Αποστολέας έχει τη δυνατότητα να προβεί σε ασφαλιστική κάλυψη των αποστολών του, μέσω της ασφαλιστικής εταιρείας με την οποία συνεργάζεται η, επιβαρυνόμενος με το ανάλογο κόστος ασφάλισης που ανέρχεται σε 0.6% επί της ασφαλιζόμενης αξίας (αποστολές εσωτερικού) και 1% επί της ασφαλιζόμενης αξίας (αποστολές εξωτερικού). Η ασφαλιζόμενη αξία πρέπει να δηλώνεται στο προκαθορισμένο πεδίο ασφάλισης του ΣΥ.ΔΕ.ΤΑ και να δύναται να επιβεβαιωθεί από σχετικά νόμιμα παραστατικά. Για αποστολές αξίας άνω των 3.000 Ευρώ η διακίνηση και η ασφαλιστική κάλυψη των αποστολών μπορεί να

Αριθμός απόφασης: 174 / 2020

γίνει μόνον κατόπιν επικοινωνίας και ειδικής συμφωνίας (γραπτής μέσω FAX) με την εταιρεία. Ρητά συμφωνείται ότι σε περίπτωση που ο Εντολέας/Αποστολέας προβεί στην ασφάλιση των μεταφερόμενων με την αντικειμένων σε άλλη ασφαλιστική εταιρεία της δικής του επιλογής (πέραν δηλαδή της ασφαλιστικής κάλυψης που του παρέχει η με την παρούσα σύμβαση), η ευθύνη της - συνολικά έναντι του Εντολέα/Αποστολέα και επομένως και της εκάστοτε ασφαλιστικής εταιρείας καθώς και οιουδήποτε άλλου τρίτου - δεν θα υπερβαίνει τα ποσά που ρητά έχουν συμφωνηθεί και περιγράφονται ανωτέρω (Άρθρο 7, 7.1 και 7.2). Στην περίπτωση αυτή, ο Εντολέας/Αποστολέας ή τρίτος δηλώνει και εγγυάται στην ότι στην ασφάλιση έχει συμπεριληφθεί ο όρος παραίτησης του αναγωγικού δικαιώματος της ασφαλιστικής εταιρείας κατά του μεταφορέα, είναι δε υπεύθυνος έναντι της για κάθε ζημιά που τυχόν υποστεί από τη μη αναγραφή του ανωτέρου όρου στην ασφαλιστική κάλυψη. Αυτόδηλο τυγχάνει ότι απαραίτητη προϋπόθεση για την καταβολή από την «.....» οποιουδήποτε ποσού αποζημίωσης είναι η με αποδεδειγμένη ευθύνη της καταστροφή, απώλεια ή κλοπή του αντικειμένου. ΑΡΘΡΟ 9: Η καταβάλλει κάθε προσπάθεια και προβαίνει σε κάθε ενέργεια προκειμένου να παραδώσει κάθε αποστολή σύμφωνα με τα συνήθη χρονοδιαγράμματα παράδοσης, όπως αυτά αναφέρονται στην επίσημη διαδικτυακή σελίδα της εταιρείας Τυχόν εσφαλμένη αντίληψη του Εντολέα/Αποστολέα ή αυτόβουλη αναγραφή-επισήμανση επί του ΣΥ.ΔΕ.ΤΑ ή της αποστολής, σχετικά με τους χρόνους παράδοσης, δεν ισχύει και δε δημιουργεί δέσμευση για την εταιρεία. Σε περίπτωση καθυστέρησης επίδοσης μιας αποστολής με προφανή και αποδεδειγμένη υπαιτιότητά της, η δεν ευθύνεται, για οποιαδήποτε ζημιά ή απώλεια που προκαλείται, πέραν των ορίων που ορίζονται στην ΥΑ 29030/816/2000 (ΦΕΚ 683/Β/2000). Συγκεκριμένα, η αποζημίωση σε περίπτωση καθυστέρησης επίδοσης ταχυδρομικού αντικειμένου δε δύναται να υπερβαίνει την αποζημίωση που καταβάλλεται για απώλεια μη ασφαλισμένων αποστολών, όπως αυτή ορίζεται στο Άρθρο 7, 7.1 και 7.2 Τα οριζόμενα ανώτατα ποσά αποζημίωσης είναι αποδεκτά από τον Εντολέα/Αποστολέα, ο οποίος παραιτείται από κάθε άλλη πιθανή αξίωσή του για επιπλέον θετική ή αποθετική

Αριθμός απόφασης: 174 / 2020

ζημία, διαφυγόντα κέρδη, απώλεια εισοδήματος κ.λ.π, από οποιονδήποτε λόγο και αν επέλθουν. Τα παραπάνω ισχύουν ακόμα και αν η πιθανότητα μιας τέτοιας απώλειας τέθηκε υπόψη της πριν ή μετά την αποδοχή της αποστολής. Σε καμία όμως περίπτωση, η δεν φέρει ευθύνη για καθυστέρηση παραλαβής, μεταφοράς ή παράδοσης αποστολής ή για οποιαδήποτε απώλεια, ζημία, βλάβη, κακή παράδοση ή μη παράδοση, οφειλόμενα σε ανωτέρα βία ή απρόβλεπτες αιτίες, όπως ενδεικτικά αναφέρονται: α) Έκτακτα γεγονότα κείμενα πέρα των ανθρώπινων αντικειμενικά δυνατοτήτων (ατύχημα, δυσμενείς καιρικές συνθήκες, αργοπορία μεταφορικών μέσων, εγκληματικές ενέργειες κ.λ.π.). β) Πράξεις και παραλείψεις ή λανθασμένες οδηγίες του αποστολέα ή του παραλήπτη ή τρίτου προσώπου έχοντος συμφέρον από τη συγκεκριμένη αποστολή. γ) Η φύση της αποστολής στην οποία μπορεί να επέλθει ειδική βλάβη, αλλοίωση ή καταστροφή πχ ευπαθή τρόφιμα, μαγνητικά μέσα κοκ. Σε κάθε περίπτωση, η ευθύνη της για τις μεταφερόμενες αποστολές παύει να ισχύει με την παράδοση της αποστολής στον Παραλήπτη. Η υπογραφή του Παραλήπτη, με την αναγραφή των στοιχείων παράδοσης πάνω στο αντίγραφο του ΣΥ.ΔΕ.ΤΑ, χωρίς την έγγραφη επισήμανση οποιασδήποτε Επιφύλαξης, αποτελεί αδιάσειστη απόδειξη του ορθού της παράδοσης. ΑΡΘΡΟ 10: Κάθε απαίτηση πρέπει να εγερθεί από τον αποστολέα και να επιδοθεί εγγράφως στα κεντρικά γραφεία της ή στον πλησιέστερο πράκτορα ή αντιπρόσωπο της, σε διάστημα 6 μηνών από την ημερομηνία αναλήψεως της αποστολής από την Καμία απαίτηση δεν γίνεται δεκτή μετά την παρέλευση της παραπάνω χρονικής προθεσμίας. ΑΡΘΡΟ 11: Η δεν αναλαμβάνει την διεκπεραίωση και μεταφορά των εξής εγγράφων και αντικειμένων: Χρήματα – Εύθραυστα αντικείμενα μη επαρκώς συσκευασμένα – Ενεργοποιημένες τραπεζικές κάρτες – Κάρτες Χρόνου Σταθερής και Κινητής Τηλεφωνίας – Χρυσό σε οποιαδήποτε μορφή – Ωρολόγια Χρυσά – Κοσμήματα – Πολύτιμοι Λίθοι & Μέταλλα – Αρχαιότητες – Έργα Τέχνης – Μη Αναπαραγώγιμα Έγγραφα ή Αντικείμενα (πχ Αλληλογραφία/Φίλμ/Βίντεο Προσωπικής Αξίας, Γραμματόσημα, Λαχεία, Αντίκες) – Αλλοιώσιμα Τρόφιμα – Φυτά – Ναρκωτικά – Εύφλεκτα, Εκρηκτικά & Ραδιενεργά Υλικά – Βιολογικό Υλικό – Μολυσματικές, Διαβρωτικές &

Αριθμός απόφασης: 174 / 2020

Δηλητηριώδεις Ουσίες – Είδη ή μέρη Οπλισμού – Ζώα – Πορνογραφικό Υλικό και Γενικά Είδη των οποίων η μεταφορά απαγορεύεται από διεθνείς συμβάσεις ή Οργανισμούς (IATA, ICAO) ή/και από διατάξεις της Κοινοτικής ή/και Εθνικής νομοθεσίας. Η δεν υποχρεούται να ελέγξει το περιεχόμενο του υπό διακίνηση αντικειμένου και ο Αποστολέας δηλώνει υπεύθυνα ότι η αποστολή δεν περιλαμβάνει κάποιο από τα παραπάνω είδη. ΑΡΘΡΟ 12: Κάθε ταχυδρομικό αντικείμενο ζυγίζεται/ογκομετρείται στις εγκαταστάσεις της εταιρείας και επ' αυτού του βάρους γίνεται η τιμολόγησή του ανεξαρτήτως από την δήλωση βάρους του αποστολέα. Η χρέωση κάθε αποστολής υπολογίζεται με βάση το μεγαλύτερο βάρος μεταξύ του πραγματικού και ογκομετρικού. ΑΡΘΡΟ 13: Όταν το ταχυδρομικό αντικείμενο δεν είναι δυνατόν, για κάποιο λόγο, να επιδοθεί στον παραλήπτη ή να επιστραφεί στον αποστολέα, τότε παραμένει για έξι (6) μήνες από την τελευταία αποτυχημένη προσπάθεια επίδοσής του, στις αποθήκες της εταιρείας με έξοδα του αποστολέα. Μετά την πάροδο του εξαμήνου το αντικείμενο θεωρείται οριστικά ανεπίδοτο και ακολουθείται διαδικασία καταστροφής του, κατόπιν συντάξεως σχετικού πρακτικού καταστροφής από την εταιρεία. Από την παραπάνω διαδικασία εξαιρούνται τα αντικείμενα τα οποία έχουν παρακρατηθεί επίσημα ή έχει δηλωθεί από τον αποστολέα ότι έχουν αξία μείζονα των 100 ευρώ , οπότε αποδίδονται στην Ε.Ε.Τ.Τ.. ΑΡΘΡΟ 14: Η διαδικασία επίλυσης διαφορών γίνεται είτε μέσω Φιλικού διακανονισμού: έγγραφη επικοινωνία του χρήστη με την για την επίτευξη επίλυσης της διαφοράς, είτε με τη Συγκρότηση της Επιτροπής Επίλυσης Διαφορών: η, κατόπιν σχετικού αιτήματος, συγκροτεί Επιτροπή Επίλυσης Διαφορών. ΑΡΘΡΟ 15: Για κάθε νομική διαφορά, μεταξύ της και του χρήστη, αποκλειστικά αρμόδια είναι τα Δικαστήρια» Ως εκ τούτου, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η περιγραφή του Συνοδευτικού Δελτίου Ταχυμεταφοράς (ΣΥΔΕΤΑ) και η αναφορά σε αυτό των Γενικών όρων μεταφοράς, το οποίο είναι σύμφωνο με το κανονιστικό πλαίσιο και έχει εγκριθεί από την ΕΕΤΤ, δεν παρουσιάζουν αποκλίσεις από τους απαραίτους όρους της Διακήρυξης, οι οποίες συνεπάγονται απόρριψη των προσφορών, με αποτέλεσμα η προσβαλλόμενη απόφαση εσφαλμένως να έκρινε ως απορριπτέα την προσφορά της. Τέλος, η

Αριθμός απόφασης: 174 / 2020

προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι σε κάθε περίπτωση εφόσον δεν έχει υποβάλλει ένσταση κατά των όρων της επίμαχης διακήρυξης θεωρείται ότι αποδέχεται πλήρως και ανεπιφυλάκτως αυτούς και ως εκ τούτου δεν είναι δυνατόν με την προσφορά της να αποκρούσει ευθέως ή εμμέσως αυτούς. Για όλους αυτούς τους λόγους, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που αφορά στην απόρριψη της προσφοράς της.

9. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε με το υπ' αριθ. πρωτ./.../.../16.01.2020 έγγραφό της τις απόψεις της επί της Προσφυγής υποστηρίζοντας τα εξής : *«Οι ισχυρισμοί αυτοί θεωρούμε ότι είναι αβάσιμοι διότι: Α) Η Διακήρυξη απαιτεί πλήρη και όχι περιορισμένη κάλυψη εκ μέρους της εταιρίας. Επίσης, απαιτεί την ευθύνη της κάλυψης να την αναλάβει η εταιρία, όχι να αναληφθεί επιμέλεια του Οργανισμού και μάλιστα με επιβάρυνσή του. Συνεπώς η «εναλλακτική λύση» της ιδιωτικής ασφάλισης που προσφέρει η συνεχίζει να είναι αντίθετη προς του όρους της Διακήρυξης και μάλιστα επιβάλλουν επιπλέον δαπάνη στον Οργανισμό. Β) η τεκμαιρόμενη αποδοχή των όρων της Διακήρυξης σε περίπτωση μη ένστασης δεν περιλαμβάνει τις περιπτώσεις ρητής και κατηγορηματικής άρνησης των όρων της, στην οποία προέβη η Συνεπώς, το γεγονός μη άσκησης ένστασης δεν λογίζεται ως συμφωνία με τους όρους της Διακήρυξης, τη στιγμή που τέθηκε ρητά ζήτημα διαφωνίας με τους όρους αυτούς. Σε κάθε περίπτωση, θεωρούμε ότι η προσφυγή πάσχει από αοριστία, αφού παρατίθενται μεν οι Γενικοί Όροι Μεταφοράς, αλλά δεν εξειδικεύεται στο κείμενο της προσφυγής ποιος είναι ο όρος που προτείνει η εταιρία ως εφαρμοστέο προκειμένου να αντικρούσει τους λόγους απόρριψης της προσφοράς της από την Υπηρεσία, ούτε και –πλην της ασχολίαστης παράθεσης του κειμένου των Γενικών Όρων Μεταφοράς- παρατίθεται οποιαδήποτε τεκμηρίωση των αιτημάτων της προσφυγής. Αντίθετα, παραθέτει απλά το κείμενο των Γενικών Όρων Μεταφοράς και κατόπιν το αίτημά της».*

10. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο

Αριθμός απόφασης: 174 / 2020

την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣτΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ Πράξεις Τμήματος VI 78/2007, 19/2005, 31/2003 κλπ), 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. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της Διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής, αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.10.2001, Υπόθεση C-19/00 Siac Construction Ltd, σκέψεις 34 και 44, ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54 κλπ).

11. Επειδή, κατά πάγια επίσης νομολογία έχει κριθεί ότι, όλες οι διατάξεις της Διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους με εξαίρεση εκείνες για τις οποίες προκύπτει το αντίθετο, με συνέπεια, ελλείψει αντίθετης ρητής διάταξης, τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν τον τρόπο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων συνεπάγεται το απαράδεκτο αυτών (Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ' Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009), πολλώ, δε, μάλλον όταν υφίσταται ρητή πρόβλεψη ότι συγκεκριμένος όρος τίθεται επί ποινή αποκλεισμού. Άλλωστε, από το συνδυασμό των ανωτέρω όρων της διακήρυξης, η οποία αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους διαγωνιζόμενους (βλ. Ε.Α. ΣτΕ 523/2010), συνάγεται ότι απόκλιση της προσφοράς διαγωνιζομένου από τις τεχνικές προδιαγραφές της διακηρύξεως χαρακτηρίζεται υποχρεωτικώς ως ουσιώδης όταν οι προδιαγραφές αυτές έχουν ρητώς χαρακτηριστεί στην διακήρυξη ως απαράβατοι όροι ή όταν η απόκλιση συνίσταται σε έλλειψη ιδιότητας του προϊόντος, η οποία ρητώς και ειδικώς προβλέπεται από την διακήρυξη και δεν παρέχεται, κατά την διατύπωση ή την έννοιά της, περιθώριο παραγνωρίσεως ή καλύψεως της αντίστοιχης ελλείψεως.

Αριθμός απόφασης: 174 / 2020

12. Επειδή, η αρχή της διαφάνειας, προϋποθέτει ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στη Διακήρυξη του Διαγωνισμού ή στη Συγγραφή Υποχρεώσεων, κατά τρόπο ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός έλεγχος του εάν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (ΔΕΕ C-496/1999, CAS Succhi di Frutta SpA, σκέψη 111 κλπ).

13. Επειδή, με τους όρους της υπ' αριθ. 20/2019 διακήρυξης, οι οποίοι θέτουν το κανονιστικό πλαίσιο της οικείας διαγωνιστικής διαδικασίας, προβλέπονται τα εξής : Στην παράγραφο 1.2.1.2. της διακήρυξης προβλέπονται σχετικά με το περιεχόμενο της τεχνικής προσφοράς τα εξής : *«Συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Στη 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. Εφόσον οι τεχνικές προδιαγραφές δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων επισυνάπτει ψηφιακά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία. Η υποβολή της Τεχνικής Προσφοράς θα πρέπει να περιέχει τα αναφερόμενα στο παράρτημα Α»*. Ακολούθως, στο Παράρτημα Α' της διακήρυξης, όπου τίθενται οι τεχνικές προδιαγραφές για την παροχή των υπό ανάθεση υπηρεσιών, και στην παράγραφο 3.4. αυτής προβλέπονται σχετικά με την ασφάλεια διακίνησης του υλικού τα εξής : *«3.4 Ασφάλεια διακίνησης υλικού. Λόγω της σημαντικότητας των υλικών που θα διακινούνται ο ΑΝΑΔΟΧΟΣ θα πρέπει να εξασφαλίζει την ασφάλεια των διακινούμενων προϊόντων. Ο Ανάδοχος πρέπει να λαμβάνει όλα*

Αριθμός απόφασης: 174 / 2020

τα σχετικά μέτρα ασφαλείας για την αποφυγή απώλειας-ζημιάς -φθοράς υλικού προς μεταφορά και την εξασφάλιση της εμπιστευτικότητας του πληροφοριακού υλικού. Ο ΑΝΑΔΟΧΟΣ θα περιγράψει το πλαίσιο ασφάλειας που εφαρμόζει. Η παράμετρος αυτή θα ληφθεί υπόψη στην αξιολόγηση των προσφερόντων. Ο Ανάδοχος υποχρεούται να τηρήσει το πρόγραμμα δράσης και τις ημερομηνίες που συμφωνούνται σε αυτό. Ο Ανάδοχος ευθύνεται, για τυχόν καθυστέρηση ή αποτυχία προκληθείσα στην υλοποίηση του Έργου εάν η καθυστέρηση ή αποτυχία οφείλεται σε αυτόν ή/και το προσωπικό του. Επισημαίνεται ότι σε αυτή την περίπτωση ο έχει το δικαίωμα να καταγγείλει αμέσως και αζημίως για αυτόν την σύμβαση». Τέλος, μεταξύ των όρων της διακήρυξης τίθεται ως ουσιώδης απαίτηση, η επιβολή συγκεκριμένων ποινικών ρητρών σε βάρος του αναδόχου σε περίπτωση μη τήρησης των συμβατικών του υποχρεώσεων ως εξής : «7.4 ΠΟΙΝΙΚΕΣ ΡΗΤΡΕΣ - ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΑΣΦΑΛΙΣΗΣ. Σε περίπτωση που ο ΑΝΑΔΟΧΟΣ δεν τηρεί με συνέπεια τις υποχρεώσεις του, όπως αυτές απορρέουν, η Αναθέτουσα Αρχή δικαιούται να επιβάλλει ρήτρες ως εξής : Α. Σε περίπτωση απώλειας ή καταστροφής υλικού του Πίνακα 1 Οικονομικής Προσφοράς του Παραρτήματος Β ρήτρα 200 ΕΥΡΩ αντίστοιχα. Β. Σε περίπτωση καθυστέρησης στην παράδοση κιβωτίου ή φακέλου επιβάλλεται ρήτρα 20% επί του κόστους της συγκεκριμένης υπηρεσίας για κάθε 24 ώρες καθυστέρησης. Η ρήτρα εισπράττεται με παρακράτηση από το συμβατικό αντάλλαγμα του ΑΝΑΔΟΧΟΥ για το δίμηνο μέσα στο οποίο παρουσιάστηκε το πρόβλημα. Ο ΑΝΑΔΟΧΟΣ υποχρεούται να διατηρεί ασφαλισμένα τα κέντρα διανομής του καθώς και τα μεταφορικά μέσα- αυτοκίνητα που χρησιμοποιεί για τις ανάγκες του έργου, για την κάλυψη των κινδύνων πυρός – κλοπής – πλημμύρας – τρομοκρατικών ενεργειών – κ.λ.π. και αποζημιώνει την Αναθέτουσα Αρχή σε κάθε τέτοια περίπτωση, σύμφωνα με τα παραπάνω οριζόμενα, χωρίς να δικαιούται την επίκληση ανωτέρας βίας. Σε περίπτωση που εμφανισθούν επανειλημμένα προβλήματα, χρονικά ή άλλα, στην υλοποίηση του ανατιθέμενου έργου, τα οποία, κατά την κρίση της Αναθέτουσας Αρχής, οφείλονται εν όλο ή εν μέρει στην πλημμελή εκτέλεση των υποχρεώσεων του ΑΝΑΔΟΧΟΥ, η Αναθέτουσα Αρχή, μετά από σχετική γνωμοδότησης του κατά

Αριθμός απόφασης: 174 / 2020

περίπτωση αρμοδίου οργάνου, δικαιούται να προβεί σε κατάπτωση, ολική ή μερική, της εγγύησης καλής εκτέλεσης του έργου του ΑΝΑΔΟΧΟΥ. Η επιβολή ποινικών ρητρών ή / και κήρυξη εκπτώτου του ΑΝΑΔΟΧΟΥ δεν εφαρμόζονται σε περιπτώσεις αποδεδειγμένης ανωτέρας βίας. Η απόδειξη ανωτέρας βίας βαρύνει εξ' ολοκλήρου τον Ανάδοχο, ο οποίος υποχρεούται μέσα σε τρεις (3) ημέρες από τότε που συνέβησαν τα περιστατικά που συνιστούν την ανωτέρα βία να τα αναφέρει εγγράφως και να προσκομίσει στον τα απαραίτητα αποδεικτικά στοιχεία. Μόνον η έγγραφη αναγνώριση από τον της ανωτέρας βίας απαλλάσσει τον Ανάδοχο από τις συνέπειες της εκπρόθεσμης εκτέλεσης του αντικειμένου της σύμβασης ή της μη εκπλήρωσης οποιασδήποτε άλλης υποχρεώσεώς του. Ο όμως δικαιούται, με μονομερή δήλωσή του, εφόσον η ανωτέρα βία διαρκεί για διάστημα πέραν των δεκαπέντε (15) ημερών, να καταγγείλει την Σύμβαση, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα σε αυτή και την Ελληνική Νομοθεσία. Σε κάθε περίπτωση και ανεξάρτητα από την καταγγελία ή όχι της σύμβασης και τη συνομολόγηση ή κατάπτωση ποινικής ρήτρας, ο μπορεί οποτεδήποτε να αξιώσει, σύμφωνα με την Ελληνική Νομοθεσία, την αποκατάσταση κάθε θετικής & αποθετικής ζημιάς του, που έχει υποστεί από την εκπρόθεσμη ή τη μη προσήκουσα εκτέλεση της σύμβασης από τον Ανάδοχο, στα πλαίσια της ευθύνης του Αναδόχου».

14. Επειδή, σε συμμόρφωση με τις απαιτήσεις του Παραρτήματος Α της διακήρυξης, η προσφεύγουσα προσκόμισε εντός του φακέλου της τεχνικής της προσφοράς, αρχείο με τον τίτλο «Τεχνικό Εγχειρίδιο», όπου στην παράγραφο 2.1.7. αναπτύσσονται όλα τα μέτρα για την διασφάλιση της άρτιας μεταφοράς των αποστολών που αφορούν στην μείωση των φθορών, των καταστροφών, των απωλειών και των δεδομένων προσωπικού χαρακτήρα και στην παράγραφο 2.1.8. περιγράφονται οι μηχανισμοί μείωσης κινδύνων από πιθανά κωλύματα σε συγκεκριμένα κέντρα διαλογής. Επίσης, στην παράγραφο 2.2. της τεχνικής προσφοράς με τίτλο : «Ασφάλεια διακίνησης υλικού», η προσφεύγουσα δεσμεύεται στα εξής : «Λόγω της σημαντικότητας των υλικών που θα διακινούνται η θα πρέπει να εξασφαλίζει την ασφάλεια των διακινούμενων προϊόντων. Η λαμβάνει όλα τα σχετικά μέτρα ασφαλείας

Αριθμός απόφασης: 174 / 2020

για την αποφυγή απώλειας-ζημιάς-φθοράς υλικού προς μεταφορά και την εξασφάλιση της εμπιστευτικότητας του πληροφοριακού υλικού. Η περιγράφει το πλαίσιο ασφάλειας που εφαρμόζει. Η παράμετρος αυτή θα ληφθεί υπόψη στην αξιολόγηση των προσφερόντων. Η υποχρεούται να τηρήσει το πρόγραμμα δράσης και τις ημερομηνίες που συμφωνούνται σε αυτό. Η ευθύνεται, για τυχόν καθυστέρηση ή αποτυχία προκληθείσα στην υλοποίηση του Έργου εάν η καθυστέρηση ή αποτυχία οφείλεται σε αυτόν ή/και το προσωπικό του. Επισημαίνεται ότι σε αυτή την περίπτωση ο έχει το δικαίωμα να καταγγείλει αμέσως και αζημίως για αυτόν την σύμβαση». Όλα τα ανωτέρω τίθενται σε συμμόρφωση με τις προδιαγραφές του Παραρτήματος Α της διακήρυξης. Όμως, στις σελ. 49 έως 58 του Τεχνικού Εγχειριδίου της Προσφοράς της, η προσφεύγουσα επισυνάπτει Παράρτημα Α όπου εκτίθενται αναλυτικά οι «Γενικοί Όροι Ανάληψης Μεταφοράς από τη Εγγράφων & Μικροδεμάτων» (σελ. 54 έως 58). Στο κείμενο των γενικών όρων ανάληψης μεταφοράς εμπεριέχονται τα άρθρα 7, 8 και 9 όπου προβλέπονται τα εξής : «**ΑΡΘΡΟ 7:** Σε περίπτωση απώλειας ή ζημιάς του αποστελλομένου αντικειμένου, εγγράφου ή δέματος, η ευθύνη της περιορίζεται στο μικρότερο των παρακάτω οριζόμενων ποσών: 7.1) Μέχρι του ποσού των 50 Ευρώ για έγγραφα και μέχρι του ποσού των 100 Ευρώ για δέματα (αποστολές εσωτερικού). 7.2) Μέχρι το εκάστοτε αντίστοιχο σε Ευρώ ποσό των 100 δολαρίων ΗΠΑ για αποστολές εξωτερικού. 7.3) Στο πραγματικό κόστος κτήσης εγγράφων ή αντικειμένων, χωρίς να λαμβάνεται υπ' όψη η εμπορική αξία ή η ιδιαίτερη αξία αυτών για τον αποστολέα, παραλήπτη ή τρίτο πρόσωπο και με ανώτατο όριο τα ως άνω οριζόμενα ποσά. Ως πραγματικό κόστος κτήσης νοείται: για τα έγγραφα το κόστος αντικατάστασης ή αναπαραγωγής αυτών και για τα αντικείμενα το κόστος αγοράς, επισκευής ή αντικατάστασης αυτών (λαμβάνοντας υπ' όψιν την κατάσταση στην οποία ήταν κατά την παραλαβή), όπως αποδεικνύεται από σχετικά προσκομιζόμενα παραστατικά. Τα ανωτέρω ισχύουν και για τις περιπτώσεις αποστολών με δηλωμένη αξία χωρίς όμως να έχουν ασφαλιστεί στη Σε κάθε περίπτωση, ισχύουν τα οριζόμενα από την Υπουργική Απόφαση 29030/816/2.6.2000 (ΦΕΚ 683/Β). Η

Αριθμός απόφασης: 174 / 2020

συμβάλλεται με τον Εντολέα/Αποστολέα επί τη βάσει του αυστηρού περιορισμού της ευθύνης της μόνο για άμεση ζημία και για τα όρια που περιγράφονται ανωτέρω. Σε καμία περίπτωση δεν φέρει ευθύνη για κάθε άλλο είδος απώλειας ή ζημίας (συμπεριλαμβανομένων ενδεικτικά θετικής ή αποθετικής ζημίας, διαφυγόντων κερδών, απώλεια εισοδήματος κ.λ.π) από οποιοδήποτε λόγο και αν επέλθουν, ακόμα και στην περίπτωση που ο κίνδυνος μιας τέτοιας απώλειας ή ζημίας τέθηκε υπόψη της πριν ή μετά την αποδοχή της αποστολής. Τυχόν απαιτήσεις του Εντολέα/Αποστολέα ή τρίτων περιορίζονται σε μια μόνο αξίωση ανά αποστολή, η διευθέτηση της οποίας αποτελεί πλήρη και τελική διευθέτηση για κάθε απώλεια ή ζημία σε σχέση με την αποστολή. Η, σε καμία περίπτωση, δεν μπορεί να γνωρίζει το ακριβές περιεχόμενο των εκάστοτε αποστολών. Ο Εντολέας/Αποστολέας αποδέχεται ανεπιφύλακτα ότι η αξία του περιεχομένου - στην περίπτωση που δεν προβεί ο ίδιος στην ασφάλιση του μέσω της καταβάλλοντας το αντίστοιχο τίμημα - είναι σε κάθε περίπτωση χαμηλότερη από τα αναγραφόμενα όρια στο άρθρο 7.1 & 7.2 και είναι ο ίδιος υπεύθυνος για τυχόν υπερβάσεις των παραπάνω ορίων, σε οποιαδήποτε περίπτωση απώλειας ή ζημιάς της αποστολής. ΑΡΘΡΟ 8 : Ο Εντολέας/Αποστολέας έχει τη δυνατότητα να προβεί σε ασφαλιστική κάλυψη των αποστολών του, μέσω της ασφαλιστικής εταιρείας με την οποία συνεργάζεται η, επιβαρυνόμενος με το ανάλογο κόστος ασφάλισης που ανέρχεται σε 0.6% επί της ασφαλιζόμενης αξίας (αποστολές εσωτερικού) και 1% επί της ασφαλιζόμενης αξίας (αποστολές εξωτερικού). Η ασφαλιζόμενη αξία πρέπει να δηλώνεται στο προκαθορισμένο πεδίο ασφάλισης του ΣΥ.ΔΕ.ΤΑ και να δύναται να επιβεβαιωθεί από σχετικά νόμιμα παραστατικά. Για αποστολές αξίας άνω των 3.000 Ευρώ η διακίνηση και η ασφαλιστική κάλυψη των αποστολών μπορεί να γίνει μόνον κατόπιν επικοινωνίας και ειδικής συμφωνίας (γραπτής μέσω FAX) με την εταιρεία. Ρητά συμφωνείται ότι σε περίπτωση που ο Εντολέας/Αποστολέας προβεί στην ασφάλιση των μεταφερόμενων με την αντικειμένων σε άλλη ασφαλιστική εταιρεία της δικής του επιλογής (πέραν δηλαδή της ασφαλιστικής κάλυψης που του παρέχει η με την παρούσα σύμβαση), η ευθύνη της - συνολικά έναντι του Εντολέα/Αποστολέα και επομένως και της εκάστοτε

Αριθμός απόφασης: 174 / 2020

ασφαλιστικής εταιρείας καθώς και οιουδήποτε άλλου τρίτου - δεν θα υπερβαίνει τα ποσά που ρητά έχουν συμφωνηθεί και περιγράφονται ανωτέρω (Άρθρο 7, 7.1 και 7.2). Στην περίπτωση αυτή, ο Εντολέας/Αποστολέας ή τρίτος δηλώνει και εγγυάται στην ότι στην ασφάλιση έχει συμπεριληφθεί ο όρος παραίτησης του αναγωγικού δικαιώματος της ασφαλιστικής εταιρείας κατά του μεταφορέα, είναι δε υπεύθυνος έναντι της για κάθε ζημιά που τυχόν υποστεί από τη μη αναγραφή του ανωτέρου όρου στην ασφαλιστική κάλυψη. Αυτόδηλο τυγχάνει ότι απαραίτητη προϋπόθεση για την καταβολή από την «.....» οποιουδήποτε ποσού αποζημίωσης είναι η με αποδεδειγμένη ευθύνη της καταστροφή, απώλεια ή κλοπή του αντικειμένου. ΑΡΘΡΟ 9: Η καταβάλλει κάθε προσπάθεια και προβαίνει σε κάθε ενέργεια προκειμένου να παραδώσει κάθε αποστολή σύμφωνα με τα συνήθη χρονοδιαγράμματα παράδοσης, όπως αυτά αναφέρονται στην επίσημη διαδικτυακή σελίδα της εταιρείας Τυχόν εσφαλμένη αντίληψη του Εντολέα/Αποστολέα ή αυτόβουλη αναγραφή-επισήμανση επί του ΣΥ.ΔΕ.ΤΑ ή της αποστολής, σχετικά με τους χρόνους παράδοσης, δεν ισχύει και δε δημιουργεί δέσμευση για την εταιρεία. Σε περίπτωση καθυστέρησης επίδοσης μιας αποστολής με προφανή και αποδεδειγμένη υπαιτιότητά της, η δεν ευθύνεται, για οποιαδήποτε ζημιά ή απώλεια που προκαλείται, πέραν των ορίων που ορίζονται στην ΥΑ 29030/816/2000 (ΦΕΚ 683/Β/2000). Συγκεκριμένα, η αποζημίωση σε περίπτωση καθυστέρησης επίδοσης ταχυδρομικού αντικειμένου δε δύναται να υπερβαίνει την αποζημίωση που καταβάλλεται για απώλεια μη ασφαλισμένων αποστολών, όπως αυτή ορίζεται στο Άρθρο 7, 7.1 και 7.2 Τα οριζόμενα ανώτατα ποσά αποζημίωσης είναι αποδεκτά από τον Εντολέα/Αποστολέα, ο οποίος παραιτείται από κάθε άλλη πιθανή αξίωσή του για επιπλέον θετική ή αποθετική ζημιά, διαφυγόντα κέρδη, απώλεια εισοδήματος κ.λ.π, από οποιονδήποτε λόγο και αν επέλθουν. Τα παραπάνω ισχύουν ακόμα και αν η πιθανότητα μιας τέτοιας απώλειας τέθηκε υπόψη της πριν ή μετά την αποδοχή της αποστολής. Σε καμία όμως περίπτωση, η δεν φέρει ευθύνη για καθυστέρηση παραλαβής, μεταφοράς ή παράδοσης αποστολής ή για οποιαδήποτε απώλεια, ζημιά, βλάβη, κακή παράδοση ή μη παράδοση, οφειλόμενα σε ανωτέρα βία ή

Αριθμός απόφασης: 174 / 2020

απρόβλεπτες αιτίες, όπως ενδεικτικά αναφέρονται: α) Έκτακτα γεγονότα κείμενα πέρα των ανθρώπινων αντικειμενικά δυνατοτήτων (ατύχημα, δυσμενείς καιρικές συνθήκες, αργοπορία μεταφορικών μέσων, εγκληματικές ενέργειες κ.λ.π.). β) Πράξεις και παραλείψεις ή λανθασμένες οδηγίες του αποστολέα ή του παραλήπτη ή τρίτου προσώπου έχοντος συμφέρον από τη συγκεκριμένη αποστολή. γ) Η φύση της αποστολής στην οποία μπορεί να επέλθει ειδική βλάβη, αλλοίωση ή καταστροφή πχ ευπαθή τρόφιμα, μαγνητικά μέσα κοκ. Σε κάθε περίπτωση, η ευθύνη της για τις μεταφερόμενες αποστολές παύει να ισχύει με την παράδοση της αποστολής στον Παραλήπτη. Η υπογραφή του Παραλήπτη, με την αναγραφή των στοιχείων παράδοσης πάνω στο αντίγραφο του ΣΥ.ΔΕ.ΤΑ, χωρίς την έγγραφη επισήμανση οποιασδήποτε Επιφύλαξης, αποτελεί αδιάσειστη απόδειξη του ορθού της παράδοσης». Με άλλα λόγια, από τους παραπάνω όρους προκύπτει ότι κατά την παροχή των υπηρεσιών της η προσφεύγουσα (.....) περιορίζει την ευθύνη της σε περίπτωση απώλειας ή ζημίας ή καθυστέρησης των αποστελλόμενων αντικειμένων σε συγκεκριμένες ρήτρες, διάφορες από τις οριζόμενες στο κανονιστικό κείμενο της διακήρυξης, περιορίζει αυστηρά την ζημία της μόνο στην άμεση ζημία από απώλεια, ζημία, καθυστέρηση των αποστελλόμενων ειδών, αποποιούμενη την ευθύνη της για κάθε είδους θετική ή αποθετική ζημία, παρότι τούτο επίσης τίθεται ως ουσιώδης απαίτηση στο κανονιστικό κείμενο της διακήρυξης, και σε κάθε περίπτωση παρέχει στον αποστολέα την δυνατότητα να προβεί σε ασφαλιστική κάλυψη των αποστολών του μέσω συνεργαζόμενης με την ασφαλιστικής εταιρίας. Στο πλαίσιο αυτό εναργώς προκύπτει ότι η τεχνική προσφορά της προσφεύγουσας παραβιάζει απαράβατους και ουσιώδεις όρους της διακήρυξης, αφενός μεν στο μέτρο που η αναθέτουσα αρχή στην παράγραφο 7.4 της διακήρυξης καθορίζει η ίδια τις επιβληθείσες ρήτρες σε περίπτωση απώλειας/ζημίας/καθυστέρησης στην παράδοση των αποστελλόμενων ειδών, αφετέρου δε στο μέτρο που στο κανονιστικό κείμενο της διακήρυξης τίθεται ο όρος ότι : «ο μπορεί οποτεδήποτε να αξιώσει, σύμφωνα με την Ελληνική Νομοθεσία, την αποκατάσταση κάθε θετικής & αποθετικής ζημίας του, που έχει υποστεί από την εκπρόθεσμη ή τη μη προσήκουσα εκτέλεση της

Αριθμός απόφασης: 174 / 2020

σύμβασης από τον Ανάδοχο, στα πλαίσια της ευθύνης του Αναδόχου». Η τελευταία αυτή υποχρέωση του αναδόχου ουδόλως μπορεί να ερμηνευθεί ότι καλύπτεται διαμέσου της δυνατότητας που προσφέρει η προσφεύγουσα δια του οικείου όρου των γενικών όρων ανάληψης μεταφοράς στην αναθέτουσα αρχή/εντολέα-αποστολέα να ασφαλίσει ιδιωτικά τα αποστελλόμενα είδη, διότι τούτο κατά τον επίμαχο όρο της διακήρυξης αποτελεί αποκλειστικά ευθύνη του αναδόχου, χωρίς την επιβάρυνση με επιπλέον δαπάνη για την αναθέτουσα αρχή/εντολέα-αποστολέα. Ο δε ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι εφόσον δεν υπέβαλε ένσταση κατά των όρων της επίμαχης διακήρυξης δηλώνει ότι αποδέχεται αυτούς ουδόλως σχετίζεται με το γεγονός ότι εν προκειμένω από το περιεχόμενο της τεχνικής της προσφοράς συνάγεται παράβαση των ουσιωδών όρων αυτής, η δε αποδοχή των όρων της διακήρυξης ουδόλως μπορεί να καλύψει ελλείψεις ή ουσιώδεις αποκλίσεις της τεχνικής προσφοράς από τους απαράβατους όρους της διακήρυξης (ΣτΕ Ασφ 883/2008). Ενόψει των ανωτέρω, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας απορρίπτονται ως αβάσιμοι ενώ γίνονται δεκτοί οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής.

15. Επειδή, τούτων δοθέντων, η υπόψη Προδικαστική Προσφυγή απορρίπτεται ως αβάσιμη.

16. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα, ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 315672136950 0309 0075, ποσού 1.600,00 ευρώ πρέπει να καταπέσει.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος παραβόλου ποσού 1.600,00 ευρώ.

Αριθμός απόφασης: 174 / 2020

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 6 Φεβρουαρίου 2020 και εκδόθηκε στις 13 Φεβρουαρίου 2020.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Μαρία-Ελένη Σιδέρη

Αργυρώ Τσουλούφα