

Η

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

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε την 31 Δεκεμβρίου 2020 με την εξής σύνθεση: Χρήστος Σώκος, Πρόεδρος, Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Εισηγητής και Αγγελική Πουλοπούλου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 14-12-2020 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1890/14-12-2020 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «», νομίμως εκπροσωπούμενου.

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

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της από 10-12-2020 κοινοποιηθείσας, με αρ. Φ.600.163/74/230480/10-12-2020 Απόφασης της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος απορρίφθηκε η προσφορά του στο πλαίσιο της διαδικασίας ανάθεσης δημοσίας σύμβασης για την *** *** ΑΠΟ 1/1 ΕΩΣ 31/3 2021, εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 607.778,76 ευρώ, που προκηρύχθηκε με τη με αρ. *** 20 και με αρ. πρωτ. "...” πρόσκληση συμμετοχής σε διαδικασία διαπραγμάτευσης του άρ. 32 παρ. 2γ και 32^Α Ν. 4412/2016.

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής κατεβλήθη κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ. *** και ποσού 3.040 ευρώ, φέρει δε την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ».

2. Επειδή, στο πλαίσιο διαδικασίας εμπίπτουσας λόγω χρόνου έκδοσης και και εκτιμώμενης αξίας στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ, εμπροθέσμως και μετ' εννόμου συμφέροντος ο προσφεύγων με την από 14-12-2020 προσφυγή του βάλλει κατά της από 10-12-2020 εκτελεστής πράξης περάτωσης σταδίου δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών και ανάδειξης προσωρινού αναδόχου, καθ' ο μέρος τον απέκλεισε, με την αιτιολογία ότι «υπέβαλε Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ)/Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) και όχι Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), κατά παράβαση του άρθρου 2.4.3.1.1.1 της διακήρυξης και του υποδείγματος του Παραρτήματος ΙΙΙ αυτής.». Η δε αναθέτουσα υποβάλλει τις από 22-12-2020 Απόψεις της. Επομένως, η προσφυγή πρέπει να γίνει τυπικά δεκτή και να εξετασθεί περαιτέρω κατ' ουσία.

3. Επειδή, ο όρος 2.4.3.1 της πρόσκλησης ορίζει ως απαραίτητο δικαιολογητικό συμμετοχής της προσφοράς τα εξής «2.4.3.1.1. Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν: 2.4.3.1.1.1. Το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 παρ. 1 και 3 και άρθρο 79Α του ν. 4412/2016, Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ). Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό πρότυπο ΕΕΕΣ, σύμφωνα με τις οδηγίες του [ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙΙ – Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έντυπο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο επισυνάπτεται στη παρούσα πρόσκληση σε μορφή αρχείου τύπου PDF....», το δε ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙΙ παραθέτει ειδικό υπόδειγμα ΕΕΕΣ, το δε προοίμιο του αναφέρει ότι «1. Η αναθέτουσα αρχή συνέταξε το επισυναπτόμενο στο παρόν ΕΕΕΣ 2. Το σχετικό πρότυπο ΕΕΕΣ επισυνάπτεται στον παρόν Παράρτημα, σε μορφή αρχείου τύπου PDF και αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της πρόσκλησης. 3. Υποβάλλει αυτό το εκτυπωμένο και υπογεγραμμένο αρχείο του ΕΕΕΣ με τα δικαιολογητικά συμμετοχής.». Ο δε προσφεύγων υπέβαλε συμπληρωμένο ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ εκ του προτύπου που διατίθεται στον οικείο ιστότοπο espdint.eprocurement.gov.gr, το οποίο δεν συνιστά ΤΕΥΔ, αλλά ενιαίο πρότυπο χρησιμοποιούμενο είτε για ΕΕΕΣ είτε για ΤΕΥΔ, δηλαδή για διαδικασίες είτε άνω είτε κάτω των ορίων, στον δε οικείο διαδικτυακό τόπο-πλατφόρμα

έκδοσης του αναφέρεται ότι «Το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης/Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης αποτελεί υπεύθυνη δήλωση σχετικά με την οικονομική κατάσταση, τις ικανότητες και την καταλληλότητα επιχειρήσεων για διαδικασίες σύναψης σύμβασης. Διατίθεται σε όλες τις γλώσσες της ΕΕ και χρησιμοποιείται ως προκαταρκτική απόδειξη εκπλήρωσης όλων των απαιτούμενων όρων στις διαδικασίες δημοσίων συμβάσεων σε ολόκληρη την ΕΕ. Χάρης στο ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ, οι υποβάλλοντες προσφορά δεν χρειάζεται πλέον να υποβάλλουν πλήρη αποδεικτικά στοιχεία και έντυπα που χρησιμοποιούνταν παλαιότερα στις διαδικασίες σύναψης σύμβασης στην ΕΕ, κάτι που απλουστεύει την πρόσβαση σε ευκαιρίες διασυνοριακής υποβολής προσφοράς. Από τον Οκτώβριο του 2018 το ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ θα παρέχεται αποκλειστικά σε ηλεκτρονική μορφή. Το ΕΣΗΔΗΣ παρέχει την παρούσα δωρεάν διαδικτυακή υπηρεσία (Promitheus ESPDint) για αγοραστές, υποβάλλοντες προσφορά και άλλα ενδιαφερόμενα μέρη που επιθυμούν να συμπληρώσουν το ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ σε ηλεκτρονική μορφή. Το έντυπο μπορεί να συμπληρωθεί επιγραμμικά (online), να αποθηκευθεί ηλεκτρονικά ή/και να τυπωθεί και να αποσταλεί στον αγοραστή μαζί με την υπόλοιπη προσφορά.». Συνεπώς, το ως άνω έντυπο αποτελεί όλως επαρκή και ισοδύναμο με κάθε συνημμένο σε διακηρύξεις οικείο υπόδειγμα, τύπο για την εκπλήρωση της υποχρέωσης υποβολής ΕΕΕΣ ή ΤΕΥΔ σε οποιαδήποτε διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης. Και ναι μεν οι αναθέτουσες έχουν τη δυνατότητα να προσαρμόσουν, προς διευκόλυνση των διαγωνιζομένων, το ΕΕΕΣ ή ΤΕΥΔ προς υποβολή στον επιμέρους διαγωνισμό τους, κατά τρόπο ώστε να αντιστοιχεί στους όρους της προκείμενης διακήρυξης, περιορίζοντας τα ερωτήματα εκ του καταρχήν γενικού υποδείγματος, χωρίς όμως να δύνανται να προσθέσουν άλλα πάντως, αφού το γενικό υπόδειγμα απεικονίζει το σύνολο των λόγων αποκλεισμού και των κριτηρίων επιλογής που θεσπίζονται εκ του νόμου ως το μέγιστο όριο απαιτήσεων, σε κάθε όμως περίπτωση εν προκειμένω δεν προκύπτει και δεν τυγχάνει επίκλησης εκ της αναθέτουσας, οιαδήποτε διαφοροποίηση του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ της σε σχέση με το γενικό προδιατυπωμένο του ως άνω ιστότοπου, ΕΕΕΣ και δη, σε σχέση με τυχόν μη συμπλήρωση τέτοιου ερωτήματος

από τον προσφεύγοντα. Επιπλέον, δεν προκύπτει ούτε προβάλλει η αναθέτουσα ότι το υποβληθέν εκ του προσφεύγοντος έντυπο είχε οιαδήποτε διαφορά από το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ της, πέραν του τίτλου ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ αντί ΕΕΕΣ, πράγμα αδιάφορο, αφού ούτως ή άλλως και το έντυπο που υπέβαλε ο προσφεύγων χρησιμοποιείται και ως ΕΕΕΣ, ασχέτως ότι μπορεί να χρησιμοποιηθεί και ως ΤΕΥΔ, διαφορά που πάντως ουδόλως ανάγεται στην ουσία και το περιεχόμενο των ερωτημάτων των εντύπων, αλλά στην προοριζόμενη για τη χρήση τους διαδικασία και δη, αν είναι άνω ή κάτω των οικείων ενωσιακών ορίων. Ούτως, εν τέλει δεν προκύπτει ότι ο προσφεύγων δεν συμμορφώθηκε με τον όρο 2.4.3.1.1 της διακήρυξης, που ακόμη και αν υποθεθεί ότι απαίτησε τη συμπλήρωση του συγκεκριμένου εντύπου ΕΕΕΣ που επισυνήφθη στη διακήρυξη, ουδόλως εν τέλει προκύπτει ότι το εκ του προσφεύγοντος υποβληθέν έντυπο δεν περιέχει ακριβώς το ίδιο περιεχόμενο και ερωτήματα και έχει ακριβώς συνταχθεί προς χρήση ως ΕΕΕΣ, ενώ άλλωστε ουδόλως προκύπτει πρόθεση της αναθέτουσας εκ της διακήρυξης, να αποκλείσει τη δυνατότητα που επιφυλάσσεται υπέρ όλων των οικονομικών φορέων και σε όλες τις διαδικασίες στην Ελλάδα, αλλά και στην Ευρωπαϊκή Ένωση, να συμπληρώσουν το προτυποποιημένο κοινό και γενικό υπόδειγμα ΕΕΕΣ στην παραπάνω ειδική προς τούτο πλατφόρμα, του αρμόδιου κατά νόμο εθνικού φορέα, αντίθετη δε ερμηνεία άλλωστε, θα υπονόμει και την ασφάλεια δικαίου σε σχέση με τη χρήση της πλατφόρμας αυτής, υπονομεύοντας και τον σκοπό της, που συνίσταται ακριβώς στη διασφάλιση ίσης μεταχείρισης, σε συνδυασμό με τη διευκόλυνση συμμετοχής των οικονομικών φορέων σε κάθε είδους διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων. Επομένως, ασχέτως των λοιπών ισχυρισμών του προσφεύγοντος και δεδομένου ότι η αναθέτουσα δεν προσθέτει δια των Απόψεων της, έτερο πρόσθετο λόγο αποκλεισμού, μη νομίμως απεκλείσθη ο προσφεύγων, κατά την ανωτέρω τουλάχιστον αιτιολογία απόρριψης της προσφοράς του.

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

5. Επειδή, ύστερα από την αμέσως προηγούμενη σκέψη πρέπει να επιστραφεί το παράβολο με αρ. *** και ποσού 3.040 ευρώ.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Ακυρώνει τη με αρ. Φ.600.163/74/230480/10-12-2020 Απόφαση της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος απέκλεισε τον προσφεύγοντα.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου με αρ. *** και ποσού 3.040 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 31-12-2020 και εκδόθηκε αυθημερόν.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΧΡΗΣΤΟΣ ΣΩΚΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΞΕΝΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ