

Η

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

3ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε την 23-12-2021 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος Πρόεδρος και Εισηγητής, Σωτηρία Σταματοπούλου και Μαρία Βύρρα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 18-11-2021 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 2159/19-11-2021 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «....», νόμιμα εκπροσωπούμενου.

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

Και του από 29-11-2021, κατόπιν της από 19-11-2021, κοινοποίησης της προσφυγής, παρεμβαίνουσας ένωσης οικονομικών φορέων «.....» και των μελών της, νομίμως εκπροσωπούμενων.

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της από 9-11-2021 κοινοποιηθείσας με αρ. πρωτ. .../05-11-2021 απόφασης του Διοικητή της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος έκρινε αποδεκτή την παρεμβαίνουσα, στο πλαίσιο της διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ και προαιρέσεων αξίας 1.339.800,00 ευρώ, για την, που απεστάλη για δημοσίευση στην ΕΕΕΕ την 15-10-2020 και δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣτην 20-10-2021 και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α Η αναθέτουσα υποβάλλει τις από 24-11-2021 Απόψεις της.

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., ποσού ευρώ 6.700.

2. Επειδή, στο πλαίσιο διαδικασίας εμπίπτουσας στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ λόγω αξίας και χρόνου αποστολής προς δημοσίευση, εμπροθέσμως και μετ' εννόμου συμφέροντος ασκείται η από 18-11-2021 προσφυγή εκ του

αποδεκτού προσφεύγοντος, κατά της από 9-11-2021 κοινοποιηθείσας εκτελεστής πράξης περάτωσης σταδίου δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών προσφορών, καθ' ο μέρος κρίθηκε δεκτή η προσφορά της εμπροθέσμως, μετά την από 19-11-2021 κοινοποίηση της προσφυγής και μετ' εννόμου συμφέροντος, από 29-11-2021 παρεμβαίνουσας. Επομένως, η προσφυγή και η παρέμβαση πρέπει να γίνουν τυπικά δεκτές και να εξετασθούν περαιτέρω κατ' ουσία.

3. Επειδή, ο όρος 2.4.3.2 της διακήρυξης ορίζει ότι «Επισημαίνεται ότι στα περιεχόμενα της τεχνικής προσφοράς δεν πρέπει σε καμιά περίπτωση να εμφανίζονται οικονομικά στοιχεία. Τυχόν εμφάνιση οικονομικών στοιχείων αποτελεί λόγο απόρριψης της προσφοράς.». Επομένως, τέθηκε ειδικός όρος περί άνευ ετέρου απόρριψης προσφοράς σε κάθε περίπτωση αποκάλυψης οιοδήποτε οικονομικής φύσης στοιχείου, ασχέτως μείζονος ή μη χαρακτήρα και μεγέθους των αποκαλυπτόμενων στοιχείων και συσχέτισης αυτών με την αποκάλυψη και πιθανολόγηση του συνολικού τιμήματος. Άρα, η αποκάλυψη ακόμη και επιμέρους οικονομικών στοιχείων για μέρος εργασιών της υπό ανάθεση σύμβασης, αρκεί, ενόψει του ως άνω σαφούς και ειδικού όρου για την άνευ ετέρου απόρριψη της προσφοράς. Στον ΠΙΝΑΚΑ 4.1 ΠΑΡΑΔΟΤΕΟ ΥΛΟΠΟΙΗΣΗΣ ΕΚΑΠΙΔΕΥΣΗΣ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΤΩΝ ΚΑΙ ΧΡΗΣΤΩΝ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ (Π15), σελ. 384 της τεχνικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας και στην ενότητα 3 τεχνικής προσφοράς, περί πινάκων οικονομικής προσφοράς, χωρίς τιμές, περιλαμβάνεται συμπληρωμένος πίνακας περί ανθρωπομηνών εκπαιδευτών, όσον αφορά τα ζητούμενα της εκπαίδευσης διαχειριστών, της εκπαίδευσης επιτελικών χρηστών και της εκπαίδευσης τελικών χρηστών, στη δε, επί αυτών των κατηγοριών εργασιών και δίπλα στους καθ' εκάστη προσφερόμενους ανθρωπομήνες εκπαίδευσης, περιλαμβάνεται στήλη «ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΟΣ», η οποία φέρει τον αριθμό «50». Η αναθέτουσα ζήτησε σχετικές διευκρινίσεις με το εξής περιεχόμενο «5. Πίνακες Οικονομικής Προσφοράς χωρίς τιμές Ζητείται διευκρίνιση από την ένωση, καθώς στο αρχείο «Τεχνική Προσφορά Θυρίδα – Πίνακας Συμμόρφωσης_signed», στην σελ. 384 στον πίνακα που αφορά στις εκπαιδεύσεις αναφέρεται τιμή μονάδος «50», το οποίο, όπως ρητά

αναφέρεται στην Διακήρυξη, δεν θα πρέπει να εμφανίζεται.», η δε παρεμβαίνουσα απάντησε στις 23-7-2021 ως εξής «Θα θέλαμε να σας ενημερώσουμε ότι ο αριθμός «50» στον Πίνακα που αφορά στις εκπαιδεύσεις, στην σελ. 384 του αρχείου «Τεχνική Προσφορά ... Θυρίδα – Πίνακας Συμμόρφωσης_signed», έχει εμφιλοχωρήσει εκ παραδρομής και δεν πρέπει να ληφθεί υπόψη κατά την εκτίμηση της προσφοράς μας. Ο αριθμός 50 προέκυψε από τον διαχωρισμό των κελιών κατά την μεταφορά από αρχείο xl σε αρχείο word όπου κάποια δεκαδικά ψηφία των αριθμών στρογγυλοποιήθηκαν στον εν λόγω αριθμό. Να σημειώσουμε ότι η Αναθέτουσα απάντησε στο διευκρινιστικό ερώτημα που της υποβάλλαμε «4. Παρακαλούμε όπως επιβεβαιώσετε ότι δεν απαιτείται στη Προσφορά Πίνακας Οικονομικής Χωρίς τιμές.» ως εξής: «Απαιτείται κατά την υποβολή της προσφοράς Πίνακας Οικονομικής με τις προσφερόμενες τιμές διότι το κριτήριο ανάθεσης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής» (Έγγραφο Αριθ. Πρωτ....8 ΕΞ 2020 της 10/12/2020 σελ.18). Με δεδομένο, λοιπόν, ότι η διακήρυξη του διαγωνισμού, που συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο που διέπει τη συγκεκριμένη διαγωνιστική διαδικασία, δεν απαιτούσε την υποβολή πίνακα οικονομικής προσφοράς χωρίς τιμές στην τεχνική προσφορά των υποψηφίων αναδόχων σε συνάρτηση με το γεγονός ότι η ένωσή μας εκ του περισσού συμπεριέλαβε στην τεχνική προσφορά της πίνακα οικονομικής προσφοράς χωρίς τιμές, θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι η αναφορά του αριθμού «50» δεν δύναται να ασκήσει νομική επιρροή κατά την αξιολόγηση της προσφοράς της ένωσης μας και επομένως το παρόν ζήτημα θεωρείται άνευ αντικειμένου.». Συνεπώς, διευκρινίστηκε ότι το στοιχείο αυτό, ήτοι η παράθεση του αριθμού 50 στη στήλη περί τιμών μονάδας συνιστά σφάλμα εκ μεταφοράς στοιχείων μεταξύ αρχείων, όμως ουδόλως η παρεμβαίνουσα πάντως αρνήθηκε ρητά ότι το στοιχείο αυτό αφορά 50 ευρώ ως τιμή μονάδας επί καθενός εκ των προσφερόμενων και αναγραφόμενων μηνών. Το στοιχείο αυτό άλλωστε, θα αρκούσε για την αυτόματη συναγωγή, δια πολλαπλασιασμού των καταγραφέντων ανθρωπομηνών επί της τιμής μονάδας ανά ανθρωπομήνα, της συνολικής τιμής ανά κατηγορία εργασίας και δεδομένου

ότι τούτο αφορά και τις 3 εργασίες του Π15 παραδοτέου, δια άθροισης καταλήγει άνευ ετέρου στο προσφερόμενο για το Π15 παραδοτέο κόστος. Εξάλλου, όπως η αριθμητική τιμή «50» εισήχθη στον πίνακα, ακριβώς εκεί όπου δηλώνεται η ανά ανθρωπομήνα τιμή μονάδας, συνάγεται ευχερώς ότι αφορά 50 ευρώ/ανθρωπομήνα, όπως ακριβώς θα σήμαινε στο πλαίσιο της οικονομικής προσφοράς, για την οποία άλλωστε προορίζεται ο ως άνω πίνακας κατά το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙΙ της διακήρυξης. Επομένως, όντως ως υπεβλήθη ο πίνακας με την τεχνική προσφορά προκύπτει πως αποδίδει αμιγώς οικονομικό στοιχείο και δη, τιμή μονάδας, ενώ οι ως άνω εξηγήσεις περί μεταφοράς αριθμών μεταξύ αρχείων, δεν καθίστανται κατανοητές και είναι όλως άοριστες, αφού πρωτίστως δεν εξηγείται σε τι αναφέρονταν τα επικαλούμενα δεκαδικά ψηφία και εκ ποιου καταρχήν αριθμού μεταφέρθηκαν στα κελιά του νυν πίνακα, πριν κατ' επίκληση της στρογγυλοποιηθούν σε 50. Τούτο, ενώ η παρεμβαίνουσα ουδόλως ανέφερε ότι οι οικείοι αριθμοί μεταφέρθηκαν τελικά από τη στήλη ακριβώς περί τιμής μονάδας και άρα, όντως συνιστούν οικονομικό στοιχείο (ασχέτως, ότι εν τέλει αποδεικνύεται, βλ. κατωτέρω, ότι ο αριθμός «50» αφορά την ακριβώς προσφερθείσα τιμή μονάδας που δηλώθηκε όντως και στην οικονομική προσφορά και συγκεκριμένα στον ίδιο συμπληρωμένο πίνακα ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ ΙΙΙ διακήρυξης, στο πλαίσιο του φακέλου της οικονομικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας). Αλυσιτελώς, επικλήθηκε η παρεμβαίνουσα ότι εκ περισσού υπέβαλε τον πίνακα χωρίς τιμές, αφού το προκείμενο ζητούμενο δεν αφορά κάποιο επιμέρους σφάλμα αυτού καθαυτού του πίνακα, ως μη ζητούμενου εγγράφου, αλλά τη δι' αυτού αποκάλυψη οικονομικών στοιχείων προώρως. Άλλωστε, η απαγορευμένη αυτή αποκάλυψη κάλλιστα δύναται να λάβει χώρα μέσω ακριβώς μη ζητούμενου εγγράφου της προσφοράς, αρκεί το αποτέλεσμα εκ της υποβολής του εγγράφου και του περιεχομένου του να συνίσταται σε αποκάλυψη τέτοιου οικονομικού στοιχείου. Πέραν του ότι η παρεμβαίνουσα δεν αρνήθηκε ρητά και με σαφήνεια ότι ο αριθμός 50 στη στήλη περί τιμής μονάδας δίπλα στους ανθρωπομήνες, αφορά 50 ευρώ ανά ανθρωπομήνα, όπως ακριβώς δηλαδή θα δηλωνόταν και στον μετά των τιμών υποβαλλόμενο πίνακα της οικονομικής

προσφοράς, κατά το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙΙ της διακήρυξης, που συνιστά υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς και αυτούσιο υπεβλήθη καταρχήν χωρίς τιμές, από την παρεμβαίνουσα με την τεχνική προσφορά της, πλην όμως με εξαίρεση τις 3 εργασίες του Π15 παραδοτέου και του ΠΙΝΑΚΑ 4.1, εν τέλει η οικονομική της προσφορά αποσφραγίστηκε την 18-11-2021 από την αναθέτουσα, επιβεβαιώνοντας άνευ ετέρου ότι τελικά όντως ο αριθμός «50» συνιστούσε την ακριβώς προσφερθείσα τιμή μονάδας ανά έκαστη εκ των ως άνω εργασιών του παραδοτέου Π15, δια του πολλαπλασιασμού της οποίας επί του ήδη με την τεχνική προσφορά δηλωθέντος αριθμού ανθρωπομηνών, αυτομάτων συναγόταν η προ ΦΠΑ και άρα και η μετά ΦΠΑ αξία καθεμίας εκ των 3 εργασιών του παραδοτέου, εργασίας και άρα και το τίμημα άνευ και μετά ΦΠΑ του όλου παραδοτέου Π15, όπως βάσιμα ισχυρίστηκε ο προσφεύγων. Το δε γεγονός πως τα ανωτέρω έλαβαν χώρα μετά την προσφυγή και πριν την εξέταση της, δεν έχει κάποια έννομη σημασία, καθώς αναφέρονται επιβεβαιωτικά της ήδη ανωτέρω κρίσης, ότι ο αριθμός 50 αφορούσε τιμή μονάδας, όπως εξαρχής προκύπτει από την αναγραφή του δίπλα στον αριθμό ανθρωπομηνών και στη στήλη περί τιμών μονάδας ανά ανθρωπομήνα, στον πίνακα που υποβλήθηκε με την τεχνική προσφορά και άνευ χρείας λήψης υπόψη και του υποβληθέντος με την οικονομική προσφορά πίνακα, για τη συναγωγή ότι ο αριθμός αυτός αφορούσε 50 ευρώ/ανθρωπομήνα, εξαρχής, όπως βάσιμα ο προσφεύγων επικλήθηκε, πολλώ δε μάλλον, ενώ η αναθέτουσα ήδη εξαρχής και πριν την αποσφράγιση οικονομικών προσφορών είχε ζητήσει σχετική διευκρίνιση από την παρεμβαίνουσα, η οποία ουδόλως παρείχε σαφή απάντηση, η οποία εξηγεί ότι ο ως άνω αριθμός 50 δεν συνιστά όντως τιμή μονάδας και η οποία πάντως ουδόλως ρητά αρνήθηκε ότι ο αριθμός 50 συνιστά τιμή μονάδας ανά ανθρωπομήνα. Επομένως, ούτως ή άλλως και πέραν της εν τέλει οικονομικής προσφοράς, συνάγεται ότι παρά τα περί του αντιθέτου προβαλλόμενα, η παρεμβαίνουσα αποκάλυψε την τιμή μονάδας ανά ανθρωπομήνα για τις εργασίες του Π15 παραδοτέου, με έγγραφο που υπέβαλε με τον φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς. Άρα, όντως, κατά παράβαση του ειδικού όρου 2.4.3.2, η παρεμβαίνουσα αποκάλυψε με την

τεχνική προσφορά της, στοιχεία που και αμιγώς οικονομικά ήταν, ήτοι την τιμή μονάδας για καθεμία ανωτέρω εργασία, αλλά και εξ αυτών ευθέως και άνευ ετέρου συνάγεται το ολικό προσφερόμενο κόστος αυτών, ως και όλου του Π15 παραδοτέου. Άλλωστε, η επίκληση παραδρομής για τη συμπερίληψη οικονομικού στοιχείου στην τεχνική προσφορά, προβάλλεται αλυσιτελώς, αφενός λόγω του ειδικού και απαρέγκλιτου χαρακτήρα του ως άνω όρου εντός του άρ. 2.4.3.2 της διακήρυξης, αφετέρου διότι η αποδοχή τέτοιου περιθωρίου αποδοχής προσφοράς και εξαίρεσης από αυτόν λόγω επίκλησης παραδρομής στην παράβαση του όρου, θα κατέληγε άμεσα στην παραβίαση του, αφού οιοσδήποτε επικαλούμενος τέτοια παραδρομή, θα δύνατο να δηλώνει προώρως και δια της τεχνικής προσφοράς, οικονομικά στοιχεία, ως και το όλο τίμημα της σύμβασης. Εξάλλου, ο ως άνω όρος του άρ. 2.4.3.2 δεν σκοπεί στην τιμωρία της υποκειμενικής πρόθεσης του προσφέροντος ως προς την αποκάλυψη οικονομικών στοιχείων στην τεχνική προσφορά, ζήτημα ουδόλως εξεταστέο για την κατάγνωση αποκλεισμού λόγω παράβασης του, αλλά σκοπεί πρωτίστως στη διασφάλιση του υγιούς ανταγωνισμού και στην αμερόληπτη κρίση του οργάνου αξιολόγησης κατά το στάδιο των τεχνικών προσφορών, χωρίς τον προφανή επηρεασμό που ασκεί, κατά παράβαση της αρχής της διαφάνειας, η εκ των προτέρων γνώση οικονομικού στοιχείου της προσφοράς ενός μόνο εκ των διαγωνιζομένων. Επομένως, κατ' αποδοχή των ισχυρισμών της προσφυγής, η παρεμβαίνουσα είναι αποκλειστέα.

4. Επειδή, επομένως, πρέπει να γίνει δεκτή η Προδικαστική Προσφυγή. Να απορριφθεί η Παρέμβαση. Να ακυρωθεί η προσβαλλομένη, καθ' ο μέρος έκρινε αποδεκτή την παρεμβαίνουσα.

5. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Απορρίπτει την Παρέμβαση.

Ακυρώνει τη με αρ. πρωτ./05-11-2021 απόφαση του Διοικητή της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος έκρινε αποδεκτή την παρεμβαίνουσα.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε, αποφασίσθηκε και εκδόθηκε στις 23-12-2021.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΜΙΧΑΛΗΣ ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΕΥΑΓΓΕΛΙΑ ΠΕΤΡΟΥ