

Η

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

3ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε την 23-2-2022 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος Πρόεδρος και Εισηγητής, Μαρία Βύρρα και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 16-6-2021 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1234/17-6-2021 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», νόμιμα εκπροσωπούμενου.

Κατά του αναθέτοντος φορέα «...», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της από 11-6-2021 κοινοποιηθείσας, υπ αρ. 1202/07-06-2021 απόφασης του Διευθύνοντος Συμβούλου του αναθέτοντος, καθ' ο μέρος απέρριψε την προσφορά του προσφεύγοντος στα ΤΜΗΜΑΤΑ 3, 18 και 30, επιμέρους άνευ ΦΠΑ εκτιμώμενης αξίας για κάθε επιμέρους φορτηγό-μηχάνημα εκάστου τμήματος 25.200, 32.760 και 33.120 ευρώ αντιστοίχως, στο πλαίσιο της διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης, συνολικής εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ 6.412.038,00 ευρώ, για «ΜΙΣΘΩΣΗ ΦΟΡΤΗΓΩΝ ΔΧ ΚΑΙ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ ΕΡΓΟΥ», που δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ ... την 6-2-2020 και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α Ο αναθέτων υποβάλλει τις από 1-7-2021 Απόψεις του και ο προσφεύγων το από 7-7-2021 υπόμνημά του.

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 1.184,04 ευρώ.

2. Επειδή, στο πλαίσιο διαδικασίας εμπίπτουσας στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ λόγω αξίας και χρόνου δημοσίευσης, ασκείται εμπροθέσμως και μετ' εννόμου συμφέροντος, η από 16-6-2022 προσφυγή κατά της από 11-6-2022

κοινοποιηθείσας, εκτελεστής πράξης περάτωσης σταδίων δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών και οικονομικών προσφορών και ανάδειξης προσωρινού αναδόχου, καθ' ο μέρος και κατ' ενσωμάτωση του γνωμοδοτικού πρακτικού οργάνου αξιολόγησης, απέκλεισε τον προσφεύγοντα και τη συμμετοχή του στα ανωτέρω τμήματα, με την αιτιολογία ότι «Ο Προμηθευτής «...» (Αρ. Προσφοράς : 168695) δεν καταχώρησε στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. το Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς όπως υπάρχει στο τυποποιημένο έντυπο του Παραρτήματος VI της Διακήρυξης για όλα τα τμήματα στα οποία συμμετείχε. Στην προσφορά του ως άνω Προμηθευτή στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. υπάρχει μόνο η Οικονομική Προσφορά Συστήματος. Σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.4 της Διακήρυξης «Περιεχόμενα (υπο)φακέλου “Οικονομική Προσφορά” / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών»: «Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναφερόμενο στην παρούσα κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με το τυποποιημένο έντυπο Οικονομικής Προσφοράς στο Παράρτημα VI της παρούσας διακήρυξης..... Απαγορεύεται με ποινή αποκλεισμού οποιαδήποτε τροποποίηση του κειμένου και της μορφής του ειδικού Τυποποιημένου Εντύπου Οικονομικής Προσφοράς. ». Για το λόγο αυτό υποβλήθηκε στη Δ/ση Νομικών Υπηρεσιών το υπ' αριθμ. πρωτ. 62/29.01.2021 Υπηρεσιακό Σημείωμα με ερώτημα που αφορά την αποδοχή ή μη, της προσφοράς από τον προμηθευτή ... (Αρ. Προσφοράς : 168695). Με το υπ' αριθμ. πρωτ. 117767/29.01.2021 Υπηρεσιακό σημείωμα, η Δ/ση Νομικών Υπηρεσιών γνωμοδοτεί ότι δεν μπορεί να γίνει αποδεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «...», ο οποίος αποκλείεται από τη διαγωνιστική διαδικασία». Επομένως, η προσφυγή πρέπει να γίνει τυπικά δεκτή και να εξετασθεί περαιτέρω, κατ' ουσία.

3. Επειδή, οι όροι 2.4.2.4-2.4.2.5 της διακήρυξης ορίζουν ότι «2.4.2.4 Οι οικονομικοί φορείς συντάσσουν την τεχνική και οικονομική τους προσφορά συμπληρώνοντας τις αντίστοιχες ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος. Στη συνέχεια το σύστημα παράγει τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία τα οποία υπογράφονται ηλεκτρονικά και υποβάλλονται από τον προσφέροντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος

και του παραγόμενου ηλεκτρονικού αρχείου ... (το οποίο θα υπογραφεί ηλεκτρονικά) πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο οικονομικός φορέας καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείοΕφόσον οι τεχνικές προδιαγραφές και οι οικονομικοί όροι δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, οι οικονομικοί φορείς θα επισυνάπτουν ηλεκτρονικά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία σε μορφή pdf (ιδίως τεχνική και οικονομική προσφορά) παραπέμποντας στο σχετικό άρθρο της διακήρυξης και τα τυχόν υποδείγματα τεχνικής – οικονομικής προσφοράς. 2.4.2.5. Ο χρήστης – οικονομικός φορέας υποβάλλει τους ανωτέρω (υπο) φακέλους μέσω του Συστήματος, όπως περιγράφεται παρακάτω: Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για τη συμμετοχή του οικονομικού φορέα στη διαδικασία υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείων τύπου pdf .και εφόσον έχουν συνταχθεί / παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών, χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου της υπογραφής, με την επιφύλαξη των αναφερθέντων στην τελευταία υποπαράγραφο της παραγράφου 2.4.2.1. του παρόντος για τους αλλοδαπούς οικονομικούς φορείς», ο δε όρος 2.4.4 της διακήρυξης όρισε ότι «Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παρούσα κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με το τυποποιημένο έντυπο Οικονομικής Προσφοράς στο Παράρτημα VI της παρούσας διακήρυξης. Η τιμή του προς μίσθωση οχήματος/μηχανήματος έργου δίνεται σε Ευρώ ανά μονάδα. Ο προσφέρων είναι υποχρεωμένος να συμπληρώσει στα κενά, τις τιμές και τα λοιπά στοιχεία που ζητούνται στο ως άνω ειδικό Τυποποιημένο Έντυπο Οικονομικής Προσφοράς. Απαγορεύεται με ποινή αποκλεισμού οποιαδήποτε τροποποίηση του κειμένου και της μορφής του ειδικού Τυποποιημένου Εντύπου Οικονομικής Προσφοράς. Η συμπλήρωση του ειδικού αυτού Τυποποιημένου Εντύπου Οικονομικής Προσφοράς από τον προσφέροντα πρέπει απαραίτητα να γίνει με ευκρίνεια», ενώ το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ VI εντός του σώματος της διακήρυξης, το οποίο αποτελεί αναπόσπαστο μέρος

αυτής (βλ. όρο 2.1.1 διακήρυξης «α έγγραφα της παρούσας διαδικασίας σύναψης είναι τα ακόλουθα:... • η με αριθμ. ... παρούσα Διακήρυξη με τα Παραρτήματα που αποτελούν αναπόσπαστο μέρος αυτής»), συνίσταται σε ειδικά διαμορφωμένο έντυπο προσφοράς με προς συμπλήρωση πεδία αριθμού κυκλοφορίας μισθώματος αριθμητικά και ολογράφως, ετήσιας τιμής προσφοράς αριθμητικώς και ολογράφως, τιμής προαίρεσης αριθμητικών και ολογράφως, τιμή παράτασης 1 έτους αριθμητικά και ολογράφως, τιμής προαίρεσης παράτασης 1 έτους αριθμητικά και ολογράφως και συνολικής τιμής αριθμητικά και ολογράφως καθ' έκαστο αυτοτελές φορηγό και μέσο επί καθενός διακριτού τμήματος συμμετοχής. Άρα, ήταν όλως σαφές πως οι μετέχοντες όφειλαν σωρευτικά και απαραίτητα, πλέον της ηλεκτρονικής φόρμας οικονομικής προσφοράς ΕΣΗΔΗΣ που παράγεται αυτοματοποιημένα από το σύστημα (και άλλωστε, συνιστά τεχνική προϋπόθεση εκ της τεχνικής δομής και προγραμματισμού του ΕΣΗΔΗΣ, για την υποβολή ηλεκτρονικής προσφοράς), να υποβάλουν και συμπληρωμένο το ειδικό έντυπο, που ακριβώς ο αναθέτων, όχι μόνο συνέταξε, αλλά και ειδικά δια του συγκεκριμένου περί υποβολής οικονομικής προσφοράς, όρου 2.4.4 όρισε ως υποβλητέου και μάλιστα, με ρητή και σαφή παραπομπή εκ του όρου 2.4.4 στο συγκεκριμένο παράρτημα της διακήρυξης, όπου περιέχεται το προς υποβολή υπόδειγμα. Ο προσφεύγων ουδόλως υπέβαλε το ανωτέρω, υποχρεωτικά ζητούμενο έντυπο, αλλά υπέβαλε μόνο την ηλεκτρονική φόρμα προσφοράς ΕΣΗΔΗΣ. Η δε απαίτηση υποβολής του ως άνω εντύπου ήταν σαφέστατη εντός ειδικού περί τρόπου υποβολής οικονομικής προσφοράς, ως άνω όρου της διακήρυξης και παρέπεμπε σε ειδικό προς τούτο υπόδειγμα-παράρτημα ενσωματωμένο στη διακήρυξη, συνιστά δε εξάλλου, υποχρέωση κάθε επιμελούς διαγωνιζομένου να μελετά προσεκτικά το περιεχόμενο των όρων της διακήρυξης. Επιπλέον, ακόμη και ο εκ του προσφεύγοντος επικαλούμενος όρος 2.4.2.4 ουδόλως αναφέρει πως δια της υποβολής της φόρμας ΕΣΗΔΗΣ, απαλλάσσεται ο προσφέρων από κάθε άλλη εκ της διακήρυξης υποχρέωση, ενώ υπό την εκ του προσφεύγοντος προβαλλόμενη ερμηνεία, βάσει του όρου 2.4.2.4 και της εκεί μνείας ότι για την τεχνική και οικονομική προσφορά συμπληρώνονται οι αντίστοιχες φόρμες του

συστήματος, τότε ούτε ως προς την τεχνική προσφορά θα όφειλε να υποβάλει οτιδήποτε εκ των οριζομένων στον οικείο περί αυτής όρο 2.4.3.2, αφού θα υποτίθετο ότι αρκεί η φόρμα τεχνικής προσφοράς ΕΣΗΔΗΣ (και ενώ ο όρος 2.4.3.2 ζητά συμπλήρωση ειδικού εντύπου ανάλυσης τεχνικής προσφοράς-φύλλου συμμόρφωσης, πέραν προφανώς της φόρμας τεχνικής προσφοράς ΕΣΗΔΗΣ, ο δε προσφεύγων το υπέβαλε αυτό και άρα, προφανώς κατανόησε τον σωρευτικό χαρακτήρα των επιμέρους περί τεχνικής προσφοράς απαιτήσεων πλέον της φόρμας τεχνικής προσφοράς ΕΣΗΔΗΣ). Ακόμη, ο ίδιος ο όρος 2.4.2.4 αναφέρει ότι «εφόσον... οι οικονομικοί όροι δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, οι οικονομικοί φορείς θα επισυνάπτουν ηλεκτρονικά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία σε μορφή pdf (ιδίως τεχνική και οικονομική προσφορά) παραπέμποντας στο σχετικό άρθρο της διακήρυξης και τα τυχόν υποδείγματα τεχνικής – οικονομικής προσφοράς.». Επομένως, ο ίδιος ο εκ του προσφεύγοντος επικαλούμενος όρος 2.4.2.4 ακριβώς παραπέμπει στις τυχόν λοιπές περί οικονομικής προσφοράς απαιτήσεις της διακήρυξης και ιδίως στην υποβολή τυχόν ειδικώς ζητούμενων υποδειγμάτων, όπως του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ VI, στο οποίο παρέπεμψε το «σχετικό άρθρο της διακήρυξης», δηλαδή το εν προκειμένω ειδικό περί οικονομικών προσφορών άρ. 2.4.4 της διακήρυξης. Δια των ανωτέρω, σαφώς ορίστηκε ότι εφόσον η διακήρυξη θεσπίζει και πρόσθετο υπόδειγμα με επιπλέον μάλιστα στοιχεία από αυτά της φόρμας ΕΣΗΔΗΣ, οι μετέχοντες οφείλουν να υποβάλουν και να επισυνάψουν στον υποφάκελο οικονομικής προσφοράς τους, πέραν της φόρμας ΕΣΗΔΗΣ και τα επιπλέον ζητούμενα ειδικά στοιχεία και υποδείγματα. Το ότι ο προσφεύγων συμμορφώθηκε με τη μία εκ των δύο σωρευτικών απαιτήσεων για την οικονομική προσφορά, ουδόλως απάλλαξε αυτόν από την υποχρέωση συμμόρφωσης και με τη δεύτερη απαίτηση για το επιπλέον και αυτοτελές υποβλητέο, του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ VI και του όρου 2.4.4 της διακήρυξης. Ομοίως, το γεγονός ότι ο όρος 2.4.4 δεν ανέφερε πανηγυρικά, ότι το προς υποβολή υπόδειγμα υποβάλλεται σε «ένα χρόνο», όπως ο προσφεύγων επικαλείται, με τον υποφάκελο οικονομικής προσφοράς,

ουδόλως αναιρεί το ότι ο όρος 2.4.4 με σαφήνεια όρισε ότι η «οικονομική προσφορά συντάσσεται σύμφωνα με το τυποποιημένο» αυτό έντυπο του Παραρτήματος VI και μάλιστα, συνιστά λόγο «αποκλεισμού» κάθε τροποποίηση του και ο «προσφέρων» είναι «υποχρεωμένος» να συμπληρώσει κάθε κενό και τιμή του και άρα, ρητά ορίστηκε το έντυπο αυτό, ως αναγκαίο στοιχείο της οικονομικής προσφοράς, η οποία σαφώς υποβάλλεται με την προσφορά, η δε υποβολή του ορίστηκε ως υποχρέωση του «προσφέροντος» και άρα, της προσφοράς και σαφώς, αφού κάθε τροποποίηση του επιφέρει αποκλεισμό, πολλώ δε μάλλον επιφέρει αποκλεισμό η μη υποβολή του. Το δε ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ VI της διακήρυξης ρητά αναγράφει στο προοίμιο του προς υποβολή εντύπου και πριν την καταγραφή των τιμών και λοιπών στοιχείων ότι ο προσφέρων «Καταθέτ[ει] την παρακάτω προσφορά» και άρα, σαφώς και σε συνδυασμό και με τον όρο 2.4.4, το έντυπο αυτό συνιστά το έγγραφο δια του οποίου διατυπώνεται η προσφερόμενη τιμή δια της οποίας ο προσφέρων διαγωνίζεται. Προφανώς, ό,τι ορίζεται ότι συνιστά μέσο υποβολής προσφοράς και έγγραφο της προσφοράς, υποβάλλεται «σε ένα χρόνο» με την προσφορά. Ο δε όρος 2.4.6.α περί λόγων απόρριψης προσφορών, ρητά παρέπεμψε σε παράβαση του όρου 2.4.4, ήτοι ακριβώς περί υποβολής του ως άνω ειδικού εντύπου, ως λόγου άνευ ετέρου αποκλεισμού προσφοράς. Άλλωστε, η φόρμα ΕΣΗΔΗΣ που ο προσφεύγων υπέβαλε ουδόλως ταυτίζεται με το ως άνω ειδικά εκ της αναθέτουσας δομημένο έντυπο και κυρίως, ουδόλως περιέχει το σύνολο των εξ αυτής στοιχείων. Συγκεκριμένα δε, και ενώ το κατ' άρ. 1.3 της διακήρυξης φυσικό αντικείμενο διαιρείται σε τόσα επιμέρους αυτοτελώς κατακυρώσιμα αντικείμενα όσα και τα επιμέρους φορτηγά και μέσα (και δεν λαμβάνει χώρα ενιαία κατακύρωση ανά συνολικό αριθμό μέσων κάθε τμήματος) και επομένως, είναι κρίσιμη η υπόδειξη ποιο εκ των επιμέρους προσφερόμενων φορτηγών-μηχανημάτων αντιστοιχεί σε ποια επιμέρους θέση και ζητούμενο εκ των διακριτώς κατακυρώσιμων αυτοτελώς ζητούμενων μέσων. Για αυτό και το ως άνω υπόδειγμα απαιτεί αντιστοίχιση συγκεκριμένα προσφερόμενης τιμής ανά ταυτοποιούμενο με αριθμό κυκλοφορίας, προσφερόμενο μέσο, στοιχείο που ελλείπει από τη φόρμα ΕΣΗΔΗΣ και την προσφορά του προσφεύγοντος.

Επιπλέον, η φόρμα ΕΣΗΔΗΣ δεν διαχωρίζει μεταξύ τιμής βασικής διάρκειας, προαίρεσης, παράτασης και προαίρεσης επί παράτασης και περαιτέρω, συνολικής τιμής, σε αντίθεση με το προς συμπλήρωση ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ VI, παρά αναφέρει αποκλειστικά μια τιμή, χωρίς επομένως, να προκύπτει αν αυτή η τιμή αναφέρεται στη βασική διάρκεια, τις παρατάσεις, τις προαιρέσεις ή τη συνολική τιμή. Άρα, εκτός του ότι το ως άνω μη υποβληθέν έντυπο συνιστούσε υποχρεωτικώς υποβαλλόμενο έγγραφο της οικονομικής προσφοράς, πέραν και επιπλέον της φόρμας ΕΣΗΔΗΣ, η μη υποβολή του επιπλέον επέφερε και αοριστία και ανεπίδεκτο αξιολόγησης της οικονομικής προσφοράς του προσφεύγοντος. Επομένως, για όλους τους ανωτέρω λόγους, νομίμως απεκλείσθη με την ανωτέρω αιτιολογία, ο προσφεύγων.

4. Επειδή, επομένως, πρέπει να απορριφθεί η Προδικαστική Προσφυγή.

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

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε, αποφασίσθηκε και εκδόθηκε στις 23-2-2022.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΜΙΧΑΗΛ ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΕΥΑΓΓΕΛΙΑ ΠΕΤΡΟΥ