

**Η**

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

**2° ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Το 2° ΚΛΙΜΑΚΙΟ Α.Ε.Π.Π. αποτελούμενο από τον Πρόεδρο, Νικόλαο Σαββίδη και τα μέλη Γερασιμούλα – Μαρία Δρακονταειδή (εισηγήτρια) και Νεκταρία-Πηνελόπη Ταμανίδη, συνεδρίασε, σήμερα, 16 Ιανουαρίου 2018 στην έδρα της Αρχής.

Για να εξετάσει την με Γεν. Αριθ. Κατ. ΑΕΠΠ 370/18-12-2017 και Ειδ. Αριθ. Κατ. ΙΙ /59/18-12-2017 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» (εφεξής προσφεύγων) κατά της αναθέτουσας αρχής με την επωνυμία «.....» (εφεξής αναθέτουσα αρχή).

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, κατά το κύριο αίτημά της, ο προσφεύγων επιδιώκει την ακύρωση της υπ'αριθ.πρωτ. 760/37299 απόφασης του .....με θέμα: «Επί της έγκρισης των πρακτικών 1 & 2 της Επιτροπής Διαγωνισμού Ανοικτής Ηλεκτρονικής Διαδικασίας Σύναψης Σύμβασης Κάτω των Ορίων για τη συντήρηση πράσινου και και εξωτερικών χώρων .....για 2 χρόνια με αριθ. διακήρυξης.....» καθώς και του συνημμένου σ'αυτήν πρακτικού 2, με την οποία ο προσφεύγων αποκλείστηκε από τον διαγωνισμό με την αιτιολογία ότι δεν είχε υποβάλλει έντυπη και ηλεκτρονική τεχνική προσφορά σύμφωνα με το άρθ. 7.2. της διακήρυξης. Επικουρικά, ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της ανωτέρω απόφασης κατά το μέρος αυτής με την οποία έγινε δεκτή η προσφορά έτερου οικονομικού φορέα και συγκεκριμένα του κ....., ώστε μετά την ματαίωση των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού, να διενεργηθεί νέα νόμιμη διαδικασία ανάθεσης.

Αφού άκουσε την εισηγήτρια

και μελέτησε το σύνολο των εγγράφων του φακέλου,

σκέφτηκε κατά νόμο και έκανε ομοφώνως δεκτά τα εξής :

## **Αριθμός Απόφασης:38/2018**

**1.Επειδή**, για την άσκηση της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 5 παρ. 2 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 363 παρ. 2 του Ν. 4412/2016. Ειδικότερα, ο προσφεύγων, ο οποίος συμμετέχει στο διαγωνισμό με Α/Α 47621, κατέβαλε παράβολο συνολικού ποσού 600 Ευρώ (κωδικός e-Παραβόλου.....), που αντιστοιχεί στο κατώτερο όριο νομίμου παραβόλου, δεδομένου ότι η προϋπολογιζόμενη δαπάνη του διαγωνισμού ανέρχεται σε ποσό 119.000 Ευρώ μη συμπ/νου ΦΠΑ 24%. Το εν λόγω παράβολο πληρώθηκε και αφού ελέγχθηκε, δεσμεύτηκε από την ΑΕΠΠ, σύμφωνα με την από 18-12-2017 βεβαίωσή της.

**2. Επειδή**, η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του ΠΔ 39/2017 και της παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016.

**3. Επειδή**, η προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως στις 16-12-2017, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016. Ειδικότερα, εν προκειμένω, η τελευταία ημέρα της αποκλειστικής δεκαήμερης προθεσμίας άσκησης της προσφυγής έληγε στις 16-12-2017 δεδομένου ότι ο προσφεύγων έλαβε γνώση της προσβαλλομένης στις 6-12-2017, οπότε αυτή αναρτήθηκε στον διαδικτυακό τόπο του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), όπου διενεργείται (ηλεκτρονικά) ο διαγωνισμός και κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερομένους. Η εν λόγω προσφυγή αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. αυθημερόν και κοινοποιήθηκε με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην Α.Ε.Π.Π, ομοίως, στις 16-12-2017.

**4. Επειδή**, η ΑΕΠΠ είναι αρμόδια για την εξέταση της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής και λόγω ποσού (345 παρ.1 Ν.4412/2016, 6 παρ.1 Ν.4412/2016).

**5. Επειδή**, με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων προβάλλει ότι η αναθέτουσα αρχή με την προσβαλλομένη ως άνω απόφαση δεν έπρεπε να απορρίψει την προσφορά του με την αιτιολογία ότι αυτή αντίκειται στο άρθρο 7.2. της διακήρυξης για τους ακόλουθους λόγους: (Ως προς το κύριο αίτημα):  
1. Στο σύστημα δεν υπήρχε κάποια ειδική ηλεκτρονική φόρμα για την σύνταξη της προσφοράς όπως προβλέπεται στο άρθρο 7.2 της διακήρυξης («*Η Τεχνική*

## Αριθμός Απόφασης:38/2018

Προσφορά συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Στην 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.») 2. Στο Παράρτημα 1 το μόνο απαιτητό έγγραφο ήταν η σχετικά προβλεπόμενη υπεύθυνη δήλωση, την οποία ο προσφεύγων συμπλήρωσε νομίμως και προσηκόντως και με την οποία ήταν πεπεισμένος ότι είχε καλυφθεί για το μέρος της τεχνικής προσφοράς 3. Ούτε στη διακήρυξη ούτε στο ΕΣΗΔΗΣ υπήρχε πρότυπο τεχνικής προσφοράς και άλλωστε, στο προκαταρκτικό στάδιο, η αναθέτουσα αρχή δύναται να αρκестεί στην υπεύθυνη δήλωση του συμμετέχοντος οικονομικού φορέα ότι έλαβε γνώση του συνόλου των εργασιών που απαιτούνται και ότι αποδέχεται όλους τους όρους της διακήρυξης και των παραρτημάτων της. 4. Σε κανένα σημείο της διακήρυξης δεν προβλεπόταν η υποχρέωση υποβολής αυτοτελούς εντύπου και εγγράφων τεχνικής προσφοράς 5. Η αναθέτουσα αρχή όφειλε, ενόψει των ανωτέρω, να καλέσει τον προσφεύγοντα για διευκρινήσεις σύμφωνα με το άρθρο 102 Ν.4412/2016. (Ως προς το επικουρικό αίτημα): Σε κάθε περίπτωση έπρεπε να απορριφθεί και η προσφορά του κ....., ο οποίος, επίσης δεν επισύναψε στην προσφορά του έγγραφο τεχνικής προσφοράς, όπως και ο προσφεύγων, λόγω παραβίασης της αρχής της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων.

**6. Επειδή,** ο προσφεύγων έχει έννομο συμφέρον για την άσκηση της υπό κρίση προσφυγής καθώς αυτός, συμμετέχει στον υπό κρίση διαγωνισμό και έχει υποβάλλει προσφορά (Α/Α 81450) κι, επομένως, έχει συμφέρον να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση και περαιτέρω, ενδέχεται, εξ αυτού του λόγου, να υποστεί ζημία σε περίπτωση παρανομίας των προσβαλλόμενων πράξεων της αναθέτουσας αρχής.

**7. Επειδή,** επομένως, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή μετά του σχετικού ως άνω αιτήματος παραδεκτά και νόμιμα φέρεται προς εξέταση ενώπιον του 2<sup>ου</sup> Κλιμακίου της Α.Ε.Π.Π. και πρέπει, περαιτέρω, να εξεταστεί κατ'ουσίαν.

## **Αριθμός Απόφασης:38/2018**

**8. Επειδή**, με την υπ' αριθμ. αριθ. Πρωτοκόλλου:....., αριθ. Διακήρυξης .....(Α/Α .....) Ανοικτή Ηλεκτρονική Διαδικασία Σύναψης Σύμβασης Κάτω των Ορίων προκηρύχθηκε διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου για την «Συντήρηση πρασίνου και εξωτερικών χώρων .....για δύο έτη». Ο συνολικός προϋπολογισμός της σύμβασης ανέρχεται σε ποσό 119.000 ευρώ χωρίς ΦΠΑ 24%.

**9. Επειδή**, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας και του Ελεγκτικού Συνεδρίου, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το Δημόσιο διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο τη δημόσια αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν και υποχρεούται από την έναρξη και μέχρι την ολοκλήρωση της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει όσα ορίζονται σε αυτή (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οι οποίες πρέπει να ερμηνεύονται στενά και αυστηρά, συνιστά παράβαση νόμου και οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνολολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Εξάλλου, σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη 5 χρησιμοποιεί όρους, όπως «με ποινή αποκλεισμού...», «με ποινή απαραδέκτου οι συμμετέχοντες πρέπει...» ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ 70/2002). Περαιτέρω, γίνεται δεκτό ότι δεν είναι δυνατό εκ των υστέρων να προσκομιστούν νέα κρίσιμα κατά τη Διακήρυξη στοιχεία (ΣΤΕ 436/2002), όπως δεν είναι δυνατή και η λήψη υπόψη κατά τη διαδικασία ανάθεσης προσόντος που ενώ όχι μόνο δεν αποδείχθηκε αλλά και ουσιαστικά έλειπε, κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, τυχόν απεκτήθη μεταγενεστέρως, καθώς έτσι θα παραβιαζόταν η αρχή της τυπικότητας του διαγωνισμού και ασφάλειας αυτού, εκθέτοντας την κατακυρωτική κρίση σε τυχαία, μελλοντικά και αβέβαια γεγονότα. Τα παραπάνω προκύπτουν και εκ της αρχής της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή των κριτηρίων ανάθεσης και την κρίση επί των προδιαγραφών κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση

## **Αριθμός Απόφασης:38/2018**

προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construction Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54), καθώς οι προσφορές τους θα αξιολογηθούν στα επόμενα στάδια επί τη βάση των όσων δήλωσαν, προσκόμισαν και εν τέλει ίσχυαν κατά τον ως άνω κρίσιμο χρόνο (ήτοι αυτόν της ολοκλήρωσης χρόνου υποβολής προσφορών).

**10. Επειδή**, σύμφωνα με τον όρο 7.2 της διακήρυξης: «7.2 (Υπο)φάκελος Τεχνική Προσφορά». Η Τεχνική Προσφορά συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Στην 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 [...]Τα ανωτέρω στοιχεία και δικαιολογητικά των (υπο)φακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» & «Τεχνική Προσφορά» υποβάλλονται επί ποινή απορρίψεως από τον προσφέροντα ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου τύπου . pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή. Όταν υπογράφονται από τον ίδιο φέρουν ψηφιακή υπογραφή. Οι τυχόν απαιτούμενες δηλώσεις ή υπεύθυνες δηλώσεις του παρόντος άρθρου που υπογράφονται ψηφιακά από τους έχοντες υποχρέωση προς τούτο, δεν απαιτείται να φέρουν σχετική θεώρηση γνησίου υπογραφής[...]Σε περίπτωση μη υποβολής ή κατά παρέκκλιση, των απαιτήσεων της Διακήρυξης, υποβολής δικαιολογητικών των υποφακέλων «Δικαιολογητικά συμμετοχής» & «Τεχνική προσφορά», η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Περαιτέρω, στο Παράρτημα 1 (σελ. 49 επ. διακήρυξης), που, κατά τη διακήρυξη, αποτελεί αναπόσπαστο μέρος αυτής, περιέχεται αναλυτικά η τεχνική περιγραφή του αντικειμένου του διαγωνισμού και οι αντίστοιχοι, γενικοί και ειδικοί όροι.

**11. Επειδή**, περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 102 Ν.4412/2016 «Συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών (άρθρο 56 παρ. 3 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ): 1. Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες ή τους υποψηφίους να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης [...]2. Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, ιδίως δε παράλειψη μονογραφών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης του φακέλου και των υποφακέλων των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, λεκτικές και φραστικές αποκλίσεις των εγγράφων της προσφοράς από την ορολογία των εγγράφων της σύμβασης, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενό τους, ελλείψεις ως προς τα νομιμοποιητικά στοιχεία, πλημμελής σήμανση αντιγράφων που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α` 74), μεταφράσεων και λοιπών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων, διαφοροποίηση της δομής των εγγράφων της προσφοράς από τα υποδείγματα, υποχρεωτικά ή μη, που θεσπίζονται με νόμο, κανονιστικές πράξεις ή τα έγγραφα της σύμβασης. Η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση, κατά το πρώτο εδάφιο, δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί. 3. Η διευκρίνιση ή η συμπλήρωση δεν πρέπει να εισάγει διακρίσεις, άνιση μεταχείριση των οικονομικών φορέων ή να έχει ως συνέπεια ευνοϊκή μεταχείριση συγκεκριμένου οικονομικού φορέα στη διαδικασία ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης. 4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες να διευκρινίσουν, μέσα σε εύλογη προθεσμία η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης της σχετικής πρόσκλησης, το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς που έχουν υποβάλει, αν περιέχει ασάφειες ή σσονος σημασίας ατέλειες, επουσιώδεις παραλείψεις ή πρόδηλα τυπικά ή υπολογιστικά σφάλματα που η αναθέτουσα αρχή κρίνει ότι μπορεί να θεραπευθούν. Η διευκρίνιση αυτή δεν πρέπει να έχει ως αποτέλεσμα την ουσιώδη αλλοίωση της

## **Αριθμός Απόφασης:38/2018**

προσφοράς και δεν πρέπει να προσδίδει αθέμιτο ανταγωνιστικό πλεονέκτημα στη συγκεκριμένη προσφορά σε σχέση με τις λοιπές. 5. Η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα ή υποψήφιο, σύμφωνα με τις παραραγράφους 1 έως 4, είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή, αν επίκειται αποκλεισμός του από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς.

**12.Επειδή**, η παρούσα προσφυγή, κατά το κύριο αίτημα αυτής, τυγχάνει αβάσιμη για τους ακόλουθους λόγους: 1. Η διακήρυξη, που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, προβλέπει με σαφήνεια ότι ο υποψήφιος ανάδοχος υποχρεούται επί ποινή αποκλεισμού να καταθέσει την Τεχνική Προσφορά, σύμφωνα με τους Ειδικούς όρους διακήρυξης σύμβασης, άρθρο 7 «Περιεχόμενα Προσφορών» και ειδικότερα το άρθρο 7.2. καθώς και την Τεχνική Περιγραφή/Γενικοί Όροι/Ειδικό Όροι, όπως αυτοί ορίζονται στο Παράρτημα 1 της Διακήρυξης, που αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της διακήρυξης. Τα δε ανωτέρω στοιχεία και δικαιολογητικά του υποφακέλου “Τεχνική Προσφορά” υποβάλλονται επί ποινή απορρίψεως από τον προσφέροντα ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου τύπου . pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή. Όταν υπογράφονται από τον ίδιο φέρουν ψηφιακή υπογραφή. Ο οικονομικός φορέας “..... ” στον (υπο)φάκελο “Τεχνική Προσφορά” δεν υπέβαλλε την “Τεχνική Προσφορά”, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα από τη διακήρυξη (βλ. και ανωτ. σκ.10), αλλά, αντ’ αυτού, υπέβαλλε ηλεκτρονικά μόνο το επικαλούμενο και προσκομιζόμενο και από τον ίδιο έγγραφο με ημερομηνία 13-11-2017 20:16:27, που δεν συνιστά τεχνική προσφορά σύμφωνα με τη διακήρυξη. 2.Περαιτέρω, το γεγονός ότι δεν υπέβαλλε την προσφορά του σύμφωνα με τα προβλεπόμενα από τη διακήρυξη φέρεται να οφείλεται αποκλειστικά σε δική του υπαιτιότητα καθώς η διακήρυξη είναι απολύτως σαφής σχετικά με τις ενέργειες/βήματα που όφειλε να ακολουθήσει. Οι δε ισχυρισμοί του προσφεύγοντος ότι ούτε στο Παράρτημα της διακήρυξης ούτε στο ΕΣΗΔΗΣ υπήρχε πρότυπο προσφοράς για να συμπληρώσει είναι παντελώς αβάσιμοι δεδομένου ότι, αν αυτός ακολουθούσε τις οδηγίες της διακήρυξης και συμπλήρωνε την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος, το σύστημα θα παρήγαγε σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, σε μορφή .pdf, το οποίο αφού υπέγραφε ψηφιακά θα υπέβαλλε ηλεκτρονικά. Σε κάθε περίπτωση το γεγονός ότι οι 10 από τους 13 συμμετέχοντες στο διαγωνισμό

## Αριθμός Απόφασης:38/2018

υπέβαλλαν ορθά την τεχνική προσφορά καταδεικνύει ότι η μη υποβολή της από τον προσφεύγοντα οφείλεται σε δικό του αποκλειστικά πταίσμα (βλ. σχετικά και απόψεις αναθέτουσας αρχής). 3. Έτι περαιτέρω, από τη διατύπωση της διακήρυξης, ουδεμία σύγχυση δύναται να προκληθεί αναφορικά με την σύνταξη της τεχνικής προσφοράς και το περιεχόμενο αυτής από τη μια και την επικαλούμενη από τον προσφεύγοντα υπεύθυνη δήλωση από την άλλη, ώστε αυτός να μπορεί βάσιμα να θεωρεί είτε ότι με την υπεύθυνη δήλωση είναι καλυμμένος και για την τεχνική προσφορά είτε ότι τα δύο έντυπα έχουν κάποια αντιστοιχία ή επί της ουσίας, ταυτίζονται, όπως ισχυρίζεται. 4. Το επικαλούμενο από τον προσφεύγοντα άρθρο 102 Ν.4412/2016 δεν μπορεί να τύχει εφαρμογής στη συγκεκριμένη περίπτωση αφενός μεν γιατί ουδεμία ασάφεια υφίσταται κι αφετέρου διότι η υποβολή τεχνικής προσφοράς αποτελεί ουσιώδη τύπο της διαγωνιστικής διαδικασίας, ο οποίος δεν μπορεί να συμπληρωθεί χωρίς να προκληθεί βλάβη στους λοιπούς συμμετέχοντες κατά τα αναφερόμενα στο άρθρο 102 παρ.2, 3 (βλ. σκ.11).

**13. Επειδή,** η υπό κρίση προσφυγή τυγχάνει απορριπτέα και ως προς το επικουρικό αίτημα αυτής, καταρχήν, λόγω της ελλείψεως εννόμου συμφέροντος του προσφεύγοντος, του οποίου η προσφορά τυγχάνει απορριπτέα ως προς το κύριο αίτημα αυτής (βλ. ανωτ.), κι, επομένως, αυτός δεν θα συμμετάσχει εφεξής στην διαγωνιστική διαδικασία, να προσβάλλει προσφορά έτερου οικονομικού φορέα, του οποίου η προσφορά κρίθηκε ως αποδεκτή και θα συνεχίσει στην διαγωνιστική διαδικασία. Με δεδομένο ότι ο πρώτος και κύριος λόγος της προσφυγής που αφορά την απόρριψη της προσφοράς του προσφεύγοντος κρίνεται αβάσιμος κι, επομένως η προσφυγή απορριπτέα, ακόμη και αν η προσφυγή του γινόταν δεκτή ως προς τον δεύτερο, επικουρικό, λόγο αυτής που αφορά την αποδοχή της προσφοράς έτερου οικονομικού φορέα, ώστε η προσφορά του τελικά να απορριφθεί, ο προσφεύγων δεν θα διατηρούσε πλέον έννομο συμφέρον να του ανατεθεί η σύμβαση κι, επιπλέον, αυτός δεν θα υφίστατο οποιαδήποτε βλάβη από την ανάθεση της σύμβασης σε τρίτο οικονομικό φορέα. Σε κάθε περίπτωση, εν προκειμένω, ουδόλως παραβιάστηκε η αρχή της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων αφού η αναθέτουσα αρχή απέρριψε προσφορά κι άλλου οικονομικού φορέα για τον ίδιο λόγο που απέρριψε και την προσφορά του προσφεύγοντος και συγκεκριμένα, την προσφορά του .....(βλ. απόψεις αναθέτουσας αρχής) ενώ, σε ότι αφορά την προσφορά του....., όπως προκύπτει μετά από την παραδεκτή συμπλήρωση της προσβαλλομένης από τις



## **Αριθμός Απόφασης:38/2018**

απόψεις της αναθέτουσας αρχής κι αυτή κρίνεται απορριπτέα (βλ. απόψεις :[...] εκ παραδρομής δεν αποκλείστηκε ο οικονομικός φορέας “..... ”, ο οποίος δεν είχε καταθέσει “Τεχνική Προσφορά”, γεγονός το οποίο θα εξεταστεί σε επόμενη συνεδρίαση και θα έχει σαν αποτέλεσμα τον αποκλεισμό του εν λόγω οικονομικού φορέα από την περαιτέρω διαδικασία του Διαγωνισμού).

**13.Επειδή**, κατ’ακολουθίαν των ανωτέρω η υπό κρίση προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

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

### **Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε, αποφασίστηκε και εκδόθηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη στις 16-1-2018.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΝΙΚΟΛΑΟΣ Σ. ΣΑΒΒΙΔΗΣ**

**ΑΝΘΟΥΛΑ ΝΙΚΟΛΑΙΔΟΥ**