

**Αριθμός απόφασης: 384 / 2019**

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**2<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της, στις 19 Μαρτίου 2019, με την εξής σύνθεση: Μαρία Μανδράκη Πρόεδρος, Νικόλαος Σαββίδης – Εισηγητής – δυνάμει της με αρ. 296/2019 Πράξης της Προέδρου του Κλιμακίου και Γερασιμούλα – Μαρία Δρακονταειδή, Μέλη.

Για να εξετάσει τη με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 236/21-02-2019 της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «...» που εδρεύει στη ..., επί της ..., αρ. ..., νόμιμα εκπροσωπούμενης (εφεξής «προσφεύγουσα» ή «προσφεύγων» ή «...»).

Κατά του ... Φορέα ... (...), που εδρεύει στην Αθήνα (εφεξής «Αναθέτουσα Αρχή» ή «...» ή «ΑΑ»), στο πλαίσιο διεθνούς ηλεκτρονικού διαγωνισμού που αυτός διενεργεί για την ανάδειξη αναδόχου της παροχής υπηρεσίας συντήρησης και επισκευής των ανελκυστήρων στα ιδιόκτητα και μισθωμένα κτίρια, στα οποία στεγάζονται οι υπηρεσίες του, στην ..., στην Επαρχία και τα Νησιά, για χρονικό διάστημα ενός (1) έτους (Διακήρυξη με αριθμό ... /31-10-2018 και με α/α ΕΣΗΔΗΣ ...) (εφεξής «διαγωνισμός») και κατά της με αριθμό 80 απόφασης της υπ' αριθ. 5/7-2-2019 συνεδρίασης του ΔΣ αυτού (εφεξής «προσβαλλόμενη πράξη» ή «προσβαλλόμενη απόφαση»), κατά το μέρος που δεν απέρριψε την οικονομική προσφορά της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «... Α.Ε.» (εφεξής «...»), για τους λόγους που αναφέρονται στην εν λόγω Προσφυγή.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή, Νικόλαο Σαββίδη

## **Αριθμός απόφασης: 384 / 2019**

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα  
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, ο ... με τη με αριθ. πρωτ. ... /31-10-18 (ΑΔΑΜ: ...) Διακήρυξη του προκήρυξε ηλεκτρονικό άνω των ορίων διαγωνισμό με ανοικτή διαδικασία για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την παροχή υπηρεσίας συντήρησης και επισκευής των ανελκυστήρων στα ιδιόκτητα και μισθωμένα κτίρια του ..., στα οποία στεγάζονται οι υπηρεσίες του στην Αττική, στην Επαρχία και τα Νησιά, για χρονικό διάστημα ενός (1) έτους (α/α ΕΣΗΔΗΣ ...). Η υπό δημοπράτηση σύμβαση υποδιαιρούνταν σε τρεις ομάδες (... , Επαρχία, Νησιά), κάθε δε ομάδα σε δύο τμήματα, (ιδιόκτητα και μισθωμένα κτίρια), οι δε διαγωνιζόμενοι δικαιούνταν να υποβάλουν προσφορά σε κάθε τμήμα κάθε ομάδας συνολικά ή και μεμονωμένα. Κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης οριζόταν η πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά βάσει τιμής (μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης) και πιο συγκεκριμένα, για κάθε μία ομάδα από τα ιδιόκτητα ακίνητα το μεγαλύτερο ζυγισμένο ποσοστό έκπτωσης (Ζ.Π.Ε.) και για κάθε ομάδα από τα μισθωμένα κτίρια το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης (όπως αναλυτικά περιγράφεται στη παράγραφο 2.3.1 της διακήρυξης). Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης για το σύνολο των ομάδων ιδιόκτητων και μισθωμένων κτιρίων ανήρχετο στο ποσό των 419.710,00 € πλέον ΦΠΑ. Η καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, σύμφωνα με τη διακήρυξη, ήταν η 30.11.2018. Στο διαγωνισμό υποβλήθηκαν τρεις (3) προσφορές, εκ των οποίων, αποσφραγίστηκαν δύο (2) οικονομικές προσφορές, της ... και της ..., καθώς, μετά τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών, είχε κριθεί ότι η προσφορά της εταιρείας με την επωνυμία «... ΕΕ» ήταν απορριπτέα. Με τη με αριθμό 80 απόφαση της υπ' αριθ. 5/7-2-2019 συνεδρίασης του ΔΣ του ... Α εγκρίθηκαν τα με αρ. Υ67/65/43/06-12-18, Υ67/66/44/10-12-18, Υ67/71/47/18-01-19, Υ67/73/48/24-01-19, Υ67/74/49/29-01-19 και Υ67/76/50/31-01-19 πρακτικά της Επιτροπής Αξιολόγησης των Αποτελεσμάτων των Διαγωνισμών και των Διαδικασιών Διαπραγμάτευσης, σχετικώς με τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής, της τεχνικής προσφοράς και της οικονομικής προσφοράς των

### **Αριθμός απόφασης: 384 / 2019**

συμμετεχουσών εταιρειών στο διαγωνισμό και, ως εκ τούτου, κρίθηκαν αποδεκτές οι προσφορές των εταιρειών ... και ..., απορρίφθηκε η προσφορά της εταιρείας με την επωνυμία «... ΕΕ» και αναδείχθηκε η εταιρεία ... προσωρινός ανάδοχος, για το σύνολο των τμημάτων/ομάδων της σύμβασης, δεδομένου ότι είχε καταθέσει τη συμφερότερη προσφορά, βάσει του κριτηρίου ανάθεσης, για τα τμήματα/ομάδες 1.1, 1.2, 2.1, 2.2, 3.1, 3.2, 4.1., ενώ για τα τμήματα/ομάδες 5.1 και 6.1 ήταν η μόνη εταιρεία που υπέβαλε προσφορά. Κατά της απόφασης αυτής του ..., και συγκεκριμένα, κατά το μέρος που δεν απορρίφθηκε η οικονομική προσφορά της εταιρείας ..., η εταιρεία ... άσκησε την υπό εξέταση προδικαστική της προσφυγή.

2. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (345 παρ. 1 ν. 4412/2016, 6 παρ.1 ν. 4412/2016), του αντικειμένου της (υπηρεσίες) και της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής, του ... δηλαδή, ως νομικού προσώπου δημοσίου δικαίου, το οποίο αποτελεί μη κεντρική αναθέτουσα αρχή, ανήκει στη Γενική Κυβέρνηση και συστάθηκε με το ν. 4387/16 (Α' 85), όπως ισχύει, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, συναφώς και του ν. 4412/2016 και πιο συγκεκριμένα του Βιβλίου Ι αυτού. Συνακόλουθα, και λαμβανομένου υπόψη και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας (ημερομηνία αποστολής της Προκήρυξης της σχετικής σύμβασης για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων, η 31<sup>η</sup> Οκτωβρίου 2018), η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του νόμου αυτού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 345 παρ. 1 και την περ. γ' της παρ. 7 του άρθρου 379 αυτού, όπως η παράγραφος αυτή αντικαταστάθηκε εντέλει από την παρ. 4 του άρθρου 43 του ν.4487/2017 (Φ.Ε.Κ. Α'116/9-8-2017), η δε Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκείται η προδικαστική προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

3. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί τύποις παραδεκτώς, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 361 παρ. 1 περ. α του ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. α του π.δ. 39/2017, 362 παρ. 2 του ν.

### **Αριθμός απόφασης: 384 / 2019**

4412/2016 και 8 παρ. 2 και Παράρτημα Ι του π.δ. 39/2017, καταβλήθηκε δε και δεσμεύτηκε το νόμιμο παράβολο (ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό ..., ποσού 2.098,55€), το οποίο μάλιστα υπερβαίνει το αναλογούν ποσοστό επί της προϋπολογισθείσας δαπάνης των τμημάτων της σύμβασης για τα οποία υπέβαλε προσφορά ο προσφεύγων, στο πλαίσιο των οποίων και ασκεί την προσφυγή του, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 2 του ν. 4412/2016 και 5 παρ. 2 του π.δ. 39/2017. Συγκεκριμένα, η εταιρεία ... υπέβαλε προσφορά για όλες τις ομάδες συντηρήσεων και επισκευών πλέον των συντηρήσεων σε όλα τα τμήματα των ιδιόκτητων κτιρίων του ... και στα μισθωμένα κτίρια αυτού μόνον για την ομάδα των κτιρίων της Αττικής, η προϋπολογιζόμενη δαπάνη των οποίων ανήρχετο σε ποσό 382.210,00€ (= 113.050+91.500+27.540+120.560+29.560). Συνεπώς, σύμφωνα με τις πιο πάνω διατάξεις όφειλε να καταβάλει παράβολο ποσού 1.911,05€ (=382.210,00 Χ0,5%), το δε υπερβάλλον ποσό ύψους 187,50€ (=2.098,55-1.911,05), καταβλήθηκε αχρεώστητα και θα πρέπει να του επιστραφεί. Συνακόλουθα, η υπό εξέταση προσφυγή πρέπει να εξεταστεί κατ' ουσίαν.

4. Επειδή, ο προσφεύγων που συμμετείχε στο διαγωνισμό και υπέβαλε προσφορά, η οποία κρίθηκε αποδεκτή, με έννομο συμφέρον, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του π.δ. 39/2017, προβάλλει ότι με την προσβαλλόμενη πράξη μη νόμιμα κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά της έτερης συνδιαγωνιζόμενης εταιρείας .... Συγκεκριμένα, ισχυρίζεται ότι η εταιρεία ... παρέλειψε, επί ποινή αποκλεισμού, να υποβάλει στον ηλεκτρονικό υποφάκελο «Οικονομική Προσφορά», επιπλέον της ειδικής ηλεκτρονικής φόρμας του συστήματος της οικονομικής προσφοράς, και σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο σε μορφή .pdf ηλεκτρονικά υπογεγραμμένο και συμπληρωμένο, ήτοι έγγραφο με το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης στην τιμή των προσφερόμενων υπηρεσιών και συγκεκριμένα: Α) για τα τμήματα 1-3: το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης για τις υπηρεσίες Full Maintenance για καθένα από τα τμήματα/ομάδες 1-3 και το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης επί των τιμών των ανταλλακτικών του

### **Αριθμός απόφασης: 384 / 2019**

τιμοκαταλόγου του Παραρτήματος II για καθένα από τα τμήματα/ομάδες 1-3 και Β) για τα τμήματα 4-6: το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης για τις υπηρεσίες συντήρησης για καθένα από τα τμήματα/ομάδες 4-6. Κατά συνέπεια, η αναθέτουσα αρχή, κατά παράβαση των όρων 2.4, 2.4.2.4. και 2.4.4 της διακήρυξης, έκρινε αποδεκτή την οικονομική προσφορά της καθ' ης εταιρείας. Αντίθετα, ενόψει των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της τυπικότητας των δημόσιων διαγωνισμών έπρεπε να την απορρίψει. Επιπλέον, ισχυρίζεται ότι κατά παράβαση των όρων του άρθρου 2.4.4 της διακήρυξης και των διατάξεων του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, η αναθέτουσα αρχή ζήτησε από την καθ' ης εταιρεία να διευκρινίσει το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης στην τιμή των προσφερόμενων υπηρεσιών, διότι μια αίτηση διευκρίνισης δε μπορεί να θεραπεύει την έλλειψη προσκόμισης εγγράφων ή παροχής πληροφοριών που ήταν απαραίτητη με βάση τα έγγραφα της σύμβασης, ούτε να έχει ως αποτέλεσμα την ουσιώδη αλλοίωση της προσφοράς και να προσδίδει αθέμιτο ανταγωνιστικό πλεονέκτημα στη συγκεκριμένη προσφορά έναντι των άλλων.

5. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, με την με αριθμό πρωτοκόλλου 267895/01-03-2019 έκθεση απόψεών της, εις αντίκρουση των ισχυρισμών του προσφεύγοντος, ισχυρίζεται ότι: 1) Η παράλειψη υποβολής ηλεκτρονικού αρχείου δεν αποτελεί λόγο αποκλεισμού της εταιρείας ... ΑΕ, ενόψει του ότι σχετική υποχρέωση δεν προκύπτει από καμία ειδική διάταξη του δικαίου περί προμηθειών, ούτε γενικότερη διάταξη του δικαϊκού μας συστήματος και ο μόνος λόγος της σχετικής πρόβλεψης στη διακήρυξη αποτελεί η διευκόλυνση συμμετοχής στην εν λόγω διαγωνιστική διαδικασία των υποψήφιων αναδόχων. 2) Από την επισκόπηση της οικονομικής προσφοράς της προκύπτει ανενδοίαστα αφενός η προσφερόμενη τιμή αφετέρου και το ποσοστό έκπτωσης και οι και το σχετικό αίτημα της Επιτροπής για χορήγηση διευκρινήσεων εξαντλήθηκε παραδεκτά αποκλειστικά και μόνο στην επιβεβαίωση του ποσοστού έκπτωσης. 3) Με τις υποβληθείσες διευκρινήσεις επιβεβαιώθηκε από την Επιτροπή το ποσοστό έκπτωσης, το οποίο είχε υποβληθεί αρχικά με την συμπλήρωση της ηλεκτρονικής φόρμας οικονομικής

## **Αριθμός απόφασης: 384 / 2019**

προσφοράς του συστήματος. 4) Σε κάθε περίπτωση με ομοιόμορφο και ενιαίο τρόπο ερμηνεύτηκε και η προσφορά της προσφεύγουσας στο πλαίσιο της συμπλήρωσης της ηλεκτρονικής φόρμας οικονομικής προσφοράς του συστήματος, δεδομένου ότι στο αντίστοιχο πεδίο της ηλεκτρονικής φόρμας η προσφεύγουσα συμπλήρωσε εμμέσως το ποσοστό έκπτωσης, τιμή που αντιστοιχεί μετά την αφαίρεση του ποσοστού έκπτωσης (τελικό ποσό σε ευρώ και όχι ποσοστό έκπτωσης), όπως απαιτείτο από τους όρους της σχετικής διακήρυξης.

6. Επειδή, η διακήρυξη του διαγωνισμού, που συνιστά το κανονιστικό του πλαίσιο, προβλέπει, στο άρθρο 2 με τίτλο «Κριτήρια Ανάθεσης», ότι: «2.3.1 Κριτήριο ανάθεσης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφοράς βάσει της τιμής (ήτοι μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης): για κάθε μία τμήμα/ομάδα από τα ιδιόκτητα ακίνητα (Τμήμα 1-3) είναι το μεγαλύτερο ζυγισμένο ποσοστό έκπτωσης “Ζ.Π.Ε” για κάθε συγκεκριμένη ομάδα. Συγκεκριμένα: Οι υποψήφιοι ανάδοχοι για τη συντήρηση ανελκυστήρων στα ιδιόκτητα κτίρια θα δώσουν προσφορά (ποσοστό έκπτωσης) για 2 αντικείμενα: - επί των αμοιβών των 3 ομάδων ιδιόκτητων κτιρίων, Π.Ε.1, το οποίο έχει βαρύτητα 75%. - επί των τιμών ανταλλακτικών του τιμοκαταλόγου, Π.Ε.2, το οποίο έχει βαρύτητα 25%. ... Ανάδοχος για κάθε μία ομάδα θα αναδειχθεί ο υποψήφιος που θα προσφέρει το μεγαλύτερο ζυγισμένο ποσοστό έκπτωσης “Ζ.Π.Ε.” για κάθε συγκεκριμένη ομάδα, το οποίο προκύπτει ως εξής: - Ζ.Π.Ε. = Π.Ε.1 Χ 75% + Π.Ε.2 Χ 25% ... για κάθε τμήμα/ομάδα από τα μισθωμένα κτίρια (Τμήμα 4-6) είναι το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης στη συγκεκριμένη ομάδα. Συγκεκριμένα: Οι υποψήφιοι ανάδοχοι για τη συντήρηση ανελκυστήρων στα μισθωμένα κτίρια θα δώσουν προσφορά (ποσοστό έκπτωσης – “Π.Ε.”) επί των αμοιβών των 3 ομάδων μισθωμένων κτιρίων. Δικαιούνται να δώσουν προσφορά για 1 ή 2 ή 3 ομάδες μισθωμένων κτιρίων. Ανάδοχος για κάθε μία ομάδα θα αναδειχθεί ο υποψήφιος που θα προσφέρει το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης στη συγκεκριμένη ομάδα. ...», στο άρθρο 2.4 με τίτλο «Κατάρτιση - Περιεχόμενο Προσφορών», ότι: «2.4.1 «Γενικοί όροι υποβολής προσφορών». Οι

## **Αριθμός απόφασης: 384 / 2019**

προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στα Παράρτημα II της Διακήρυξης, για όλες τις περιγραφόμενες υπηρεσίες ανά τμήμα. Δεν επιτρέπονται εναλλακτικές προσφορές. ... [...]...[...]

2.4.2.3. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα: (α) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής –Τεχνική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά και η τεχνική προσφορά σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα. (β) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα και τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά. ...

2.4.2.4. Οι οικονομικοί φορείς συντάσσουν την τεχνική και οικονομική τους προσφορά συμπληρώνοντας τις αντίστοιχες ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος. Στην 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 pdf (το οποίο θα υπογραφεί ηλεκτρονικά) πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο pdf]. Καθώς οι τεχνικές προδιαγραφές δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, οι προσφέροντες υποχρεούνται να επισυνάπτουν ηλεκτρονικά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία σε μορφή .pdf με την τεχνική και οικονομική τους προσφορά. (Παράρτημα II).

2.4.2.5. Ο χρήστης - οικονομικός φορέας υποβάλλει τους ανωτέρω (υπο)φακέλους μέσω του Συστήματος, όπως περιγράφεται παρακάτω: ...

2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών. Η οικονομική προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παρούσα κριτήριο ανάθεσης όπως ορίζεται στο άρθρο 2.3.1. της παρούσας. Οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών συντήρησης ανελκυστήρων δικαιούνται να υποβάλλουν προσφορά για 1 ή 2 ή 3 ομάδες ιδιοκτητών και μισθωμένων κτιρίων. Είναι επιτρεπτό ένας προσφέρων να

### **Αριθμός απόφασης: 384 / 2019**

αναδειχθεί Ανάδοχος σε περισσότερες από μία (1) ομάδα έως και τρεις (3) ομάδες. Επομένως, από το διαγωνισμό για τη συντήρηση και επισκευή ανελκυστήρων σε ιδιόκτητα και μισθωμένα κτίρια μπορούν να προκύψουν από ένας (1) έως έξι (6) Ανάδοχοι. Η οικονομική προσφορά υποβάλλεται ηλεκτρονικά επί ποινή απορρίψεως στον (υπο)φάκελο «Οικονομική Προσφορά». Α. Τιμές. Στην οικονομική προσφορά δίνεται το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης στην τιμή των προσφερόμενων υπηρεσιών και συγκεκριμένα: • για τα τμήματα 1-3: - το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης για τις υπηρεσίες Full Maintenance για καθένα από τα τμήματα/ομάδες 1-3 - το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης επί των τιμών των ανταλλακτικών του τιμοκαταλόγου του Παραρτήματος ΙΙ για καθένα από τα τμήματα/ομάδες 1-3 • για τα τμήματα 4-6: - το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης για τις υπηρεσίες συντήρησης για καθένα από τα τμήματα/ομάδα 4-6. Εφόσον στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα οικονομικής προσφοράς του ΕΣΗΔΗΣ δεν μπορεί να αποτυπωθεί ποσοστό έκπτωσης, για λόγους σύγκρισης των προσφορών από το σύστημα, στην ως άνω ηλεκτρονική φόρμα, οι συμμετέχοντες θα συμπληρώσουν: • για τα τμήματα/ομάδες 1-3: - την προσφερόμενη τιμή για τις υπηρεσίες Full Maintenance που προκύπτει μετά την αφαίρεση του ποσοστού της έκπτωσης που προσφέρουν - το ποσοστό έκπτωσης επί των τιμών των ανταλλακτικών του τιμοκαταλόγου, π.χ. Έστω ο οικονομικός φορέας υποβάλλει προσφορά για το Τμήμα/Ομάδα 1 θα κληθεί να συμπληρώσει στην ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος δύο γραμμές και συγκεκριμένα: - στη γραμμή 1.1 Υπηρεσίες συντήρησης ανελκυστήρων: 107.397,50 ποσό που αντιστοιχεί σε ποσοστό έκπτωσης 5% [ $113.050,00$  (προϋπολογισθείσα δαπάνη Τμήματος 1) – ( $113.050,00 * 0,05$  (προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης)) =  $107.397,50$ ] στη γραμμή 1.2 Υπηρεσίες επισκευής ανελκυστήρων: 0,02 όταν το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης επί των τιμών των ανταλλακτικών του τιμοκαταλόγου για τις υπηρεσίες επισκευής είναι 2%. • για τα τμήματα/ομάδες 4-6: - την προσφερόμενη τιμή για τις υπηρεσίες συντήρησης που προκύπτει μετά την αφαίρεση του ποσοστού της έκπτωσης που προσφέρουν π.χ. Έστω ο οικονομικός φορέας υποβάλλει προσφορά για



### **Αριθμός απόφασης: 384 / 2019**

το Τμήμα/Ομάδα 4 θα κληθεί να συμπληρώσει στην ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος μια γραμμή και συγκεκριμένα: στη γραμμή 4: Τμήμα 4: ΑΤΤΙΚΗ ΜΙΣΘΩΜΕΝΑ ΚΤΙΡΙΑ Συντήρηση και Επισκευή ανελκυστήρων: 24.828,00 ποσό που αντιστοιχεί σε προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης για τις υπηρεσίες συντήρησης 5% [25.560,00 (προϋπολογισθείσα δαπάνη Τμήματος 4) – (25,560.00\*0,05 (προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης)) = 24.282,00]. Καθώς η οικονομική προσφορά, δηλαδή το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης, έχει αποτυπωθεί έμμεσα στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων θα επισυνάψει στην ηλεκτρονική οικονομική προσφορά του, σε μορφή pdf, ηλεκτρονικά υπογεγραμμένο και συμπληρωμένο με το αναγραφόμενο ποσοστό έκπτωσης σύμφωνα με τα αναφερόμενα ανωτέρω. ... Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες: α) δεν δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή που καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα, β) δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη της παρ. 4 του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 και γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται και τεκμηριώνεται από την αναθέτουσα αρχή στο άρθρο 1.3 της παρούσας Διακήρυξης ... 2.4.6 «Λόγοι απόρριψης προσφορών». Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών), ... της παρούσας, β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσης ...».

### **Αριθμός απόφασης: 384 / 2019**

7. Επειδή, εξάλλου, στο Παράρτημα II της διακήρυξης με τίτλο «Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης» περιλαμβάνεται πίνακας που περιέχει, για τα ιδιόκτητα κτίρια του ... τρία πεδία για τα κτίρια αυτά ανά περιοχή της Ελλάδας, όπου αυτά ευρίσκονται (Αττική, Επαρχία, Νησιά) και ένα με τίτλο «Επισκευές και υλικά που δεν περιλαμβάνονται στις συντηρήσεις full maintenance - αφορά μόνο τα ιδιόκτητα κτίρια (Παράρτημα Α)», για δε τα μισθωμένα κτίρια του ... τρία πεδία για τα κτίρια αυτά ανά περιοχή της Ελλάδας, όπου αυτά ευρίσκονται (Αττική, Επαρχία, Νησιά), αμέσως, μετά, δε για κάθε πεδίο περιέχει τρεις τιμές, μία με τη συνολική χωρίς ΦΠΑ δαπάνη ανά πεδίο, μία με το ΦΠΑ και μία με τη συνολική συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ δαπάνη ανά πεδίο. Περαιτέρω, στις παρατηρήσεις αναφέρονται τα εξής: «Στα ιδιόκτητα κτίρια γίνει συντήρηση "full maintance", δηλαδή περιλαμβάνονται και τα υλικά επισκευών βλαβών (εκτός από συγκεκριμένες μεγάλες βλάβες). Στα μισθωμένα κτίρια θα γίνει απλή συντήρηση δηλαδή δεν περιλαμβάνονται τα υλικά επισκευών βλαβών (τα οποία είναι υπεύθυνος να πληρώνει ο ιδιοκτήτης του κτιρίου). Υπάρχουν συγκεκριμένες εργασίες και υλικά που δεν περιλαμβάνονται στις συντηρήσεις των ιδιόκτητων κτιρίων (βλ. Παράρτημα Α) και οι οποίες δεν είναι δυνατόν να είναι γνωστές από σήμερα. Για αυτές γίνεται εκτίμηση του συνολικού ετήσιου κόστους. Έχει συνταχθεί τιμοκατάλογος ανταλλακτικών (και της συναφούς εργασίας) επί του οποίου θα δοθεί έκπτωση. Οι τιμές του Τιμοκαταλόγου των υλικών είναι δεσμευτικές ως "ανώτατες" και για τους αναδόχους των μισθωμένων κτιρίων (παρότι το κόστος του δεν αφορά τον ...).».

8. Επειδή, από τους προπαρατεθέντες όρους της διακήρυξης συνάγεται ότι η οικονομική προσφορά που όφειλαν να καταθέσουν οι διαγωνιζόμενοι περιλαμβάνει δύο (2) διακεκριμένα αρχεία. Το πρώτο απαιτούμενο αρχείο, όπως ορίζεται στο άρθρο 2.4.4. είναι η παραγόμενη από το ηλεκτρονικό σύστημα του διαγωνισμού ηλεκτρονική φόρμα, επί της οποίας, ρητώς ορίζεται και απαιτείται, για τα τμήματα/ομάδες 1-3, δηλαδή για τα ιδιόκτητα κτίρια Αττικής, Επαρχίας και Νήσων, στη γραμμή 1 κάθε

### **Αριθμός απόφασης: 384 / 2019**

τμήματος/ομάδας η συμπλήρωση της προσφερόμενης τιμής για τις υπηρεσίες Full Maintenance που προκύπτει μετά την αφαίρεση του ποσοστού της προσφερόμενης έκπτωσης που προσφέρουν και στη γραμμή 2 η συμπλήρωση του ποσοστού έκπτωσης επί των τιμών των ανταλλακτικών του τιμοκαταλόγου, για δε τα τμήματα/ομάδες 4-6, δηλαδή για τα μισθωμένα κτίρια Αττικής, Επαρχίας και Νήσων, η συμπλήρωση της προσφερόμενης τιμής για τις υπηρεσίες συντήρησης που προκύπτει μετά την αφαίρεση του ποσοστού της προσφερόμενης έκπτωσης. Το δεύτερο απαιτούμενο αρχείο είναι η ηλεκτρονική οικονομική προσφορά τους, σε μορφή pdf, ηλεκτρονικά υπογεγραμμένη και συμπληρωμένη με το αναγραφόμενο ποσοστό έκπτωσης, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο άρθρο 2.4.4 της διακήρυξης. Το ακριβές περιεχόμενο, εξάλλου, του δεύτερου αυτού αρχείου συναρτάται αναγκαίως προς τους τιθέμενους από την διακήρυξη όρους της οικονομικής προσφοράς, όπως εξειδικεύονται και στο Παράρτημα ΙΙ αυτής, έπρεπε, συνεπώς, να περιέχει πίνακα με την προσφερόμενη έκπτωση για τη συντήρηση (Full Maintenance) ανά κάθε ομάδα ιδιόκτητων κτιρίων του ... (Αττικής, Επαρχίας και Νήσων), την προσφερόμενη έκπτωση επί των τιμών των ανταλλακτικών του τιμοκαταλόγου για τις επισκευές αυτού του τμήματος (ιδιόκτητων κτιρίων ...) και την προσφερόμενη έκπτωση για τη συντήρηση (απλή συντήρηση) ανά κάθε ομάδα μισθωμένων κτιρίων του ... (Αττικής, Επαρχίας και Νήσων). Εφόσον, οικονομική προσφορά διαγωνιζόμενου δεν περιείχε τα ως άνω δύο αρχεία με το πιο πάνω περιεχόμενο, θα έπρεπε να απορριφθεί, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2.4.6 της διακήρυξης, χωρίς να εξετάζεται αν τα οικονομικά στοιχεία της προσφοράς που δεν είχαν αποτυπωθεί στο δεύτερο αρχείο (εν προκειμένω το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης) μπορούσαν να συναχθούν από το σύνολο των αρχείων της οικονομικής προσφοράς (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 26/2007). Και τούτο, διότι ενόψει των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των όρων συμμετοχής που διέπουν τη διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων, αλλά και προκειμένου να είναι ευχερής η εξέταση και αξιολόγηση των προσφορών, αλλά και η σύγκριση αυτών μεταξύ τους (πρβλ. ΕΑΣτΕ 79/2009, 1285/2008,

### **Αριθμός απόφασης: 384 / 2019**

1229/ 2007), επιβάλλεται η σύνταξη των προσφορών σύμφωνα με τις υποδείξεις της αναθέτουσας Αρχής (ΕΑ ΣΤΕ 816/2007, 26/2007). Ως εκ τούτου, προσφορές που δεν πληρούν τις ανωτέρω απαιτήσεις, καθίστανται απορριπτέες, ακόμη και στις περιπτώσεις που η διακήρυξη δεν το αναφέρει ρητά, πολύ περισσότερο, όταν η διακήρυξη περιέχει ρητή πρόβλεψη ότι οι απαιτήσεις αυτές τάσσονται επί ποινή αποκλεισμού (ΕΑΣΤΕ 79/2009, ΕΑΣΤΕ 26/2007). Ούτε, αν διαγωνιζόμενος είχε παραλείψει να υποβάλει ένα από τα δύο αρχεία της οικονομικής προσφοράς, θα μπορούσε να το κάνει ύστερα από αίτημα της αναθέτουσας αρχής για διευκρινίσεις ή συμπληρώσεις της προσφοράς του. Τούτο, δε, διότι με βάση τις ίδιες ως άνω αρχές που διέπουν τη διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων έχει κριθεί (ΑΕΠΠ 115/2017) ότι επιτρέπεται να ζητούνται διευκρινίσεις επί νομίμως κατ' αρχήν υποβληθέντων εγγράφων και δικαιολογητικών και όχι η αναπλήρωση μη υποβληθέντων ή μη νόμιμα υποβληθέντων δικαιολογητικών και στοιχείων (ΣΤΕ 2660/2004, 3526/2001, 2854/1997, Γνωμ. ΝΣΚ 219/1995, ΕΛΣυν Τμ. VI/10/2008). Διαφορετικά, κατά το πέρας της διαδικασίας επιλογής των προσφορών και λαμβανομένου υπόψη του αποτελέσματός της, ο υποψήφιος, του οποίου η προσφορά αποτέλεσε το αντικείμενο του ελέγχου αυτού θα είχε αδικαιολόγητα περιέλθει σε ευμενή θέση έναντι του συνυποψήφιού του. Ούτε, τέλος, και κατά τις διατάξεις του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016, παρέχεται δυνατότητα διευκρινίσεων και συμπληρώσεων, παρά μόνον επί νομίμως καταρχήν υποβληθέντων δικαιολογητικών και στοιχείων για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό και μόνο για ασάφεια και επουσιώδη σφάλματα, ιδίως όλως τυπικής φύσης, γραφικά, λεκτικά, φραστικά ή υπολογιστικά. Κατά συνέπεια, είναι παραδεκτή η συμπλήρωση και η διόρθωση, μόνον όταν από το ίδιο το περιεχόμενο του εγγράφου προκύπτει η ασάφεια ή προκύπτει ότι το σφάλμα είναι έλασσον σε σχέση με το αποδεικτικό αντικείμενο της διακήρυξης και ευχερές να λάβει χώρα κατά τη σύνταξη της προσφοράς, περίπτωση, όμως, που δεν συντρέχει όταν διαγωνιζόμενος παραλείπει να υποβάλει απαιτούμενο από τη διακήρυξη έγγραφο της προσφοράς.

### **Αριθμός απόφασης: 384 / 2019**

9. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης, στο φάκελο της οικονομικής της προσφοράς η εταιρεία ..., υπέβαλε ένα αρχείο με τίτλο «... ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ. pdf», το οποίο ήταν το αρχείο οικονομικής προσφοράς που παρήγαγε το σύστημα και στο οποίο είχαν αποτυπωθεί για τα τμήματα/ομάδες 1-3, δηλαδή για τα ιδιόκτητα κτίρια Αττικής, Επαρχίας και Νήσων, στη γραμμή 1 κάθε τμήματος/ομάδας η προσφερόμενη τιμή για τις υπηρεσίες Full Maintenance για κάθε τμήμα/ομάδα και στη γραμμή 2 κάθε τμήματος/ομάδας το ποσοστό έκπτωσης επί των τιμών των ανταλλακτικών του τιμοκαταλόγου για κάθε τμήμα/ομάδα, για δε τα τμήματα/ομάδες 4-6, δηλαδή για τα μισθωμένα κτίρια Αττικής, Επαρχίας και Νήσων, είχε αποτυπωθεί η προσφερόμενη τιμή για κάθε τμήμα/ομάδα. Πέραν αυτού δεν είχε υποβληθεί έτερο αρχείο με την ηλεκτρονική οικονομική προσφορά της, σε μορφή pdf, ηλεκτρονικά υπογεγραμμένη και συμπληρωμένη με το αναγραφόμενο ποσοστό έκπτωσης για κάθε τμήμα/ομάδα, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο άρθρο 2.4.4 της διακήρυξης, ούτε προκύπτει ότι σε άλλο αρχείο της προσφοράς είχε αναγραφεί το πιο πάνω ποσοστό έκπτωσης. Παρόλο που η ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος περιείχε τα στοιχεία που προέβλεπε η διακήρυξη (άρθρο 2.4.4), εφόσον περιείχε τιμή για τις υπηρεσίες συντήρησης, καθώς και ποσοστό έκπτωσης επί των τιμών των ανταλλακτικών του τιμοκαταλόγου, δοθέντος ότι στον οικείο φάκελο της προσφοράς της δεν είχε επισυναφθεί και έτερο αρχείο με το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης για τη συντήρηση κάθε τμήματος/ομάδας για τα οποία είχε προσφέρει, η οικονομική προσφορά της εταιρείας ... δεν είχε συνταχθεί με τον τρόπο που προέβλεπε το άρθρο 2.4.4, με βάση το αναγραφόμενο στη διακήρυξη κριτήριο ανάθεσης όπως ορίζεται στο άρθρο 2.3.1. αυτής. Συνακόλουθα, και λαμβανομένων υπόψη όσων γίνονται δεκτά στην αμέσως προηγούμενη σκέψη της παρούσας, η προσφορά της έπρεπε να απορριφθεί κατά τις διατάξεις του άρθρου 2.4.6 της διακήρυξης, η δε αναθέτουσα αρχή μη νόμιμα με την με αριθμό 120275 από 29/1/2019 επιστολή της ζήτησε από αυτήν να διευκρινίσει σε ποιο σημείο της οικονομικής της προσφοράς

### **Αριθμός απόφασης: 384 / 2019**

αναφέρεται το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης στην τιμή των προσφερόμενων υπηρεσιών. Και τούτο, διότι το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης, δεν μπορούσε να διευκρινιστεί, ούτε ήταν αρκετό να επιβεβαιωθεί, όπως αβάσιμα ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της, αλλά με ρητό και σαφή όρο της διακήρυξης απαιτείτο να δηλωθεί σε χωριστό έγγραφο που θα έπρεπε να επισυναφθεί στην οικονομική προσφορά κάθε διαγωνιζόμενου. Για τον ίδιο λόγο και πολύ περισσότερο μη νόμιμα η αναθέτουσα αρχή δέχτηκε η εταιρεία ... σε απάντηση της πιο πάνω επιστολής της να υποβάλει πίνακα με τα ποσοστά έκπτωσης ανά τμήμα έργου, τον οποίο η ίδια η ... στην από 31-01-2019 επιστολή της με την οποία υπέβαλε τον εν λόγω πίνακα, συνομολογεί ότι εκ παραδρομής παρέλειψε να συμπεριλάβει στην αρχική υποβολή.

10. Επειδή, εξάλλου, η παράλειψη υποβολής του αρχείου της οικονομικής προσφοράς της εταιρείας ..., συμπληρωμένη κατά τα άνω, καθιστούσε την προσφορά της εν αμφιβόλω. Τούτο, δε, διότι, σύμφωνα με το άρθρο 2.3.1, κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης ήταν το μεγαλύτερο ποσοστό προσφερόμενης έκπτωσης ανά τμήμα/ομάδα, το οποίο όμως, μόνον έμμεσα προέκυπτε από τις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος. Δοθέντος, άλλωστε, ότι τόσο με την με αριθμό 120275 από 29/1/2019 επιστολή της όσο και με τις απόψεις της, η αναθέτουσα αρχή συνομολογεί ότι απαιτείτο να διευκρινιστεί, άλλως να επιβεβαιωθεί το προσφερόμενο από τη ... ποσοστό έκπτωσης επί των προσφερόμενων υπηρεσιών, κατά συνέπεια η οικονομική προσφορά της όπως αποτυπώθηκε στο σχετικό αρχείο που παρήγαγε το σύστημα μόνον ήταν ασαφής. Συνακόλουθα, και λαμβανομένου υπόψη ότι σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2.4.4 της διακήρυξης προσφορά που δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, απορρίπτεται ως απαράδεκτη, η οικονομική προσφορά της ... έπρεπε να απορριφθεί και για το λόγο αυτό.

11. Επειδή, κατά συνέπεια, μη νόμιμα η προσβαλλόμενη απόφαση έκανε δεκτή την οικονομική προσφορά της εταιρείας ... και έκρινε ότι ήταν η συμφερότερη, βάσει του κριτηρίου ανάθεσης, για τα τμήματα/ομάδες 1.1, 1.2,

### **Αριθμός απόφασης: 384 / 2019**

2.1, 2.2, 3.1, 3.2, 4.1. της σύμβασης και ανακήρυξε την εταιρεία αυτή προσωρινή ανάδοχο στα πιο πάνω τμήματα/ομάδες, ενώ θα έπρεπε να την είχε απορρίψει.

12. Επειδή, κατ' ακολουθία, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, πρέπει να γίνει δεκτή.

13. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων, πρέπει να επιστραφεί, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017.

#### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή, σύμφωνα με το σκεπτικό.

Ακυρώνει τη με αριθμό 80 απόφαση της υπ' αριθ. 5/7-2-2019 συνεδρίασης του ΔΣ του ... κατά το μέρος που δεν απέρριψε την οικονομική προσφορά της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «... Α.Ε.» για τα τμήματα/ομάδες 1.1, 1.2, 2.1, 2.2, 3.1, 3.2, 4.1. της σύμβασης, στο πλαίσιο διεθνούς ηλεκτρονικού διαγωνισμού του ... για την ανάδειξη αναδόχου της παροχής υπηρεσίας συντήρησης και επισκευής των ανελκυστήρων στα ιδιόκτητα και μισθωμένα κτίρια του, στα οποία στεγάζονται οι υπηρεσίες του, στην Αττική, στην Επαρχία και τα Νησιά, για χρονικό διάστημα ενός (1) έτους (Διακήρυξη με αριθμό ... /31-10-2018 και με α/α ΕΣΗΔΗΣ ...).

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου, που κατέθεσε ο προσφεύγων (ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό ...), ποσού 2.098,55€.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 19 Μαρτίου 2019 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο την 8<sup>η</sup> Απριλίου 2019.

**Αριθμός απόφασης: 384 / 2019**

**Η Πρόεδρος**

**Ο Γραμματέας**

**Μαρία Κων. Μανδράκη**

**Αλέξανδρος Γρυπάρης**