

**Η
ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)
1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 10 Αυγούστου 2018 με την εξής σύνθεση: Ειρήνη Αποκάρδου Πρόεδρος, Ευαγγελία Μιχολίτση -Εισηγήτρια και Χρυσάνθη Ζαράρη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 3.07.2018 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) – Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 615/04-07-2018 της εταιρείας με την επωνυμία «.....» και το διακριτικό τίτλο «.....» (εφεξής καλούμενη «προσφεύγουσα») που εδρεύει στον, οδός, αρ., Τ.Κ....., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του Δήμου Ρόδου (εφεξής καλουμένου «αναθέτουσας αρχής»), όπως νομίμως εκπροσωπείται και κατά

της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία "....." (εφεξής καλουμένης «παρεμβαίνουσας») και διακριτικό τίτλο "....." που εδρεύει στη,, και εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την Προδικαστική Προσφυγή η αιτούσα επιδιώκει: α) Να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη με αριθμό 301/2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ρόδου ως προς το τμήμα της κατά το οποίο εγκρίθηκε η οικονομική προσφορά της εταιρείας με την επωνυμία «.....» για τα είδη της Υποομάδας Α2 «ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ ΜΕ ΦΠΑ 13%» του Ανοικτού Διεθνούς Διαγωνισμού για την προμήθεια με τίτλο «Επιχειρησιακό Πρόγραμμα επισιτιστικής και βασικής υλικής συνδρομής του Ταμείου Ευρωπαϊκής Βοήθειας προς τους απόρους» (ΤΕΒΑ) 2014-2020 για την πράξη «Αποκεντρωμένες Προμήθειες τροφίμων και βασικής υλικής συνδρομής, διοικητικές δαπάνες και παροχή συνοδευτικών μέτρων 2015-2016» Κ.Σ. Ρόδου με κωδικό ΟΠΣ 5000222 (α/α ΕΣΗΔΗΣ: 56378,1).

β) Να κριθεί ως μη νόμιμη και μη παραδεκτή η ως άνω οικονομική προσφορά της εταιρείας με την επωνυμία «.....» για τα είδη της Υποομάδας Α2 «ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ ΜΕ ΦΠΑ 13%».

Αριθμός απόφασης: 680/2018

γ) Να αναδειχθεί η επιχείρησή της προσφεύγουσας προσωρινή ανάδοχος για τα είδη της Υποομάδας Α2 «ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ ΜΕ ΦΠΑ 13%» και

δ) Να διαταχθεί η επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Με την παρέμβαση, η παρεμβαίνουσα αιτείται: α) να γίνει δεκτή η ασκηθείσα παρέμβαση υπέρ του κύρους της προσβαλλόμενης με αριθμό προσβαλλόμενης 301/2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ρόδου καθ' ολοκληρία και ειδικότερα ως προς το προσβαλλόμενο τμήμα της με το οποίο της κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα για την υποομάδα Α2 «ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ ΜΕ Φ.Π.Α. 13%».

β) Να κριθεί παραδεκτή, νόμιμη και σύμφωνη με το άρθρο 71 παρ. 1 και 95 του Ν.4412/2016 η οικονομική προσφορά της για τα είδη της υποομάδας Α2 «ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ ΜΕ Φ.Π.Α. 13%» και

γ) Να απορριφθεί η υπό εξέταση προσφυγή.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ευαγγελία Μιχολίτση

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της υπό εξέταση προσφυγής έχει καταβληθεί e-παραβόλο, ύψους 686,35 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 221642133958 0828 0017, το με αριθμό εγγραφής 700 818351215999/2-7-2018 αποδεικτικό ηλεκτρονικής πληρωμής του ως άνω παραβόλου στην Εθνική Τράπεζα, εκτύπωση από την ιστοσελίδα της ΓΓΠΣ του e-παραβόλου με αναφορά αυτόματης δέσμευσης και δήλωση κατάστασης «δεσμευμένο»).

2.Επειδή με την υπ' αριθμ. πρωτ. 2/21028 της 4/4/2018 Διακήρυξη (απόφαση Δημάρχου 1608/2018) η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε διεθνή δημόσιο ανοικτό διαγωνισμό για την Επιχειρησιακό Πρόγραμμα επισιτιστικής και βασικής υλικής συνδρομής του Ταμείου Ευρωπαϊκής Βοήθειας προς τους απόρους» (ΤΕΒΑ) 2014-2020 για την πράξη «Αποκεντρωμένες Προμήθειες τροφίμων και βασικής υλικής συνδρομής, διοικητικές δαπάνες και παροχή συνοδευτικών μέτρων 2015-2016» ποσού 280.076,84 ευρώ χωρίς Φ.Π.Α (320.880,51 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), που υποδιαιρείται σε 4 Ομάδες (Α', Β', Γ' και Δ'), εκτιμώμενης αξίας 320.880,51 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13% και 24% με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει της τιμής ή του μεγαλύτερου ποσοστού έκπτωσης επί

Αριθμός απόφασης: 680/2018

τοισ εκατό (%) στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής πώλησης του κάθε είδους την ημέρα παράδοσης, όπως αυτή

προκύπτει από το εκάστοτε εκδιδόμενο δελτίο πιστοποίησης τιμών της υπηρεσίας εμπορίου της οικείας Περιφέρειας, για ορισμένα προϊόντα – είδη. Επισημαίνεται, ότι ο προϋπολογισμός της επίμαχης Υποομάδας «ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ ΜΕ ΦΠΑ 13%» ανέρχεται στο ποσό των 137.270,71 ευρώ.

3. Επειδή περίληψη της ως άνω προκήρυξης απεστάλη προς δημοσίευση στο Συμπλήρωμα της ΕΕΕΕ στις 5/4/2018 (2018/S 067-149852), η διακήρυξη αναρτήθηκε την 12-4-2018 στο ΚΗΜΔΗΣ (Α.Δ.Α.Μ.18 PROC002931426) και στο ΕΣΗΔΗΣ και έλαβε αριθμό Συστήματος 56378,1.

4. Επειδή στις 25-4-2018 η προσφεύγουσα απευθυνόμενη προς την αναθέτουσα αρχή απέστειλε επιστολή μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» με το κάτωθι ερώτημα προς διευκρίνιση: *«1)Στην ομάδα Α' (Υποομάδα Α2 Είδη παντοπωλείου) η μονάδα μέτρησης στα είδη με Α/Α/ 2-3-6-7 είναι τεμάχια όπως αναγράφει ή κιλά; »*

5. Επειδή στις 30-4-2018 η αναθέτουσα αρχή απάντησε μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» στο ως άνω ερώτημα – με μήνυμα απευθυνόμενο ΜΟΝΟ στην προσφεύγουσα – το εξής *«είναι με βάση το κιλό και όχι τα τεμάχια»*.

6. Επειδή στις 2-5-2018 επανερχόμενη με νέο αίτημα για παροχή διευκρινίσεων, η προσφεύγουσα απηύθυνε το εξής ερώτημα προς την αναθέτουσα αρχή μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» : *«Στην ομάδα Α (ΥΠΟΟΜΑΔΑ Α2 ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ) ποια είναι η μονάδα μέτρησης του είδους με Α/Α 10 εξαιρετικό παρθένο ελαιόλαδο συσκευασία φιάλης 5 λίτρων. Είναι λίτρο όπως αναγράφει ή τεμάχιο 5 λίτρων που φαίνεται από την ενδεικτική τιμή και το σύνολο του ενδεικτικού προϋπολογισμού;;;»*

7. Επειδή στο από 2-5-2018 ερώτημα η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στις 7-5-2018 προς απάντηση, την με αριθμό πρωτ. 14/27124/7-5-2018 επιστολή του Τμήματος Εφαρμογής Προγραμμάτων Κοινωνικής Πολιτικής και Ισότητας των Φύλων της Διεύθυνσης Κοινωνικής Πολιτικής και Υγείας. Η εν λόγω επιστολή απευθυνόμενη προς το Τμήμα Προμηθειών της Δ/σης Οικονομικών ανέφερε αυτολεξεί τα κάτωθι : *«Σχετικά με το υπόμνημα της εταιρείας της 2-5-2018, στο ερώτημα που παρατίθεται όσον αφορά τη μονάδα*

Αριθμός απόφασης: 680/2018

μέτρησης ελαιόλαδου 5lt, διευκρινίζουμε πως είναι το ένα τεμάχιο των 5lt. Παραμένουμε στη διάθεσή σας για όποιες διευκρινίσεις απαιτηθούν και παρακαλούμε για τις ενέργειές σας».

8. Επειδή τόσο η προσφεύγουσα όσο και η παρεμβαίνουσα έχουν υποβάλει την με αύξοντα αριθμό συστήματος 96120 και 96092 προσφορά, αντίστοιχα.

9. Επειδή με την με αριθμό 301/2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ρόδου, εγκρίθηκαν τα πρακτικά της (με αριθμό 24ης Συνεδρίασης της 22 Ιουνίου 2018 της) Επιτροπής του εν θέματι Διαγωνισμού για την ανάδειξη προσωρινού μειοδότη κι εγκρίθηκε μεταξύ άλλων η οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας για τα είδη της Υποομάδας Α2 «ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ ΜΕ ΦΠΑ 13%» και αναφορικά με την Υποομάδα Α2 αναδείχθηκε ως προσωρινή μειοδότης, (ανάμεσα στα άλλα και) για την προμήθεια των ειδών της εν λόγω υποομάδας Α2 «ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ ΜΕ ΦΠΑ 13%» της Ομάδας Α της ενότητας 1 υπό τον τίτλο «ΝΩΠΑ ΤΡΟΦΙΜΑ ΚΑΙ ΜΑΚΡΑΣ ΔΙΑΡΚΕΙΑΣ» «με τιμή άνευ ΦΠΑ 72.748,50€ ήτοι με ΦΠΑ 13% 82.205/8€ και για το ελαιόλαδο με έκπτωση 6% στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής πώλησης του ελαιολάδου την ημέρα παράδοσής του όπως αυτή προκύπτει από το εκάστοτε εκδιδόμενο δελτίο πιστοποίησης τιμών της υπηρεσίας εμπορίου της οικείας Περιφέρειας, με ενδεικτικό προϋπολογισμό 51.318,00€ χωρίς το ΦΠΑ ήτοι συνολικά 57.989,34 με ΦΠΑ 13%».

10. Επειδή η αρμόδια Επιτροπή Διαγωνισμού στις 29/5/2018: έκρινε ότι όλοι οι φάκελοι δικαιολογητικών –τεχνικής προσφοράς ήταν επαρκείς και σύμφωνοι με το νόμο και τη διακήρυξη, πλην της εταιρείας «.....», προέβη στην αποσφράγιση και έλεγχο των οικονομικών προσφορών και μεταξύ άλλων εισηγήθηκε : «3.Να κατακυρωθεί το αποτέλεσμα α) για την υποομάδα Α2: «ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ ΜΕ Φ.Π.Α. 13%» της ομάδας Α, της ενότητας 1: «ΝΩΠΑ ΤΡΟΦΙΜΑ ΚΑΙ ΜΑΚΡΑΣ ΔΙΑΡΚΕΙΑΣ» στην εταιρεία ως προσωρινό μειοδότη, με τιμή άνευ ΦΠΑ 72.748,50€ ήτοι με ΦΠΑ 13%, 82.205,81€, και

β) για το ελαιόλαδο με έκπτωση 6% στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής πώλησης του ελαιολάδου την ημέρα παράδοσης του όπως αυτή προκύπτει από το εκάστοτε εκδιδόμενο δελτίο πιστοποίησης τιμών

Αριθμός απόφασης: 680/2018

της υπηρεσίας εμπορίου της οικείας Περιφέρειας. Με ενδεικτικό προϋπολογισμό 51.318,00€ χωρίς το Φ.Π.Α. ήτοι συνολικά 57.989,34 με Φ.Π.Α. 13%».

11. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε την 3/7/2018 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ την 26 Ιουνίου 2018, β) έχει ασκηθεί με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017 και είναι νομίμως υπογεγραμμένη και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από τον προσφεύγοντα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 περ. α του άρθρου 361, την παρ. 2 του άρθρου 8 της ΥΑ 56902/215/2017, τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθρ. 8 του ΠΔ 39/2017.

12. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας δαπάνης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

13. Επειδή η Αναθέτουσα Αρχή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 9 του π.δ 39/2017 κοινοποίησε, μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» στις 4/7/2018 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή στην εταιρεία «.....», η οποία θίγεται από την τυχόν αποδοχή της προσφυγής.

14. Επειδή η προσφεύγουσα ως προσφέρουσα της οποίας η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή και δη μία εκ των δύο αποδεκτών προσφορών, θεμελιώνει προδήλως έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της επίμαχης απόφασης, ως προς το μέρος που αφορά στη νόμιμη αποδοχή της προσφοράς της συνυποψήφιας εταιρείας και ήδη προσωρινής αναδόχου και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς της (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣτΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

15. Επειδή στο άρθρο 367 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι : *«1. Η ΑΕΠΠ αποφαινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της, η οποία εκδίδεται μέσα σε αποκλειστική*

προθεσμία είκοσι (20) ημερών από την ημέρα εξέτασης της προσφυγής. 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια[...]».

16. Επειδή, ως εκ τούτου, κατά το μέτρο που αιτείται η προσφεύγουσα την απόρριψη της προσφοράς της προσωρινής αναδόχου και την ανάδειξη της ίδιας ως προσωρινής αναδόχου, ασκείται απαραδέκτως, καθώς σύμφωνα με την διάταξη του άρθρου 367 παρ. 2 ν. 4412/2016, και του άρθρου 18 παρ. 4 του ΠΔ 39/2017 επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης - όπως εν προκειμένω - η ΑΕΠΠ ακυρώνει την πράξη, ενώ σε κάθε περίπτωση εκφεύγει της αρμοδιότητάς της να εκδώσει καθ' υποκατάσταση της αναθέτουσας αρχής νέα πράξη που να αποκλείει οικονομικό φορέα ή να αναδεικνύει έτερο οικονομικό φορέα ως προσωρινό ανάδοχο.

17. Επειδή η προσφεύγουσα με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ισχυρίζεται εν συνόψει τα εξής :

Καταρχήν, επεσήμανε ότι: «Σύμφωνα με την υπό τον τίτλο «Παροχή Διευκρινίσεων» παράγραφο 2.1.3 των Γενικών και Ειδικών Όρων της Διακήρυξης (σελ. 19) οι οικονομικοί φορείς έχουν ο δικαίωμα να υποβάλουν στο διαδικτυακό τόπο του Διαγωνισμού ερωτήματα {«αιτήματα παροχής διευκρινίσεων»} τα οποία «εφόσον έχουν ζητηθεί εγκαίρως» (άρθρο 67 παρ. 2 Ν. 4412/2016) απαντιόνται από την Αναθέτουσα Αρχή.

Στα πλαίσια της ανωτέρω πρόβλεψης-δυνατότητας, υπέβαλα -με τη διαδικασία που προβλέπεται- τα ακόλουθα αιτήματα προς την Αναθέτουσα Αρχή, τα οποία απαντήθηκαν από την Αναθέτουσα Αρχή κατά την ίδια διαδικασία.

Συγκεκριμένα, στις 25 Απριλίου 2018 υπέβαλα ερώτημα, με το οποίο ζήτησα διευκρίνιση σχετικά με την προβλεπόμενη μονάδα μέτρησης του είδους με αύξοντα αριθμό 2 [«Ξερά φασόλια σε συσκευασία 500gr (Συνολικά τεμάχια - 14.120τεμ»)], του είδους με αύξοντα αριθμό 3 [«Φακές σε συσκευασία 500gr (Συνολικά τεμάχια - 14.120τεμ»)], του είδους με αύξοντα αριθμό 6 [«Ζυμαρικά σπαγγέτι Νο6 σε συσκευασία 500gr (Συνολικά τεμάχια = 14.120τεμ»)] και του είδους με αύξοντα αριθμό 7 [«Ρύζι σε συσκευασία 500gr (Συνολικά τεμάχια - 14.120τεμ»)] της Υποομάδας Α2 («ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ ΜΕ ΦΠΑ 13%»).

Αριθμός απόφασης: 680/2018

Δηλαδή ζητήθηκε διευκρίνιση για το εάν η μονάδα μέτρησης των ανωτέρω ειδών ήταν το τεμάχιο ή το κιλό.

Η με ημερομηνία 30 Απριλίου 2018 απάντηση της Αναθέτουσας Αρχής είναι κατά λέξη η ακόλουθη: «Είναι με βάση το κιλό και όχι τα τεμάχια».

Περαιτέρω, στις 2 Μαΐου 2018 υπέβαλα εκ νέου ερώτημα, με το οποίο ζήτησα διευκρίνιση σχετικά με την προβλεπόμενη μονάδα μέτρησης του είδους με αύξοντα αριθμό 10 [«Εξαιρετικά παρθένο ελαιόλαδο σε συσκευασία φιάλης 5lt»]. Δηλαδή ζητήθηκε διευκρίνιση για το εάν η μονάδα μέτρησης του αμέσως ανωτέρω είδους ήταν το λίτρο ή η φιάλη των 5lt.

Η με ημερομηνία 7 Μαΐου 2018 απάντηση της Αναθέτουσας Αρχής είναι κατά λέξη η ακόλουθη: «...στο ερώτημα που παρατίθεται όσον αφορά τη μονάδα μέτρησης ελαιολάδου 5lt διευκρινίσουμε πως είναι το τεμάχιο των 5lt». ..[...]

Στο υποβληθέν με ημερομηνία 11 Μαΐου 2018 υπό τον τίτλο «ΕΝΤΥΠΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ» της συνδιαγωνιζόμενης «.....» για τα είδη της Υποομάδας Α2 («ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ ΜΕ ΦΠΑ 13%») αναγράφεται ότι η ως άνω επιχείρηση προσφέρει:

- 7.060 τεμάχια του με αύξοντα αριθμό 2 είδους «ΞΕΡΑ ΦΑΣΟΛΙΑ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ 500gr» σε τιμή (ανά τεμάχιο) 1,02 ευρώ,
- 7.060 τεμάχια του με αύξοντα αριθμό 3 είδους «ΦΑΚΕΣ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ 500gr» σε τιμή (ανά τεμάχιο) 1,02 ευρώ,
- 7.060 τεμάχια του με αύξοντα αριθμό 6 είδους «ΖΥΜΑΡΙΚΑ ΣΠΑΓΓΕΤ1 Νο6 ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ 500gr» σε τιμή (ανά τεμάχιο) 0,95 ευρώ,
- 7.060 τεμάχια του με αύξοντα αριθμό 7 είδους «ΡΥΖΙ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ 500gr» σε τιμή (ανά τεμάχιο) 0,95 ευρώ και
- 1.926 λίτρα του με αύξοντα αριθμό 10 είδους «ΕΞΑΙΡΕΤΙΚΑ ΠΑΡΘΕΝΟ ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ ΦΙΑΛΗΣ 5lt» σε τιμή (ανά λίτρο) 19,364 ευρώ.

Επομένως, ο ως άνω οικονομικός φορέας

- προσφέρει 3.530 κιλά του με αύξοντα αριθμό 2 είδους «ΞΕΡΑ ΦΑΣΟΛΙΑ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ 500gr» (7.060 τεμάχια των 500gr) ΕΝΩ σύμφωνα με τη Διακήρυξη και ΤΙC σχετικές διευκρινίσεις ζητώνται 7.060 κιλά.
- προσφέρει 3.530 κιλά του με αύξοντα αριθμό 3 είδους «ΦΑΚΕΣ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ 500gr» (7.060 τεμάχια των 500gr) ΕΝΩ σύμφωνα με τη Διακήρυξη και τις σχετικές διευκρινίσεις ζητώνται 7.060 κιλά.

Αριθμός απόφασης: 680/2018

- προσφέρει 3.530 κιλά του με αύξοντα αριθμό 6 είδους «ΖΥΜΑΡΙΚΑ ΣΠΑΓΓΕΤΙ Νο6 ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ 500gr» (7.060 τεμάχια των 500gr) ΕΝΩ σύμφωνα με τη Διακήρυξη και τις σχετικές διευκρινίσεις ζητώνται 7.060 κιλά.
- προσφέρει 3.530 κιλά του με αύξοντα αριθμό 7 είδους «ΡΥΖΙ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ 500gr» (7.060 τεμάχια των 500gr) ΕΝΩ σύμφωνα με τη Διακήρυξη και τις σχετικές διευκρινίσεις ζητώνται 7.060 κιλά και - προσφέρει 1.926 λίτρα του με αύξοντα αριθμό 10 είδους «ΕΞΑΙΡΕΤΙΚΑ ΠΑΡΘΕΝΟ ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ ΦΙΑΛΗΣ 5lt» ΕΝΩ σύμφωνα με τη Διακήρυξη και τις σχετικές διευκρινίσεις ζητώνται 9.630 λίτρα (1.926 τεμάχια-φιάλες των 5lt /δηλαδή $1.926 \times 5lt = 9.630lt$).

Με δεδομένο ότι «προσφορές υποβάλλονται για όλες τις ομάδες ή για μια μόνο ομάδα, τμήμα, με την απαραίτητη προϋπόθεση να περιλαμβάνονται όλα τα υλικά και οι ποσότητες των υλικών της ομάδας ή του τμήματος» (παρ. 1.3 της Διακήρυξης υπό τον τίτλο «Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης» σελ. 11), είναι προφανές ότι η υπό κρίση προσφορά της «.....» δεν πληροί τους όρους της Διακήρυξης, αφού προσφέρονται ποσότητες των προς προμήθεια ειδών διάφορες από τις ζητούμενες.

Για το λόγο αυτό, η κρινόμενη προσφορά, ως περιέχουσα πλημμέλεια μη θεραπεύσιμη και επισύρουσα τον απόρριψή της, είναι απαράδεκτη και κακώς αξιολογήθηκε από την Οικονομική Επιτροπή της Αναθέτουσας Αρχής.

Επίσης, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η προσφορά της και η προσφορά της παρεμβαίνουσας, λόγω του τρόπου που έχει συντάξει η τελευταία την οικονομική προσφορά της, δεν είναι συγκρίσιμες και σε καμία περίπτωση δεν είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη βάσει τιμής.

Περαιτέρω, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι επειδή «προκύπτει αβίαστα ότι η κρινόμενη οικονομική προσφορά περιέχει ασάφειες σε τέτοια έκταση που οι πολλαπλές πιθανές «ερμηνείες» της οδηγούν με βεβαιότητα σε σωρεία διαφορετικών «αξιολογήσεων» υφίσταται παραβίαση του άρθρου 91 του Ν. 4412/2016.

Επίσης, αναφέρει ρητώς ότι με βάση τις αρχές της τυπικότητας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, «η Αναθέτουσα Αρχή όφειλε -κατά δέσμια αρμοδιότητα- να απορρίψει την προσφορά της «.....» ως

Αριθμός απόφασης: 680/2018

απαράδεκτη, μη δικαιούμενη να τη συγκρίνει με την (παραδεκτή) προσφορά μου για να εξάγει τα αποτελέσματα του Διαγωνισμού».

Τέλος, η προσφεύγουσα βάλλει κατά της προσβαλλόμενης πράξης υποστηρίζοντας ότι η προσφορά της προσωρινής αναδόχου είναι «ασυνήθιστα χαμηλή», οπότε σε αυτή την περίπτωση βάσει του άρθρου 88 του Ν. 4412/2016 «η αναθέτουσα απαιτεί από τον προσφέροντα να παράσχει εντός οριζόμενης από αυτήν (και κατ' ανώτατο όριο δεκαήμερη από την οικεία πρόσκλησή της) προθεσμίας, εξηγήσεις περί της τιμής ή του κόστους που προτείνει στην προσφορά του».

18.Επειδή στις 9/7/2018 με το με αριθμό πρωτ. 2/42065 έγγραφό της, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε με ηλεκτρονικό ταχυδρομείο τις απόψεις της στην ΑΕΠΠ επί της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής.

19. Επειδή στις απόψεις της η αναθέτουσα αρχή αναφέρει τα εξής :
«.....Α) Επί των πρώτων επαλλήλων και αλληλεπικαλυπτόμενων τεσσάρων (4) πρώτων λόγων της προσφυγής, οι απόψεις μας είναι ότι πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμοι διότι:

Η Επιτροπή Αξιολόγησης κατά τον έλεγχο των προσφορών έλαβε υπόψη τις συστημικές συμπληρωμένες προσφορές, στις οποίες δεν μπορεί να γίνει καμία διαφοροποίηση στις συγκεκριμένες φόρμες από τους συμμετέχοντες σε συνδυασμό με τις προσφορές τις δικές τους, οι οποίες είναι συντεταγμένες αυστηρά κατά τρόπο που καθορίζεται από την Διακήρυξη και τα έντυπα προσφοράς.

Στην αξιολόγηση της προσφοράς της προκριθείσας εταιρείας «.....», η Επιτροπή διαπίστωσε ότι είναι συντεταγμένη πανομοιότυπα με το έντυπο προσφοράς που ορίζει η Διακήρυξη, σύμφωνα με την οποία ακριβώς άλλωστε ήταν και οι από 07-05-2018 και 30-05-2018 Διευκρινιστικές Απαντήσεις του άρθρου 67 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 που παρείχαμε προς την προσφεύγουσα, θέμα άλλωστε που δεν αμφισβητείται.

Ειδικότερα από την ανάγνωση της συμπληρωθείσας στήλης (3) σε συνδυασμό και με την στήλη (5) της προσφοράς της εταιρείας «.....» , φαίνεται ξεκάθαρα ότι τηρείται η ταυτιζόμενη με τη Διακήρυξη και χωρίς να δίνεται περιθώριο παρερμηνειών πρόθεση της Αναθέτουσας Αρχής, όπως αυτή και με

Αριθμός απόφασης: 680/2018

τις διευκρινήσεις ακριβώς επαναλήφθηκε, ότι οι προσφορές αφορούν το κιλό (2 τεμ. X 500gr = 1000gr τουτέστιν 14.120:7.060=2τεμ.).

Επίσης στην γραμμή (9) «ΕΞΑΙΡΕΤΙΚΟ ΠΑΡΘΕΝΟ ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ ΦΙΑΛΗΣ 1 lt» δίνεται τιμή 4,738 ενώ στην γραμμή (10) «ΕΞΑΙΡΕΤΙΚΟ ΠΑΡΘΕΝΟ ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ ΦΙΑΛΗΣ 5 lt» δίνεται τιμή 19,364 και με δεδομένο ότι η στήλη (4 – ΜΟΝΑΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ) παραμένει όπως έχει ακριβώς από την διακήρυξη (ΛΙΤΡΟ) .

Συνεπώς από το περιεχόμενο της προσφοράς της εταιρείας «.....», αβίαστα δίνεται η δυνατότητα να εξαχθούν ασφαλή συμπεράσματα και να μην δικαιούται η Επιτροπή να απορρίψει την προσφορά της αξιολογούμενης εταιρείας, κατά τη πιστή τήρηση των αρχών της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης, αλλά και της καλής πίστης.

Εν κατακλείδι λοιπόν και σύμφωνα με τα παραπάνω οι τέσσερις (4) πρώτοι λόγοι της προσφυγής είναι αβάσιμοι και απορριπτέοι διότι αντίστοιχα :

1) Οι, με την προσφορά της πιο πάνω προκριθείσας εταιρείας, προσφερθείσες ποσότητες δεν είναι διάφορες από τις ζητούμενες.

2) Άμεσα συνάγεται η πλέον συμφέρουσα από οικονομικής πλευράς προσφορά, καθόσον προέκυψε εύκολα και αδιαμφισβήτητα η αναγκαία υπέρ του δημοσίου συμφέροντος συγκρισιμότητα α) με αναφορά των 500 γραμμαρίων που είναι η γνωστή υποδιαίρεση (500 γραμμ. X2= 1κιλό) της μονάδας βάρους του κιλού και β) με την αναφορά των 5 lt που είναι επίσης γνωστός απλός πολλαπλασιαστής (5 X1) της μιας (1) μονάδας όγκου του λίτρου, άμεσα δηλαδή και απλά προκυπτόντων των απολύτως συγκρίσιμων αξιών των τιμών.

3)Σαφώς, συνεπώς σύμφωνα με τα παραπάνω, με την προσφορά της πιο πάνω προκριθείσας εταιρείας δεν έχουν δημιουργηθεί και δεν υπάρχουν συγχύσεις, ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα.

4)Παραδεκτώς συνακόλουθα και τηρηθείσας της απαιτούμενης τυπικότητας της διαδικασίας, υποβλήθηκε, εξετάσθηκε και έγινε δεκτή η προκριθείσα ως ανωτέρω οικονομικότερη προσφορά, ως απολύτως συγκρίσιμη με τις λοιπές προσφορές.

Β) Για την προβαλλόμενη στον πέμπτο λόγο της προσφυγής αίτση της εταιρείας «.....» ότι η προσφορά της εταιρείας «.....» δεν

Αριθμός απόφασης: 680/2018

έπρεπε να γίνει δεκτή ως ασυνήθιστα χαμηλή, η άποψη μας είναι πρέπει επίσης να απορριφθεί ως αβάσιμη διότι:

α) Κατ' αρχήν η αιτίαση αυτή είναι αντιφατική με τους πρώτους τέσσερις λόγους της προσφυγής και ταυτόχρονα τους καθιστά καθ' ομολογία απορριπτέους, αφού δέχεται ως συγκρίσιμες τελικά τις τιμές της προσφοράς και μάλιστα τις καθορίζει ως ασυνήθιστα χαμηλές, ούτως ώστε επιβεβαιώνεται ότι πράγματι η προκριθείσα προσφορά ήταν η οικονομικότερη.

β) Από την άλλη πλευρά αλυσιτελώς προβάλλεται από την προσφεύγουσα εταιρεία ο ισχυρισμός της επιβαλλόμενης απόρριψης ως ασυνήθιστα χαμηλής της προκριθείσας προσφοράς, διότι από το ίδιο το περιεχόμενο των τεσσάρων πρώτων λόγων της προσφυγής όχι μόνο δεν τεκμηριώνεται το ασυνήθιστα χαμηλό της προσφοράς, αλλά υπονοείται αντιθέτως ότι με σωστή αξιολόγηση η προσφορά της προσφεύγουσας θα ήταν συγκρίσιμα η οικονομικότερη.

γ) Σε κάθε περίπτωση όμως, πως είναι δυνατόν να προβάλλεται ισχυρισμός για ασυνήθιστα χαμηλή προσφορά, όταν προηγουμένως προβάλλεται εκτενώς και κυρίως ότι δεν υπάρχει συγκρισιμότητα τιμών, από τη οποία συγκρισιμότητα θα υπήρχε η απαιτούμενη τεκμηρίωση ισχυρισμού ασυνήθιστα χαμηλής προσφοράς.

δ) Περαιτέρω, καθώς από την ανάρτηση στο ΕΣΗΔΗΣ είχαν γνωστοποιηθεί οι τιμές της προσφοράς της πιο πάνω προκριθείσας εταιρείας και άρα αυτές ήταν γνωστές στη προσφεύγουσα πριν την έκδοση της προσβαλλόμενης απόφασης και στο στάδιο ακόμη των ενστάσεων, απαράδεκτα η προσφεύγουσα δεν άσκησε ένσταση και δεν επικοινωνήσε καν με την Επιτροπή ή μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ, προκειμένου να εκφράσει ειδικά και συγκεκριμένα τις αντιρρήσεις, ενστάσεις και απόψεις της για τις τιμές αυτές, ώστε κατόπιν αυτού και σύμφωνα με τις παραμέτρους της παραγρ. 2 του άρθρου 88 του 4412/2016 να υπάρχει η δυνατότητα ώστε η Επιτροπή του Διαγωνισμού ή και η Οικονομική Επιτροπή να ζητήσουμε αντίστοιχα κατά τον νόμο διευκρινήσεις ή εξηγήσεις πριν την έκδοση της προσβαλλόμενης .

ε) Καθώς αντίθετα χωρίς ειδικά και συγκεκριμένα άλλα μεγέθη που να τεκμηριώνουν ότι φαίνονται ασυνήθιστα χαμηλές οι τιμές, δεν είναι δυνατόν να θεωρούσαμε μόνοι μας αυθαίρετα και αναιτιολόγητα είτε την προκριθείσα είτε οποιαδήποτε άλλη από τις υποβληθείσες προσφορές ως μη κανονικές και να

μην προκρίνουμε έτσι τη συμφερότερη προσφορά για το Δήμο, ενεργώντας τότε βέβαια σε βάρος του δημόσιου συμφέροντος.

ΣΤ) Σε κάθε λοιπόν και πάλι περίπτωση εφόσον η προσφεύγουσα δεν πρόβαλε ενώπιον της Αναθέτουσας Αρχής ειδικούς και συγκεκριμένους λόγους που να τεκμηριώνουν ότι φαίνεται ασυνήθιστα χαμηλή η προσφορά των ως άνω τιμών της προκριθείσας εταιρείας, अपαράδεκτα το πρώτον ενώπιον της Α.Ε.Π.Π. αιτιάται τέτοιοι λόγοι και μάλιστα επίσης όχι ειδικά και συγκεκριμένα, αλλά τελείως και πάλι άοριστα (Βλ. ενδεικτ. ΣΤΕ–Ε.Α. 947/2007 και 45/2008)».

20. Επειδή υπέρ της διατήρησης της προσβαλλόμενης απόφασης, νόμιμα, εμπρόθεσμα και με προφανές νόμιμο συμφέρον ασκήθηκε την 13-7-2018 η με αριθ. ΠΑΡ 351 παρέμβαση της παρεμβαίνουσας ανακηρυχθείσας προσωρινής μειοδότης, με τον νόμιμο κατ' άρθ. 362 παρ. 3 του ν. 4412/2016 και του άρθ. 7 ΠΔ 39/2017 τρόπο κατάθεσης στην ΑΕΠΠ με μήνυμα μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του διαδικτυακού τόπου του διαγωνισμού, (ΕΣΗΔΗΣ), κοινοποιηθείσα στην ΑΕΠΠ με ηλεκτρονικό ταχυδρομείο αυθημερόν.

21. Επειδή, το άρθρο 18 με τίτλο «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων» προβλέπει τα εξής στην παρ. 1 : «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης.

Ο σχεδιασμός των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων δεν γίνεται με σκοπό την εξαίρεσή τους από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221) ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού. Ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων.

Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων».

Αριθμός απόφασης: 680/2018

22. Επειδή το άρθρο 53 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης» προβλέπει τα εξής : «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών.

2. Τα έγγραφα της σύμβασης, πλην της προκήρυξης σύμβασης του άρθρου 63 και της προκαταρκτικής προκήρυξης του άρθρου 62 σε περίπτωση που χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης του διαγωνισμού, περιέχουν ιδίως:

α) την επωνυμία της αναθέτουσας αρχής,

β) την προθεσμία για την παραλαβή των προσφορών από την αρμόδια υπηρεσία, τη διεύθυνση και τον τρόπο υποβολής τους, [...]

ε) ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης. Επίσης οποιαδήποτε δικαιώματα προαίρεσης για συμπληρωματικές ή νέες συμβάσεις και, εφόσον είναι γνωστό, το προσωρινό χρονοδιάγραμμα για την άσκηση των δικαιωμάτων αυτών, καθώς και τον αριθμό των παρατάσεων για την άσκησή τους, [...]

ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης,

ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων,

ιγ) τη δυνατότητα υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 59,

ιδ) τη δυνατότητα υποβολής εναλλακτικών προσφορών,

ιε) το κριτήριο ανάθεσης, τη διαδικασία και τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών, κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στα άρθρα 86 και 87

ιστ) τη διάρκεια ισχύος των προσφορών,

ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς,

Αριθμός απόφασης: 680/2018

ιη) όλους τους ειδικούς και γενικούς όρους για την εκτέλεση της σύμβασης, ιδίως δε την υποχρέωση της παρ. 2 του άρθρου 18 και τους όρους πληρωμής,

ιθ) οποιοσδήποτε τροποποιήσεις με τη μορφή σαφών, ακριβών και κατηγορηματικών ρητρών αναθεώρησης, συμπεριλαμβανομένων, ενδεχομένως ρητρών αναθεώρησης τιμών ή προαιρέσεων, κατά το άρθρο 132,

κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.),

κα) τον κατάλογο και τη σειρά ισχύος των εγγράφων της σύμβασης,

κβ) όλες τις αναγκαίες πληροφορίες σχετικά με τον τρόπο διάθεσης των εγγράφων της σύμβασης,

κγ) τη διαδικασία πρόσβασης των υποψηφίων και προσφερόντων στα δικαιολογητικά, στις τεχνικές και οικονομικές προσφορές, υπό την επιφύλαξη των οριζόμενων στο άρθρο 70 και στην κείμενη νομοθεσία,

[...]

9. Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης προμηθειών, όταν από τα έγγραφα της σύμβασης προβλέπεται χρόνος παράδοσης των αγαθών μεγαλύτερος των δώδεκα (12) μηνών, μπορεί να περιλαμβάνεται στα έγγραφα της σύμβασης όρος περί αναπροσαρμογής της τιμής, υπό τους όρους του άρθρου 132. Στην περίπτωση αυτή πρέπει υποχρεωτικά να καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης ο τύπος, ο τρόπος και οι προϋποθέσεις της αναπροσαρμογής. Χρόνος εκκίνησης της αναπροσαρμογής είναι η ημερομηνία υποβολής των προσφορών που καθορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης και υπολογίζεται μέχρι και την ημερομηνία παράδοσης των αγαθών. Σε περιπτώσεις τμηματικών παραδόσεων, η τιμή αναπροσαρμόζεται για τις ποσότητες που, σύμφωνα με τα έγγραφα της σύμβασης προβλέπεται να παραδοθούν μετά την παρέλευση των δώδεκα (12) μηνών. Σε περίπτωση εκπρόθεσμης παράδοσης, με υπαιτιότητα του αναδόχου, ο χρόνος παράτασης δεν λαμβάνεται υπόψη για την αναπροσαρμογή. Προκαταβολή που χορηγήθηκε αφαιρείται από την προς αναπροσαρμογή συμβατική αξία.». [...]

23. Επειδή το άρθρο 60 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Καθορισμός προθεσμιών» προβλέπει ότι «1. Κατά τον καθορισμό των προθεσμιών παραλαβής των προσφορών και των αιτήσεων συμμετοχής, οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν υπόψη την πολυπλοκότητα της σύμβασης και τον χρόνο που

Αριθμός απόφασης: 680/2018

απαιτείται για την προετοιμασία των προσφορών, υπό την επιφύλαξη των ελάχιστων προθεσμιών που καθορίζονται στα άρθρα 27 έως 31.

2. Εάν οι προσφορές μπορούν να συνταχθούν μόνον έπειτα από επιτόπια επίσκεψη ή από επιτόπια εξέταση εγγράφων προσαρτημένων στα έγγραφα της σύμβασης, οι προθεσμίες παραλαβής των προσφορών, οι οποίες είναι υποχρεωτικά μεγαλύτερες από τις ελάχιστες προθεσμίες που προβλέπονται στα άρθρα 27 έως 31, καθορίζονται κατά τρόπο ώστε όλοι οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς να μπορούν να λάβουν γνώση όλων των αναγκαίων πληροφοριών για την κατάρτιση των προσφορών.

3. Οι αναθέτουσες αρχές παρατείνουν την προθεσμία παραλαβής των προσφορών, ούτως ώστε όλοι οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς να μπορούν να λάβουν γνώση όλων των αναγκαίων πληροφοριών για την κατάρτιση των προσφορών στις ακόλουθες περιπτώσεις:

α) όταν, για οποιονδήποτε λόγο, πρόσθετες πληροφορίες, αν και ζητήθηκαν από τον οικονομικό φορέα έγκαιρα δεν έχουν παρασχεθεί το αργότερο έξι ημέρες πριν από την προθεσμία που ορίζεται για την παραλαβή των προσφορών. Σε περίπτωση επισπευσμένης διαδικασίας, σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 27 και την παρ. 7 του άρθρου 28, η προθεσμία ορίζεται σε τέσσερις (4) ημέρες,

β) όταν τα έγγραφα της σύμβασης υφίστανται σημαντικές αλλαγές.

Η διάρκεια της παράτασης είναι ανάλογη με τη σπουδαιότητα των πληροφοριών ή των αλλαγών.

Όταν οι πρόσθετες πληροφορίες δεν έχουν ζητηθεί έγκαιρα ή δεν έχουν σημασία για την προετοιμασία κατάλληλων προσφορών, δεν απαιτείται από τις αναθέτουσες αρχές να παρατείνουν τις προθεσμίες.

4. Για συμβάσεις κάτω των ορίων αντί των παραγράφων 1 έως 3, εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 121».

24. Επειδή το άρθρο 67 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Ηλεκτρονική διάθεση των εγγράφων της σύμβασης» προβλέπει ότι « 1. Κατά τον καθορισμό των προθεσμιών παραλαβής των προσφορών και των αιτήσεων συμμετοχής, οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν υπόψη την πολυπλοκότητα της σύμβασης και τον χρόνο που απαιτείται για την προετοιμασία των προσφορών, υπό την επιφύλαξη των ελάχιστων προθεσμιών που καθορίζονται στα άρθρα 27 έως 31.

2. Εάν οι προσφορές μπορούν να συνταχθούν μόνον έπειτα από επιτόπια επίσκεψη ή από επιτόπια εξέταση εγγράφων προσαρτημένων στα έγγραφα της σύμβασης, οι προθεσμίες παραλαβής των προσφορών, οι οποίες είναι υποχρεωτικά μεγαλύτερες από τις ελάχιστες προθεσμίες που προβλέπονται στα άρθρα 27 έως 31, καθορίζονται κατά τρόπο ώστε όλοι οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς να μπορούν να λάβουν γνώση όλων των αναγκαίων πληροφοριών για την κατάρτιση των προσφορών.

3. Οι αναθέτουσες αρχές παρατείνουν την προθεσμία παραλαβής των προσφορών, ούτως ώστε όλοι οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς να μπορούν να λάβουν γνώση όλων των αναγκαίων πληροφοριών για την κατάρτιση των προσφορών στις ακόλουθες περιπτώσεις:

α) όταν, για οποιονδήποτε λόγο, πρόσθετες πληροφορίες, αν και ζητήθηκαν από τον οικονομικό φορέα έγκαιρα δεν έχουν παρασχεθεί το αργότερο έξι ημέρες πριν από την προθεσμία που ορίζεται για την παραλαβή των προσφορών. Σε περίπτωση επισπευσμένης διαδικασίας, σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 27 και την παρ. 7 του άρθρου 28, η προθεσμία ορίζεται σε τέσσερις (4) ημέρες,

β) όταν τα έγγραφα της σύμβασης υφίστανται σημαντικές αλλαγές.

Η διάρκεια της παράτασης είναι ανάλογη με τη σπουδαιότητα των πληροφοριών ή των αλλαγών.

Όταν οι πρόσθετες πληροφορίες δεν έχουν ζητηθεί έγκαιρα ή δεν έχουν σημασία για την προετοιμασία κατάλληλων προσφορών, δεν απαιτείται από τις αναθέτουσες αρχές να παρατείνουν τις προθεσμίες.

4. Για συμβάσεις κάτω των ορίων αντί των παραγράφων 1 έως 3, εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 121».

25. Επειδή το άρθρο 88 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Ασυνήθιστα χαμηλές προσφορές» προβλέπει τα εξής : «1. Όταν οι προσφορές φαίνονται ασυνήθιστα χαμηλές σε σχέση με τα έργα, τα αγαθά ή τις υπηρεσίες, οι αναθέτουσες αρχές απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να εξηγήσουν την τιμή ή το κόστος που προτείνουν στην προσφορά τους, εντός αποκλειστικής προθεσμίας, κατά ανώτατο όριο δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής.

2. Οι εξηγήσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1 μπορεί να αφορούν ιδίως:

Αριθμός απόφασης: 680/2018

- α) τα οικονομικά χαρακτηριστικά της μεθόδου κατασκευής, της διαδικασίας παρασκευής ή των παρεχόμενων υπηρεσιών,
- β) τις επιλεγείσες τεχνικές λύσεις ή τις εξαιρετικά ευνοϊκές συνθήκες που διαθέτει ο προσφέρων για την παροχή των προϊόντων ή την παροχή των υπηρεσιών ή την εκτέλεση του έργου,
- γ) την πρωτοτυπία του έργου, των αγαθών ή των υπηρεσιών που προτείνονται από τον προσφέροντα,
- δ) τη συμμόρφωση προς τις υποχρεώσεις της παρ. 2 του άρθρου 18, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 89,
- ε) τη συμμόρφωση προς τις υποχρεώσεις του άρθρου 131,
- στ) το ενδεχόμενο χορήγησης κρατικής ενίσχυσης στον προσφέροντα, σύμφωνα με την παράγραφο 1 του άρθρου 89.

3. Η αναθέτουσα αρχή αξιολογεί τις παρεχόμενες πληροφορίες, σε συνεννόηση με τον προσφέροντα. Μπορεί να απορρίψει την προσφορά μόνο εάν τα παρεχόμενα στοιχεία δεν εξηγούν κατά τρόπο ικανοποιητικό το χαμηλό επίπεδο της τιμής ή του κόστους που προτείνεται, λαμβανομένων υπόψη των στοιχείων που αναφέρονται στην παράγραφο 2. Οι αναθέτουσες αρχές απορρίπτουν την προσφορά, εάν διαπιστώσουν ότι η προσφορά είναι ασυνήθιστα χαμηλή, διότι δεν συμμορφώνεται με τις ισχύουσες υποχρεώσεις της παραγράφου 2 του άρθρου 18.

4. Εάν η αναθέτουσα αρχή διαπιστώνει ότι μια προσφορά είναι ασυνήθιστα χαμηλή λόγω χορήγησης κρατικής ενίσχυσης στον προσφέροντα, η προσφορά μπορεί να απορρίπτεται αποκλειστικά για αυτό τον λόγο, μόνο μετά από διαβούλευση με τον προσφέροντα και εφόσον αυτός δεν είναι σε θέση να αποδείξει, εντός επαρκούς προθεσμίας, την οποία ορίζει η αναθέτουσα αρχή, ότι η εν λόγω ενίσχυση είναι σύμφωνη με την εσωτερική αγορά κατά την έννοια του άρθρου 107 της ΣΛΕΕ. Σε περίπτωση που η αναθέτουσα αρχή απορρίπτει προσφορά υπό τις συνθήκες αυτές, ενημερώνει σχετικώς την Επιτροπή.

5. Εφόσον ζητηθεί, η Αρχή θέτει στη διάθεση άλλων κρατών μελών, στο πλαίσιο διοικητικής συνεργασίας, κάθε πληροφορία που η Ελλάδα έχει στη διάθεσή της όπως νόμους, κανονισμούς, συλλογικές συμβάσεις καθολικής ισχύος ή εθνικά τεχνικά πρότυπα— σχετικά με τα δικαιολογητικά και τα έγγραφα που

Αριθμός απόφασης: 680/2018

προσκομίζονται σε σχέση με τις λεπτομέρειες που αναφέρονται στην παράγραφο 2. [...]».

26. Επειδή το άρθρο 89 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Δικαιολογητικά σχετικά με τις ασυνήθιστα χαμηλές προσφορές» ορίζει τα εξής : «1. Για την απόδειξη ότι η χορηγηθείσα κρατική ενίσχυση είναι σύμφωνη με την εσωτερική αγορά, κατά την έννοια του άρθρου 107 της ΣΛΕΕ, σύμφωνα με την παρ. 4 του άρθρου 88, ο προσφέρων προσκομίζει, εντός της τεθείσας προθεσμίας, ιδίως και κατά περίπτωση τα κατωτέρω έγγραφα:

α) σε περιπτώσεις χορήγησης ενίσχυσης στο πλαίσιο του Κανονισμού *de minimis* (ενισχύσεις ήσσονος σημασίας), την κανονιστική πράξη του μέτρου ενίσχυσης και την ατομική πράξη έγκρισης χορήγησης της ενίσχυσης όταν προβλέπεται η έκδοσή της,

β) στις λοιπές περιπτώσεις: αα) δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε. είτε της εγκριτικής του μέτρου ενίσχυσης απόφασης της Επιτροπής είτε του συνοπτικού δελτίου πληροφοριών του μέτρου ενίσχυσης και ββ) την κανονιστική πράξη του μέτρου ενίσχυσης και την ατομική πράξη έγκρισης χορήγησης της ενίσχυσης όταν προβλέπεται η έκδοσή της.

2. Για την απόδειξη της συμμόρφωσης προς τις υποχρεώσεις της παρ. 2 του άρθρου 18, σύμφωνα με την περίπτωση δ΄ της παρ. 2 του άρθρου 88, ο προσφέρων προσκομίζει, εντός της τεθείσας προθεσμίας, τα παρακάτω:

α) αναφορά στη Συλλογική Σύμβαση Εργασίας (ΣΣΕ), στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι, και

β) δικαιολογητικά, από τα οποία προκύπτουν οι νόμιμες αποδοχές των εργαζομένων και οι αντίστοιχες ασφαλιστικές εισφορές τους».

27. Επειδή το άρθρο 91 με τίτλο «Λόγοι απόρριψης προσφορών» προβλέπει το εξής: «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά:

α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης.

β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή

Αριθμός απόφασης: 680/2018

διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102.

γ) Για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με το άρθρο 102.

δ) Η οποία είναι εναλλακτική προσφορά, αν τέτοια δεν επιτρέπεται ή, αν επιτρέπεται, δεν πληροί τις ελάχιστες απαιτήσεις των εγγράφων της σύμβασης.

ε) Η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλει δύο ή περισσότερες προσφορές εκτός αν επιτρέπεται η υποβολή εναλλακτικής προσφοράς. Ο περιορισμός αυτός ισχύει, υπό τους όρους της περίπτωσης γ' της παραγράφου 4 του άρθρου 73 και στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων με κοινά μέλη, καθώς και στην περίπτωση οικονομικών φορέων που συμμετέχουν είτε αυτοτελώς είτε ως μέλη ενώσεων.

στ) Προσφορά υπό αίρεση.

ζ) Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου, μελέτης ή παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών στις περιπτώσεις α' και β' της παρ. 2 του άρθρου 95.

η) Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης προμηθειών ή γενικών υπηρεσιών, προσφορά η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής, χωρίς αυτό να προβλέπεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή, εφόσον στα έγγραφα της σύμβασης προβλέπεται η κατάθεση δειγμάτων, η μη προσήκουσα κατάθεση τους.

2. Η παράγραφος 1 εφαρμόζεται αναλόγως στο πλαίσιο της διαδικασίας αξιολόγησης των αιτήσεων συμμετοχής στην κλειστή διαδικασία, τη διαδικασία του ανταγωνιστικού διαλόγου, στην ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση ή στη σύμπραξη καινοτομίας.

28. Επειδή το άρθρο 95 του Ν. 4412/2/16 με τίτλο «Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών» προβλέπει τα κάτωθι : «1. Η οικονομική προσφορά (προσφερόμενη τιμή) δίδεται σε ευρώ.[...]

5. Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών, ισχύουν επιπλέον τα ακόλουθα:

α) η τιμή του προς προμήθεια υλικού ή της παρεχόμενης υπηρεσίας δίνεται ανά μονάδα, όπως καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. Στην τιμή

περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για παράδοση του υλικού ή της παρεχόμενης υπηρεσίας στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης,

β) στις περιπτώσεις των παραγράφων 9 και 10 του άρθρου 53, όταν από τα έγγραφα της σύμβασης προβλέπεται αναπροσαρμογή τιμών, τότε η οικονομική προσφορά υποβάλλεται υποχρεωτικά σε ποσοστό έκπτωσης επί της τιμής της εκτιμώμενης αξίας του υλικού ή της παροχής υπηρεσίας.

6. Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης προμηθειών με κριτήριο την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει της τιμής, η τελευταία μπορεί να προκύπτει κατά την προσφερόμενη έκπτωση επί τοις εκατό στην τιμή του είδους, βάσει τιμών αναφοράς, όπως αυτές προσδιορίζονται από την κείμενη νομοθεσία».

29. Επειδή το άρθρο 102 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών» προβλέπει τα εξής : «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. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση που υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους, χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, δεν λαμβάνεται υπόψη.

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 σσωνος 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 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 υποπαραγράφους 1 έως 4, είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή, αν επίκειται αποκλεισμός του από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς».

30. Επειδή οι σχετικοί όροι της διακήρυξης ορίζουν τα εξής :

i) Επειδή στο άρθρο 1.3. της διακήρυξης με τίτλο «Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης» αναφέρονται μεταξύ άλλων τα κάτωθι :

«...Η σύμβαση θα ανατεθεί για το 1. ΝΩΠΑ ΤΡΟΦΙΜΑ ΚΑΙ ΜΑΚΡΑΣ ΔΙΑΡΚΕΙΑΣ με κριτήριο:

Αριθμός απόφασης: 680/2018

1. την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει της τιμής στο σύνολο της ΟΜΑΔΑΣ Α, η οποία προκύπτει από το άθροισμα των περιπτώσεων 1.1.* και 1.2**:

1.1. την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφοράς αποκλειστικά βάσει της τιμής:

1.1.1. της ΥΠΟΟΜΑΔΑΣ Α1: ΒΡΕΦΙΚΕΣ ΤΡΟΦΕΣ με Φ.Π.Α. 13%

1.1.2. της ΥΠΟΟΜΑΔΑΣ Α3 ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ με Φ.Π.Α. 24%

1.1.3. της ΥΠΟΟΜΑΔΑΣ Α2: ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ με Φ.Π.Α. 13% εκτός των παρακάτω προϊόντων - ειδών:

> ΕΞΑΙΡΕΤΙΚΟ ΠΑΡΘΕΝΟ ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ

1.2. Και της πιο συμφέρουσας από οικονομικής άποψης προσφοράς αποκλειστικά βάσει της τιμής του μεγαλύτερου ποσοστού έκπτωσης επί τοις εκατό (%) στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής πώλησης του κάθε είδους την ημέρα παράδοσης, της αυτή προκύπτει από το εκάστοτε εκδιδόμενο δελτίο πιστοποίησης τιμών της υπηρεσίας εμπορίου της οικείας Περιφέρειας, για τα προϊόντα - είδη:

> ΕΞΑΙΡΕΤΙΚΟ ΠΑΡΘΕΝΟ ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ

1.1. * Η τιμή της περιπτώσεως 1.1. προκύπτει από το επιμέρους άθροισμα των περιπτώσεων 1.1.1., 1.1.2. και 1.1.3.

12**

Η τιμή της περιπτώσεως 1.2. προκύπτει από το επιμέρους άθροισμα, για κάθε είδος (Εξαιρετικό Παρθένο Ελαιόλαδο), από το γινόμενο της υπό προμήθεια ποσότητας του κάθε είδους, επί την τιμή του ενδεικτικού προϋπολογισμού του κάθε είδους, αφαιρώντας το ποσοστό έκπτωσης του κάθε είδους, του οικονομικού φορέα.

Παράδειγμα περίπτωσης που δίδεται ποσοστό έκπτωσης 10% στο είδος «Εξαιρετικό Παρθένο Ελαιόλαδο» θα προκύπτει:

$2.310 \times 5,04 = 11.642,40 \wedge 11.642,40 - (11.642,40 * 10\%) \wedge 11.642,40 -$

[...]

ii) Στην παρ. 2.1.1. της διακήρυξης με τίτλο «Έγγραφο της σύμβασης» προβλέπεται ότι «2.1.1 Έγγραφο της σύμβασης

Τα έγγραφα της παρούσας διαδικασίας σύναψης είναι τα ακόλουθα:

Αριθμός απόφασης: 680/2018

- ♦ η με αρ. ΠΡΩΤ. ή ΑΡ. ΑΠΟΦ. 1608/2018 Προκήρυξη της Σύμβασης, όπως αυτή έχει δημοσιευτεί στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης
- ♦ η παρούσα Διακήρυξη με τα Παραρτήματα που αποτελούν αναπόσπαστο μέρος αυτής το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης [ΕΕΕΣ]
- ♦ το σχέδιο της σύμβασης με τα Παραρτήματά της
- ♦ οι συμπληρωματικές πληροφορίες που τυχόν παρέχονται στο πλαίσιο της διαδικασίας, ιδίως σχετικά με τις προδιαγραφές και τα σχετικά δικαιολογητικά»

iii) Στην παρ. 2.1.3 της διακήρυξης με τίτλο «Παροχή Διευκρινίσεων» ορίζονται τα εξής : «Τα σχετικά αιτήματα παροχής διευκρινίσεων υποβάλλονται ηλεκτρονικά, το αργότερο δέκα 10 ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών και απαντώνται αντίστοιχα το αργότερο 6 ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών στο δικτυακό τόπο του διαγωνισμού μέσω της Διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. Αιτήματα παροχής συμπληρωματικών πληροφοριών - διευκρινίσεων υποβάλλονται από εγγεγραμμένους στο σύστημα οικονομικούς φορείς, δηλαδή από εκείνους που διαθέτουν σχετικά διαπιστευτήρια που τους έχουν χορηγηθεί (όνομα χρήστη και κωδικό πρόσβασης) και απαραίτητα το ηλεκτρονικό αρχείο με το κείμενο των ερωτημάτων είναι ψηφιακά υπογεγραμμένο. Αιτήματα παροχής διευκρινίσεων που υποβάλλονται είτε με άλλο τρόπο είτε το ηλεκτρονικό αρχείο που τα συνοδεύει δεν είναι ψηφιακά υπογεγραμμένο, δεν εξετάζονται.

Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να παρατείνει την προθεσμία παραλαβής των προσφορών, ούτως ώστε όλοι οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς να μπορούν να λάβουν γνώση όλων των αναγκαίων πληροφοριών για την κατάρτιση των προσφορών στις ακόλουθες περιπτώσεις:

- α) όταν, για οποιονδήποτε λόγο, πρόσθετες πληροφορίες, αν και ζητήθηκαν από τον οικονομικό φορέα έγκαιρα, δεν έχουν παρασχεθεί το αργότερο έξι (6) ημέρες πριν από την προθεσμία που ορίζεται για την παραλαβή των προσφορών,
- β) όταν τα έγγραφα της σύμβασης υφίστανται σημαντικές αλλαγές.

Η διάρκεια της παράτασης θα είναι ανάλογη με τη σπουδαιότητα των πληροφοριών ή των αλλαγών.

Όταν οι πρόσθετες πληροφορίες δεν έχουν ζητηθεί έγκαιρα ή δεν έχουν σημασία για την προετοιμασία κατάλληλων προσφορών, δεν απαιτείται παράταση των προθεσμιών.».

iv) Στην παρ. 2.4.2.4. αναφέρεται αυτολεξεί ότι «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]

v) Στο άρθρο 2.4.4. της διακήρυξης με τίτλο «Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών» προβλέπεται ότι :

«Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παρούσα κριτήριο ανάθεσης βάσει τιμής όπως ορίζεται κατωτέρω και σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Παράρτημα III (υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς) της διακήρυξης:

Το υπόδειγμα της οικονομικής προσφοράς βρίσκεται στο υπόδειγμα III της παρούσης και θα διατίθεται στην ηλεκτρονική διεύθυνση www.rhodes.gr

[Α. Τιμές [ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΜΕ ΠΟΣΟΣΤΟ ΕΚΠΤΩΣΗΣ]

για τις ομάδες που κριτήριο ανάθεσης είναι το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης, στην οικονομική προσφορά δίνεται το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%), στη νόμιμα διαμορφούμενη μέση τιμή λιανικής πώλησης έκαστου είδους, την ημέρα παράδοσής τους, του Παρατηρητηρίου Τιμών του τμήματος Εμπορίου για το νομό Δωδεκανήσου.

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 ως τιμή προσφοράς την τιμή με τρία (3) δεκαδικά ψηφία αριθμό, που προκύπτει μετά την αφαίρεση του ποσοστού της έκπτωσης που προσφέρουν από την ως κάτω τιμή αναφοράς

Αριθμός απόφασης: 680/2018

Παράδειγμα περίπτωσης που δίδεται ποσοστό έκπτωσης 10% στο είδος «Εξαιρετικό Παρθένο Ελαιόλαδο» θα προκύπτει:

$$2.310 \times 5,04 = 11.642,40 \Rightarrow 11.642,40 - (11.642,40 \cdot 10\%) \Rightarrow 11.642,40 - 1.164,24 \Rightarrow 10.478,16$$

Αν προσφερθεί αρνητικό ποσοστό έκπτωσης η προσφορά δεν θα γίνει δεκτή.

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, ψηφιακά υπογεγραμμένο και συμπληρωμένο με το αναγραφόμενο ποσοστό έκπτωσης το υπόδειγμα της οικονομικής προσφοράς του Παραρτήματος ΙΙΙ που επισυνάπτεται στην παρούσα διακήρυξη.

Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την παροχή των υπηρεσιών στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης.

Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου 3% και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ 20%.

Επισημαίνεται ότι το εκάστοτε ποσοστό Φ.Π.Α. επί τοις εκατό, της ανωτέρω τιμής θα υπολογίζεται αυτόματα από το σύστημα.

Οι προσφερόμενες τιμές είναι σταθερές καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και δεν αναπροσαρμόζονται .

Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται οι προσφορές στις οποίες: α) δε δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή που καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα, β) δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή και γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της.

νι) Στο άρθρο 2.4.6. προβλέπεται ότι «2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών

Ο Δήμος 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) 2.4.5 (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1.

(Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης) 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 διακήρυξης,

γ) για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας και το άρθρο 102 του ν. 4412/2016,

δ) η οποία είναι εναλλακτική προσφορά [...]

στ) η οποία είναι υπό αίρεση,

ζ) η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής,

η) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της παρούσης.

vii) Στο άρθρο 3.1.2. με τίτλο «Αξιολόγηση προσφορών» προβλέπεται ότι «Μετά την κατά περίπτωση ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών η Αναθέτουσα Αρχή προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο Σύστημα οργάνων της, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων διατάξεων.

Ειδικότερα :...[...] δ) Η Επιτροπή Αξιολόγησης προβαίνει στην αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών και συντάσσει πρακτικό στο οποίο εισηγείται αιτιολογημένα την αποδοχή ή απόρριψή τους, την κατάταξη των προσφορών με βάση το οριζόμενο με την παρούσα κριτήριο ανάθεσης και την ανάδειξη του προσωρινού αναδόχου.

Εάν οι προσφορές φαίνονται ασυνήθιστα χαμηλές σε σχέση με το αντικείμενο της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή απαιτεί από τους οικονομικούς φορείς να εξηγήσουν την τιμή ή το κόστος που προτείνουν στην προσφορά τους, εντός αποκλειστικής προθεσμίας, κατά ανώτατο όριο δέκα (10) ημερών από την

Αριθμός απόφασης: 680/2018

κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης. Στην περίπτωση αυτή εφαρμόζονται τα άρθρα 88 και 89 ν. 4412/2016.

Στην περίπτωση ισότιμων προσφορών η αναθέτουσα αρχή επιλέγει τον ανάδοχο με κλήρωση μεταξύ των οικονομικών φορέων που υπέβαλαν ισότιμες προσφορές. Η κλήρωση γίνεται ενώπιον της Επιτροπής του Διαγωνισμού και παρουσία των οικονομικών φορέων που υπέβαλαν τις ισότιμες προσφορές.

Τα αποτελέσματα κάθε σταδίου επικυρώνονται με απόφαση του αποφαινόμενου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, η οποία κοινοποιείται με επιμέλεια αυτής στους προσφέροντες ή στους ή στους συμμετέχοντες. Για τις συμβάσεις με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, μόνο βάσει τιμής ανεξαρτήτως ποσού και ανεξαρτήτως διαδικασίας, εκδίδεται μία απόφαση, με την οποία επικυρώνονται τα αποτελέσματα όλων των σταδίων της παρ. 2 του άρθρου 100 του Ν. 4412/2016 (βλ. άρθρο 107 περ. 18 Ν. 4497/2017). ..[...]».

viii) Στο άρθρο 3.5 με τίτλο «Ματαίωση Διαδικασίας» προβλέπεται ότι «Η αναθέτουσα αρχή ματαιώνει ή δύναται να ματαιώσει εν όλω ή εν μέρει αιτιολογημένα τη διαδικασία ανάθεσης, για τους λόγους και υπό τους όρους του άρθρου 106 του ν. 4412/2016, μετά από γνώμη της αρμόδιας Επιτροπής του Διαγωνισμού. Επίσης, αν διαπιστωθούν σφάλματα ή παραλείψεις σε οποιοδήποτε στάδιο της διαδικασίας ανάθεσης, μπορεί, μετά από γνώμη του αρμόδιου οργάνου, να ακυρώσει μερικώς τη διαδικασία ή να αναμορφώσει ανάλογα το αποτέλεσμά της ή να αποφασίσει την επανάληψή της από το σημείο που εμφίλοχώρησε το σφάλμα ή η παράλειψη».

ix) Στο παράρτημα Ι με τίτλο «ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι – Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης (προσαρμοσμένο από την Αναθέτουσα Αρχή)» προβλέπεται ότι «...ΜΕΡΟΣ Β- ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ. Η Χρηματοδότηση θα γίνει από ίδιους πόρους τόσο για το Δήμο Ρόδου όσο και για τα νομικά πρόσωπα του Δήμου. Ενδεικτικός προϋπολογισμός

ΟΜΑΔΑ Α						
ΥΠΟΟΜΑΔΑ Α2: ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ ΜΕ Φ.Π.Α. 13% CPV 15000000-8						
A/A	CPV	ΕΙΔΟΣ - ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ	ΜΟΝΑΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ	ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΟΣ (€)	ΔΑΠΑΝΗ (€)
(1)	(2)	(3)	(4)	(5)	(6)	(7) = (6) x (5)
1	15612120-8	ΑΛΕΥΡΙ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ 1.000 gr	ΤΕΜ.	7.060	1,00	7.060,00
2	03221210-1	ΞΕΡΑ ΦΑΣΟΛΙΑ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ 500 gr (Συνολικά Τεμάχια = 14.120Τεμ.)	ΤΕΜ.	7.060	1,38	9.742,80
3	03212211-2	ΦΑΚΕΣ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ 500 gr (Συνολικά Τεμάχια = 14.120 Τεμ.)	ΤΕΜ.	7.060	1,25	8.825,00
4	15542300-2	ΤΥΡΙ ΦΕΤΑ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ 500 gr (Συνολικά Τεμάχια = 4.143 Τεμ.)	ΤΕΜ.	4.143	4,00	16.572,00
5	15544000-3	ΓΡΑΒΙΕΡΑ ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ 500 gr (Συνολικά Τεμάχια = 4.143 Τεμ.)	ΤΕΜ.	4.143	4,49	18.602,07

Αριθμός απόφασης: 680/2018

6	15851100-9	ΖΥΜΑΡΙΚΑ "ΣΠΑΓΓΕΤΙ Νο 6" ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ 500 gr (Συνολικά Τεμάχια = 14.120 Τεμ.)	ΤΕΜ.	7.060	1,42	10.025,20
7	03211300-6	ΡΥΖΙ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ 500 gr (Συνολικά Τεμάχια = 14.120 Τεμ.)	ΤΕΜ.	7.060	1,50	10.590,00
8	15511600-9	ΣΥΜΠΥΚΝΩΜΕΝΟΥ ΓΑΛΑΚΤΟΣ (ΕΒΑΠΟΡΕ) ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ ΤΩΝ 6 ΤΕΜΑΧΙΩΝ ΤΩΝ 400 gr/ΤΕΜΑΧΙΑ 5.274	ΤΕΜ.	879	5,16	4.535,64
9	15411110-6	ΕΞΑΙΡΕΤΙΚΟ ΠΑΡΘΕΝΟ ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ ΦΥΑΛΗΣ 1 lt	lt	2.310	5,04	11.642,40
10	15411110-6	ΕΞΑΙΡΕΤΙΚΟ ΠΑΡΘΕΝΟ ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ ΦΥΑΛΗΣ 5 lt	lt	1.926	20,60	39.675,60
ΣΥΝΟΛΟ ΥΠΟΟΜΑΔΑΣ Α2						137.270,71
ΦΠΑ 13 %						17.845,19
ΣΥΝΟΛΟ ΔΑΠΑΝΗΣ ΥΠΟΟΜΑΔΑΣ Α2 με ΦΠΑ 13%						155.115,90

Σε, δε, μεταγενέστερο πίνακα υπάρχει η υποσημείωση «①Η τιμή μονάδας και η ποσότητα αναφέρονται στη μονάδα μέτρησης (ένα κιλό) και όχι στην συσκευασία των 500gr»

Χ) Στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙΙ – Αναλυτική Περιγραφή Οικονομικής Προσφοράς (προσαρμοσμένο από την Αναθέτουσα Αρχή) ΕΝΤΥΠΟ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ, ως προς την επίμαχη υποομάδα υπάρχει το αντίστοιχο υπόδειγμα με κενές τις δύο τελευταίες στήλες ενώ επισημαίνεται ότι οι αυτοί πίνακες του Παραρτήματος ΙΙΙ περιλαμβάνονται αυτούσιοι και στο σχέδιο σύμβασης, που περιλαμβάνεται ως παράρτημα στην οικεία διακήρυξη.

31.Επειδή κατά τα παγίως γεγόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) της διακήρυξης, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (Ολ ΣτΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

32. Επειδή η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣτΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ. ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β΄ Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

33.Επειδή η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 25 και απόφαση SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυχανόταν αν

η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 27).

34. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, καταρχήν να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο γνωρίζοντας εκ των προτέρων το ακριβές περιεχόμενο των κριτηρίων του διαγωνισμού στα οποία καλόπιστα θα στηρίξουν την απόφασή τους εάν θα λάβουν ή όχι μέρος στη διαδικασία σύναψης της οικείας σύμβασης (βλ. την απόφαση του ΔΕΕ της 14ης Σεπτεμβρίου 2017, Casertana Costruzioni, C-223/16, σκέψη 34, της 14ης Ιουλίου 2016, TNS Dimarso NV κατά Vlaams Gewest, υποθ. C-6/15, σκέψεις 22 επ., την απόφαση του ΔΕΕ της 10ης Μαΐου 2012, Ευρωπαϊκή Επιτροπή κατά Βασιλείου των Κάτω Χωρών, υποθ. C-368/10, σκέψεις 55 επ., 62 επ. και 88). Περαιτέρω, δε, οι όροι της διακήρυξης πρέπει να καταρτίζονται με βάση τα ως άνω ώστε να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, C 496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C 538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, Επιτροπή κατά Δανίας, C 243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C 87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, SIAC Construction, C 19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, Μηχανική, C 213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, MT Højgaard και Züblin, C 396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C 87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, Universale-Bau, C 470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της

Αριθμός απόφασης: 680/2018

12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C 538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

35. Επειδή περαιτέρω, μια προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής είτε του προσφέροντος (βλ., συναφώς, αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31), ή να αντικατασταθεί με νέα (βλ. αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C- 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C- 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36) οπότε οιαδήποτε ερώτηση προς διευκρίνιση μπορεί μόνο να έχει ως αποτέλεσμα την άρση κάποιας ασάφειας και όχι την τροποποίηση της εν θέματι προσφοράς (βλ. σχετικές αποφάσεις της 11ης Μαΐου 2017, Archus and Gama, C-131/2016, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C- 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36).

36. Επειδή λόγοι που αφορούν τους όρους της διακήρυξης του διαγωνισμού προβάλλονται ανεπικαίρως στο παρόν στάδιο κι επομένως απαραδέκτως (βλ. ΣτΕ 2770/2013, 5690/1996, 964/1998 Ολομ., 966/1998 Ολομ., 1415/2000 Ολομ., 3602/2005 επταμ., 702/2008, 1794/2008, 1667/2011 Ολομ., 3952/2011, 2137/2012, πρβλ. και ΔΕΚ, απόφαση της 12.2.2002, Universale-Bau AG, C-470/99 , σκέψεις 65 έως 79, καθώς και απόφαση της 27.2.2003, Santex SpA, C-327/00 , σκέψεις 32 έως 66).

37. Επειδή η αρχή της ισότητας (βλ.ΣτΕ 935/2017) που συνιστά συνταγματικά κατοχυρωμένη αρχή (άρθρο 4 και 20 Συντ. και 6 ΕΣΔΑ) και η αρχή της αμεροληψίας, που δέον είναι να διέπει την κρίση των κρίση των διοικητικών οργάνων, επιβάλλουν την ομοιόμορφη εφαρμογή της κείμενης νομοθεσίας σε όλους τους διοικούμενους.

38. Επειδή, στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού εντάσσονται επίσης και οι διευκρινήσεις που παρέχονται από την αναθέτουσα αρχή στους διαγωνιζόμενους, με την έκδοση σχετικής πράξης παροχής διευκρινίσεων, η

οποία εκδίδεται πριν από την υποβολή της προσφοράς τους, ως προς τα σημεία των όρων της διακήρυξης ή των τεχνικών προδιαγραφών ή άλλων ζητημάτων που χρήζουν περαιτέρω επεξηγήσεων, οι οποίες συμπληρώνουν τους όρους της διακήρυξης στους οποίους αναφέρονται (βλ. Δημήτριος Γ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β΄ έκδοση, Εκδόσεις Σάκκουλα, 2017, σελ. 340).

39. Επειδή, όπως έχει παγίως κριθεί υπό το προϊσχύον νομοθετικό καθεστώς, η πράξη περί παροχής διευκρινίσεων αποτελεί πράξη εκτελεστή, υποκείμενη σε προσφυγή και εφ' όσον δεν αμφισβητηθεί η νομιμότητά της, οι παρεχόμενες με αυτήν διευκρινίσεις εντάσσονται στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, συμπληρώνοντας τους σχετικούς όρους της διακήρυξης, στους οποίους αναφέρονται (πρβλ. Ε.Α. ΣτΕ 190/2015, 108/2015, 55/2015, 44/2015, 92/2014, 254/2012, 45/2008, ΔΕφΑΘ (αναστ.) 451/2014, 437/2013).

40. Επειδή ως έχει παγίως κριθεί, μόνο όταν με τις διευκρινίσεις αίρονται ανακρίβειες ή ασάφειες όρων ή μνημονευόμενων στη διακήρυξη στοιχείων αυτές συνιστούν πράξη εκτελεστή, και δύνανται να προσβληθούν με την προσφυγή του Ν. 4412/2016 με την οποία θεωρείται εμπροθέσμως συμπροσβαλλόμενη ως πλημμελής και η διακήρυξη (πρβλ. Ε.Α. 45/2008, 952/2007, 474/2005, 532/2004).

41. Επειδή η απάντηση της αναθέτουσας αρχής επί αιτήματος παροχής διευκρινίσεων για σαφή όρο της διακήρυξης στην οποία απλώς επαναλαμβάνονται οι ρυθμίσεις της διακήρυξης, ουδεμία μεταβολή επιφέρει στον νομικό κόσμο και δεν υπόκειται ως πράξη μη εκτελεστή σε προδικαστική προσφυγή (ΕΑ ΣτΕ 426/2011) αλλά συνιστά επιβεβαιωτική πράξη στην οποία το θεσμικό όργανο εμμένει στην προηγούμενη ρύθμισή του που επαναλαμβάνεται στη νέα πράξη (βλ. και απόφαση ΑΕΠΠ υπ' αριθμ. 5/2018). Περαιτέρω, από δικονομική σκοπιά, όταν η προσβαλλόμενη πράξη είναι αμιγώς επιβεβαιωτική προγενέστερης πράξης, υπό την ανωτέρω έννοια, η προσφυγή είναι παραδεκτή μόνον υπό την προϋπόθεση ότι η επιβεβαιούμενη πράξη προσβλήθηκε εμπροθέσμως (βλ. ΓεΔΕΕ της 24ης Μαρτίου 2017, Τ-117/15, Εσθονία κατά Επιτροπής, βλ. σχόλιο V. Michel, *Europe*, mai 2017, n° 170).

42. Επειδή, από τη νομολογία του ΔΕΕ προκύπτει ότι η αναθέτουσα αρχή δεν μπορεί, κατ' αρχήν, να τροποποιήσει, κατά τη διάρκεια της διαδικασίας αναθέσεως, το περιεχόμενο των βασικών όρων του διαγωνισμού, μεταξύ των οποίων συγκαταλέγονται οι τεχνικές προδιαγραφές καθώς και τα κριτήρια αναθέσεως, και στους οποίους έχουν καλόπιστα στηριχθεί οι ενδιαφερόμενοι επιχειρηματίες για να αποφασίσουν εάν θα υποβάλουν προσφορά ή εάν, αντιθέτως, δεν θα λάβουν μέρος στη διαδικασία συνάψεως της σχετικής συμβάσεως (βλ., υπό την έννοια αυτή, αποφάσεις της 10ης Μαΐου 2012, Επιτροπή κατά Κάτω Χωρών, C 368/10, EU:C:2012:284, σκέψη 55, και της 16ης Απριλίου 2015, Enterprise Focused Solutions, C-278/14, EU:C:2015:228, σκέψεις 27 έως 29). Πάντως, από τα ανωτέρω δεν συνάγεται ότι οποιαδήποτε τροποποίηση της συγγραφής υποχρεώσεων μετά τη δημοσίευση της προκήρυξης του διαγωνισμού θα ήταν, καταρχήν και σε κάθε περίπτωση, μη επιτρεπόμενη. Ως εκ τούτου, η αναθέτουσα αρχή έχει κατ' εξαίρεση τη δυνατότητα διορθώσεως ή συμπληρώσεως των δεδομένων της συγγραφής υποχρεώσεων των οποίων απαιτείται η απλή διευκρίνισή τους ή προς τον σκοπό της διορθώσεως πρόδηλων εκ παραδρομής λαθών, υπό την επιφύλαξη ότι ενημερώνει σχετικά το σύνολο των προσφερόντων (βλ., κατ' αναλογία, απόφαση της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40). Πρέπει επίσης να επιτρέπεται στην ως άνω αναθέτουσα αρχή να προβαίνει σε ορισμένες τροποποιήσεις της συγγραφής υποχρεώσεων, υπό την επιφύλαξη της τηρήσεως των αρχών της απαγορεύσεως των διακρίσεων και της ίσης μεταχειρίσεως καθώς και της υποχρεώσεως διαφάνειας. Η απαίτηση αυτή σημαίνει, πρώτον, ότι οι σχετικές τροποποιήσεις, καίτοι μπορεί να είναι σημαντικές, δεν πρέπει να είναι τόσο ουσιώδεις ώστε θα είχαν προσελκύσει δυνητικούς προσφέροντες οι οποίοι, σε περίπτωση που δεν υφίσταντο οι τροποποιήσεις αυτές, δεν θα ήταν σε θέση να υποβάλουν προσφορά. Τούτο θα ίσχυε πιθανώς, μεταξύ άλλων, οσάκις οι τροποποιήσεις καθιστούν τη σύμβαση αισθητά διαφορετική, ως εκ της φύσεώς της, από τη σύμβαση όπως αυτή είχε οριστεί αρχικώς. Δεύτερον, η εν λόγω απαίτηση συνεπάγεται ότι οι τροποποιήσεις αυτές πρέπει να αποτελούν αντικείμενο επαρκούς δημοσιότητας, κατά τρόπον ώστε να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και έχοντες τη συνήθη επιμέλεια δυνητικούς

προσφέροντες η δυνατότητα να λάβουν γνώση των τροποποιήσεων αυτών υπό τις ίδιες προϋποθέσεις και κατά το ίδιο χρονικό σημείο. Τρίτον, η ίδια απαίτηση προϋποθέτει επιπροσθέτως, αφενός, ότι οι εν λόγω τροποποιήσεις πρέπει να έχουν επέλθει πριν από την εκ μέρους των προσφερόντων υποβολή των προσφορών, και, αφετέρου, ότι η προθεσμία για την υποβολή των εν λόγω προσφορών πρέπει να παρατείνεται όταν οι τροποποιήσεις αυτές είναι σημαντικές, ότι η διάρκεια της παρατάσεως αυτής πρέπει να αποτελεί συνάρτηση της σπουδαιότητας των εν λόγω τροποποιήσεων και ότι η εν λόγω διάρκεια πρέπει να είναι επαρκής ώστε να παρέχεται στους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς η δυνατότητα να προσαρμόσουν συνακολούθως την προσφορά τους (C-298/15, «Borta» UAB, ECLI:EU:C:2017:266 σκ.70-76 αλλά και προτάσεις της Γενικής Εισαγγελέως E. Sharpston σχετικά με την εν λόγω υπόθεση).

43. Επειδή η προσέγγιση της προβληματικής της δυνατότητας διόρθωσης, συμπλήρωσης, διευκρίνισης, κλπ. των προσφορών διέπεται από μια περιπτωσιολογική νομολογία του ΔΕΕ, η οποία χαρακτηρίζεται από την προσπάθεια του τελευταίου να ισορροπήσει ανάμεσα στην τήρηση των θεμελιωδών αρχών της ίσης μεταχείρισης και διαφάνειας, από τη μια μεριά, και της σκοπιμότητας να δοθεί στις αναθέτουσες αρχές η δυνατότητα να πετύχουν, τη βέλτιστη λύση για την ικανοποίηση των δημοσίων αναγκών σε αγαθά και υπηρεσίες, από την άλλη (Δημήτριος Γ. Ράικος, Ευαγγελία Γ. Βλάχου, Ευανθία Κ. Σαββίδη, *Δημόσιες Συμβάσεις Ν. 4412/2016 Ερμηνεία κατ' άρθρο. Σχετικές διατάξεις – Νομολογία*, εκδ. ΣΑΚΚΟΥΛΑΣ, 2018, σελ. 953, Ε. Βλάχου).

44. Επειδή, συνοψίζοντας, προς αποτροπή των δυσμενών αυτών συνεπειών, καθιερώνεται διακριτική ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής στον εντοπισμό των προσφορών οι οποίες εμφανίζονται ως ασυνήθιστα χαμηλές, εκτός εάν κάποιος διαγωνιζόμενος προβάλει ενώπιον αυτής ειδικούς και συγκεκριμένους ισχυρισμούς περί υποβολής υπερβολικά χαμηλής προσφοράς εκ μέρους άλλου διαγωνιζόμενου, οπότε γεννάται υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής να απαντήσει με σαφή, ειδική και επαρκή αιτιολογία επί των προβληθέντων ουσιωδών ισχυρισμών, αφού προηγουμένως ζητήσει σχετικές διευκρινίσεις από το διαγωνιζόμενο που φέρεται ότι έχει υποβάλει την ασυνήθιστα χαμηλή προσφορά (βλ. ΣτΕ 4249/2010, 3546/2009, ΕπΑνΣτΕ

Αριθμός απόφασης: 680/2018

295/2011, 1260, 41/2010, 815, 747, 127/2009, 1079, 1069/2009, 866, 187, 45/2008, ΔΕΦΑΘ (ακυρωτικό) 1528/2014, και Ε.Σ. VI Τμ. 70/2012, 3202, 2235, 2234, 2232, 2090, 584/2011, 3678, 3355, 3134/2009).

45. Επειδή στο άρθρο 346 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368».

46. Επειδή ως προς τον πρώτο προβαλλόμενο λόγο, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η παρεμβαίνουσα κατά παράβαση του άρθρου 1.3. της διακήρυξης προσφέρει με την προσφορά της ποσότητες των προς προμήθεια ειδών, διάφορες προς τις ζητούμενες ενώ επικαλείται με τον τέταρτο προβαλλόμενο λόγο, παράβαση της αρχής της τυπικότητας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής, η οποία όφειλε κατά δέσμια αρμοδιότητα να απορρίψει την προσφορά της παρεμβαίνουσας, η οποία παραβίασε τους όρους της διακήρυξης. Περαιτέρω, με τον τρίτο λόγο, ερειδόμενη στο άρθρο 91 παρ. 1β του Ν. 4412/2016 υποστηρίζει ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας περιέχει πλημμέλειες που δεν δύνανται να αρθούν με το άρθρο 102 του Ν. 4412/2016.

47. Επειδή, καθίσταται σαφές από την αντιπαραβολή των διευκρινίσεων που έλαβε η προσφεύγουσα και βάσει των οποίων διαμόρφωσε την προσφορά της και των αντίστοιχων όρων της διακήρυξης, ότι προς άρση της αντίφασης της στήλης «είδος – περιγραφή» της διακήρυξης, που αναγράφει διάφορες ποσότητες με την αντίστοιχη στήλη «ποσότητα» και προφανώς λόγω εικαζόμενου λάθους ως προς την μονάδα μέτρησης (αναφορικά με τα προϊόντα με α/α 2,3,6,7), η αναθέτουσα αρχή με την απάντησή της διαφοροποιήθηκε ως προς τους όρους της διακήρυξης, ορίζοντας ως μονάδα μέτρησης αντί του τεμαχίου το κιλό. Αντιστοίχως, με τη δοθείσα δευτερευόντως – και εκτός των προβλεπόμενων στο άρθρο 2.1.3. της διακήρυξης χρονικών προθεσμιών -

Αριθμός απόφασης: 680/2018

διευκρίνιση ως προς το εξαιρετικά παρθένο ελαιόλαδο σε συσκευασία φιάλης 5 lt διαφοροποιήθηκε ως προς τους όρους της διακήρυξης, ορίζοντας ως μονάδα μέτρησης αντί του λίτρου το τεμάχιο 5 λίτρων/φιάλη 5 λίτρων. Επομένως, οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής ότι οι δοθείσες διευκρινίσεις δεν αίρουν ασάφειες και αντιφάσεις και δεν τροποποιούν την διακήρυξη κρίνονται ως αβάσιμοι. Συνακόλουθα, οι εν θέματι διευκρινίσεις, καθόσον μάλιστα δεν έχουν επιβεβαιωτικό χαρακτήρα, εάν είχαν κατόπιν έγκαιρου αιτήματος, παρασχεθεί εγκαίρως και προσηκόντως, ήτοι με ανάρτηση στο διαδικτυακό τόπο, και υπό τις προϋποθέσεις εν γένει του άρθρου 2.1.3. της διακήρυξης, θα είχαν ενταχθεί στο οικείο κανονιστικό πλαίσιο έχοντας τροποποιήσει την διακήρυξη. 48. Επειδή, δεδομένου ότι με βάση τα ως άνω διαλαμβανόμενα, οι επικληθείσες από την προσφεύγουσα διευκρινίσεις δεν κατέστησαν καταρχήν γνωστές σε όλους τους δυνητικούς συμμετέχοντες της παρούσας (η δεύτερη μάλιστα ερώτηση διατυπώθηκε και εκτός της προβλεπόμενης προθεσμίας), στο πλαίσιο της τήρησης της αρχής της ίσης μεταχείρισης αλλά και της αρχής της διαφάνειας που διέπει τις διαγωνιστικές διαδικασίες αλλά απεστάλησαν μόνο στην προσφεύγουσα. Επομένως, δεν εντάχθηκαν στο κανονιστικό πλαίσιο του εν θέματι διαγωνισμού και, συνεπώς, οι όροι της διακήρυξης, παρέμειναν ως έχουν, ήτοι με αντιφάσεις και αμφισημίες ή με συγκεκριμένες τιμές ή αναφορές, που έχουν διατυπώσει με διαφορετικό τρόπο οι δύο συμμετέχοντες.

49. Επειδή, ως διατείνεται η προσφεύγουσα, στο υποβληθέν με ημερομηνία 11 Μαΐου 2018 υπό τον τίτλο «ΕΝΤΥΠΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ» της συνδιαγωνιζόμενης «.....» για τα είδη της Υποομάδας Α2 («ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ ΜΕ ΦΠΑ 13%») αναγράφεται ότι η ως άνω επιχείρηση προσφέρει: «-7.060 τεμάχια του με αύξοντα αριθμό 2 είδους «ΞΕΡΑ ΦΑΣΟΛΙΑ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ 500gr» σε τιμή (ανά τεμάχιο) 1,02 ευρώ,-7.060 τεμάχια του με αύξοντα αριθμό 3 είδους «ΦΑΚΕΣ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ 500gr» σε τιμή (ανά τεμάχιο) 1,02 ευρώ,

-7.060 τεμάχια του με αύξοντα αριθμό 6 είδους «ΖΥΜΑΡΙΚΑ ΣΠΑΓΓΕΤ1 Νο6 ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ 500gr» σε τιμή (ανά τεμάχιο) 0,95 ευρώ,

-7.060 τεμάχια του με αύξοντα αριθμό 7 είδους «ΡΥΖΙ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ 500gr» σε τιμή (ανά τεμάχιο) 0,95 ευρώ και

Αριθμός απόφασης: 680/2018

- 1.926 λίτρα του με αύξοντα αριθμό 10 είδους «ΕΞΑΙΡΕΤΙΚΑ ΠΑΡΘΕΝΟ ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ ΦΙΑΛΗΣ 5lt» σε τιμή (ανά λίτρο) 19,364 ευρώ.

Επομένως, ο ως άνω οικονομικός φορέας -προσφέρει 3.530 κιλά του με αύξοντα αριθμό 2 είδους «ΞΕΡΑ ΦΑΣΟΛΙΑ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ 500gr» (7.060 τεμάχια των 500gr)

- προσφέρει 3.530 κιλά του με αύξοντα αριθμό 3 είδους «ΦΑΚΕΣ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ 500gr» (7.060 τεμάχια των 500gr)

- προσφέρει 3.530 κιλά του με αύξοντα αριθμό 6 είδους «ΖΥΜΑΡΙΚΑ ΣΠΑΓΓΕΤΙ Νο6 ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ 500gr» (7.060 τεμάχια των 500gr) .

- προσφέρει 3.530 κιλά του με αύξοντα αριθμό 7 είδους «ΡΥΖΙ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ 500gr» (7.060 τεμάχια των 500gr)

-- προσφέρει 1.926 λίτρα του με αύξοντα αριθμό 10 είδους «ΕΞΑΙΡΕΤΙΚΑ ΠΑΡΘΕΝΟ ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ ΦΙΑΛΗΣ 5lt».

50. Επειδή, ωστόσο, με την παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα αναφέρει σχετικώς «Ειδικότερα, τόσο από τη στήλη (3) ,όσο και από τη στήλη (5) του εντύπου της προσφοράς μας, προκύπτει σαφώς και αναμφιβόλως ότι οι προσφορές μας στην υποομάδα Α2"ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ ΜΕ Φ.Π.Α. 13%"στα είδη με αύξοντα αριθμό 2 (ξερά φασόλια σε συσκευασία 500gr-συνολικά τεμάχια 14.120), με αύξοντα αριθμό 3 (φακές σε συσκευασία 500gr-συνολικά τεμάχια 14.120), με αύξοντα αριθμό 6 (ζυμαρικά σπαγγέτι Ν6 σε συσκευασία 500gr-συνολικά τεμάχια 14.120), με αύξοντα αριθμό 7 (ρύζι σε συσκευασία 500gr-συνολικά τεμάχια 14.120) έχουν ως μονάδα μέτρησης το κιλό και όχι το τεμάχιο αφού αναγράφεται ρητά ότι τα συνολικά 14.120 τεμάχια προκύπτουν από την ποσότητα των 7.060 τεμαχίων των 500gr πολλαπλασιαζόμενων επί 2. Επιπλέον, στο είδος με αύξοντα αριθμό 10 (εξαιρετικό παρθένο ελαιόλαδο σε συσκευασία φιάλης 5 lt) η προσφορά μας έχει ως μονάδα μέτρησης το λίτρο, και τα 5 λίτρα είναι πολλαπλασιαστής της μίας μονάδας του λίτρου. Η προσφορά μας στο είδος με αύξοντα αριθμό 10 (εξαιρετικό παρθένο ελαιόλαδο σε συσκευασία φιάλης 1 lt) είναι ανάλογη του όγκου του ενός λίτρου». Ωστόσο, τα ανωτέρω προβάλλονται αλυσιτελώς, εφόσον οι πλημμέλειες της διακήρυξης, δεν δύνανται να οδηγήσουν στην απόρριψη της προσφοράς της παρεμβαίνουσας.

51. Επειδή, με βάση τα ως άνω διαλαμβανόμενα και τον σχηματισθέντα φάκελος, καθίσταται σαφές ότι η προσφεύγουσα αβασίμως προβάλλει τη μη συμμόρφωση των ποσοτήτων της οικονομικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας με τις αναγραφόμενες στο οικείο κανονιστικό πλαίσιο καθώς και τα δηλωθέντα στην προσφορά της παρεμβαίνουσας συμπίπτουν με τα ειδικώς αναγραφόμενα στις σχετικές στήλες «μονάδα μέτρησης», «ποσότητα» και « είδος» του αντίστοιχου υποδείγματος της διακήρυξης (βλ. σκεπτ. 30).

52. Επειδή, οι εν θέματι λόγοι της υπό εξέταση προσφυγής ερείδονται επί της εσφαλμένης προϋποθέσεως ότι οι διευκρινίσεις έχουν ενταχθεί στο οικείο κανονιστικό πλαίσιο και δεσμεύουν τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους οικονομικούς φορείς, επομένως, καταρχήν, κρίνονται αβάσιμοι. Σε κάθε περίπτωση, η προβολή λόγων απόρριψης προσφοράς για λόγους που δεν ανάγονται στη σφαίρα ευθύνης του προσφέροντος αλλά της αναθέτουσας αρχής, η οποία όφειλε να εκφραστεί εναργέστερα και σε περίπτωση σφαλμάτων κατά την κατάρτιση των συμβατικών τευχών να άρει οποιαδήποτε πλημμέλεια με σχετική τροποποίηση, υπαγόμενη στη δέουσα δημοσιότητα, απορρίπτονται ως απαράδεκτοι.

53. Επειδή, έχει κριθεί συναφώς ότι τυχόν ασάφειες ή πλημμέλειες των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορούν να ερμηνεύονται εις βάρος των διαγωνιζομένων, κατά παράβαση των αρχών του ανταγωνισμού και της παροχής ίσων ευκαιριών και θα πρέπει να παρέχεται και σε αυτούς, οι οποίοι βλάπτονται από την ασάφεια ή την πλημμέλεια αυτή, η δυνατότητα να συμπληρώσουν την τυχόν ελαττωματική, προσφορά τους (Ε.Α. ΣΤΕ 423/2011, 424/2011, 425/2011). Τούτο, διότι η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται εις βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (ΕφΑθ 1959/1970, Αρμ. 1970, σελ. 1111, ΕφΘεσ 501/1987, *ΕΔημΕργ*, 1990/1, σελ. 84, Α. ΤΑΧΟΣ, *Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο*, 9η εκδ., Εκδ. ΣΑΚΚΟΥΛΑΣ, σελ. 776). Επομένως, οι αντιφάσεις και εν γένει πλημμέλειες της διακήρυξης, δεν δύνανται να οδηγήσουν στην απόρριψη της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, η οποία ακολούθησε βάσει της αρχής της τυπικότητας το προβλεπόμενο από

τη διακήρυξη υπόδειγμα οπότε ο συγκεκριμένος λόγος που αφορά σε πλημμέλειες της προσφοράς της παρεμβαίνουσας προβάλλεται απαραδέκτως.

54. Επειδή ως προς το δεύτερο προβαλλόμενο λόγο, η προσφεύγουσα αναφέρεται σε αδυναμία σύγκρισης των δύο προσφορών λόγω του διαφορετικού τρόπου (κατά μονάδα μέτρησης) κατάρτισής τους.

55. Επειδή, εν προκειμένω, οι ως άνω διευκρινίσεις, οι οποίες κοινοποιήθηκαν σε ένα συμμετέχοντα κατά σαφή παράβαση της αρχής της ίσης μεταχείρισης, ενδεχομένως, συμπαρασύρουν την ασφαλή εκτίμηση της προσφοράς, καθώς τίθενται εν αμφιβόλω δύο βασικά μεγέθη – κατά περίπτωση - βάσει των οποίων αξιολογούνται οι οικονομικές προσφορές, ήτοι η προσφερόμενη ποσότητα και η τιμή μονάδας.

56. Επειδή, ενόψει των ανωτέρω, συνάγεται ότι η διακήρυξη δεν είναι σαφής (β. σκεπτ. 34), ωστόσο η μη δυνατότητα της αναθέτουσας αρχής να συγκρίνει με ασφαλή τρόπο τις οικονομικές προσφορές, όπως προβάλλεται με την υπό κρίση αίτηση (πρβλ. ΕΑ 103,104,105 /2018, ΕΑ 123/2015, 247/2005, 960/2007, ΣτΕ 4100/2010) θα οδηγούσε σε ματαίωση της διαγωνιστικής διαδικασίας και όχι σε ακύρωση της προβαλλόμενης πράξης λόγω υποχρέωσης απόρριψης της προσφοράς της παρεμβαίνουσας.

57. Επειδή, επομένως, σε κάθε περίπτωση ο συγκεκριμένος προβαλλόμενος λόγος, σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα, προβάλλεται αλυσιτελώς και σε κάθε περίπτωση απαραδέκτως ως λόγος ακύρωσης της προβαλλόμενης ως προς το σκέλος που αποδέχεται την προσφορά της παρεμβαίνουσας, καθώς δεν εμπίπτει στο πεδίο ευθύνης του προσφέροντος, ο οποίος δεν εδύνατο να ερμηνεύσει και να αντιληφθεί με βάση την αντίληψη του ευλόγως ενημερωμένου συμμετέχοντος μονοσήμαντα τα σημεία, κατά τον τρόπο που προκύπτουν βάσει των διευκρινίσεων, ότι εμφιλοχώρησε πλημμέλεια ως προς τους καταρτισθέντες πίνακες. Αντιστοίχως, η προσφεύγουσα προκύπτει να έχει διαμορφώσει την οικονομική της προσφορά και τον οικείο πίνακα βάσει των δοθέντων προς την ίδια διευκρινίσεων που ανταποκρίνονται σε έτερη πιθανή ερμηνεία των ασαφών όρων της Διακήρυξης.

μας

58. Επειδή, ως προς τον πέμπτο προβαλλόμενο λόγο, η προσφεύγουσα υποστηρίζει, επικουρικώς προς τους ανωτέρω λόγους, ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι ασυνήθιστα χαμηλή στρεφόμενη εν τοις πράγμασι κατά της εικαζόμενης παράλειψης της αναθέτουσας αρχής να καλέσει την παρεμβαίνουσα προκειμένου να αιτιολογήσει την προσφορά της.

59. Επειδή, η προσφεύγουσα, υποστηρίζει ότι προβάλλει το συγκεκριμένο λόγο, «*αποκλειστικά και μόνο ως υπόθεση εργασίας*» χωρίς να αναφέρει αιτιάσεις ή να επικαλείται συγκεκριμένους λόγους που κατά τη γνώμη της καθιστούν την προσφορά της παρεμβαίνουσας ασυνήθιστα χαμηλή. Ως εκ τούτου, ο συγκεκριμένος λόγος προβάλλεται όλως αορίστως, παρίσταται αντιφατικός προς τους λοιπούς προβαλλόμενους λόγους ως βασίμως αναφέρει η αναθέτουσα αρχή κι επομένως απορρίπτεται ως απαράδεκτος.

60. Επειδή η αναφορά της παρεμβαίνουσας ότι «*Η προσφεύγουσα, ενώ είχε τη δυνατότητα, όπως προβλέπεται από το νόμο, να εκφράσει, μετά την ανάρτηση των προσφορών, τις ενστάσεις της και να ζητήσει από την Οικονομική Επιτροπή και την Επιτροπή του Διαγωνισμού, περαιτέρω εξηγήσεις στις ως άνω αναφερόμενες ασυνήθιστα χαμηλές προσφορές, δεν προέβη σε καμία σχετική ενέργεια πριν την έκδοση της προσβαλλόμενης απόφασης*» προβάλλεται αλυσιτελώς καθόσον ανεξαρτήτως δυνατότητας υπόμνησης της αναθέτουσας αρχής, δεν συνάγεται από την κείμενη νομοθεσία και νομολογία απώλεια δικαιώματος προσφυγής κατά πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής δυνάμει του άρθρου 360 του Ν. 4412/216. Ενώ αντίστοιχα, οι σχετικές αιτιάσεις της αναθέτουσας αρχής υπό σκέψη 19 στοιχείο δ) και στ) προβάλλονται αβασίμως καθώς δεν βρίσκουν νόμιμο έρεισμα στο οικείο κανονιστικό πλαίσιο. Εξάλλου, ανήκει στη διακριτική ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής ο εντοπισμός των προσφορών, οι οποίες εμφανίζονται ως ασυνήθιστα χαμηλές. Ειδικότερα, το ΔΕΕ επεσήμανε με σαφήνεια ότι εναπόκειται στην αναθέτουσα αρχή πρώτον, να εντοπίσει τις ύποπτες προσφορές, δεύτερον, να παράσχει στις ενδιαφερόμενες επιχειρήσεις τη δυνατότητα να αποδείξουν τη σοβαρότητα των προσφορών τους, ζητώντας τους τις διευκρινίσεις που η αναθέτουσα αρχή κρίνει σκόπιμες, τρίτον, να εκτιμήσει τη λυσιτέλεια των εξηγήσεων που παρείχαν οι ενδιαφερόμενοι και, τέταρτον, να αποφασίσει σχετικά με το αν θα δεχθεί ή αν θα απορρίψει τις προαναφερθείσες προσφορές. [βλ. συνεκδικασθείσες υποθέσεις

Αριθμός απόφασης: 680/2018

C-285/99 και C-286/99, *Lombardini* και *Mantovani* (2001) Συλλογή I-9233 σκ.55].

61. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

62. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

63. Επειδή, με βάση τα ως άνω η παρέμβαση πρέπει να γίνει δεκτή.

64. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει (άρθρο 363 του Ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 10 Αυγούστου 2018 και εκδόθηκε 30 Αυγούστου 2018 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος
Ειρήνη Ε. Αποκάρδου

Η Γραμματέας
Μαρία Μανώλογλου