

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 11.06.2019, με την εξής σύνθεση: Μαρία Μανδράκη, Πρόεδρος, Γερασιμούλου – Μαρία Δρακονταειδή και Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Μέλη.

Για να εξετάσει, την από 10.05.2019 (ημερομηνία κατάθεσης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 564/13.05.2019 του οικονομικού φορέα «...», που εδρεύει στη ..., αρ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του του αναθέτοντος φορέα «...» (εφεξής «...»), που εδρεύει στην ..., οδός ..., αρ. ..., όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Με την Προσφυγή της η προσφεύγουσα εταιρεία αιτείται την ακύρωση, άλλως την ανάκληση, άλλως την τροποποίηση της υπ' αριθ. .../24.04.2019 (θέμα 4^ο) απόφασης (εφεξής «η προσβαλλόμενη») του Συμβουλίου Διεύθυνσης του αναθέτοντος φορέα «...», αναφορικά με τον υπ' αριθ. 1719 προκήρυξη ανοικτού διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου για την «Παροχή υπηρεσιών συναφών εργασιών και λειτουργίας θυρίδων συναλλαγής καταστημάτων ... Περιφερειακών Διευθύνσεων ... – ... – ...», τόσο κατά το μέρος που απερρίφθη η προσφορά της όσο και κατά το μέρος που έγινε δεκτή η έτερη συμμετέχουσα εταιρεία με την επωνυμία «...» (εφεξής «...») και ανεδείχθη αυτή ως προσωρινή ανάδοχος, καθώς και την ακύρωση, άλλως ανάκληση, άλλως τροποποίηση των συμπροσβαλλόμενων από 15.04.2019 και 22.04.2019 Πρακτικών της Επιτροπής του διαγωνισμού και κάθε άλλης συναφούς, προγενέστερης ή μεταγενέστερης, πράξης ή παράλειψης του αναθέτοντος φορέα.

Αριθμός απόφασης: 691 / 2019

Η εξέταση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή, Κωνσταντίνο Κορομπέλη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α΄ 147) και άρθρο 5 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α΄ 64), ποσού 1.561,70€ (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...).

2. Επειδή, με την υπ' αριθ. ... διακήρυξη των ... προκηρύχθηκε η διενέργεια ανοικτού, ηλεκτρονικού διαγωνισμού, για την ανάδειξη αναδόχου για την «Παροχή υπηρεσιών συναφών εργασιών και λειτουργίας θυρίδων συναλλαγής καταστημάτων ... Περιφερειακών Διευθύνσεων ... – ... – ...», προϋπολογισμού 312.338,71€ πλέον Φ.Π.Α., με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει μόνο τιμής και η οποία καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 28.01.2019 με ΑΔΑΜ ...καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό: α/α Στον ανωτέρω διαγωνισμό συμμετείχαν μεταξύ άλλων η προσφεύγουσα και η εταιρεία «...», υποβάλλοντας την προσφορά τους για την εν λόγω υπηρεσία και με την προσβαλλόμενη απόφαση του Συμβουλίου Διεύθυνσης του αναθέτοντος φορέα με την οποία έγιναν αποδεκτά τα από 15.04.2019 και 22.04.2019 Πρακτικά της Επιτροπής του διαγωνισμού, αποκλείστηκε η προσφορά της προσφεύγουσας εταιρείας, ενώ έγινε δεκτή η προσφορά της εταιρείας «...» και ανακηρύχθηκε αυτή προσωρινός ανάδοχος.

3. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 233 παρ. 1 και 2 του Βιβλίου ΙΙ του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α΄ 147), οι ταχυδρομικές υπηρεσίες, ως η δραστηριότητα αυτή αποτελεί την κύρια δραστηριότητα των ..., περιλαμβάνεται ρητά στις δραστηριότητες οι οποίες εντάσσονται στο πεδίο εφαρμογής αυτού και συνεπώς η εν λόγω εταιρεία συνιστά αναθέτοντα φορέα κατ' άρθρο 2 παρ. 1 περ. 1 και 224 του Ν. 4412/2016 και ως εκ τούτου ο υπό

Αριθμός απόφασης: 691 / 2019

κρίση διαγωνισμός ενόψει και του αντικειμένου του (υπηρεσία), της ανωτέρω προϋπολογισθείσας δαπάνης του (άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016) και του χρόνου δημοσίευσης (28.01.2019) της Προκήρυξης στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ (άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 του Ν. 4412/2016), εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ενώ έχει γίνει χρήση και του τυποποιημένου εντύπου Προσφυγής (άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017).

4. Επειδή, εν γένει παραδεκτώς και με προφανές έννομο συμφέρον, άμεσο, προσωπικό και ενεστώς, η προσφεύγουσα εταιρεία στρέφεται κατά της υπόψη προσβαλλόμενης πράξης, σύμφωνα με τα άρθρα 360 και 367 του Ν. 4412/2016 και τα άρθρα 3 και 18 του Π.Δ. 39/2017, αφού υπέβαλε προσφορά στον υπό κρίση διαγωνισμό, η οποία απερρίφθη παρανόμως, ενώ αντιθέτως έγινε δεκτή η προσφορά της έτερης συμμετέχουσας, χωρίς να πληρούνται οι όροι του Νόμου και της Διακήρυξης, ως ισχυρίζεται. Η υπόψη Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με την παρ. 1 (γ) του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 (γ) του Π.Δ. 39/2017, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 30.04.2019 και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 10.05.2019. Κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η υπό κρίση Προσφυγή είναι τυπικά παραδεκτή και θα πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της.

5. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε τις υπ' αριθ. .../.../17.05.2019 απόψεις της επί των λόγων της Προσφυγής, αιτούμενη όπως απορριφθεί η εν λόγω Προσφυγή και διατηρηθεί η προσβαλλόμενη.

6. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 43 του Ν. 4605/2019 (ΦΕΚ Α' 52) ορίζεται ότι «42. Στο τέλος της παραγράφου 1 του άρθρου 365 προστίθενται εδάφια ως εξής: «Σε περίπτωση συμπληρωματικής αιτιολογίας επί της προσβαλλόμενης πράξης, αυτή υποβάλλεται έως και δέκα (10) ημέρες πριν την συζήτηση της προσφυγής και κοινοποιείται αυθημερόν στον

Αριθμός απόφασης: 691 / 2019

προσφεύγοντα μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ ή αν αυτό δεν είναι εφικτό με οποιοδήποτε πρόσφορο μέσο. Υπομνήματα επί των απόψεων και της συμπληρωματικής αιτιολογίας της Αναθέτουσας Αρχής κατατίθενται μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ έως πέντε (5) ημέρες πριν από τη συζήτηση της προσφυγής.». Η προσφεύγουσα απέστειλε, με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην Α.Ε.Π.Π. στις 04.06.2019, την από 04.06.2019 «Παρέμβαση» της, η οποία κατ' όρθη ερμηνεία αυτής, θα πρέπει να θεωρηθεί ως «Υπόμνημα» επί των απόψεων του αναθέτοντος φορέα, σύμφωνα με την προρρηθείσα διάταξη του άρθρου 43 του Ν. 4605/2019, καθώς το ένδικο βοήθημα της - κατ' άρθρο 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 7 του Π.Δ.39/2017 - Παρέμβασης παρέχεται προς άσκηση σε κάθε ενδιαφερόμενο του οποίου επηρεάζονται τα συμφέροντα από την άσκηση της Προσφυγής και κατά τούτο δε δύναται η ιδιότητα του προσφεύγοντος να συμπίπτει με αυτήν του παρεμβαίνοντος στο ίδιο πρόσωπο, ως εναργώς συνάγεται από τη γραμματική και συστηματική ερμηνεία των προδιαληφθεισών διατάξεων. Σε κάθε περίπτωση, το προαναφερόμενο από 04.06.2019 έγγραφο της προσφεύγουσας εταιρείας δε δύναται παραδεκτώς να ληφθεί υπόψη, ασχέτως του πως τιτλοφορείται («Παρέμβαση») ή ορθώς, κατά τα ανωτέρω, ερμηνεύεται («Υπόμνημα»), αφού από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, αυτό δεν προκύπτει να έχει κατατεθεί μέσω της πλατφόρμας του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ, ως απαιτείται τόσο από το άρθρο 43 του Ν. 4605/2019, αλλά και από τα άρθρα 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 7 του Π.Δ.39/2017 περί της παραδεκτής άσκησης Παρέμβασης και ως εκ τούτου θα πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτο.

7. Επειδή, με τον πρώτο λόγο της Προσφυγής της η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι με την προσβαλλόμενη απόφαση με την οποία απορρίφθηκε η προσφορά της ως απαράδεκτη λόγω μη συνάφειας του αντικειμένου των εκτελεσθέντων από την εταιρεία «...» (εφεξής «...») έργων, στη δάνεια εμπειρία της οποίας στηρίζεται η προσφεύγουσα, με το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης, υφίσταται παραβίαση του Νόμου και της Διακήρυξης, αφού η ανωτέρω αιτιολογία είναι ελλιπής, άλλως μη νόμιμη,

Αριθμός απόφασης: 691 / 2019

αφού δεν αιτιολογείται ποια έργα της εταιρείας «...» αξιολογήθηκαν ως μη συναφή με το αντικείμενο του διαγωνισμού. Επιπλέον και σε κάθε περίπτωση, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσβαλλόμενη εξεδόθη κατά πλάνη περί τα πράγματα, διότι το αντικείμενο όλων των προσκομισθεισών συμβάσεων – έργων της εταιρείας «...» είναι όχι μόνο συναφές, αλλά σχεδόν ταυτόσημο με το κύριο αντικείμενο της υπόψη προκήρυξης.

8. Επειδή, ο όρος 2.2.6 «*Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα*» της Διακήρυξης ορίζει «*Κατάλογο στον οποίο να αναφέρονται τα κυριότερα έργα παροχής συναφών υπηρεσιών των τριών τελευταίων ετών, με μνεία για κάθε υλοποίηση έργου:• του αναθέτοντα φορέα, είτε εμπίπτει στο δημόσιο είτε στον ιδιωτικό τομέα • της ημερομηνίας υλοποίησης του έργου• του ποσού του συμβατικού τιμήματος. Οι ενώσεις και οι κοινοπραξίες οικονομικών φορέων που υποβάλλουν κοινή προσφορά, υποβάλλουν τα παραπάνω κατά περίπτωση δικαιολογητικά για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει στην ένωση ή κοινοπραξία*». Περαιτέρω, στον όρο 2.2.8 «*Στήριξη στην ικανότητα τρίτων*» ορίζεται ότι «*Οι οικονομικοί φορείς μπορούν όσον αφορά τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας (της παραγράφου 2.2.5) και τα σχετικά με την Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (της παραγράφου 2.2.6), να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσεως των δεσμών τους με αυτούς. Στην περίπτωση αυτή, αποδεικνύουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους τους αναγκαίους πόρους, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων στην ικανότητα των οποίων στηρίζονται*». Επέκεινα, στον όρο 2.2.9.2 «*Αποδεικτικά μέσα*» της Διακήρυξης ορίζεται «*[...] Στην περίπτωση που προσφέρων οικονομικός φορέας ή ένωση αυτών στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.8 της παρούσας, οι φορείς στην ικανότητα των οποίων στηρίζεται υποχρεούνται στην υποβολή δικαιολογητικών που αποδεικνύουν ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της παρούσας και ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής κατά περίπτωση (παρ. 2.2.4 έως 2.2.8). [...] Β.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα αναγραφόμενα στην εν λόγω παράγραφο δικαιολογητικά*».

Αριθμός απόφασης: 691 / 2019

Τέλος, στον όρο 2.4.3 «Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» ορίζεται ότι «[...] 2.4.3.2 Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από τον αναθέτοντα φορέα με το κεφάλαιο Τεχνική Περιγραφή του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα».

9. Επειδή, προς πλήρωση των προδιαληφθεισών διατάξεων αναφορικά με τον όρο 2.2.6 της Διακήρυξης περί τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, η προσφύγουσα επικαλείται τη δάνεια εμπειρία της εταιρείας «...», αναφέροντας τούτο στη σχετική στήλη του υποβληθέντος Τ.Ε.Υ.Δ. της και υποβάλλοντας την απαιτούμενη από 15.03.2019 δήλωση δέσμευσης της (αρχείο με τίτλο «ΔΕΣΜΕΥΣΗ ...»). Περαιτέρω, από την επισκόπηση της προσφοράς της προσφεύγουσας προκύπτει ότι υποβλήθηκε νομίμως και το σχετικό έγγραφο Τ.Ε.Υ.Δ. της εταιρείας «...», στην ενότητα Γ «τεχνική και επαγγελματική ικανότητα», σελ. 23, του οποίου αναγράφονται τα κυριότερα έργα παροχής συναφών υπηρεσιών των τριών τελευταίων ετών, με μνεία για κάθε υλοποίηση έργου του αναθέτοντα φορέα, της ημερομηνίας υλοποίησης του έργου και του ποσού του συμβατικού τιμήματος, ήτοι αναφέρονται τα έργα «• Παροχή Υπηρεσιών Διανομής Μονάδων ... & Λοιπής Χώρας και Οδήγησης Υπ. Οχημάτων Μονάδων Παραγωγής 383.870,97€ 01/04/2018- 30/04/2018 ... • Παροχή Υπηρεσιών Διανομής Μονάδων και Καταστημάτων-συν Περιφέρειας ... 383.112,00€ 01/06/2018-30/11/2018 ... • ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗ ΕΡΓΟΥ ... 136.458€ 11/1/2016 ... • ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗ ΕΡΓΟΥ ...143.640€ 20/5/2016 ... • ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗ ΕΡΓΟΥ ... 143.640€ 22/7/2017 ... • ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗ ΕΡΓΟΥ ... 143.640€ 8/10/2016 ...», χωρίς να προκύπτει εναργώς εάν το αντικείμενο αυτών, ως περιγράφεται, καλύπτει τον όρο 1.3 «Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης»

Αριθμός απόφασης: 691 / 2019

και το άρθρο 3 «Αναλυτική Εκτέλεση του Έργου – Αναλυτική Περιγραφή του Έργου» του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης.

10. Επειδή, το άρθρο 310 παρ. 1, 2 και 5 του Ν. 4412/2016 προβλέπει ότι: «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, [...] Η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση, κατά το πρώτο εδάφιο, δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί. 3. Η διευκρίνιση ή η συμπλήρωση δεν πρέπει να εισάγει διακρίσεις, άνιση μεταχείριση των οικονομικών φορέων ή να έχει ως συνέπεια ευνοϊκή μεταχείριση συγκεκριμένου οικονομικού φορέα στη διαδικασία ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης. 4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες να διευκρινίσουν, μέσα σε εύλογη προθεσμία η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης της σχετικής πρόσκλησης, το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς που έχουν υποβάλει, αν περιέχει ασάφειες ή σσονος σημασίας ατέλειες, επουσιώδεις παραλείψεις ή πρόδηλα τυπικά ή υπολογιστικά σφάλματα που η αναθέτουσα αρχή κρίνει ότι μπορεί να θεραπευθούν. Η διευκρίνιση αυτή δεν πρέπει να έχει ως αποτέλεσμα την ουσιώδη αλλοίωση της προσφοράς και δεν πρέπει να προσδίδει αθέμιτο ανταγωνιστικό πλεονέκτημα στη συγκεκριμένη προσφορά σε σχέση με τις

Αριθμός απόφασης: 691 / 2019

λοιπές. 5. Η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα ή υποψήφιο, σύμφωνα με τις παραγράφους 1 έως 4, είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή, αν επίκειται αποκλεισμός του από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς».

11. Επειδή, περαιτέρω, στον όρο 3 «ΔΙΕΝΕΡΓΕΙΑ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑΣ - ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ 3.1 Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών» της Διακήρυξης ορίζεται ότι «Ο αναθέτων φορέας μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβληθεί, ή να διευκρινίσουν το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς τους, σύμφωνα με το άρθρο 102 του ν. 4412/2016».

12. Επειδή, σύμφωνα με την αιτιολογική έκθεση του Ν.4412/2016, με τις εν λόγω διατάξεις για τη Συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών (άρθρο 56 παρ. 3 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), εισάγεται ρύθμιση η οποία εξυπηρετεί στη διάσωση προσφορών οι οποίες πάσχουν από πρόδηλα σφάλματα ή επουσιώδεις παραλείψεις. Με τις παραγράφους 1, 2 και 3 δίνεται η δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή να καλεί τους προσφέροντες/υποψηφίους κατά τη διαδικασία ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή τα δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει. Ωστόσο, προκειμένου να διασφαλίζεται η αρχή της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των υποψηφίων, η δυνατότητα συμπλήρωσης/ διευκρίνισης που παρέχεται αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωσης ή συμπλήρωσης και δεν επιτρέπεται να άγει σε μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή νέων εγγράφων σε συμμόρφωση των όρων της διακήρυξης, αλλά μόνο στην διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί, αναφέροντας ενδεικτική περιπτωσιολογία.

13. Επειδή, στην υπό κρίση περίπτωση και από την επισκόπηση της προσφοράς της προσφεύγουσας προκύπτει ότι υποβλήθηκαν τα

Αριθμός απόφασης: 691 / 2019

οριζόμενα από τη διακήρυξη έγγραφα προς απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, αφού προσκομίσθηκε σχετικό έγγραφο Τ.Ε.Υ.Δ. της εταιρείας «...» με πίνακα, στον οποίο αναγράφονται τα κυριότερα έργα παροχής συναφών υπηρεσιών των τριών τελευταίων ετών, με μνεία για κάθε υλοποίηση έργου του αναθέτοντα φορέα, της ημερομηνίας υλοποίησης του έργου και του ποσού του συμβατικού τιμήματος (βλ. σκέψη 9 της παρούσας), ως η διακήρυξη απαιτεί, ενώ αναφορικά με τη συνάφεια των δηλούμενων αυτών έργων με το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης, δεν συνάγεται σαφώς από τον υπόψη πίνακα εάν ομοιάζουν ή/και ταυτίζονται, ως η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, με το αντικείμενο του υπό προκήρυξη έργου ως αυτό περιγράφεται στον όρο 1.3 *«Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης»* και το άρθρο 3 *«Αναλυτική Εκτέλεση του Έργου – Αναλυτική Περιγραφή του Έργου»* του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης. Ως εκ τούτου, όφειλε η αναθέτουσα αρχή, κατά δεσμία αρμοδιότητα, όπως καλέσει σε διευκρινίσεις, κατ' άρθρο 310 παρ. 5 και άρθρο 102 παρ. 5 (στο οποίο παραπέμπει ο όρος 3.1 της Διακήρυξης) του Ν. 4412/2016, την προσφεύγουσα, αφού επίκειται αποκλεισμός της προσφοράς της, σύμφωνα και με την πάγια νομολογία, η οποία, ενόψει της αρχής της τυπικότητας που διέπει τη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων, ορίζει ότι η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να καλεί τους προμηθευτές να συμπληρώσουν τα νομίμως, καταρχήν, υποβληθέντα δικαιολογητικά ή να παρέχουν σχετικές διευκρινίσεις και όχι να αναπληρώσουν μη υποβληθέντα ή μη νομίμως υποβληθέντα δικαιολογητικά (ΣτΕ 2454/09, ΕΑ ΣτΕ 457, 364/09, 738/09, 180/09, 567/08, 3075/08, 307/07, ΔΕφΑΘ 271/2011). Εν προκειμένω και σύμφωνα με τα γενόμενα δεκτά ανωτέρω, θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι γεννάται αμφιβολία ως προς το περιεχόμενο της προσφοράς και αν ο υποβληθείς πίνακας έργων της προσφεύγουσας καλύπτει τη συνάφεια των έργων που απαιτεί ο όρος 2.2.6 της Διακήρυξης (ΣτΕ 90/2010) και δοθέντος ότι δεν εκλήθη η προσφεύγουσα σε παροχή διευκρινήσεων, υφίσταται παράλειψη οφειλόμενης νόμιμης ενέργειας από τον αναθέτοντα φορέα και η

Αριθμός απόφασης: 691 / 2019

προσβαλλόμενη τυγχάνει ακυρωτέα κατά το μέρος που αποκλείει την προσφορά της.

14. Επειδή, περαιτέρω, η προσφεύγουσα προσάγει και επικαλείται τις υπ' αριθ. 1409/2016, 1381/2016, 1418/2016 και 1357/2016 συμβάσεις της δανείζουσας εμπειρίας εταιρείας «...» με την θυγατρική των ..., εταιρεία «...», καθώς και τις υπ' αριθ. .../2018, .../2018 συμβάσεις της ίδιας με την εταιρεία «...» και «κατάλογο έργων» της εταιρείας «...», της οποίας 100% θυγατρική είναι η προσφεύγουσα, των οποίων το αντικείμενο, αναφέρει ότι είναι συναφές με αυτό της υπό ανάθεση σύμβασης και συνεπώς καλύπτεται ο όρος 2.2.6 της Διακήρυξης, συμβάσεις που όμως προσκομίζονται το πρώτον ενώπιον της Α.Ε.Π.Π. και συνεπώς η κρίση εάν το αντικείμενο αυτών είναι συναφές και καλύπτουν τον ανωτέρω όρο της Διακήρυξης, θα πρέπει να γίνει, από τον αναθέτοντα φορέα κατά τα γενόμενα δεκτά ανωτέρω και κατ' εφαρμογή του άρθρου 310 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και του όρου 3.1 της Διακήρυξης.

15. Επειδή και κατά το μέρος που με την Προσφυγή της η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της προσφοράς της εταιρείας «...», αυτή τυγχάνει απαράδεκτη, ως αόριστη, αφού ουδέν αναφέρεται σχετικά με το για ποιους λόγους η προσφορά αυτή θα έπρεπε να απορριφθεί και συνεπώς ο λόγος αυτός της Προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί.

16. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η υπό κρίση Προσφυγή θα πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή ως βάσιμη, νόμω και ουσία, σύμφωνα με ό,τι κρίθηκε ανωτέρω και το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα να επιστραφεί (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την Προσφυγή.

Ακυρώνει την .../24.04.2019 (θέμα 4^ο) απόφαση του Συμβουλίου Διεύθυνσης του αναθέτοντος φορέα «...», αναφορικά με τον υπ' αριθ. ...

Αριθμός απόφασης: 691 / 2019

προκήρυξη ανοικτού διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου για την «Παροχή υπηρεσιών συναφών εργασιών και λειτουργίας θυρίδων συναλλαγής καταστημάτων ... Περιφερειακών Διευθύνσεων ... – ... – ...», κατά το μέρος που απερρίφθη η προσφορά της προσφεύγουσας εταιρείας με την επωνυμία «...» και κατά το μέρος που η εταιρεία με την επωνυμία «...» ανεδείχθη προσωρινή ανάδοχος.

Αναπέμπει στην αναθέτουσα αρχή προκειμένου να ενεργηθούν τα νόμιμα, κατά τα κριθέντα στις σκέψεις 13 και 14 της παρούσας.

Ορίζει την επιστροφή του προσκομισθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 11 Ιουνίου 2019 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη και εκδόθηκε την 1 Ιουλίου 2019.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Μαρία Κων. Μανδράκη

Ελένη Κατσίκια