

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΜΟΝΟΜΕΛΕΣ ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 29 Απριλίου 2022 υπό την Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος ΕΑΔΗΣΥ, κατόπιν της υπ' αριθμ. 634/2022 σε συνδυασμό με την υπ' αριθμ. 790/2022 Τροποποιητική αυτής Πράξης.

Για να εξετάσει την από 24.03.2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ και ήδη ΕΑΔΗΣΥ 451/24.03.2022 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρίας με την επωνυμία «.....» (εφεξής: η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στ... .., οδός, αρ., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά τ... .. (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται α) να ακυρωθεί η με ΑΠ 4195 της 20-01-2022 απόφαση τ... .. τ... .., σύμφωνα με την οποία αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος για την ομάδα με τίτλο «.....» και η εταιρεία με την επωνυμία «.....» στην ομάδα με τίτλο «.....» καθώς και η με ΑΠ της 10-03-2022 απόφαση τ... .., με την οποία αναδεικνύονται ως οριστικοί ανάδοχοι οι παραπάνω μετά την κλήση τους να προσκομίσουν τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που προβλέπονται στην διακήρυξη και τον έλεγχο αυτών και β) να υποχρεωθεί η αναθέτουσα αρχή όπως απευθύνει πρόσκληση στην προσφεύγουσα προς παροχή αποσαφηνίσεων επί της οικονομικής της προσφοράς, ώστε αυτή να διαλάβει την ορθή προσφορά της για τις δύο ομάδες της υπηρεσίας, με σκοπό την έκδοση αποφάσεως από την αναθέτουσα αρχή, η οποία να κατακυρώνει αμφότερες αυτές σε αυτήν και να την αναδεικνύει ως ανάδοχο του συνόλου

Αριθμός Απόφασης : 750 /2022

της υπηρεσίας, οι οποίες εκδόθηκαν στο πλαίσιο προκήρυξης από την αναθέτουσα αρχή του υπ' αριθμ. Ανοιχτού Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού με αντικείμενο την ανάδειξη αναδόχου για την παροχή Υπηρεσιών προϋπολογισθείσας αξίας 90.000,00 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν.4412/2016, ο οποίος αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) στις 22.10.2021 με ΑΔΑ καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της πρώτης κρινόμενης προσφυγής, έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 600,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη της σύμβασης, ήτοι 90.000,00 € ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.
2. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του, της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ, της νομικής φύσης και της δραστηριότητας που τ... ασκεί ως αναθέτουσα αρχή και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, υπάγεται στις διατάξεις του Ν. 4412/2016 και δη του Βιβλίου Ι αυτού. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του νόμου αυτού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρο 345, παρ. 1 και άρθρου 379, παρ. 7 αυτού, όπως ισχύουν, η δε ΑΕΠΠ και ήδη ΕΑΔΗΣΥ, ενώπιον της οποίας ασκούνται οι προσφυγές και υποβάλλονται τα σχετικά αιτήματα αναστολής, είναι αρμόδια για την εξέτασή τους.
3. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με την υπ' αριθμ. Διακήρυξη

Αριθμός Απόφασης : 750 /2022

προκήρυξε Ανοιχτό Ηλεκτρονικό Διαγωνισμό με αντικείμενο την ανάδειξη αναδόχου για την παροχή Υπηρεσιών προϋπολογισθείσας αξίας 90.000,00 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν.4412/2016, ο οποίος αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) στις 22.10.2021 με ΑΔΑΜ καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό

4. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στις 24.03.2022 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, οι δε προσβαλλόμενες αναρτήθηκαν στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 14.03.2021, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, κατά τα ως άνω.

5. Επειδή, στις 24.03.2022 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής, δια μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ προς τους ενδιαφερόμενους, σύμφωνα με το άρ. 365, παρ. 1, σημ. α' του Ν. 4412/2016 και το άρ. 9, παρ. 1, σημ. α' του π.δ. 39/2017.

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στις 31.03.2022 προς την ΑΕΠΠ δια μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ τις υπ' αρ. 23758/30.03.2022 απόψεις της, τις οποίες κοινοποίησε την ίδια ημέρα προς όλους τους συμμετέχοντες δια μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ.

7. Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 360 του Ν.4412/2016 και την παρ. 1 του άρθρου 3 του ΠΔ 39/2017 προβλέπεται ότι: *«Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας,*

Αριθμός Απόφασης : 750 /2022

υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».

8. Επειδή η προσφεύγουσα, ως προσφέρουσα του υπό κρίση διαγωνισμού, της οποίας η προσφορά κρίθηκε απορριπτέα (για το Τμήμα 2) θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενη, ως προς το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου, ερειδόμενο στη ζημία του από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς της (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣΤΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

9. Επειδή, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (Ε.Α. ΣΤΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται εφεξής και μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕΛΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.). Ταυτόχρονα, επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς σε αυτήν τα προς συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (βλ. Πράξη VI Τμήματος ΕΛΣυν 70/2006). Σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες

Αριθμός Απόφασης : 750 /2022

ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Όπως, δε, παγίως γίνεται δεκτό, οι αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης στους δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν στις αναθέτουσες αρχές να διατυπώνουν τους όρους διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης στην προκήρυξη του διαγωνισμού με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία, κατά τρόπο ώστε αφενός να παρέχουν σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και επιδεικνύοντες τη συνήθη επιμέλεια διαγωνιζομένους τη δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενο των όρων αυτών και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο, αφετέρου, να καθιστούν δυνατό τον αποτελεσματικό έλεγχο του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα τιθέμενα κριτήρια (Ε.Σ Κλ.Ε 157/2017, Τμ. VI 2452/2012, 1643/2014, 6869/2015, 261/2017, βλ. και ΔΕΚ απόφαση της 18.10.2001, C-19/2000, SIAC Construcion Ltd, σκέψεις 41 έως 44, απόφαση της 29.4.2004, C-496/1999 Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, σκέψη 111, απόφαση της 10.5.2012, C-368/10, Επιτροπή κατά Κάτω Χωρών σκ. 109 επ.). Άλλωστε, όπως παγίως έχει κριθεί, η αρχή της ίσης μεταχείρισης και η υποχρέωση διαφάνειας απαγορεύουν στην αναθέτουσα αρχή να απορρίψει προσφορά στηριζόμενη σε λόγους οι οποίοι δεν προβλέπονται στην οικεία προκήρυξη (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 28, και απόφαση Medipac—Καζαντζίδης, C-6/05, EU:C:2007:337, σκέψη 54).

10. Επειδή, ο τρόπος συντάξεως των προσφορών στα πλαίσια των δημοσίων διαγωνισμών διέπεται από την αρχή της τυπικότητας, η οποία αποσκοπεί στην εξασφάλιση αφενός της τηρήσεως των αρχών του ανταγωνισμού, της διαφάνειας και του ίσου μέτρου κρίσεως αφετέρου της ανάγκης ευχερούς συγκρίσεως των προσφορών μεταξύ τους καθώς και στην αποφυγή του κινδύνου αλλοιώσεως αυτών (ΣτΕ127/2015, 1971/2013, 194/2011, 804/2010, 3084/2008, 1895/2007, 3769/2003, ΕΑ 860, 689/2011, 1008/2009, 817/2008). Επίσης, όπως προαναφέρθηκε, σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιοκτικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της

Αριθμός Απόφασης : 750 /2022

διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Σύμφωνα με τα ανωτέρω, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, είτε κατά το στάδιο της εκτέλεσης αυτής, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000).

11. Επειδή, στο αρ. 102 του Ν. 4412/2016 «Συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών», ως ισχύει εν προκειμένω μετά την τροποποίησή του με το αρ. 42 Ν. 4782/2021 ορίζεται ότι : *«Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, οι αναθέτουσες αρχές, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητούν από τους προσφέροντες ή υποψήφιους οικονομικούς φορείς, όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλιπείς ή λανθασμένες, συμπεριλαμβανομένων εκείνων στο ΕΕΕΣ, ή όταν λείπουν συγκεκριμένα έγγραφα, να υποβάλλουν, να συμπληρώνουν, να αποσαφηνίζουν ή να ολοκληρώνουν τις σχετικές πληροφορίες ή τεκμηρίωση, εντός προθεσμίας όχι μικρότερης των δέκα (10) ημερών και όχι μεγαλύτερης των είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης».*

12. Επειδή, στην αιτιολογική έκθεση του Ν. 4782/2021 ως προς την τροποποίηση του αρ. 102 Ν. 4412/2016 επισημαίνονται τα εξής: *«Με το άρθρο 42 τροποποιείται το άρθρο 102 του ν. 4412/2016. Ειδικότερα, αναμορφώνονται πλήρως και απλοποιούνται οι διατάξεις, με τις οποίες παρέχεται η δυνατότητα συμπλήρωσης των υποβληθέντων στοιχείων της προσφοράς, με σκοπό τον περιορισμό των αδικαιολόγητων αποκλεισμών των οικονομικών φορέων για αυστηρά τυπικούς λόγους, ενώ πληρούνται κατ' ουσίαν οι προϋποθέσεις συμμετοχής. Συγκεκριμένα, προβλέπεται ότι οι*

Αριθμός Απόφασης : 750 /2022

αναθέτουσες αρχές, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητούν από τους οικονομικούς φορείς, όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλιπείς ή λανθασμένες, συμπεριλαμβανομένων εκείνων στο ΕΕΕΣ, ή όταν λείπουν συγκεκριμένα έγγραφα, να υποβάλουν, να συμπληρώνουν, να αποσαφηνίζουν ή να ολοκληρώνουν τις σχετικές πληροφορίες ή τεκμηρίωση, εντός προθεσμίας όχι μικρότερης των δέκα (10) ημερών και όχι μεγαλύτερης των είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Η προτεινόμενη τροποποίηση αποτελεί ουσιαστική μετατόπιση του εθνικού θεσμικού πλαισίου πλησιέστερα προς το πνεύμα της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ (παρ. 3άρθρου 56) της οποίας τη διατύπωση, ουσιαστικά, υιοθετεί. Η τροποποίηση του άρθρου κρίνεται αναγκαία χάριν της ανάπτυξης του ευρύτερου δυνατού υγιούς ανταγωνισμού, της κάμψης της τυπολατρείας και του φορμαλισμού και της διευκόλυνσης της πρόσβασης των μικρών και μεσαίων επιχειρήσεων στις δημόσιες συμβάσεις, προς όφελος της επιτυχούς έκβασης των διαγωνιστικών διαδικασιών και της καλύτερης εξυπηρέτησης του δημοσίου συμφέροντος. Με τη νέα διατύπωση του άρθρου 102, η αναθέτουσα αρχή δύναται να ζητήσει να διορθωθούν ή να συμπληρωθούν σε επιμέρους σημεία τα στοιχεία που περιλαμβάνονται σε ένα φάκελο υποψηφιότητας, αρκεί να μην τροποποιείται η προσφορά του οικονομικού φορέα με τέτοιο τρόπο ώστε να του δίνεται αθέμιτο πλεονέκτημα έναντι των λοιπών συμμετεχόντων στη διαδικασία ανάθεσης της σύμβασης και η αίτηση αυτή, της αναθέτουσας αρχής, να αφορά στοιχεία ή δεδομένα, των οποίων είναι αντικειμενικά εξακριβώσιμος ο προγενέστερος χαρακτήρας σε σχέση με το πέρας της προθεσμίας που είχε ταχθεί για την υποβολή υποψηφιότητας. Τα ανωτέρω ισχύουν κατ' αναλογία και για τυχόν ελλείπουσες δηλώσεις, υπό την προϋπόθεση ότι βεβαιώνουν γεγονότα αντικειμενικώς εξακριβώσιμα».

13. Επειδή, με την υπό κρίση Προσφυγή της η προσφεύγουσα με τον μόνο λόγο προσφυγής προβάλλει τους κάτωθι ισχυρισμούς επιδιώκοντας την ακύρωση των προσβαλλομένων πράξεων: «Επειδή σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 102 του Νόμου 4412/2016, ο οποίος, κατά ρητή πρόβλεψη της διακηρύξεως, διέπει το παραπάνω δημόσιο διαγωνισμό, ορίζεται σαφώς ότι «Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, οι

Αριθμός Απόφασης : 750 /2022

αναθέτουσες αρχές, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητούν από τους προσφέροντες ή υποψήφιους οικονομικούς φορείς, όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλιπείς ή λανθασμένες, συμπεριλαμβανομένων εκείνων στο ΕΕΕΣ, ή όταν λείπουν συγκεκριμένα έγγραφα, να υποβάλλουν, να συμπληρώνουν, να αποσαφηνίζουν ή να ολοκληρώνουν τις σχετικές πληροφορίες ή τεκμηρίωση, εντός προθεσμίας όχι μικρότερης των δέκα (10) ημερών και όχι μεγαλύτερης των είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης». Η ανωτέρω νόμιμη υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής περί προσκλήσεως των οικονομικών φορέων να αποσαφηνίσουν τις υποβληθείσες τεχνικές ή οικονομικές τους προσφορές, επιτείνεται όταν η ασάφεια της υποβληθείσας τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς του οικονομικού φορέα, έχει προκληθεί και οφείλεται σε πρόδηλο σφάλμα της αναθέτουσας αρχής επί της διαγωνιστικής διαδικασίας. Επειδή στην προκειμένη περίπτωση το Πανεπιστήμιο Πατρών διενέργησε ηλεκτρονικό διαγωνισμό μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ και στον οποίο κάθε συμμετέχοντας μπορούσε να υποβάλλει την προσφορά του στις δύο ομάδες του διαγωνισμού. Σύμφωνα με όλες τις αναφορές που γίνονται στην διακήρυξη (άρθρα που περιγράφουν των διαδικασία υποβολής προσφοράς, άρθρα για την οικονομική προσφορά, άρθρα των τεχνικών περιγραφών, παραρτήματα κτλ) οι ομάδες του διαγωνισμού είχαν τίτλο :

ΟΜΑΔΑ 1 : Επισκευή εγκαταστάσεων προκλιματισμένου αέρα - εξαερισμού, σε χώρο του κτιρίου της Κεντρικής Βιβλιοθήκης, όπως αναλυτικά αναφέρεται στην Τεχνική Περιγραφή.

ΟΜΑΔΑ 2 : Επισκευή εγκαταστάσεων κλιματισμού, στο κτίριο Πειραματόζων, όπως αναλυτικά αναφέρεται στην Τεχνική Περιγραφή.

Οι κωδικοί CPV όπως προσδιορίζονται στο άρθρο 1.3 της διακήρυξης είναι, οδηγώντας στο συμπέρασμα, εφόσον δεν γίνεται άλλη αναφορά, τον προσφέροντα οικονομικό φορέα ότι ο πρώτος αφορά την πρώτη ομάδα και ο δεύτερος την δεύτερη και συγκεκριμένα ότι έχουμε :

ΟΜΑΔΑ 1:, όπως αναλυτικά αναφέρεται στην Τεχνική Περιγραφή.

Αριθμός Απόφασης : 750 /2022

Με κωδικοποίηση κατά CPV

ΟΜΑΔΑ 2 :, όπως αναλυτικά αναφέρεται στην Τεχνική Περιγραφή. .

Με κωδικοποίηση κατά CPV

Στον παραπάνω διαγωνισμό συμμετείχε η εταιρία μας «.....» και δύο ακόμη οικονομικοί φορείς και συγκεκριμένα η εταιρεία με την επωνυμία «.....» και η εταιρεία με την επωνυμία «.....».

Σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.4γ της οικείας διακήρυξης ζητούνταν από τους συμμετέχοντες ότι «Οι προσφέροντες θα υποβάλλουν την ηλεκτρονική οικονομική προσφορά του συστήματος (σε αρχείο pdf ηλεκτρονικά υπογεγραμμένο). Οι υποψήφιοι ανάδοχοι καλούνται να υποβάλουν ηλεκτρονικά, με την ένδειξη “ΕΝΤΥΠΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ” και τους πίνακες που παρατίθενται στο Παράρτημα II, σε ξεχωριστό ηλεκτρονικό αρχείο, ηλεκτρονικά υπογεγραμμένο.». Σε εφαρμογή του παραπάνω άρθρου κατατέθηκαν από τους τρεις συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς οι επισυναπτόμενες στην παρούσα οικονομικές προσφορές (συνημμένα 1, 2, και 3). Οι παραπάνω οικονομικές προσφορές που συντάχθηκαν σύμφωνα με το Παράρτημα II της διακήρυξης η περιγραφή των ομάδων και η σειρά τους ήταν αυτή που ορίζεται στην διακήρυξη και συνοπτικά τα προσφερόμενα ποσά αλλά και οι εκπτώσεις που προκύπτουν σε σχέση με τον προϋπολογισμό, για κάθε ομάδα εργασιών της διακήρυξης φαίνονται στον παρακάτω πίνακα:

| Α/Α | ΠΡΟΫΠΟ- ΛΟΓΙΣΜΟΣ | ΘΕΡΜΟΡΟΗ | | ICON GROUP | | AG TECH | |
|---------|---------------------|-----------|---------|------------|---------|-----------|---------|
| | | ΠΡΟΣΦΟΡΑ | ΕΚΠΤΩΣΗ | ΠΡΟΣΦΟΡΑ | ΕΚΠΤΩΣΗ | ΠΡΟΣΦΟΡΑ | ΕΚΠΤΩΣΗ |
| ΟΜΑΔΑ 1 | 43.000,00 | 29.430,00 | 31,56% | 30.820,00 | 28,33% | 32.200,00 | 25,12% |
| ΟΜΑΔΑ 2 | 47.000,00 | 33.240,00 | 29,28% | 39.215,00 | 16,56% | 38.560,00 | 17,96% |

Από τα παραπάνω γίνονται εμφανή άμεσα τα παρακάτω :

1. Η εταιρεία μας είναι μειοδότης και στις δύο ομάδες του διαγωνισμού
2. Οι προσφερόμενες εκπτώσεις από την εταιρεία μας ανά ομάδα της υπηρεσίας είναι παρόμοιες περί το 30%, πράγμα που δείχνει το ενδιαφέρον μας να διεκδικήσουμε αμφότερες τις ομάδες της υπηρεσίας, που σημειωτέον

Αριθμός Απόφασης : 750 /2022

αφορούν παρόμοια υλικά προς προμήθεια κι εγκατάσταση (στην πρώτη περίπτωση μια αερόψυκτη αντλία θερμότητας για παραγωγή κρύου και ζεστού νερού και την σύνδεσή της στο δίκτυο του κτιρίου της Κεντρικής Βιβλιοθήκης και στην δεύτερη περίπτωση έναν αερόψυκτο ψύκτη για παραγωγή κρύου νερού και την σύνδεσή του στο δίκτυο του κτιρίου των Πειραματόζων).

Με αποκλειστική ευθύνη της Αναθέτουσας Αρχής στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ χωρίς προφανή λόγο αλλά και χωρίς να υπάρξει αντίστοιχη ειδοποίηση μας μέσω του συστήματος, η σειρά των ομάδων της υπηρεσίας άλλαξε σε σχέση με την σειρά που αυτές εμφανιζόταν στην διακήρυξη. Ταυτόχρονα άλλαξε και η κωδικοποίησή τους κατά CPV αντιστρέφοντας τους κωδικούς των ομάδων. Έτσι οι δύο ομάδες εμφανιζόταν στο σύστημα όπως παρακάτω :

ΟΜΑΔΑ 1 :

ΟΜΑΔΑ 2 :

Η παραπάνω αλλαγή δεν ήταν δυνατόν να γίνει αντιληπτή από την εταιρία μας, δεδομένης της εύλογης πεποιθήσεως μας ότι, η αναθέτουσα αρχή θα τηρήσει τους τεθειμένους με την Διακήρυξη όρους και δεν θα μεταβάλει ουσιαδώς αυτούς άνευ ειδοποίησης των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων.

Οι οικονομικές προσφορές που παράχθηκαν από το σύστημα με την περιγραφή των ομάδων του συστήματος (συνημμένα 4, 5, και 6) φαίνονται στον παρακάτω πίνακα συνοπτικά με τα προσφερόμενα ποσά αλλά και τις εκπτώσεις που προκύπτουν σε σχέση με τον προϋπολογισμό, για κάθε ομάδα εργασιών.

| Α/Α | ΠΡΟΫΠΟ- ΛΟΓΙΣΜΟΣ | ΘΕΡΜΟΡΟΗ | | ICON | | AG TECH | |
|---------|---------------------|-----------|---------|-----------|---------|-----------|---------|
| | | ΠΡΟΣΦΟΡΑ | ΕΚΠΤΩΣΗ | ΠΡΟΣΦΟΡΑ | ΕΚΠΤΩΣΗ | ΠΡΟΣΦΟΡΑ | ΕΚΠΤΩΣΗ |
| ΟΜΑΔΑ 1 | 43.000,00 | 33.240,00 | 22,70% | 39.215,00 | 8,80% | 32.200,00 | 25,12% |
| ΟΜΑΔΑ 2 | 47.000,00 | 29.430,00 | 37,38% | 30.820,00 | 34,43% | 38.560,00 | 17,96% |

Από τα παραπάνω γίνονται εμφανή τα παρακάτω :

1. Οι προσφερόμενες τιμές από την εταιρεία μας είναι ίδιες με αυτές της οικονομικής προσφοράς της διακήρυξης αλλά τοποθετημένες αντίστροφα.

Αριθμός Απόφασης : 750 /2022

2. Οι προσφερόμενες εκπτώσεις ανά ομάδα της υπηρεσίας δεν έχουν καμία σχέση μεταξύ τους. Ενώ αρχικά στην οικονομική προσφορά μας που συντάχθηκε σύμφωνα με την διακήρυξη ήταν συναφείς και περί το 30%, τώρα έχουν απόκλιση κοντά στις δεκαπέντε ποσοστιαίες μονάδες η μία με την άλλη.
3. Είναι εμφανές ότι έχει εμφιλοχωρήσει σφάλμα στην αποτύπωση τους.
4. Το ίδιο σφάλμα και σε μεγαλύτερο βαθμό υπάρχει με την προσφορά της εταιρείας

Η παραπάνω ενέργεια της αναθέτουσας αρχής να αλλάξει αυθαίρετα και χωρίς να ειδοποιήσει τους συμμετέχοντες την σειρά των δύο ομάδων της υπηρεσίας, αλλάζοντας ταυτόχρονα και την κωδικοποίησή τους κατά CPV, συνιστά ουσιώδη τροποποίηση των όρων της διακήρυξης εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής, η οποία (ουσιώδης τροποποίηση όρων) επέβαλλε στην αναθέτουσα αρχή, κατ' εφαρμογή του με αριθμό 2.1.3 ρητού όρου της Διακηρύξεως, να προβεί σε άμεση διόρθωση και ενημέρωση των οικονομικών φορέων, παρατείνοντας ενδεχομένως παράλληλα και την προθεσμία υποβολής των οικονομικών προσφορών κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στον προαναφερθέντα όρο της Διακηρύξεως.

Κατά πάσα δε περίπτωση η αναθέτουσα αρχή, αφού διαπίστωσε πρώτον ότι είχε εμφιλοχωρήσει πρόδηλο σφάλμα στη σειρά των προκηρυχθέντων ομάδων της υπηρεσίας του διαγωνισμού και την κωδικοποίησή τους κατά CPV και δεύτερον ότι οι προτεινόμενες από την εταιρία μας τιμές δεν συνέπιπταν στις υποβαλλόμενες δύο οικονομικές προσφορές (της διακήρυξης και του συστήματος), όφειλε, σύμφωνα με την προρρηθείσα εφαρμοστέα διάταξη του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016 να απευθύνει πρόσκληση προς την εταιρία μας για την παροχή διευκρινήσεων και την ορθή αντιστοίχιση των ομάδων των οικονομικών μας προσφορών, δεδομένου ότι ήταν προφανής η διάσταση μεταξύ τους.

Η παράλειψη της αναθέτουσας αρχής να μας καλέσει προς παροχή των ανωτέρω απαραίτητων και αναγκαίων διευκρινήσεων, είχε ως αποτέλεσμα την έκδοση των προσβαλλομένων αποφάσεων, ήτοι 1. Της απόφασης με ΑΠ 4195 της 20-01-2022 του Πρυτανικού Συμβουλίου του Πανεπιστημίου Πατρών

Αριθμός Απόφασης : 750 /2022

σύμφωνα με την οποία αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος η εταιρίας μας στην ομάδα με τίτλο «.....» και η εταιρεία με την επωνυμία «.....» στην ομάδα με τίτλο «.....» και 2. Της απόφασης με ΑΠ 18264 της 10-03-2022 της Συγκλήτου του Πανεπιστημίου Πατρών με την οποία αναδεικνύονται ως οριστικοί ανάδοχοι οι παραπάνω μετά την κλήση τους να προσκομίσουν τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που προβλέπονται στην διακήρυξη και τον έλεγχο αυτών».

14. Επειδή, μετά την εκτίμηση του ανωτέρω προβαλλόμενου ισχυρισμού καθώς και των περί του αντιθέτου ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής, όπως αυτοί διατυπώνονται αναλυτικά στις απόψεις της, βάσει της ισχύουσας νομοθεσίας καθώς και βάσει του κανονιστικού πλαισίου της επίμαχης Διακήρυξης επί του μόνου λόγου προσφυγής θα πρέπει να γίνουν δεκτά τα εξής : Από το περιεχόμενο του όρου 1.3 της Διακήρυξης «Συνοπτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της Σύμβασης», στο οποίο αναφέρεται ότι «*Η παρεχόμενη υπηρεσία κατατάσσεται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου Δημοσίων Συμβάσεων (CPV) :,*» με την παράθεση των κωδικών με την ως άνω ακριβώς σειρά και δεδομένου ότι στον ίδιο όρο εν συνεχεία παρατίθεται Πίνακας με την υποδιαίρεση της Σύμβασης σε τμήματα με την εξής μορφή

| | ΤΜΗΜΑΤΑ | Κατ' αποκοπή | Τιμή πλήρους εγκατάστασης |
|---------|--|---------------------|----------------------------------|
| ΟΜΑΔΑ 1 | όπως αναλυτικά αναφέρεται στην Τεχνική Περιγραφή. | ΙΕΜ. 1 | 43.000.00 € |
| ΟΜΑΔΑ 2 |, όπως αναλυτικά αναφέρεται στην Τεχνική Περιγραφή. | ΙΕΜ. 1 | 47.000.00 € |
| | | ΑΘΡΟΙΣΜΑ | 90.000.00 € |
| | | Φ.ΠΑ. 24% | 21.600.00 € |
| | | ΣΥΝΟΛΟ | 111.600,00 € |

ΦΔΔΔ

Αριθμός Απόφασης : 750 /2022

δίδεται πράγματι η εύλογη πεποίθηση στον μέσο επιμελή συμμετέχοντα ότι ο κωδικός (CPV) : αντιστοιχεί στο Τμήμα 1 «.....» και ότι ο κωδικός (CPV) : αντιστοιχεί στο Τμήμα 2 «.....». Περαιτέρω, από την ανωτέρω διατύπωση του σχετικού όρου της Διακήρυξης προκύπτει πέραν αμφισβήτησης ότι το Τμήμα 1 της σύμβασης συνιστά η «.....» και το Τμήμα 2 της σύμβασης συνιστά η «.....». Η ανωτέρω άποψη ενισχύεται -αν όχι και αποδεικνύεται- από το γεγονός ότι άπασες οι τρεις συμμετέχουσες εταιρείες υπέβαλαν τις προσφορές τους διαλαμβάνοντας ότι η σειρά αποτύπωσης των Τμημάτων ακολουθεί τα οριζόμενα στη Διακήρυξη. Το γεγονός δε ότι στην ηλεκτρονική φόρμα της οικονομικής προσφοράς, που παράγεται από το ηλεκτρονικό σύστημα του διαγωνισμού, η σειρά αποτύπωσης των Τμημάτων της σύμβασης είναι αντεστραμμένη (και συνακόλουθα αντεστραμμένοι είναι και η κωδικοί CPV) με αποτέλεσμα να εμφανίζεται ως Τμήμα 1 η «.....» και ως Τμήμα 2 η «.....», μπορεί εύκολα να παρασύρει τον μέσο επιμελή διαγωνιζόμενο σε πλημμελή συμπλήρωση της ως άνω ηλεκτρονικής φόρμας, μη αναγόμενη ωστόσο εξ ολοκλήρου σε δική του ευθύνη, όπως συνέβη εν προκειμένω. Η ως άνω όμως πλημμέλεια κατά τη συμπλήρωση της ηλεκτρονικής φόρμας της οικονομικής προσφοράς, ήτοι η εν τέλει συμπλήρωση του ποσού της οικονομικής προσφοράς της προσφεύγουσας για το Τμήμα 1 στη θέση συμπλήρωσης του ποσού της οικονομικής προσφοράς για το Τμήμα 2 και αντίστροφα, οφειλόμενη σε παραδρομή από σφάλμα της αναθέτουσας αρχής, δεν άγει στην άνευ ετέρου απόρριψη της οικονομικής προσφοράς της προσφεύγουσας, αλλά δύναται να τύχει διευκρίνισης μετά την κλήση της διαγωνιζόμενης εταιρείας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής κατά τη διαδικασία που ορίζεται στο αρ. 102 Ν. 4412/2016. Η ανωτέρω κλήση της συμμετέχουσας εταιρείας καθίσταται επιτακτική χάριν πλήρους διαφάνειας εν προκειμένω για τον επιπλέον λόγο ότι η οικονομική προσφορά, που υπέβαλε η προσφεύγουσα παρουσιάζει απόκλιση από τα δηλωθέντα στην οικονομική προσφορά, που παρήγαγε το ηλεκτρονικό σύστημα του διαγωνισμού (ΕΣΗΔΗΣ), γεγονός το οποίο χρήζει διευκρίνισης προς άρση της προκαλούμενης ασάφειας από το περιεχόμενο των δύο εγγράφων. Επομένως, η αναθέτουσα αρχή έσφαλε κατά την απόρριψη της οικονομικής

Αριθμός Απόφασης : 750 /2022

προσφοράς της προσφεύγουσας, ιδίως δε της οικονομικής Προσφοράς για το Τμήμα 2 («.....»), την οποία και εν τέλει απέρριψε, χωρίς προηγουμένως να καλέσει αυτήν σε παροχή διευκρινίσεων σύμφωνα με το αρ. 102 Ν. 4412/2016, δοθέντος ότι μεταξύ των δύο εγγράφων της οικονομικής προσφοράς της φαίνεται να έχει εμφιλοχωρήσει σφάλμα μετά την αντιστροφή των Τμημάτων της σύμβασης εκ μέρους της αναθέτουσας στην ηλεκτρονική φόρμα οικονομικής προσφοράς του συστήματος. Συνεπώς, ο υπό εξέταση λόγος προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός κατά τα ανωτέρω.

15. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω σκέψεων, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή κατά το σκεπτικό.

16. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, το κατατεθέν παράβολο θα πρέπει να επιστραφεί.

Για τους λόγους αυτούς

1. Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.
2. Ακυρώνει τις προσβαλλόμενες κατά το σκεπτικό.
3. Διατάσσει την επιστροφή του κατατεθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 29.04.2022 και εκδόθηκε στις 19.05.2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

ΤΟ ΜΕΛΟΣ

ΑΙΚΑΤΕΡΙΝΗ ΖΕΡΒΟΥ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΕΥΑΓΓΕΛΙΑ ΠΕΤΡΟΥ

α/α

ΦΩΤΕΙΝΗ ΜΑΡΑΝΤΙΔΟΥ