

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

4ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της την 10 Σεπτεμβρίου 2018 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης Κίτσος, Πρόεδρος, Μαρία-Ελένη Σιδέρη, Εισηγήτρια και Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Μέλη, δυνάμει της υπ' αριθμ. 1/2018 απόφασης της Ολομέλειας της ΑΕΠΠ.

Για να εξετάσει την από 02.08.2018 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)/746/03.08.2018 της προσφεύγουσας με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της «ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΤΗΣ ΕΛΛΗΝΙΚΟΥ ΔΙΚΤΥΟΥ ΔΙΑΝΟΜΗΣ ΗΛΕΚΤΡΙΚΗΣ ΕΝΕΡΓΕΙΑΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» (Δ.Ε.Δ.Δ.Η.Ε. Α.Ε.) και

Της παρεμβαίνουσας με την επωνυμία «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Με την Προδικαστική Προσφυγή η αιτούσα επιδιώκει όπως ακυρωθεί το υπ' αριθμ. ΔΥΠΜ/6367/24.07.2018 Πρακτικό Αξιολόγησης Υποφακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», που εκδόθηκε στο πλαίσιο της υπ' αριθμ. 517802/2018 Διακήρυξης, με αντικείμενο τον «Καθαρισμό κτιρίων της ΔΕΔΔΗΕ Α.Ε. στον Νομό Αττικής», προϋπολογισμού 1.773.504,00 € πλέον Φ.Π.Α., με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, και, επικουρικώς, αιτείται τη ματαίωση και επαναπροκήρυξη του Διαγωνισμού.

Με την Παρέμβαση η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της Προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαρία-Ελένη Σιδέρη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της ανωτέρω Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως έχει προσκομιστεί, ελεγχθεί και δεσμευτεί αντίστοιχα, το ηλεκτρονικό παράβολο υπέρ Ελληνικού Δημοσίου με κωδικό 227854614958 1001 0092, ποσού ευρώ οκτώ χιλιάδων οκτακοσίων εξήντα οκτώ (€8.868,00), σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α΄ 147) και 5 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α΄ 64).

2. Επειδή, η προσφεύγουσα άσκησε την Προδικαστική Προσφυγή της κάνοντας χρήση του τυποποιημένου εντύπου της ΑΕΠΠ, όπως προβλέπεται από τα άρθρα 362 παρ. 2 Ν. 4412/2016 και 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017.

3. Επειδή, η ΑΕΠΠ είναι καθ' ύλην αρμόδια βάσει του συνολικού ποσού της Διακήρυξης του Διαγωνισμού (εκ ποσού 1.773.504,00€ πλέον Φ.Π.Α.), σύμφωνα με τα άρθρα 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2017 και 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, ενώ επιπλέον θεμελιώνεται και η κατά χρόνο αρμοδιότητά της, όπως απαιτείται από τις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, τροποποιηθείσας της διάταξης δυνάμει του άρθρου 43 παρ. 4 Ν. 4487/2016 (ΦΕΚ Α΄ 116), δεδομένου πως η αντίστοιχη διαγωνιστική διαδικασία ξεκίνησε μετά τις 26.06.2017.

4. Επειδή, η Προδικαστική Προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 361 παρ. 1 περ. (α) του Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. (α) του Π.Δ. 39/2017, ήτοι εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στην προσφεύγουσα, η οποία έγινε με τη χρήση ηλεκτρονικών μέσων (μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας «sourceONE») την 24.07.2018.

5. Επειδή, η προσφεύγουσα έχει έννομο συμφέρον για την άσκηση της υπό κρίση Προσφυγής, καθώς δραστηριοποιείται ενεργά στον τομέα που αποτελεί το αντικείμενο της υπό ανάθεση υπηρεσίας και έχει υποβάλει

προσφορά στο πλαίσιο της διενεργούμενης διαγωνιστικής διαδικασίας, με συνέπεια να υφίσταται βλάβη, κατά τα άρθρα 360 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και 3 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017, λόγω της απόρριψης της προσφοράς της κατά το στάδιο αξιολόγησης των Δικαιολογητικών συμμετοχής και των Τεχνικών προσφορών.

6. Επειδή, η Παρέμβαση έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στον διαδικτυακό τόπο του Διαγωνισμού (μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας «sourceONE») την 07.08.2018 και κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, έλαβε δε ΓΑΚ ΠΑΡ/425 και ημερομηνία 07.08.2018. Ειδικότερα, κατατέθηκε εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και 7 του Π.Δ. 39/2017, ήτοι εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της Προδικαστικής Προσφυγής στην παρεμβαίνουσα, η οποία έγινε με τη χρήση ηλεκτρονικών μέσων (μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας «sourceONE») την 03.08.2018.

7. Επειδή, η παρεμβαίνουσα έχει έννομο συμφέρον, καθώς η Προδικαστική Προσφυγή της αιτούσας επιδιώκει την ακύρωση της απόφασης, δυνάμει της οποίας αποκλείστηκε η προσφεύγουσα, ανταγωνίστρια εταιρεία από τη διαγωνιστική διαδικασία και, επικουρικώς αιτείται τη ματαίωση και επαναπροκήρυξη του Διαγωνισμού, στον οποίο η παρεμβαίνουσα έχει μείνει μοναδική συμμετέχουσα, με αποτέλεσμα να διατηρεί προσδοκία να αναδειχθεί προσωρινή ανάδοχος. Σημειώνεται ότι η Παρέμβαση ασκείται εν γένει παραδεκτώς.

8. Επειδή, η υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία υπάγεται στις διατάξεις των άρθρων του ΒΙΒΛΙΟΥ ΙΙ του Ν. 4412/2016, με την επιφύλαξη της παραγράφου 7 του άρθρου 222 για τις εταιρείες του Κεφαλαίου Β' του Ν. 3429/2005 (Α' 314) που δραστηριοποιούνται στον τομέα της ενέργειας, καθώς σύμφωνα με το άρθρο 229 παρ. 1 εδ. α', η διανομή ηλεκτρισμού περιλαμβάνεται ρητά στις δραστηριότητες, οι οποίες απευθείας εντάσσονται στο πεδίο εφαρμογής του. Επειδή, σύμφωνα με την παράγραφο 3 του άρθρου 345

του ίδιου Νόμου, ως αναθέτουσες αρχές του ΒΙΒΛΙΟΥ IV νοούνται και οι αναθέτοντες φορείς της περίπτωσης 1 της παραγράφου 1 του άρθρου 2.

9. Επειδή, ενώ σύμφωνα με το άρθρο 258 του Ν. 4412/2016 οι αναθέτουσες αρχές και οι αναθέτοντες φορείς του ΒΙΒΛΙΟΥ II υποχρεούνται να διενεργούν τις διαγωνιστικές διαδικασίες προϋπολογισμού ανώτερου των €60.000 μέσω Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ., η Δ.Ε.Δ.Δ.Η.Ε. Α.Ε., με την υπ' αριθμ 8174/23.01.2018 κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομίας και Ανάπτυξης και Ενέργειας και Περιβάλλοντος, η οποία εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση της παρ. 11 του άρθρου 258, εξαιρέθηκε από την υποχρέωση διενέργειας των διαγωνιστικών διαδικασιών μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, καθώς κρίθηκε από την αρμόδια Γενική Διεύθυνση Δημοσίων Συμβάσεων και Προμηθειών της Γενικής Γραμματείας Εμπορίου και Προστασίας Καταναλωτή ότι κατέχει άδεια χρήσης πλατφόρμας διαγωνισμών ισοδύναμων λειτουργικότητας και συγκεκριμένα της ηλεκτρονικής πλατφόρμας «sourceONE» της «cosmoONE».

10. Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 4.1. της Διακήρυξης: «αποφαινόμενα όργανα του ΔΕΔΔΗΕ στο πλαίσιο του παρόντος διαγωνισμού είναι ο Γενικός Διευθυντής Επιχειρησιακών Λειτουργιών (ΓΔΕΛ) για την αξιολόγηση του Υποφακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» και το Διοικητικό Συμβούλιο του ΔΕΔΔΗΕ για τα υπόλοιπα». Επειδή, περαιτέρω, σύμφωνα με την παρ. 15.4. της Διακήρυξης: «η εισήγηση της αρμόδιας επιτροπής διαβιβάζεται στον Γενικό Διευθυντή Επιχειρησιακών Λειτουργιών του ΔΕΔΔΗΕ ο οποίος αποφασίζει. Η απόφαση αυτή που επικυρώνει τα αποτελέσματα του σταδίου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» κοινοποιείται μέσω του Συστήματος σε όλους τους προσφέροντες. Επειδή, τέλος, το αναρτηθέν στην ηλεκτρονική πλατφόρμα «sourceONE» της «cosmoONE» την 24.07.2018, υπ' αριθμ. ΔΥΠΜ/6367/24.07.2018 Πρακτικό Αξιολόγησης Υποφακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», κατά του οποίου στρέφεται η υπό κρίση Προσφυγή, έχει εγκριθεί από τον Γενικό Διευθυντή Επιχειρησιακών Λειτουργιών και, κατά συνέπεια, έχει εκτελεστό χαρακτήρα.

11. Επειδή, στον υπό κρίση δημόσιο Διαγωνισμό (ΘΥΜ-DPT-51548) υπέβαλαν προσφορά οι ακόλουθοι οικονομικοί φορείς: 1), 2) και 3) Μετά την αξιολόγηση των Δικαιολογητικών Συμμετοχής και των Τεχνικών Προσφορών, ο Γενικός Διευθυντής Επιχειρησιακών Λειτουργιών ενέκρινε το Πρακτικό της Επιτροπής, σύμφωνα με το οποίο η προσφορά του Οικονομικού Φορέα «.....» κρίθηκε ως τυπικά και τεχνικά παραδεκτή, ενώ οι υποβληθείσες προσφορές των οικονομικών Φορέων «.....» και «.....» απορρίφθηκαν, δεδομένου ότι αποκάλυψαν τα στοιχεία της οικονομικής προσφοράς κατά την αποσφράγιση των Δικαιολογητικών συμμετοχής κα των Τεχνικών προσφορών, ενώ η αποκάλυψη της προσφερόμενης τιμής άμεσα ή έμμεσα, σε άλλα οποιαδήποτε στοιχεία, πλην του φακέλου της Οικονομικής προσφοράς συνιστά λόγο απόρριψης των προσφορών.

12. Επειδή, η προσφεύγουσα επικαλείται πλημμέλειες της προσβαλλόμενης πράξης και συγκεκριμένα ισχυρίζεται ότι η προσφορά της δεν έπρεπε να απορριφθεί και ότι η προσβαλλόμενη πράξη «αντιβαίνει στις αρχές της ασφάλειας δικαίου, της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης, της τυπικότητας των δημοσίων συμβάσεων, της διαφάνειας, της αναλογικότητας και του ευρύτερου δημοσίου συμφέροντος, που επιτυγχάνεται με τον ευρύτερο δυνατό ανταγωνισμό», καθ' ότι ο αποκλεισμός της «οφείλεται αποκλειστικά σε υπαιτιότητα της αναθέτουσας αρχής, πρωτίστως ένεκα σοβαρών παραλείψεων της διακήρυξης και πλημμελειών στην πλατφόρμα της ηλεκτρονικής υποβολής των προσφορών». Ειδικότερα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι, έχοντας προηγουμένως επικοινωνήσει με την Υπηρεσία Υποστήριξης Πελατών της πλατφόρμας υποβολής των προσφορών, επισύναψε ως ήταν εύλογο και επιβεβλημένο από τη Διακήρυξη, στο πεδίο με τίτλο «Οικονομική προσφορά» την οικονομική της προσφορά και στο πεδίο με τίτλο «Δικαιολογητικά συμμετοχής & Τεχνική προσφορά» την τεχνική της προσφορά. Στη συνέχεια, με έκπληξη διαπίστωσε μεταγενέστερα ότι υπήρχε οδηγός χρήσης «που υποδείκνυε την εξωφθάλμως παράλογη απαίτηση να επισυναφθεί κάτω από το

πεδίο Οικονομική προσφορά η τεχνική μας προσφορά!! Με άλλα λόγια, η αναθέτουσα αρχή μας υπέδειξε για πρώτη φορά, μετά από αποσφράγιση της προσφοράς μας, την ύπαρξη ενός οδηγού χρήσης του συστήματος, ο οποίος ούτε ήταν ενσωματωμένος στην ογκωδέστατη προκήρυξη, ούτε αναρτήθηκε ποτέ, κατά παράβαση της προκήρυξης, στην ηλεκτρονική πλατφόρμα υποβολής των προσφορών. Ο εν λόγω οδηγός χρήσης εμφάνιζε ένα περιεχόμενο άκρως αντιφατικό, ικανό να προκαλέσει σύγχυση στους συμμετέχοντες και ερχόμενο σε πλήρη αντίφαση με τους κανόνες της λογικής και τα διδάγματα της κοινής πείρας, καθότι μας υπεδείκνυε να ενσωματώσουμε την τεχνική μας προσφορά σε πεδίο που έφερε τον τίτλο Οικονομική προσφορά. Συνεπεία τούτου, η αναθέτουσα αρχή, με θετικές της ενέργειες προκάλεσε σύγχυση και πλάνη, συνέπεια της οποίας είναι ο προσβαλλόμενος αποκλεισμός». Στη συνέχεια, η προσφεύγουσα, επικαλούμενη τις διατάξεις των παραγράφων 2.2, 2.5, 12.1 και 12.3.1 της Διακήρυξης, συνοψίζει την προβλεπόμενη από τη Διακήρυξης διαδικασία ως εξής: «Από τα ανωτέρω, λοιπόν, προκύπτουν τα εξής: α. Ο διαγωνισμός διενεργείται σε ηλεκτρονική πλατφόρμα, η οποία θα πρέπει να εξυπηρετεί και να διασφαλίζει τους θεμελιώδεις κανόνες της διακήρυξης και να μη δημιουργεί προσκόμματα στους συμμετέχοντες. β. Η τεχνική προσφορά της εταιρείας μας έπρεπε να υποβληθεί στον υποφάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» και αντίστοιχα, η οικονομική προσφορά της εταιρείας μας στον υποφάκελο που θα έφερε τον τίτλο «ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ», ως είναι εύλογο». Η προσφεύγουσα αναφέρει ότι, μετά την αποσφράγιση των προσφορών και την αποκάλυψη της οικονομικής της προσφοράς και, στην προσπάθειά της να αντιληφθεί πού εμφιλοχώρησε το σφάλμα, επικοινωνήσε με υπάλληλο της Δ.Ε.Δ.Δ.Η.Ε. Α.Ε., από τον οποίο έλαβε την «άκρως αντιφατική απάντηση ότι υπήρχε οδηγός χρήσης του συστήματος, σύμφωνα με τον οποίο στα πεδία που βρίσκονταν υπό την επικεφαλίδα "ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ" έπρεπε να συναφθεί η τεχνική προσφορά και όχι η οικονομική!!! Για του λόγου το αληθές επισυνάπτουμε κρίσιμο απόσπασμα του πίνακα οδηγιών: [...] Ο ανωτέρω αναφερθείς, άκρως αντιφατικός και ταυτοχρόνως αντιβαίνων στους κανόνες της

κοινής λογικής οδηγός χρήσης, του οποίου η εταιρεία μας λάμβανε γνώση για πρώτη φορά μετά την ανωτέρω επικοινωνία (καθ ότι δεν αποτελούσε τμήμα της διακήρυξης), δεν είχε δημοσιευθεί ποτέ, κατά παράβαση του άρθρου 2 της διακήρυξης, στη διαδικτυακή πύλη www.marketsite.gr με την επιλογή της εφαρμογής “sourceONE”. της εταιρείας “cosmoONE”, αλλά ούτε και περιελαμβάνετο στην ογκώδη, μεγέθους 164 σελίδων διακήρυξη. Προδήλως, λοιπόν, η αναθέτουσα αρχή κατά παράβαση των αρχών της διαφάνειας αλλά και της τυπικότητας που διέπει το δίκαιο των δημοσίων συμβάσεων μας επέβαλε το επαχθές μέτρο του αποκλεισμού, επικαλούμενη στοιχεία πέραν και έξω της διακηρύξεως. Περαιτέρω η αναθέτουσα αρχή προέβη σε αποκλεισμό της εταιρείας μας κατ’ ευθεία παράβαση των αρχών της ασφάλειας δικαίου, αλλά και της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης του διοικουμένου, καθώς δεν είναι δυνατόν μια εταιρεία να άγεται σε αποκλεισμό από δημόσιο διαγωνισμό λόγω σφάλματος που εχώρησε εξαιτίας σοβαρών παραλείψεων και πλημμελειών της διοικήσεως. Σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να γίνει ανεκτό από την έννομη τάξη μια εταιρεία να αποκλείεται από δημόσιο διαγωνισμό, όταν ο αποκλεισμός αυτός ερείδεται επί στοιχείων που δεν είχαν λάβει την δέουσα δημοσιότητα, αλλά και που παρουσίαζαν αντιφατικό και αντίθετο στη κοινή λογική περιεχόμενο, όπως συνέβη εν προκειμένω (ήτοι να πρέπει κάτω από το πεδίο οικονομική προσφορά να συναφθεί η τεχνική προσφορά !!!!!). Πέραν δε τούτων, η απόφαση του αποκλεισμού της εταιρείας μας εξεδόθη και κατά παράβαση των αρχών της αναλογικότητας αλλά και του δημοσίου συμφέροντος μέσω του όσο δυνατόν ευρύτερου ανταγωνισμού. Πιο συγκεκριμένα, λαμβανομένου υπόψιν ότι: α) η πρόωρη αποκάλυψη της οικονομικής προσφοράς της εταιρείας μας, αλλά και της ανταγωνίστριας εταιρείας ‘.....’, που οδήγησε στον αποκλεισμό αμφοτέρων, δεν ωφείλετο σε δική μας υπαιτιότητα, αλλά σε σφάλμα της Υπηρεσίας, β) ότι εν πάση περιπτώσει ένεκα τούτου ουδεμία απολύτως βλάβη προκαλείται είτε στην τρίτη συμμετέχουσα εταιρεία είτε στην αναθέτουσα αρχή, καθ ότι η οικονομική προσφορά είναι δεδομένη και είναι αδύνατον να γίνει σε αυτήν εκ των υστέρων επέμβαση, το μέτρο του αποκλεισμού μας κρίνεται εξαιρετικά επαχθές και δυσανάλογο, πλήσσει δε

ευθέως το δημόσιο συμφέρον, καθότι τοιουτοτρόπως άγονται σε αποκλεισμό οι δύο από τις τρεις συμμετέχουσες στο διαγωνισμό εταιρείες για λόγους όμως που δεν εδράζονται σε σφάλματα, πλημμέλειες ή παραλείψεις των προσφορών τους. Η δε αναθέτουσα αρχή αποστερείται της δυνατότητας να επιλέξει μια προσφορά με ενδεχόμενα χαμηλότερη τιμή. Από το πλέγμα των ανωτέρω θεμελιωδών αρχών που διέπουν τις δημόσιες συμβάσεις απορρέει κανόνας βάσει του οποίου οι πάσης φύσεως διατάξεις της προκήρυξης και του νόμου που προβλέπουν λόγους αποκλεισμού είναι πάντοτε στενώς και συσταλτικώς ερμηνευτέες, υπό την έννοιαν ότι δεν επιτρέπεται ο λόγος αποκλεισμού που υιοθετεί η αναθέτουσα αρχή να στηρίζεται ή να συνάγεται εμμέσως ή ερμηνευτικώς, αλλά θα πρέπει να προβλέπεται ευθέως από το γράμμα της οικείας διατάξεως. Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να απέχει από κάθε ενέργεια που ενδέχεται να προκαλέσει σύγχυση στους συμμετέχοντες ως προς τον τρόπο υποβολής της προσφοράς. Σε περίπτωση δε πρόκλησης τέτοιας σύγχυσης οφειλόμενης σε παραλείψεις ή ακόμη και θετικές ενέργειες της Αναθέτουσας Αρχής, που οδήγησαν σε παράτυπη υποβολή της προσφοράς, δεν επιτρέπεται η Αναθέτουσα Αρχή να επιβάλει το επαχθές μέτρο του αποκλεισμού, με επίκληση ιδίου ππαισματος. Σε κάθε περίπτωση και υπό τη χειροτέρα δι' ημάς εκδοχή, η Αναθέτουσα Αρχή όφειλε να προβεί σε ματαίωση της ανωτέρω διαγωνιστικής διαδικασίας και σε επαναπροκήρυξη αυτής με διόρθωση των ανωτέρω πλημμελειών και αντιφάσεων. Ο μη αποκλεισμός μας ή έστω η ματαίωση και επαναπροκήρυξη του διαγωνισμού λόγω αντιφάσεων ή παραλείψεων της Αναθέτουσας προβλέπεται και από το άρθρο 106 Ν 4412/2016 και γίνεται δεκτός και από τη νομολογία του ΣΤΕ, ειδικώς στις περιπτώσεις που εξαιτίας ασαφειών ή αντιφατικών όρων της διακήρυξης υπεβλήθησαν απαράδεκτες προσφορές, μειώνοντας τον ανταγωνισμό (πρβλ. αντί άλλων ΣΤΕ ΕΑ 203/2011, ΑΕΠΠ 186/2017) [...]».

13. Επειδή, η Δ.Ε.Δ.Δ.Η.Ε. Α.Ε. στις υπ' αριθμ. ΔΥΠΜ/6790/08.08.2018 Απόψεις της, οι οποίες απεστάλησαν στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου και αναρτήθηκαν στην ηλεκτρονική

πλατφόρμα «sourceONE» της «cosmoONE», εμμένει στην αρχική της απόφαση, ισχυριζόμενη ειδικότερα τα εξής: «[...] Σύμφωνα με το άρθρο 12.1. της Διακήρυξης προβλέπεται ότι ο ηλεκτρονικός φάκελος προσφοράς υποβάλλεται από τους οικονομικούς φορείς στο σύστημα και περιέχει δύο (2) Υποφάκελους και συγκεκριμένα: α) Υποφάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» και β) Υποφάκελο «Οικονομική Προσφορά». Περαιτέρω, στο άρθρο 12.3.1. της Διακήρυξης που προσδιορίζει το απαιτούμενο περιεχόμενο του φακέλου «Οικονομική Προσφορά» ορίζεται ότι η Οικονομική Προσφορά υποβάλλεται ξεχωριστά επί ποινή απόρριψης στον Υποφάκελο «Οικονομική Προσφορά». Περαιτέρω, στο άρθρο 13.17 της Διακήρυξης προβλέπεται ρητά ότι η αποκάλυψη άμεσα ή έμμεσα της προσφερόμενης τιμής, σε άλλα οποιαδήποτε στοιχεία, πλην του φακέλου της οικονομικής προσφοράς, συνιστά λόγο απόρριψης της προσφοράς. Εν προκειμένω και σύμφωνα με τις διαπιστώσεις της αρμόδιας επιτροπής, η προσφεύγουσα υπέβαλε τον Υποφάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» στον οποίο έχει ενσωματωθεί και η Οικονομική Προσφορά της. Τούτο σημαίνει ότι με την αποσφράγιση του Υποφακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» αποκαλύφθηκε αυτόματα και η οικονομική προσφορά της με την προσφερόμενη τιμή. Η πλημμέλεια αυτή προσκρούει στις ρητές προβλέψεις και των δύο ως άνω διατάξεων της διακήρυξης και οδηγεί σε απόρριψη της προσφοράς της και αποκλεισμό της από την παραπέρα διαγωνιστική διαδικασία. Άλλωστε, δεν θα μπορούσε να καταλογισθεί οποιαδήποτε παράλειψη στην Επιτροπή να ζητήσει διευκρινίσεις, καθόσον η πρόβλεψη του άρθρου 14.3. της διακήρυξης, η οποία ερείδεται στην πρόβλεψη του άρθρου 310 του Ν 4412/2016 και η οποία θεμελιώνει υποχρέωση του αναθέτοντος να ζητήσει διευκρινίσεις, όταν επίκειται αποκλεισμός, υφίσταται μόνο επί ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς. Η απαίτηση του άρθρου 12.3.1. περί υποβολής της Οικονομικής Προσφοράς ξεχωριστά στον Υποφάκελο «Οικονομική Προσφορά», η οποία μάλιστα τίθεται επί ποινή απόρριψης, σημαίνει ότι η πρόβλεψη αυτή συνιστά ουσιώδη όρο της διακήρυξης και επομένως η τήρηση της υποχρέωσης του άρθρου 14.3. περί

διευκρινίσεων δεν τυγχάνει στην προκειμένη περίπτωση εφαρμογής. Άλλωστε διευκρίνιση προς εκ των υστέρων κάλυψη του ελαττώματος της προσφοράς και λογικώς θα ήταν αδύνατη στη συγκεκριμένη περίπτωση: Το περιεχόμενο της οικονομικής προσφοράς άπαξ αποκαλυφθέν, παραμένει διαρκώς αποκαλυφθέν. Ούτε άλλωστε θα ήταν δυνατόν να κληθεί η προσφεύγουσα να υποβάλει εκ νέου άλλη κλειστή τούτη τη φορά προσφορά, ώστε να καλυφθεί το ελάττωμα διότι στην περίπτωση αυτή θα επρόκειτο για αντιπροσφορά. Η Προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι ο αποκλεισμός της οφείλεται αποκλειστικά σε σοβαρές παραλείψεις της διακήρυξης και πλημμέλειες της ηλεκτρονικής πλατφόρμας υποβολής προσφορών. Εντούτοις, τόσο η διακήρυξη, την οποία η προσφεύγουσα είχε το δικαίωμα να προσβάλει επικαίρως, όπερ δεν έπραξε, όσο και η πλατφόρμα παρέχουν ρητές σαφείς και ακριβείς όρους και οδηγίες αναφορικά με τον τρόπο υποβολής προσφορών στη διαγωνιστική διαδικασία. Ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι έλαβε γνώση της ύπαρξης του οδηγού χρήσης για πρώτη φορά μετά την αποσφράγιση, καθώς ο οδηγός χρήσης δεν είχε δημοσιευθεί ποτέ και δεν περιλαμβανόταν στη διακήρυξη του διαγωνισμού, είναι ολοσχερώς αβάσιμος, καθόσον ο οδηγός αυτός δε συνιστά μέρος της διακήρυξης, βρισκόταν ωστόσο αναρτημένος στην επίσημη ιστοσελίδα του ΔΕΔΔΗΕ και επομένως, οποιοσδήποτε ενδιαφερόμενος είχε τη δυνατότητα να λαμβάνει γνώση. Πρέπει εξάλλου να ληφθεί υπόψη ότι ούτε τα σχετικά εγχειρίδια του ΕΣΗΔΗΣ, αποτελούν μέρος ή παραρτήματα των Διακηρύξεων των φορέων του Δημοσίου που διεξάγουν διαγωνισμούς μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του Δημοσίου. Περαιτέρω, η προσφεύγουσα αναφέρει ότι ο ως άνω οδηγός ήταν άκρως αντιφατικός, ικανός να προκαλέσει σύγχυση στους συμμετέχοντες, συνέπεια της οποίας ήταν και ο προσβαλλόμενος αποκλεισμός της. Δημιουργείται ωστόσο εύλογη απορία, πώς ο οδηγός αυτός, του οποίου ομολογεί ότι έλαβε γνώση μετά την υποβολή και αποσφράγιση των προσφορών, αν και θα ηδύνατο να το πράξει προηγούμενα, της προκάλεσε σύγχυση τέτοια που οδήγησε στον αποκλεισμό της. Όσον αφορά δε τον οδηγό αυτόν, η προσφεύγουσα διατείνεται ότι σύμφωνα με αυτόν στα πεδία που βρίσκονταν υπό τον τίτλο ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ, έπρεπε να συναφθεί η

τεχνική προσφορά, γεγονός που συνδέει με τον δικό της αποκλεισμό. Ωστόσο, πέραν του γεγονότος ότι η προσφεύγουσα, όπως προαναφέρθηκε, έλαβε γνώση του οδηγού χρήσης μετά την υποβολή της προσφοράς της, δεν καθίσταται σαφές πώς αυτό συναρτάται με τον δικό της αποκλεισμό και την δική της περίπτωση, όπου υπέβαλε την οικονομική προσφορά της στον Υποφάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής –Τεχνική Προσφορά». Σε κάθε περίπτωση και αναφορικά με τον τρόπο λειτουργίας της πλατφόρμας αναφέρονται αναλυτικά τα ακόλουθα βήματα που πρέπει να ακολουθήσει ο Οικονομικός Φορέας για την υποβολή προσφοράς στο Σύστημα: 1) ΤΡΟΠΟΣ ΚΑΙ ΒΗΜΑΤΑ ΥΠΟΒΟΛΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ. Ο εν γένει τρόπος περιγράφεται σε αντίστοιχα users guides της cosmoONE. Τα βήματα υποβολής είναι ταξινομημένα σε δύο (2) οθόνες (help desk to check), κάτι που απλοποιεί τη διαδικασία υποβολής προσφοράς από πλευράς Οικονομικών Φορέων. Η πρώτη οθόνη αφορά στα δικαιολογητικά συμμετοχής του οικονομικού φορέα σχετικά με το πρώτο βήμα της διαδικασίας. Η δεύτερη οθόνη αφορά στις τιμές και στα επισυναπτόμενα αρχεία τεχνικής και οικονομικής προσφοράς. Τα υπόψη βήματα αναφέρονται στο user guide με μεγάλη σαφήνεια και κάθε λάθος δεν μπορεί να οφείλεται σε δυσκολία κατανόησης δύο οθονών αλλά σε πλημμέλεια του Οικονομικού Φορέα. ΒΗΜΑ 1: Ο ενδιαφερόμενος Οικονομικός Φορέας επιλέγει το Διαγωνισμό από τον Πίνακα Εισερχομένων Διαγωνισμών σε εξέλιξη όπου και στις Πληροφορίες Εισερχομένων Διαγωνισμών «Γενικές Πληροφορίες» υπάρχει εμφανής σημείωση η οποία παραπέμπει στο φυλλάδιο οδηγιών (βλ. Εικόνα 1). Επίσης, όπως προαναφέρθηκε στην ιστοσελίδα του ΔΕΔΔΗΕ υπάρχει αναρτημένο το φυλλάδιο οδηγιών ("Οδηγός Προμηθευτή Ανάθεση ανά Ομάδα/Είδος"). ΒΗΜΑ 2: Εφόσον ο Οικονομικός Φορέας ενδιαφέρεται να υποβάλει προσφορά, δίνει στο ακόλουθο πεδίο Απάντηση* Συμμετέχω (βλ. Εικόνα 2) ΒΗΜΑ 3: Στη συνέχεια, ο Οικονομικός Φορέας συμπληρώνει τον Πίνακα Προσφοράς, δηλαδή: Την προσφερόμενη τιμή μονάδας [στην περίπτωση του υπόψη Διαγωνισμού, τη συνολική προσφερόμενη τιμή για δύο (2) έτη] όπως αναγράφεται και στο πεδίο «σχόλια» για την ορθή συμπλήρωση. (βλ. Εικόνα 3) ΒΗΜΑ 4: Έπειτα ο Οικονομικός Φορέας επισυνάπτει τα απαραίτητα αρχεία

τεχνικής και οικονομικής προσφοράς, σύμφωνα με τον οδηγό συμμετοχής (βλ. Εικόνες 4 & 5). Για την επισύναψη των ηλεκτρονικών αρχείων ο Οικονομικός Φορέας λαμβάνει υπόψη του τα ακόλουθα από το ΦΥΛΛΑΔΙΟ του Οδηγού Συμμετοχής: Ειδικότερα σχετικά με την Εικόνα 5 (επισύναψη συνημμένων) που αναφέρεται στην Προσφυγή, επισημαίνονται τα ακόλουθα: Τα σημεία επισύναψης που αναφέρονται στην Εικόνα 5 είναι τρία (3) και απόλυτα συγκεκριμένα. Υπάρχει ορατή και ευμεγέθους επεξήγηση για καθένα από τα τρία (3) αυτά σημεία. Επιπλέον, είναι στην ευχέρεια κάθε συμμετέχουσας εταιρίας να ζητήσει διευκρινίσεις από την cosmoONE σε περίπτωση που έχει την ελάχιστη αμφιβολία για θέματα διαδικασίας σύνταξης & υποβολής, καθόσον το help Desk είναι διαθέσιμο και δεν χρεώνει αυτές τις υπηρεσίες εξυπηρέτησης πελατών. (Για τη δυνατότητα παροχής διευκρινίσεων από το αρμόδιο help Desk της cosmoONE με αναφορά στα ωράρια λειτουργίας του για την αντιμετώπιση κάθε προκύπτουσας δυσκολίας από τους υποψηφίους υπάρχει ιδιαίτερη ΕΠΙΣΗΜΑΝΣΗ στα τεύχη των Διακηρύξεων του ΔΕΔΔΗΕ). Επόμενα ΒΗΜΑΤΑ για την ολοκλήρωση υποβολής της Προσφοράς: Μετά τη συμπλήρωση του Πίνακα, ο Οικονομικός Φορέας βλέπει (επιβεβαιώνει) τη συνολική προσφερόμενη τιμή του και το Σύστημα τον ρωτά, αν θέλει να συνεχίσει. Στη συνέχεια, ο Οικονομικός Φορέας επιλέγοντας «οριστική υποβολή» και η προσφορά αποστέλλεται στο Σύστημα. 2) ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΑΠΟ ΠΛΕΥΡΑΣ ΤΟΥ ΑΝΑΘΕΤΟΝΤΑ ΦΟΡΕΑ (ΔΕΔΔΗΕ Α.Ε.). α. Πριν την αποσφράγιση των Προσφορών στο ΔΕΔΔΗΕ, εμφανίζεται μόνο η επωνυμία της εταιρίας που έχει υποβάλει Προσφορά (στο Σύστημα η Προσφορά τιτλοφορείται «Απάντηση»). Το περιεχόμενο της Προσφοράς παραμένει κλειδωμένο μέχρι την αποσφράγιση των προσφορών. (βλ. Εικόνα 6) β. Η πρόσβαση στις “Απαντήσεις” δίδεται μόνο μετά την αποσφράγιση και το ξεκλείδωμα των προσφορών, διακριτά για το κάθε στάδιο της διαδικασίας (στην προκειμένη περίπτωση για το στάδιο Α. «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά») την καθορισμένη στη Διακήρυξη ημέρα και ώρα προκειμένου να είναι το περιεχόμενο των προσφορών ορατό από όλους ταυτόχρονα (βλ. Εικόνα 7) γ. Για την αποσφράγιση, απαιτούνται όλοι οι κωδικοί των μελών της

Επιτροπής, οι οποίοι γνωστοποιούνται στο χειριστή του Διαγωνισμού μέσω του Συστήματος. (βλ. Εικόνα 8) Στο σημείο αυτό αξίζει να τονισθεί ότι ο ΔΕΔΔΗΕ διεξάγει πλήθος διαγωνιστικών διαδικασιών [συνολικά έχουν αποσφραγιστεί και βρίσκονται σε διαδικασία υλοποίησης είκοσι ένα (21) διαγωνισμοί ενώ έχουν αναρτηθεί ακόμα δεκαπέντε (15)] κατά τον ίδιο τρόπο με χρήση της πλατφόρμας «sourceONE», χωρίς να έχει ανακύψει οποιοδήποτε αντίστοιχο ζήτημα ή πρόβλημα με άλλον συμμετέχοντα οικονομικό φορέα. Την ίδια πλατφόρμα χρησιμοποιούν φορείς όπως ο Ανεξάρτητος Διαχειριστής Μεταφοράς Ηλεκτρικής Ενέργειας (ΑΔΜΗΕ), η Ρυθμιστική Αρχή Ενέργειας (ΡΑΕ). Ομοίως επισημαίνεται ότι και στην υπόψη διαγωνιστική διαδικασία η έτερη συμμετέχουσα εταιρεία «SARP FACILITY MANAGEMENT A.E.» δεν υπέπεσε σε ανάλογη με την προσφεύγουσα πλημμέλεια. Προς επίρρωση των ισχυρισμών μας, σημειώνεται ότι η εταιρεία «CosmoONE» μετά από έλεγχο του συστήματος επιβεβαίωσε με το από 08.06.2018 e-mail της (σχετικό 10) ότι: “1) Το σύστημα «sourceONE» λειτούργησε σύμφωνα με τις προδιαγραφές και το «μοντέλο» που ο ΔΕΔΔΗΕ ως Αναθέτουσα Αρχή είχε επιλέξει. 2) Δύο από τους τρεις Οικονομικούς Φορείς επισύναψαν την Οικονομική Προσφορά τους σε λάθος σημείο (ΣΗΜΕΙΟ ΕΠΙΣΥΝΑΨΗΣ ΑΡΧΕΙΩΝ 1, ΑΝΤΙ ΣΗΜΕΙΟΥ 2) παρ' όλες τις σαφείς και αναλυτικές οδηγίες του Οδηγού συμμετοχής. Επίσης, στον πίνακα υπήρχαν επιπλέον σχόλια περί της επισύναψης της Οικονομικής Προσφοράς στο πεδίο κάτω από τον πίνακα. 3) Ο τρίτος Οικονομικός Φορέας ακολούθησε προσεκτικά τις οδηγίες και η προσφορά του δεν παρουσιάζει διαδικαστικό λάθος ανάρτησής της. 4) Επομένως, δεν μπορεί να θεωρηθεί σε καμία περίπτωση, λάθος χειρισμού εκ μέρους του προσωπικού του ΔΕΔΔΗΕ, ούτε σφάλμα του συστήματος”. Η προσφεύγουσα περαιτέρω διατείνεται ότι εν πάση περιπτώσει η πρόωρη αποκάλυψη της οικονομικής προσφοράς της ουδεμία βλάβη προκαλεί στην τρίτη συμμετέχουσα εταιρεία και στον ΔΕΔΔΗΕ και ως εκ τούτου το μέτρο του αποκλεισμού της για το λόγο αυτό κρίνεται εξαιρετικά επαχθές και δυσανάλογο πλήττοντας συγχρόνως την αρχή της αναλογικότητας και του δημοσίου συμφέροντος με την επίτευξη ευρύτερου ανταγωνισμού. Ωστόσο, πέραν της ευθείας παραβίασης και πρόσκρουσης στις

προαναφερθείσες ρητές προβλέψεις της διακήρυξης, που συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, τυχόν αποδοχή της προσφοράς της προσφεύγουσας, ενώ έχει αποκαλυφθεί το τίμημα που προσέφερε από αποκλειστικά δική της υπαιτιότητα, θα συνιστούσε παραβίαση της μυστικότητας της διαδικασίας και της αρχής της ισότητας των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων. Ο διαγωνισμός διενεργείται εν προκειμένω σε δύο στάδια σύμφωνα με την αρχή της αυτοτέλειας και διακριτότητας των φάσεων της διαγωνιστικής διαδικασίας. Η μετάβαση στο στάδιο αποσφράγισης και αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών γίνεται μετά την οριστικοποίηση του σταδίου αποσφράγισης και αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών. Η δε διεύρυνση του ανταγωνισμού, που επικαλείται η προσφεύγουσα, συνιστά αναμφίβολα υπέρτατο σκοπό του ενωσιακού δικαίου, όμως αυτό δε μπορεί να επιτυγχάνεται με καταστρατήγηση των αρχών της τυπικότητας της διαγωνιστικής διαδικασίας, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή είναι προδήλως απαράδεκτη νόμω και ουσία αβάσιμη, ζητούμε την εν συνόλω απόρριψή της [...]».

14. Επειδή, η παρεμβαίνουσα απαντά στις αιτιάσεις της προσφεύγουσας ισχυριζόμενη ότι ο κάθε συμμετέχων σε έναν δημόσιο Διαγωνισμό οφείλει για δική του προστασία να συμμορφώνεται και να εναρμονίζεται με την προκήρυξη του κάθε διαγωνισμού μελετώντας την με επιμέλεια όλους τους όρους και προϋποθέσεις και εφαρμόζοντας αυτήν με προσοχή μέχρι την τελευταία λεπτομέρεια. Για τον λόγο αυτό, η παρεμβαίνουσα, πριν υποβάλει προσφορά στον υπό κρίση Διαγωνισμό, μελέτησε προσεκτικά το εγχειρίδιο χρήσης του συστήματος της «cosmone» και όποιες απορίες της δημιουργήθηκαν, τις επέλυσε τηλεφωνικώς η ίδια η πάροχος «cosmone» δια των εκπροσώπων της. Κατά την παρεμβαίνουσα, με την μη ορθή χρήση του συστήματος «cosmone» από την προσφεύγουσα και με την εμφάνιση των οικονομικών τους προσφορών τέθηκαν άκαιρα σε κοινή θέα τα οικονομικά τους στοιχεία κατά παράβαση της αρχής της αναλογικότητας, της

διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης μεταξύ των διαγωνιζομένων. Η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται περαιτέρω ότι τα λάθη και οι πλημμέλειες που επέδειξαν οι αποκλεισθείσες εταιρίες δεν μπορούν να καταλογιστούν στην αναθέτουσα αρχή αλλά και ούτε στον πάροχο του συστήματος διαγωνισμού (cosmone), καθώς και ότι προέκυψε ότι δεν μελέτησαν το εγχειρίδιο χρήσης πριν λειτουργήσουν το σύστημα, αλλά εντόπισαν το λάθος τους εκ των υστέρων, όπως και το παραδέχονται εμμέσως και οι ίδιοι. Εάν ήταν λάθος του συστήματος τότε μετά βεβαιότητας θα είχαν υποπέσει όλοι οι συμμετέχοντες στο ίδιο ατόπημα. Κατά συνέπεια, η προσφεύγουσα από αποκλειστική δική της υπαιτιότητα υπέπεσε στην επί ποινή αποκλεισμού παράβαση της παραγράφου 13.17 του άρθρου 13 «Λόγοι Απόρριψης της Προσφοράς της Διακήρυξης». Η παρεμβαίνουσα καταλήγει με τον εξής συλλογισμό: «είναι νομικά τεκμηριωμένος ο λόγος αποκλεισμού τους αλλά και ηθικά επιβεβλημένη η απόρριψη της προδικαστικής προσφυγής διότι σε αντίθετη περίπτωση θα επιβραβευτούν οι πλημμελείς και θα τιμωρηθούν οι συνεπείς συμμετέχοντες».

15. Επειδή, στο άρθρο 310 του Ν. 4412/2016 (Συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών) προβλέπεται: «[...] 4. Ο αναθέτων φορέας 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 πρόκλησης, το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς που έχουν υποβάλει, αν περιέχει ασάφειες ή ήσσονος σημασίας ατέλειες, επουσιώδεις παραλείψεις ή πρόδηλα τυπικά ή υπολογιστικά σφάλματα που ο αναθέτων φορέας 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 της συγκεκριμένης προσφοράς σε σχέση με τις λοιπές. 5. Η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα ή υποψήφιο, σύμφωνα με τις παραγράφους 1 έως 4, είναι υποχρεωτική για τον αναθέτοντα φορέα, εάν επίκειται αποκλεισμός του

προσφέροντα ή υποψηφίου από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς».

16. Επειδή, στο άρθρο 317 του Ν. 4412/2016 (Ματαίωση διαδικασίας) προβλέπεται: «1. Ο αναθέτων φορέας με ειδικά αιτιολογημένη απόφασή του, μετά από γνώμη του αρμόδιου οργάνου, ματαιώνει τη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης: α) εφόσον η διαδικασία απέβη άγονη είτε λόγω μη υποβολής προσφοράς είτε λόγω απόρριψης όλων των προσφορών ή αιτήσεων ή αποκλεισμού όλων των προσφερόντων ή συμμετεχόντων, σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος Βιβλίου και τα έγγραφα της σύμβασης ή β) στην περίπτωση του τελευταίου εδαφίου της παρ. 5 του άρθρου 316. 2. Ματαίωση της διαδικασίας ανάθεσης μπορεί να λάβει χώρα με ειδικώς αιτιολογημένη απόφαση του αναθέτοντος φορέα, μετά από γνώμη του αρμόδιου οργάνου, στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) λόγω παράτυπης διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης, β) αν οι οικονομικές και τεχνικές παράμετροι που σχετίζονται με τη διαδικασία ανάθεσης άλλαξαν ουσιωδώς και η εκτέλεση του συμβατικού αντικειμένου δεν ενδιαφέρει πλέον τον αναθέτοντα φορέα ή τον φορέα για τον οποίο προορίζεται το υπό ανάθεση αντικείμενο, γ) αν λόγω ανωτέρας βίας, δεν είναι δυνατή η κανονική εκτέλεση της σύμβασης, δ) αν η προσφορά κριθεί ως μη συμφέρουσα από οικονομική άποψη, ε) στην περίπτωση της παρ. 4 του άρθρου 97, στ) για τους αναθέτοντες φορείς που είναι αναθέτουσες αρχές, για άλλους λόγους δημοσίου συμφέροντος. 3. Αν διαπιστωθούν σφάλματα ή παραλείψεις σε οποιοδήποτε στάδιο της διαδικασίας ανάθεσης, ο αναθέτων φορέας μπορεί, μετά από γνώμη του αρμόδιου οργάνου, να ακυρώσει μερικά τη διαδικασία ή να αναμορφώσει ανάλογα το αποτέλεσμα της ή να αποφασίσει την επανάληψή της από το σημείο που εμφιλοχώρησε το σφάλμα ή η παράλειψη. 4. Όταν συντρέχουν οι λόγοι για τη ματαίωση της διαδικασίας που αναφέρονται στις παραγράφους 1 και 2, ο αναθέτων φορέας ακυρώνει τη διαδικασία σύναψης σύμβασης για ολόκληρο το αντικείμενο της σύμβασης ή, εφόσον οι λόγοι αυτοί συνδέονται με τμήμα της σύμβασης, για το εν λόγω τμήμα, εφόσον επιτρέπεται η κατάθεση τέτοιων προσφορών. 5. Ο

αναθέτων φορέας διατηρεί, επίσης, το δικαίωμα, μετά από γνώμη του αρμοδίου οργάνου, να αποφασίσει, παράλληλα με την ακύρωση ή τη ματαίωση της διαδικασίας σύναψης και την επανάληψη οποιασδήποτε φάσης της διαδικασίας σύναψης, με τροποποίηση ή μη των όρων της ή να προσφύγει στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, εφόσον στην τελευταία αυτή περίπτωση πληρούνται οι όροι και οι προϋποθέσεις των άρθρων 266 και 269. 6. Ειδικά για την περίπτωση δ' της παραγράφου 2 για την ματαίωση απαιτείται ειδική αιτιολογημένη απόφαση του αρμοδίου οργάνου. 7. Στις συμβάσεις έργων και σε περίπτωση εφαρμογής του άρθρου 50 και ματαίωσης της διαδικασίας, δυνάμει του παρόντος άρθρου, ο αναθέτων φορέας μπορεί, να εξαγοράσει τις μελέτες των τεχνικών λύσεων που κρίνει ικανοποιητικές και να προβεί σε νέα διαδικασία σύναψης σύμβασης έργου βάσει των μελετών αυτών. Η δυνατότητα αυτή πρέπει να αναφέρεται στα έγγραφα της σύμβασης κατά την αρχική διαδικασία».

17. Επειδή, σύμφωνα με τα άρθρα 365 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και 9 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017, η αναθέτουσα αρχή μπορεί στις Απόψεις της να παραθέσει αρχική ή συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης με την Προδικαστική Προσφυγή πράξης.

18. Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της Διακήρυξης: «[...] 3. ΤΡΟΠΟΣ ΚΑΙ ΧΡΟΝΟΣ ΥΠΟΒΟΛΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ. 3.1. Ο διαγωνισμός θα πραγματοποιηθεί με χρήση της πλατφόρμας «sourceONE» μέσω της διαδικτυακής πύλης www.marketsite.gr του Συστήματος. 3.2. Οι προσφορές υποβάλλονται σε ηλεκτρονικό φάκελο μέσω της ανωτέρω διαδικτυακής πύλης. 3.3. Η προσφορά μπορεί να υποβληθεί από τις 13.04.2018 και ώρα 9:00' π.μ. έως τις 21.05.2018 και ώρα 23:30' μ.μ. (καταληκτική ημερομηνία και ώρα υποβολής προσφοράς). Μετά την παρέλευση της καταληκτικής ημερομηνίας και ώρας, δεν υπάρχει η δυνατότητα υποβολής προσφοράς στο Σύστημα. 3.4. Μετά την κατάθεση της Προσφοράς, δεν γίνεται αποδεκτή, αλλά απορρίπτεται ως απαράδεκτη κάθε υποβολή συμπληρωματικών ή διευκρινιστικών στοιχείων, εκτός εκείνων που τυχόν θα ζητηθούν σύμφωνα με το άρθρο 14 της παρούσας. 3.5. Ο χρόνος υποβολής της προσφοράς και οποιαδήποτε ηλεκτρονική

επικοινωνία μέσω του Συστήματος βεβαιώνεται αυτόματα από το Σύστημα με υπηρεσίες χρονοσήμανσης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην Υ.Α. ΥΑΠ/Φ.40.4/163/2013 (ΦΕΚ Β' 401/2013). 3.6. Από το Σύστημα εκδίδεται ηλεκτρονική απόδειξη υποβολής προσφοράς, η οποία αποστέλλεται στον οικονομικό φορέα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου. 3.7. Οι οικονομικοί φορείς δύνανται να ζητήσουν την απόσυρση υποβληθείσας προσφοράς, πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής της προσφοράς, με έγγραφο αίτημα τους προς το ΔΕΔΔΗΕ, σε μορφή ηλεκτρονικού αρχείου PDF που φέρει εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών σύμφωνα με την παράγραφο 2.5. της παρούσας μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του Συστήματος [...] Β. Τεχνική Προσφορά: 12.2.10. Αρχείο τεχνικής προσφοράς συστήματος. Συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του Συστήματος και επισυνάπτεται στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένων Ηλεκτρονικής Προσφοράς» και στον αντίστοιχο υποφάκελο σε μορφή PDF. Στη συνέχεια, ο οικονομικός φορέας παράγει από το Σύστημα τα ηλεκτρονικά αρχεία (εκτύπωση της Τεχνικής Προσφοράς σε μορφή αρχείου PDF), το οποίο υπογράφεται με εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών σύμφωνα με την παράγραφο 2.5. της παρούσας, και επισυνάπτεται στον αντίστοιχο (υπο)φάκελο της ηλεκτρονικής προσφοράς από τον οικονομικό φορέα. Κατά την συστημική υποβολή της προσφοράς το Σύστημα πραγματοποιεί αυτοματοποιημένους ελέγχους επιβεβαίωσης της ηλεκτρονικής προσφοράς σε σχέση με τα παραχθέντα ηλεκτρονικά αρχεία (Τεχνική Προσφορά) και εφόσον οι έλεγχοι αυτοί αποβούν επιτυχείς η προσφορά υποβάλλεται στο Σύστημα. Διαφορετικά, η προσφορά δεν υποβάλλεται και το Σύστημα ενημερώνει τον οικονομικό φορέα με σχετικό μήνυμα σφάλματος στη διεπαφή του χρήστη του οικονομικού φορέα, προκειμένου ο τελευταίος να προβεί στις σχετικές ενέργειες διόρθωσης. 12.2.11. Τα ακόλουθα αρχεία σε μορφή .pdf, τα οποία, εφόσον προέρχονται από τον προσφέροντα, υπογράφονται ψηφιακά από αυτόν: 12.2.12. Ποσότητα και είδος

προσφερόμενων υπηρεσιών. Για τον σκοπό αυτό οι συμμετέχοντες συμπληρώνουν το Υπόδειγμα Τεχνικής Προσφοράς σύμφωνα με το Παράρτημα 6. 12.2.13. Φύλλο συμμόρφωσης των προσφερόμενων υπηρεσιών, από το οποίο να προκύπτει η συμμόρφωσή του προς την τεχνική περιγραφή, σύμφωνα με το Παράρτημα 6. 12.2.14. Οποιαδήποτε, κατά την κρίση του διαγωνιζόμενου, επιπλέον τεχνικά στοιχεία. 12.3. ΥΠΟΦΑΚΕΛΟΣ «ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ» 12.3.1. [Όπως αντικαταστάθηκε και διαμορφώθηκε για τις ανάγκες του συγκεκριμένου Διαγωνισμού] Η Οικονομική Προσφορά υποβάλλεται ηλεκτρονικά επί ποινή απορρίψεως στον Υποφάκελο «Οικονομική Προσφορά» συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Ο διαγωνιζόμενος θα πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να υποβάλει ηλεκτρονικά στο Φάκελο της οικονομικής προσφοράς, και αρχείο το οποίο δημιουργείται με τη συμπλήρωση του εντύπου της Οικονομικής Προσφοράς του Παραρτήματος 6 της παρούσας. Το ηλεκτρονικό αυτό αρχείο υποβάλλεται σε μορφή .pdf , το οποίο υπογράφεται με εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών σύμφωνα με την παράγραφο 2.5 της παρούσας. Ο τίτλος του αρχείου θα είναι «Αναλυτική Οικονομική Προσφορά». Σε περίπτωση διάστασης μεταξύ ειδικής ηλεκτρονικής φόρμας και αρχείου .pdf «Αναλυτική Οικονομική Προσφορά», υπερισχύει το .pdf. [...] 13. ΛΟΓΟΙ ΑΠΟΡΡΙΨΗΣ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ. Η προσφορά απορρίπτεται ιδίως σε κάθε μία από τις ακόλουθες περιπτώσεις: 13.1. Αν δεν υποβλήθηκε εμπρόθεσμα ή δεν υποβλήθηκε με τον τρόπο που αναφέρεται ανωτέρω. 13.2. Αν υποβλήθηκε από οικονομικό φορέα που δεν έχει δικαίωμα συμμετοχής. 13.3. Αν υποβλήθηκαν περισσότερες από μία προσφορές από τον ίδιο οικονομικό φορέα είτε αυτοτελώς είτε ως μέλος ένωσης/κοινοπραξίας/προσωρινής σύμπραξης. 13.4. Αν αποτελεί εναλλακτική προσφορά. 13.5. Αν δεν αφορά στο σύνολο των ζητούμενων υπηρεσιών ενός τουλάχιστον Πίνακα Κτηρίων. 13.6. Αν αποκλίνει ουσιωδώς από τις απαιτήσεις του άρθρου 12 της παρούσας ως προς τη μορφή των προσφορών ή δεν περιλαμβάνει όλα ανεξαιρέτως τα δικαιολογητικά που προβλέπονται στο ίδιο άρθρο. 13.7. Αν το επάγγελμα που ασκεί ο προσφέρων, με το οποίο είναι

γραμμένος στο οικείο Επιμελητήριο, όπως δηλώνεται στο ΕΕΕΣ δεν είναι όμοιο προς το αντικείμενο της σύμβασης. 13.8. Αν ο κύκλος εργασιών του προσφέροντος όπως δηλώνεται στο ΕΕΕΣ, δεν ικανοποιεί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής του άρθρου 7 της παρούσας. 13.9. Αν ο προσφέρων στηρίζεται στις ικανότητες τρίτου/τρίτων φορέων για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής του άρθρου 7 της παρούσας και είτε τα κριτήρια αυτά δεν πληρούνται ούτε από τον επικαλούμενο τρίτο είτε δεν αποδεικνύεται ότι ο προσφέρων θα έχει πράγματι στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους μέσω του τρίτου. 13.10. Αν σε αυτή δηλώνεται διάρκεια ισχύος μικρότερη από την απαιτούμενη στο άρθρο 10 της παρούσας. 13.11. Αν δεν περιλαμβάνει εγγύηση συμμετοχής κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 11 και το Παράρτημα 2 της παρούσας. 13.12. Αν στην οικονομική προσφορά η τιμή δεν είναι εκφρασμένη σε ευρώ ή περιέχει όρους αναπροσαρμογής του τιμήματος ή ρήτρα ξένου νομίσματος ή άλλους οποιουσδήποτε όρους μη προβλεπόμενους στην παρούσα. 13.13. Αν περιέχει αντίκρουση οποιουδήποτε όρου της παρούσας ή επιφύλαξη ή αίρεση ή αν δεν προκύπτει από αυτή με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή και η πλήρης αποδοχή όλων των όρων της παρούσας. 13.14. Αν περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, που δεν επιδέχονται συμπλήρωσης ή διόρθωσης κατά το άρθρο 14 της παρούσας ή, αν και επιδέχονται συμπλήρωσης ή διόρθωσης, ο προσφέρων δεν τις αποκατέστησε ή δεν έδωσε ικανοποιητικές εξηγήσεις. 13.15. Αν παραβιάζει ή δεν καλύπτει πλήρως την τεχνική προδιαγραφή και απαιτήσεις της παρούσας. 13.16. Αν ο προσωρινός Ανάδοχος παραλείπει την έγκαιρη και προσήκουσα υποβολή όλων των δικαιολογητικών κατακύρωσης κατά το άρθρο 16 της παρούσας. 13.17. Αν η προσφερόμενη τιμή αποκαλύπτεται, άμεσα ή έμμεσα, σε άλλα οποιαδήποτε στοιχεία, πλην του φακέλου της οικονομικής προσφοράς. 13.18. Αν είναι ασυνήθιστα χαμηλή σε σχέση με το αντικείμενό της, και ο οικονομικός φορέας δεν παρέσχε ικανοποιητικές εξηγήσεις κατά το άρθρο 9 της παρούσας. 13.19. Αν η προσφερόμενη τιμή οδηγεί σε υπέρβαση του προϋπολογισμού. 13.20. Αν δεν τηρούνται οι διατάξεις για την ονομαστικοποίηση των μετοχών ανωνύμων εταιριών ή για την απαγόρευση σύναψης συμβάσεων με εξωχώριες εταιρίες ή

για τις απαγορεύσεις που απορρέουν από το άρθρο 57 του Συντάγματος. 13.21. Αν η προσφορά έχει ύψος μικρότερο των προαναφερθέντων ποσών στην παρ. 9.1., είτε για τον Πίνακα Α', είτε για τον Πίνακα Β', συμπεριλαμβανομένου, πλην του ελαχίστου εργατικού και ασφαλιστικού κόστους σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία για εργαζόμενους άνω των 25 ετών με 0-3 έτη προϋπηρεσία (Ν. 4093/2012 υποπαράγρ. ΙΑ 11) και ενός εύλογου διοικητικού κόστους, αναλωσίμων, εργατικού κέρδους και νόμιμων υπέρ Δημοσίων και Τρίτων κρατήσεων [...] 15. ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΑΠΟΣΦΡΑΓΙΣΗΣ ΚΑΙ ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗΣ ΤΩΝ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ. 15.1. Η αρμόδια επιτροπή θα προβεί στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών τέσσερις (4) ημέρες μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, ήτοι 25.05.2018 και ώρα 10:00' π.μ. 15.2. Κατά την προαναφερόμενη ημέρα και ώρα γίνεται αποσφράγιση μόνο των υποβληθέντων ηλεκτρονικών Υποφακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά». Αμέσως μετά η αρμόδια επιτροπή προβαίνει στην αποσφράγιση και των υποβληθέντων εντύπων φακέλων των προσφερόντων. Η επιτροπή μονογράφει τα στοιχεία που περιέχονται στους έντυπους φακέλους ανά φύλλο ή προβαίνει σε διάτρησή τους με ειδικό διατρητικό μηχάνημα. Αμέσως μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση των Υποφακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό θα έχουν ηλεκτρονική πρόσβαση στο περιεχόμενο των προσφορών που αποσφραγίστηκαν. Εξαιρούνται από το δικαίωμα γνώσης εκείνα τα στοιχεία της τεχνικής προσφοράς, τα οποία ο προσφέρων έχει χαρακτηρίσει στην προσφορά του ως εμπιστευτικά, λόγω ύπαρξης τεχνικού ή εμπορικού απορρήτου. 15.3. Μετά την αποσφράγιση η αρμόδια επιτροπή προβαίνει στον έλεγχο και την αξιολόγηση των ηλεκτρονικών Υποφακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» καθώς και των εντύπων φακέλων και συντάσσει αντίστοιχο πρακτικό, με το οποίο εισηγείται για τις προσφορές που πρέπει να απορριφθούν ως απαράδεκτες και εκείνες που πρέπει να γίνουν αποδεκτές ως παραδεκτές (τυπικά και τεχνικά). 15.4. Η εισήγηση της αρμόδιας επιτροπής διαβιβάζεται στον Γενικό Διευθυντή Επιχειρησιακών Λειτουργιών του ΔΕΔΔΗΕ ο οποίος αποφασίζει. Η απόφαση

αυτή που επικυρώνει τα αποτελέσματα του σταδίου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» κοινοποιείται μέσω του Συστήματος σε όλους τους προσφέροντες. 15.5. Μετά την οριστικοποίηση των αποτελεσμάτων του ελέγχου των Υποφακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» και των εντύπων φακέλων οι ηλεκτρονικοί Υποφάκελοι «Οικονομική Προσφορά» των προσφορών που κρίθηκαν παραδεκτές αποσφραγίζονται ηλεκτρονικά από την αρμόδια επιτροπή σε ημερομηνία και ώρα που γνωστοποιείται στους προσφέροντες, των οποίων οι προσφορές έχουν κριθεί αποδεκτές. Οι Υποφάκελοι «Οικονομικής Προσφοράς» των λοιπών δεν αποσφραγίζονται. Αμέσως μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση των Υποφακέλων «Οικονομική Προσφορά», οι προσφέροντες, των οποίων οι οικονομικές προσφορές αποσφραγίστηκαν, θα έχουν ηλεκτρονική πρόσβαση προκειμένου να λάβουν γνώση των τιμών που προσφέρθηκαν. 15.6. Μετά την αποσφράγιση η αρμόδια επιτροπή προβαίνει στον έλεγχο και την αξιολόγηση των υποβληθεισών οικονομικών προσφορών και συντάσσει αντίστοιχο πρακτικό, με το οποίο εισηγείται: 15.6.1. Για τις προσφορές που πρέπει να απορριφθούν ως απαράδεκτες και 15.6.2. Για την τελική κατάταξη των παραδεκτών προσφορών. Η εισηγήση διαβιβάζεται στο Διοικητικό Συμβούλιο του ΔΕΔΔΗΕ το οποίο αποφασίζει. Η απόφαση αυτή που επικυρώνει τα αποτελέσματα του σταδίου «Οικονομική Προσφορά» κοινοποιείται μέσω του Συστήματος στους προσφέροντες των οποίων οι οικονομικές προσφορές αποσφραγίστηκαν [...].

19. Επειδή, η αρχή της διαφάνειας, προϋποθέτει ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στη Διακήρυξη του Διαγωνισμού ή στη Συγγραφή Υποχρεώσεων, κατά τρόπο ώστε, αφενός 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 και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός έλεγχος του εάν οι προσφορές των

υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (ΔΕΕ C-496/1999, CAS Succhi di Frutta SpA, σκέψη 111 κλπ).

20. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣτΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ Πράξεις Τμήματος VI 78/2007, 19/2005, 31/2003 κλπ), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (ΣτΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ). Αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. 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 (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.10.2001, Υπόθεση C-19/00 Siac Construction Ltd, σκέψεις 34 και 44, ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54 κλπ).

21. Επειδή, με βάση την αρχή της τυπικότητας των δημόσιων διαγωνισμών, μόνο όταν έχει τεθεί όρος στη Διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού - είτε ουσιαστικός, είτε τυπικός - κάθε διαγωνιζόμενος έχει δικαίωμα να επικαλεσθεί παράβασή του και να επιδιώξει τον αποκλεισμό των άλλων διαγωνιζόμενων, προς διασφάλιση της αρχής της διαφάνειας, του ανταγωνισμού και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων (ΣτΕ 194/2011).

22. Επειδή, από το συνδυασμό των προπαρατεθεισών διατάξεων και της επισκόπησης της ηλεκτρονικής πλατφόρμας «sourceONE», μέσω της οποίας διενεργείται η εν λόγω διαγωνιστική διαδικασία, και ιδίως της προσφοράς της προσφεύγουσας, επισημαίνονται τα εξής: Η Δ.Ε.Δ.Δ.Η.Ε. Α.Ε., δυνάμει της υπ' αριθμ 8174/23.01.2018 κοινής απόφασης των Υπουργών Οικονομίας και Ανάπτυξης και Ενέργειας και Περιβάλλοντος, έχει εξαιρεθεί από

την υποχρέωση εκτέλεσης των επικοινωνιών, καθώς και των ανταλλαγών πληροφοριών δυνάμει του βιβλίου ΙΙ του Ν. 4412/2016, μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., σύμφωνα με την παράγραφο 11 του άρθρου 258 του ίδιου Νόμου. Ειδικότερα, η εν λόγω εξαίρεση δόθηκε επειδή κρίθηκε από την αρμόδια Γενική Διεύθυνση Δημοσίων Συμβάσεων και Προμηθειών της Γενικής Γραμματείας Εμπορίου και Προστασίας Καταναλωτή ότι η Δ.Ε.Δ.Δ.Η.Ε. Α.Ε. κατέχει άδεια χρήσης πλατφόρμας διαγωνισμών ισοδύναμων λειτουργικότητας με το Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. και συγκεκριμένα της ηλεκτρονικής πλατφόρμας «sourceONE» της «cosmoONE». Μετά την έκδοση της εν λόγω κοινής υπουργικής απόφασης, όλες οι διαγωνιστικές διαδικασίες της Δ.Ε.Δ.Δ.Η.Ε. Α.Ε., οι οποίες έχουν προϋπολογισθείσα αξία ανώτερη των 60.000,00€ χωρίς Φ.Π.Α., διενεργούνται μέσω της συγκεκριμένης πλατφόρμας. Εν προκειμένω, στις 12.04.2018 απεστάλη για δημοσίευση στην Ευρωπαϊκή Εφημερίδα της Κυβέρνησης η Διακήρυξη του διαγωνισμού με αριθμ. 517802, που αφορά στην ανάδειξη αναδόχου για την παροχή υπηρεσιών με αντικείμενο «ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΣ ΚΤΗΡΙΩΝ ΤΗΣ Δ.Ε.Δ.Δ.Η.Ε. Α.Ε. ΣΤΟ ΝΟΜΟ ΑΤΤΙΚΗΣ». Την 12.04.2018 δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ λαμβάνοντας Μοναδικό Κωδικό ΑΔΑΜ 18PROC002936329, ενώ την 13.04.2018 αναρτήθηκε και στην επίσημη ιστοσελίδα της Δ.Ε.Δ.Δ.Η.Ε. Α.Ε. καθώς και στην ηλεκτρονική πλατφόρμα «sourceONE» της εταιρείας «cosmoONE». Ως ημερομηνία λήξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 21.05.2018 και ώρα 23:30' και ως ημερομηνία αποσφράγισης ορίστηκε η 25.05.2018 και ώρα 10:00'. Με το Συμπλήρωμα Νο 1 της υπόψη Διακήρυξης παρατάθηκε η καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, για τις 04.06.2018 και ώρα: 23:30'. Το υπόψη Συμπλήρωμα στάλθηκε για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ε.Ε. στις 16.05.2018 και στη συνέχεια δημοσιεύθηκε στις 17.05.2018 στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ., λαμβάνοντας Μοναδικό Κωδικό ΑΔΑΜ 18PROC003113023. Επίσης, στις 17.05.2018 αναρτήθηκε στην ιστοσελίδα της Δ.Ε.Δ.Δ.Η.Ε. Α.Ε. καθώς και στην ηλεκτρονική πλατφόρμα «sourceONE» της εταιρείας «cosmoONE». Σημειώνεται ότι στις Πληροφορίες του Διαγωνισμού και συγκεκριμένα στην καρτέλα Γενικά και στον Πίνακα Συνημμένων & Σημειώσεων, μαζί τη Διακήρυξη αναρτήθηκε Φάκελος

Υποδειγμάτων σε συμπιεσμένη μορφή (.zip) και η Σημείωση «ΠΑΡΑΚΑΛΟΥΜΕ ΔΙΑΒΑΣΤΕ ΤΟ ΦΥΛΛΑΔΙΟ ΟΔΗΓΙΩΝ». Πρέπει να επισημανθεί ότι και στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., το εγχειρίδιο χρήσης και λειτουργίας του συστήματος δεν αποτελεί τμήμα της Διακήρυξης, της οποίας οι όροι δύνανται να προσβάλλονται εμπροθέσμως και προσηκόντως σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, αλλά βοηθητικό εργαλείο, το οποίο οι συμμετέχοντες οφείλουν να συμβουλευθούν, προκειμένου να αναρτήσουν μία καθόλα έγκυρη προσφορά. Κατά συνέπεια, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι το Φυλλάδιο με τις Οδηγίες χρήσης δεν συμπεριλαμβανόταν στο σώμα της Διακήρυξης, δεν δύναται να στοιχειοθετήσει πλημμέλεια στη διαδικασία ανάθεσης. Σημειωτέον ότι εκτός από τον εν λόγω Οδηγό, οι υποψήφιοι προσφέροντες μπορούσαν να επικοινωνήσουν με το Helpdesk της «cosmoONE», όπως έπραξε και η προσφεύγουσα.

23. Επειδή, κατά την αποσφράγιση των Δικαιολογητικών συμμετοχής και των Τεχνικών προσφορών, αντί για την Τεχνική προσφορά της προσφεύγουσας εμφανίστηκε η Οικονομική της προσφορά, με αποτέλεσμα να αποκλειστεί από την διαγωνιστική διαδικασία. Επειδή, ο διαχειριστής του συστήματος βεβαίωσε ότι η ανωτέρω κατάσταση προέκυψε μετά από επισύναψη των αρχείων της προσφοράς της σε εσφαλμένα σημεία της πλατφόρμας και όχι σε λανθασμένο χειρισμό εκ μέρους του χειριστή της Δ.Ε.Δ.Δ.Η.Ε. Α.Ε. Αυτό, άλλωστε, συνομολογεί και η ίδια η προσφεύγουσα, ισχυριζόμενη όμως ότι, τόσο υπάλληλος της Δ.Ε.Δ.Δ.Η.Ε. Α.Ε. με τον οποίο ήρθε σε επικοινωνία αμέσως μετά τη διαπίστωση του σφάλματος, όσο και ο ίδιος ο Οδηγός χρήσης της πλατφόρμας της υπέδειξαν ότι έπρεπε να είχε επισυνάψει την Τεχνική της προσφορά στον φάκελο με τον τίτλο Οικονομική προσφορά και το αντίστροφο. Επειδή, ωστόσο, από την επισκόπηση του εν λόγω Φυλλαδίου με τις Οδηγίες χρήσης προκύπτουν τα εξής: Πράγματι εμφανίζεται μία Καρτέλα, η οποία φέρει τον τίτλο Οικονομική προσφορά και στην οποία πρέπει να καταχωριστούν μεταδεδομένα, που σχετίζονται με αυτήν, ήτοι οι προσφερόμενες τιμές. Κατά τα λοιπά, στην Καρτέλα αυτή επισυνάπτονται 3 ειδών αρχεία, τα οποία αντιστοιχούν: (1) στην Τεχνική

προσφορά, η οποία για κάθε προσφερόμενο είδος επισυνάπτεται δίπλα στη δηλωθείσα τιμή, (2) στην Οικονομική προσφορά, η οποία για κάθε προσφερόμενο είδος επισυνάπτεται στα Συνημμένα έγγραφα ακριβώς κάτω από τις δηλωθείσες τιμές, αφού χαρακτηρισθεί ως εμπιστευτικό αρχείο και (3) στα Δικαιολογητικά συμμετοχής καθώς και ό,τι άλλο αφορά γενικώς την τεχνική προσφορά, τα οποία επισυνάπτονται κάτω από τα συνημμένα αρχεία της Οικονομικής προσφοράς. Τα 3 σημεία επισύναψης ακολουθούνται από βέλη, τα οποία προέρχονται από ισάριθμα επεξηγηματικά πλαίσια, κατά τρόπο που δεν καταλείπει αμφιβολία για το ακριβές σημείο επισύναψης του κάθε αρχείου. Σε κάθε περίπτωση, όμως, οι υποψήφιοι προσφέροντες μπορούν να καθοδηγούνται από το Helpdesk. Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι: α) το Φυλλάδιο των Οδηγιών, το οποίο είναι αναρτημένο στην ηλεκτρονική πλατφόρμα, εξηγεί με σαφήνεια το σημείο ανάρτησης της Τεχνικής και της Οικονομικής προσφοράς. Επιπροσθέτως, παρέχεται υποστήριξη από το Helpdesk. β) Ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι έπρεπε να αναρτήσει την Οικονομική προσφορά στον φάκελο με την ένδειξη Τεχνική προσφορά και το αντίστροφο είναι απορριπτέος, δεδομένου ότι δεν προκύπτει από τη Διακήρυξη, ούτε όμως και από το Φυλλάδιο με τις Οδηγίες χρήσης. Κατά συνέπεια, η επισύναψη της Τεχνικής και της Οικονομικής προσφοράς της σε λανθασμένο σημείο οφείλεται αποκλειστικά σε δική της υπαιτιότητα. Επειδή, επιπροσθέτως, αποτελεί κοινό τόπο ότι πριν τη χρήση της ηλεκτρονικής πλατφόρμας, είναι αναγκαία η αναζήτηση του εγχειριδίου που επεξηγεί τον τρόπο λειτουργίας της, πολλώ δε μάλλον που η υποχρέωση αυτή είχε επισημανθεί από τη Δ.Ε.Δ.Δ.Η.Ε. Α.Ε. με σχετική Σημείωση ακριβώς κάτω από την αναρτηθείσα Διακήρυξη. Επειδή, η εσφαλμένη καταχώριση είχε ως συνέπεια την αποκάλυψη της Οικονομικής προσφοράς της προσφεύγουσας, γεγονός που καθιστά τη διενέργεια της διαγωνιστικής διαδικασίας σε δύο στάδια αδύνατη. Επειδή, περαιτέρω, με βάση τη Διακήρυξη, συντρέχουν οι ακόλουθοι υποχρεωτικοί λόγοι αποκλεισμού: 13.1. (αν η προσφορά δεν υποβλήθηκε εμπρόθεσμα ή δεν υποβλήθηκε με τον τρόπο που αναφέρεται ανωτέρω) και 13.17. (αν η προσφερόμενη τιμή αποκαλύπτεται, άμεσα ή έμμεσα, σε άλλα οποιαδήποτε

στοιχεία, πλην του φακέλου της οικονομικής προσφοράς). Επειδή, η προαναφερόμενη πλημμέλεια δεν δύναται να θεραπευθεί με την παροχή διευκρινίσεων, στο πλαίσιο του άρθρου 310 του Ν. 4412/2016. Επειδή, καταληκτικά, η Δ.Ε.Δ.Δ.Η.Ε. Α.Ε. ήταν υποχρεωμένη να απορρίψει την εν λόγω προσφορά και όλοι οι περί του αντιθέτου ισχυρισμοί της προσφεύγουσας είναι απορριπτέοι ως αβάσιμοι. Επειδή, τέλος, όσον αφορά το αίτημα ακύρωσης ή ματαίωσης της διαγωνιστικής διαδικασίας, που επικουρικά προέβαλε η προσφεύγουσα, επισημαίνεται ότι δεν συντρέχουν οι αναγκαίες προϋποθέσεις, δεδομένου ότι η εσφαλμένη καταχώριση της προσφοράς δεν οφείλεται σε υπαιτιότητα, ούτε συνυπαιτιότητα της αναθέτουσας αρχής, ώστε να τεθεί ζήτημα παράτυπης διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης, κατά το άρθρο 317 παρ. 2 του Ν. 4412/2016.

24. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και να γίνει δεκτή η ασκηθείσα Παρέμβαση.

25. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται την Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 10.09.2018 και εκδόθηκε την 01.10.2018.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Ιωάννης Κίτσος

Ιωάννα Κακλαμάνη