

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 6-8-2019 με την εξής σύνθεση: Σταυρούλα Κουρή - Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου και Μαρία-Ελένη Σιδέρη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 28-6-2019 (ημεροχρονολογία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 825/4-7-2019 της εταιρίας με την επωνυμία «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «.....», νόμιμα εκπροσωπούμενης.

Της από 2-7-2019 παρέμβασης της εταιρίας «.....».

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Σταυρούλα Κουρή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της υπ' αρ. 225/2019 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου, με την οποία ανακήρυξε προσωρινή ανάδοχο για την ανάθεση της σύμβασης «.....» την εταιρία «.....».

2. Επειδή, με την υπ' αριθ. διακήρυξη προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάθεση της σύμβασης «.....». Κατά τον όρο 1.3. της διακήρυξης, αντικείμενο της σύμβασης είναι η αποστολή των λογαριασμών ύδρευσης των ετών 2018-2019 και η προμήθεια φακέλων προπληρωμένου τέλους για την επιστολική αλληλογραφία των υπηρεσιών του

Αριθμός απόφασης: 935/2019

Δήμου. Οι παρεχόμενες υπηρεσίες κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV):«.....»,«.....» και«.....». Η σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα: ΚΑΤΗΓΟΡΙΑ Α: «.....», εκτιμώμενης αξίας 106.200,00 € (πλέον ΦΠΑ) και ΚΑΤΗΓΟΡΙΑ Β: «.....», εκτιμώμενης αξίας 27.297,00 € (πλέον ΦΠΑ). Η συνολική εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 133.497,00 (πλέον του αναλογούντος ΦΠΑ). Προσφορές υποβάλλονται για ένα ή περισσότερα τμήματα για το σύνολο των υπηρεσιών-ειδών κάθε τμήματος. Η διάρκεια της σύμβασης ορίσθηκε σε 12 μήνες. Κριτήριο ανάθεσης ορίσθηκε, κατά τον όρο 2.3.1. της διακήρυξης, η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής και καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 5-2-2019 ώρα 12.00. Η εν λόγω διακήρυξη καταχωρήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) με Συστημικό Αριθμό α/α Για το τμήμα ΚΑΤΗΓΟΡΙΑ Α υπέβαλαν προσφορά στο διαγωνισμό τέσσερις (4) οικονομικοί φορείς και δη η εταιρία «.....», η, η εταιρία «.....» και η εταιρία «.....». Με βάση το Πρακτικό 1/13-2-2019 της Επιτροπής Διαγωνισμού, κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και οι τέσσερις προσφορές πληρούσαν τους όρους της διακήρυξης, ενώ κατά τον έλεγχο των τεχνικών προσφορών των διαγωνιζομένων η προσφορά της ήταν απορριπτέα διότι τόσο ή ίδια όσο και οι δύο εταιρίες στην ικανότητα των οποίων στηρίζετο, δεν διαθέτουν την απαιτούμενη άδεια από την ΕΕΤΤ για την εκτέλεση της υπό ανάθεση υπηρεσίας. Ακολούθως με βάση το Πρακτικό 12/5-6-2019 της Επιτροπής Διαγωνισμού, η εταιρία «.....» προσέφερε τη χαμηλότερη τιμή, ήτοι 79.560,00€, ενώ η προσφεύγουσα εταιρία προσέφερε την αμέσως επόμενη υψηλότερη τιμή, ήτοι 80.460,00€, Ακολούθως, η Οικονομική Επιτροπή της αναθέτουσας αρχής με την προσβαλλόμενη με αρ. 225/2019 απόφασή της ενέκρινε τα ως άνω δύο Πρακτικά της Επιτροπής Διενέργειας του διαγωνισμού και κατακύρωσε προσωρινά την ανάθεση της σύμβασης του τμήματος της ΚΑΤΗΓΟΡΙΑΣ Α στην εταιρία «.....».

3. Επειδή, ειδικότερα, με τη συγκεκριμένη προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα βάλλει κατά της ανωτέρω απόφασης, υποστηρίζοντας τα εξής: **α)** Σύμφωνα με το άρθρο 3 της υπ' αρ. 106/2018 μελέτης, που συνοδεύει τη διακήρυξη ως Παράρτημα Ι, με τίτλο: «ΣΥΧΝΟΤΗΤΑ

Αριθμός απόφασης: 935/2019

ΑΠΟΣΤΟΛΗΣ /ΠΑΡΑΔΟΣΗ ΕΠΙΣΤΟΛΙΚΗΣ ΑΛΛΗΛΟΓΡΑΦΙΑΣ. Κατηγορία α) Λογαριασμοί ύδρευσης»: *«Η αποστολή των λογαριασμών ύδρευσης, θα αφορά όλη την επικράτεια. Η συχνότητα αποστολής των λογαριασμών θα είναι η αποστολή 4μηνιαίων λογαριασμών ανά δίμηνο μέχρι να συμβαδίσουν με την αντίστοιχη τρέχουσα περίοδο».* Η όμως στην τεχνική της προσφορά αναφέρει ότι: *«Αντικείμενο της παρούσας τεχνικής προσφοράς είναι η εκτέλεση της εργασίας: «Αποστολή των λογαριασμών ύδρευσης του Δήμου Η αποστολή των λογαριασμών θα αφορά όλη την επικράτεια και η συχνότητα αποστολής των λογαριασμών θα είναι σύμφωνα με τις ανάγκες της υπηρεσίας».* Κατά συνέπεια η προσφορά της δεν συνάδει με την απαίτηση της διακήρυξης και για το λόγο αυτό θα πρέπει αυτή να είχε απορριφθεί και η προσβαλλόμενη απόφαση να ακυρωθεί. **β)** Περαιτέρω η αναφέρει στην τεχνική της προσφορά ότι θα υλοποιήσει το έργο με την υπηρεσία ABP Post. Η υπηρεσία ABP Post όμως έχει τα κάτωθι χαρακτηριστικά: *«Προετοιμασία του barcode παραλήπτη. Πρόκειται για μία μοναδική ανά λογαριασμό ταυτότητα της αποστολής η οποία επιτρέπει την διαχείριση, εντοπισμό και έλεγχο κάθε μεμονωμένης αποστολής διακριτά από τις υπόλοιπες αποστολές του πελάτη. Το barcode παραλήπτη είναι μοναδικό στο χρόνο συνεργασίας με κάθε πελάτη»* (βλ. σελ 33 της τεχνικής περιγραφής). *«....Προτείνεται να υπάρχουν προ-εκτυπωμένα από τον αποστολέα/εργοδότη το barcode κωδικού πελάτη και το barcode παραλήπτη καθώς και να αποστέλλεται αρχείο δεδομένων του παραλήπτη σε όλες τις αποστολές καθώς έτσι βελτιώνεται σημαντικά η δυνατότητα αυτόματης ανάγνωσης, διαχείρισης/διαλογής των αποστολών με οικονομικό όφελος για τον αποστολέα/εργοδότη από την λήψη των εκπτώσεων».* Η διαδικασία όμως αυτή με τα barcode δεν προβλέπεται στη διακήρυξη και κατά συνέπεια η τεχνική προσφορά της συγκεκριμένης εταιρίας διαφοροποιείται ουσιαστικά από τα προβλεπόμενα στη διακήρυξη και προσφέρει μία τελείως διαφορετική υπηρεσία από αυτή που ζητά η αναθέτουσα αρχή. Για το λόγο αυτό η τεχνική προσφορά της εταιρείας θα έπρεπε να έχει απορριφθεί. Εσφαλμένα επομένως η αναθέτουσα αρχή θεώρησε στην προσβαλλόμενη απόφαση ότι η συγκεκριμένη εταιρεία πληροί τις τεχνικές προδιαγραφές του διαγωνισμού και για το λόγο αυτό θα πρέπει να ακυρωθεί. **γ)** Επίσης, στη διακήρυξη και ιδίως στο Παράρτημα Ι, όπου περιλαμβάνεται η υπ' αριθ. 106/2018 μελέτη,

Αριθμός απόφασης: 935/2019

αναφέρεται ρητά στην περιγραφή του έργου ότι ο εκτιμώμενος αριθμός λογαριασμών για την περίοδο ενός έτους είναι 180.000, και ο χρόνος επίδοσης θα είναι 3 εργάσιμες ημέρες. Η εταιρεία όμως στην περιγραφή της παρεχόμενης από αυτήν υπηρεσίας ABP αναφέρει ότι: «Χρόνος Παράδοσης Υπηρεσίας – ABP. Ο μέσος χρόνος παράδοσης των αποστολών, που παραδίδονται από την εντός Ελλάδος για την διανομή των αποστολών των λογαριασμών από την ημέρα παραλαβής στηντων αποστολών εφόσον πληρούν τις προδιαγραφές προετοιμασίας και ταξινόμησης θα ανέρχεται σε έως πέντε (5) εργάσιμες ημέρες. Ο χρόνος παράδοσης είναι ενδεικτικός και μπορεί να διαφοροποιηθεί ανάλογα με τον όγκο των αποστολών τη χρονική περίοδο και τις συνθήκες (βλ. Διευκρινίσεις & Επεξηγήσεις). Ημέρες παραλαβής εννοούνται όλες οι εργάσιμες ημέρες έως τις 09:00 πμ, ενώ για παραλαβές μετά τις 09:00, ως ημέρα παραλαβής εννοείται η επόμενη εργάσιμη ημέρα». Στη συνέχεια στις διευκρινίσεις αναφέρει ότι «Ως ημερομηνία παραλαβής για κάθε αποστολή θεωρείται η ημέρα κατά την οποία πιστοποιείται από την η παραλαβή της σύμφωνα με τις προδιαγραφές προετοιμασίας & ταξινόμησης. Η πιστοποίηση αυτή πραγματοποιείται κατά την αρχική τροφοδοσία - επεξεργασία των στοιχείων (αρχεία αποστολών), την διαλογή των αποστολών από τα αυτόματα συστήματα διαλογής ώστε να είναι δυνατή η αυτόματη μηχανογραφικά διαχείριση - επεξεργασία και προώθηση τους προς διανομή. Για τις μη τυποποιημένες αποστολές και για τις αποστολές που δεν πληρούν τις προδιαγραφές προετοιμασίας, ενδέχεται να υπάρχει καθυστέρηση». Από τα ανωτέρω καθίσταται σαφές ότι η στην τεχνική της προσφορά δεν δεσμεύεται ως προς την τριήμερη επίδοση που απαιτεί στη διακήρυξη η αναθέτουσα αρχή, αλλά αντίθετα κάνει λόγο για πενθήμερη επίδοση. Παράλληλα στην προσφορά της παραμένει ασαφές πότε θεωρείται ότι υφίσταται η ημερομηνία παραλαβής για να ξεκινήσει και η τριήμερη προθεσμία. Αυτή όμως η χρονική διαφοροποίηση αποτελεί ουσιώδη απόκλιση από την διακήρυξη, για την οποία θα έπρεπε να έχει αποκλειστεί. Εσφαλμένα επομένως η αναθέτουσα αρχή έκρινε ότι η συγκεκριμένη εταιρία πληροί τους όρους της διακήρυξης και κατά συνέπεια η προσβαλλομένη απόφασή της πρέπει να ακυρωθεί. **δ)** Εξάλλου, το ΤΕΥΔ της συγκεκριμένης εταιρίας εμφανίζει ασάφειες κι ελλείψεις. Πιο συγκεκριμένα στο ΤΕΥΔ στον

Αριθμός απόφασης: 935/2019

κατάλογο έργων που αναφέρει περιλαμβάνει το έργο που ανέλαβε για το ΔΗΜΟκαι αναφέρει ποσό 60.000 €, ενώ, σύμφωνα με το πρακτικό του διαγωνισμού, το ποσό κατακύρωσης ανερχόταν στις 37.911,06 € [σελ.12 Πρακτικού (σχετ.1) και σελ.18 ΤΕΥΔ]. Ως προς τα συγκεκριμένα έργα αναφέρονται μόνο χρονολογίες και όχι ημερομηνίες. Επίσης το ΤΕΥΔ έχει ημερομηνία υπογραφής 30/01/2019, αλλά η προσφορά υπεβλήθη στις 04/02/2019. **ε)** Τέλος και ως προς την οικονομική προσφορά παρατηρήθηκαν κάποιες παρατυπίες και σφάλματα. Πιο συγκεκριμένα το pdf της οικονομικής προσφοράς της προσωρινής αναδόχου έχει ημερομηνία υπογραφής 01.02.2019, ενώ η οικονομική του συστήματος 04.02.2019, και παράλληλα το υποσέλιδο της οικονομικής προσφοράς έχει ημερομηνία 2014.

4. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με το υπ' αρ.πρωτ.22980/4-7-2019 έγγραφο απόψεων της προς την ΑΕΠΠ υποστήριξε ότι: **α)** αναφορικά με την συχνότητα αποστολής των λογαριασμών ύδρευσης και το χρόνο επίδοσής τους, η εταιρία στο άρθρο 1.13 της τεχνικής προσφοράς που κατέθεσε αναφέρεται στην περιγραφή του έργου που πρόκειται να εκτελέσει το οποίο συνάδει με τα ζητούμενα της μελέτης του Δήμου. **β)** Για την κατηγορία Α «.....» και σύμφωνα με την μελέτη του Δήμου δεν γίνεται μνεία για συγκεκριμένες τεχνικές προδιαγραφές οι οποίες να προσδιορίζουν - ρυθμίζουν επακριβώς την συγκεκριμένη υπηρεσία. **γ)** Τέλος αναφορικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα των εταιριών, η οποία ρυθμίζεται σύμφωνα το άρθρο 2.2.6. της Διακήρυξης, η εταιρεία στο κατατεθέν ΤΕΥΔ καλύπτει τα προαπαιτούμενα.

5. Επειδή, η εταιρία «.....» με την από 2-7-2019 νομοτύπως και εμπροθέσμως κατόπιν της από 1-7-2019 κοινοποίησης της προσφυγής, παρέμβασή της, μετ' εννόμου συμφέροντος, αφού αναδείχθηκε προσωρινή μειοδότης, επικαλείται προς απόρριψη της εξεταζόμενης προδικαστικής προσφυγής και διατήρηση της ισχύος των προσβαλλόμενων αποφάσεων τα ακόλουθα: **α)** Η παρεμβαίνουσα αναφέρει στην τεχνική προσφορά της, που φέρει ημερομηνία 30/1/2019 και συγκεκριμένα στη σελίδα 32: «*Αντικείμενο της παρούσας τεχνικής προσφοράς είναι η εκτέλεση της εργασίας: Αποστολή των λογαριασμών ύδρευσης του Δήμου Η αποστολή των λογαριασμών θα αφορά όλη την επικράτεια και η συχνότητα αποστολής των λογαριασμών θα είναι σύμφωνα με τις ανάγκες της υπηρεσίας. Ο εκτιμώμενος αριθμός*

Αριθμός απόφασης: 935/2019

λογαριασμών για την περίοδο ενός έτους είναι 180.000, και ο χρόνος επίδοσης θα είναι 3 εργάσιμες ημέρες. Τόπος παράδοσης των λογαριασμών θεωρούνται οι δηλωμένες ταχυδρομικές δ/νσεις των πελατών του Δήμουεντός του Νομούαλλά και εντός ολόκληρης της Ελληνικής Επικράτειας.». Κατά την παρεμβαίνουσα, συνάγεται ότι η φράση σύμφωνα με τις ανάγκες τις υπηρεσίας δεν αποκλείει την αποστολή 4μηνιαίων λογαριασμών ανά δίμηνο μέχρι να συμβαδίσουν με την αντίστοιχη τρέχουσα περίοδο. Επιπροσθέτως η διατύπωση στην τεχνική προσφορά της κάνει επιτρεπτή τη χρήση της υπηρεσίας και περισσότερες φορές από το φορέα ανάλογα με τις ανάγκες χωρίς περιορισμούς, όσον αφορά το τεχνικό πλαίσιο.

β) Σχετικά με την υπηρεσία ABP Post και την χρήση barcode, η παρεμβαίνουσα προβάλλει ότι σύμφωνα με τη Μελέτη (αρ. μελ. 106/2018) του Δήμου σχετικά με το έργο α) ΑΠΟΣΤΟΛΗ ΤΩΝ ΛΟΓΑΡΙΑΣΜΩΝ ΥΔΡΕΥΣΗΣ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ, η οποία βρίσκεται στη σελίδα 33 της διακήρυξης, δεν ορίζεται συγκεκριμένος τρόπος εκτέλεσης του έργου, ώστε να είναι βάσιμο το επιχείρημα ότι ο προτεινόμενος από την αφορά άλλη «υπηρεσία» και είναι εκτός προδιαγραφών. Επίσης κατόπιν διευκρινιστικών ερωτημάτων που είχε καταθέσει η εταιρεία προς το Δήμο (έγγραφο με ημερομηνία 11/1/2019 και τίτλο ΠΑΡΟΧΗ ΔΙΕΥΚΡΙΝΗΣΕΩΝ ΣΧΕΤΙΚΑ ΜΕ ΤΟΝ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ ΓΙΑ α) «ΑΠΟΣΤΟΛΗ ΤΩΝ ΛΟΓΑΡΙΑΣΜΩΝ ΥΔΡΕΥΣΗΣ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ», είχε τεθεί μεταξύ άλλων το ερώτημα προς το φορέα: 1. Υπάρχει η δυνατότητα για εισαγωγή barcode με τα στοιχεία του παραλήπτη στο λογαριασμό σε σημείο που θα είναι εμφανές από το παράθυρο; Μπορούν να γίνουν επιπλέον μετατροπές στο εντύπου του λογαριασμού, τουλάχιστον όσον αφορά στο σημείο που εμφανίζεται στο παράθυρο; Και η απάντηση που έλαβε από το Δήμο είναι (έγγραφο με αρ πρωτ. 1454/16-1-2019 και τίτλο «Παροχή διευκρινήσεων σχετικά με τον ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την Αποστολή Λογαριασμών Ύδρευσης» «Για το εάν υπάρχει δυνατότητα εισαγωγής barcode με τα στοιχεία του παραλήπτη στο λογαριασμό σε σημείο που θα είναι εμφανές από το παράθυρο, σας ενημερώνουμε ότι ερωτήθηκε η εταιρεία που έχει την ευθύνη για την ύπαρξη της εν λόγω δυνατότητας, αλλά η διαδικασία αυτή, απαιτεί πιθανά αλλαγή του εντύπου και αλλαγή του παραθύρου του φακέλου (μεγέθυνση).», η οποία σαφώς και δεν είναι

Αριθμός απόφασης: 935/2019

αποτρεπτική για τη χρήση barcode, προκειμένου να υπάρξει σωστή διαχείριση του έργου. γ) Σχετικά με την περιγραφή του έργου και το χρόνο παράδοσης, η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι στην προδικαστική προσφυγή των αναφέρεται ότι η τεχνική προσφορά της δεν καλύπτει το χρόνο εκτέλεσης της υπηρεσίας που δηλώνει ο Δήμος Στην ως άνω κατατιθέμενη τεχνική προσφορά της υπάρχει μια γενική περιγραφή της υπηρεσίας ABP post όπου γίνεται αναφορά ότι η διανομή των αποστολών των λογαριασμών θα ανέρχεται σε έως 5 εργάσιμες. Επιπροσθέτως όμως και πιο συγκεκριμένα για το εν λόγω έργο στη σελίδα 32 (άρθρο 1.13 Περιγραφή Έργου) της τεχνικής προσφοράς της αναφέρεται ρητά: «Ο εκτιμώμενος αριθμός λογαριασμών για την περίοδο ενός έτους είναι 180.000, και ο χρόνος επίδοσης θα είναι 3 εργάσιμες ημέρες.». Όσον αφορά την ημερομηνία παραλαβής αυτή είναι η ημερομηνία που θα παραληφθούν οι φάκελοι και δεν υπάρχει κάποια ασάφεια ως προς αυτό όπως διατείνονται τα δ) Σχετικά με το ΤΕΥΔ και τον κατάλογο έργων όπου τα θεωρούν ότι υπάρχει ασάφεια και έλλειψη, η παρεμβαίνουσα δηλώνει ότι στο ΤΕΥΔ έχει δηλωθεί το ποσό του έργου του Δήμου με βάση την προϋπολογισθείσα αξία του έργου από το φορέα που είχε προκηρύξει το διαγωνισμό, η οποία ήταν 60.000€. Παρόλα αυτά στο άρθρο 2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα της διακήρυξης ορίζεται: Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται κατά τη διάρκεια των τελευταίων πέντε ετών, να έχουν εκτελέσει τουλάχιστον μία (1) σύμβαση παροχής υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου. Συνεπώς δεν υπάρχει κανένας περιοριστικός όρος στη διακήρυξη όσον αφορά τα προηγούμενα έργα και το ύψος αυτών των συμβάσεων, πέραν του ενός στην πενταετία. Επιπροσθέτως η έχει εκτελέσει στα προηγούμενα έτη παρόμοια έργα ως ανάδοχος φορέων του Δημοσίου. Ενδεικτικά αναφέρονται: Α. Δήμος: «α) παραγωγή-εκτύπωση-εμφακέλωση και αποστολή των λογαριασμών ύδρευσης του Δήμου, β) αποστολής της επιστολικής αλληλογραφίας του Δήμου 2017-2018» Προϋπολογισθείσα δαπάνη 55.820,00 ευρώ (μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.). Β. ΔΕΥΑ: «Παροχή ταχυδρομικών υπηρεσιών για το 2018» προϋπολογισμού 74.152,00€ με Φ.Π.Α. Γ. Δήμος: “Υπηρεσίες Ταχυδρομείου του Δήμου

Αριθμός απόφασης: 935/2019

έτους 2018”: Υβριδικό και επιστολικό ταχυδρομείο (CPV) με προϋπολογισμό έργου 59.759,67€ με Φ.Π.Α. Δ. ΔΕΥΑ«ΤΑΧΥΔΡΟΜΙΚΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΔΕΥΑ...», προϋπολογισμού 60.000,00 ευρώ χωρίς τον Φ.Π.Α, κλπ , τα οποία δεν αναφέρονται στο ΤΕΥΔ γιατί δε ζητείται από τη διακήρυξη.

ε) Τέλος, όσον αφορά τις ημερομηνίες της οικονομικής προσφοράς, η παρεμβαίνουσα προβάλλει ότι η Προσφορά έχει όντως ημερομηνία 1/2/2019 γιατί τότε υπογράφηκε από τους νόμιμους εκπροσώπους και η οικονομική του συστήματος έχει ημερομηνία 4/2/2019 γιατί εκείνη την ημερομηνία κατατέθηκε στο σύστημα. Δεν υπάρχει κάποια συγκεκριμένη οδηγία σχετικά, ότι πρέπει να συμπίπτει η ημερομηνία υπογραφής ενός εγγράφου με την ημερομηνία κατάθεσής του. Όσον αφορά για το υποσέλιδο αναφέρεται η έκδοση και η ημερομηνία έκδοσης του προτύπου που χρησιμοποιείται για τις οικονομικές προσφορές της εταιρείας και το οποίο σε καμία περίπτωση δε δημιουργεί σύγχυση σχετικά με την ημερομηνία υπογραφής ή κατάθεσης της προσφοράς. Παρατίθεται το σχετικό σημείο: Α.Ε.Ε. - Οικονομική Προσφορά Υπηρεσίας Ταχυδρομείου ABP V2_ 01.01.2014 Σελίδα 1/2.

6. Επειδή, έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό), ποσού 668,00€.

7. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του (έργο) και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του και του χρόνου αποστολής δημοσίευσής του, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω προδικαστική προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

8. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ. α'), δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. και κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους στις 20-6-2019, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής οι συμμετέχοντες, η δε εξεταζόμενη προσφυγή ασκήθηκε την 28-6-2019.

9. Επειδή, το έννομο συμφέρον της προσφεύγουσας στοιχειοθετείται στο γεγονός ότι η ίδια έχει υποβάλλει νομίμως και

Αριθμός απόφασης: 935/2019

εμπροθέσμως την προσφορά της στον υπόψη διαγωνισμό, προσδοκώντας εύλογα να της ανατεθεί η εκτέλεση της δημοπρατούμενης σύμβασης.

10. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ. 39/2017 ορίζεται ότι: «1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου 4412/2016 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, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 του ανωτέρω νόμου ενδίκων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής». Περαιτέρω, το άρθρο 367 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Η ΑΕΠΠ αποφαινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της... 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια ...» και η διάταξη αυτή επαναλαμβάνεται και στο άρθρο 18 του Π.Δ. 39/2017.

11. 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

Αριθμός απόφασης: 935/2019

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).

12. Επειδή, επί του πρώτου λόγου προσφυγής, που αφορά στην τήρηση των όρων του άρθρου 3 της μελέτης της υπό ανάθεση σύμβασης για τους λογαριασμούς ύδρευσης, διατυπώνονται τα εξής: Κατά το άρθρο 3 της με αρ.106/2018 μελέτης του προς ανάθεση έργου προβλέπεται για του λογαριασμούς ύδρευσης ότι *«Η αποστολή των λογαριασμών ύδρευσης, θα αφορά όλη την επικράτεια. Η συχνότητα αποστολής των λογαριασμών θα είναι η αποστολή 4μηνιαίων λογαριασμών ανά δίμηνο μέχρι να συμβαδίσουν με την αντίστοιχη τρέχουσα περίοδο.»*. Κατά το σημείο 1.13. της υποβληθείσας τεχνικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: *«.....Αποστολή των λογαριασμών ύδρευσης του Δήμου Η αποστολή των λογαριασμών θα αφορά όλη την επικράτεια και η συχνότητα αποστολής των λογαριασμών θα είναι σύμφωνα με τις ανάγκες της υπηρεσίας. Ο εκτιμώμενος αριθμός λογαριασμών για την περίοδο ενός έτους είναι 180.000, και ο χρόνος επίδοσης θα είναι 3 εργάσιμες ημέρες.....»*. Εκ της αντιπαραβολής των ανωτέρω δεν συνάγεται ότι η υποβληθείσα τεχνική προσφορά της εταιρίας αποκλίνει από τα ορισθέντα στο οικείο άρθρο της διακήρυξης, ούτε κάν ασάφεια δημιουργείται. Ως εκ τούτου ο σχετικός λόγος προσφυγής κρίνεται απορριπτέος ως αβάσιμος και αντίθετα δεκτός ο σχετικός λόγος παρέμβασης.

13. Επειδή, όσον αφορά στο δεύτερο λόγο προσφυγής, σχετικά με την υπηρεσία ABP Post και τη χρήση barcode, διατυπώνονται τα εξής: Καταρχάς, σύμφωνα με την κατατεθείσα τεχνική προσφορά της εταιρίας, η υπηρεσία ABP Post είναι μία ταχυδρομική υπηρεσία αναβαθμισμένου απλού ταχυδρομείου (παράδοση με εναπόθεση στην διεύθυνση παραλήπτη), με την οποία ο πελάτης (αποστολέας) έχει την δυνατότητα ενημέρωσης για την ημερομηνία παραλαβής και παράδοσης των αποστολών του (φακέλων και δεμάτων), αλλά και πρόσβαση σε προσαρμοσμένα για την υπηρεσία αυτή reports. Η υπηρεσία αυτή της, κατά την τεχνική προσφορά της, έχει πανελλαδική κάλυψη, ενώ για τις αποστολές προς ταχυδρομικές θυρίδες ή το εξωτερικό, όπου η εταιρία δεν έχει πρόσβαση, οι αποστολές δρομολογούνται μέσω των αντίστοιχων ταχυδρομικών οργανισμών της Ελλάδας ή του

Αριθμός απόφασης: 935/2019

εξωτερικού. Όπως βάσιμα προβάλλει η αναθέτουσα αρχή, στην προαναφερθείσα με αρ.106/2018 μελέτη της υπό ανάθεση σύμβασης, αλλά και στη διακήρυξη ουδεμία αναφορά γίνεται σχετικά με συγκεκριμένες απαιτήσεις για υποχρέωση χρήσης ή μη χρήσης της υπηρεσίας ABP Post και barcode. Σε σχετικό μάλιστα ερώτημα της συμμετέχουσας εταιρίας προς την αναθέτουσα αρχή, το οποίο αναρτήθηκε μέσω ΕΣΗΔΗΣ την 14-1-2019, η αναθέτουσα αρχή με το υπ' αρ.πρωτ.1454/16-1-2019 έγγραφό της απάντησε κατά τρόπο που δεν αποκλείει τη σχετική δυνατότητα και συγκεκριμένα «Για το εάν υπάρχει δυνατότητα εισαγωγής barcode με τα στοιχεία του παραλήπτη στο λογαριασμό σε σημείο που θα είναι εμφανές από το παράθυρο, σας ενημερώνουμε ότι ερωτήθηκε η εταιρεία που έχει την ευθύνη για την ύπαρξη της εν λόγω δυνατότητας, αλλά η διαδικασία αυτή, απαιτεί πιθανά αλλαγή του εντύπου και αλλαγή του παραθύρου του φακέλου (μεγέθυνση)». Αντίθετα, η αναθέτουσα αρχή - σε άλλα ερωτήματα της συμμετέχουσας - με το προαναφερθέν έγγραφό της με ρητό τρόπο απέκλεισε συγκεκριμένες δυνατότητες τουλάχιστον μέχρι εξάντλησης αποθεμάτων. Συνεπώς, η τεχνική προσφορά της κατά το σημείο αυτό δεν αντιβαίνει σε συγκεκριμένη τεχνική προδιαγραφή της διακήρυξης. Κατ' επέκταση ο σχετικός λόγος προσφυγής κρίνεται απορριπτέος ως αβάσιμος και αντίθετα δεκτός ο σχετικός λόγος παρέμβασης.

14. Επειδή, όσον αφορά στον τρίτο λόγο προσφυγής, σχετικά με την περιγραφή του έργου και το χρόνο παράδοσης, διατυπώνονται τα εξής: Η διακήρυξη στο Παράρτημα Ι - Μελέτη 106/2018 για τους λογαριασμούς ύδρευσης ορίζει χρόνο επίδοσης τρεις εργάσιμες ημέρες από την ημέρα κατάθεσης. Η εταιρία στην τεχνική προσφορά της και δη στο σημείο 1.13 αυτής με τίτλο 'Περιγραφή έργου' περιλαμβάνει τα εξής: «*Αντικείμενο της παρούσας τεχνικής προσφοράς είναι η εκτέλεση της εργασίας: Αποστολή των λογαριασμών ύδρευσης του Δήμου Η αποστολή των λογαριασμών θα αφορά όλη την επικράτεια και η συχνότητα αποστολής των λογαριασμών θα είναι σύμφωνα με τις ανάγκες της υπηρεσίας. Ο εκτιμώμενος αριθμός λογαριασμών για την περίοδο ενός έτους είναι 180.000, και ο χρόνος επίδοσης θα είναι 3 εργάσιμες ημέρες...*». Επίσης στο 'ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Δ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ ABP' της ίδιας τεχνικής προσφοράς, με τίτλο 'Περιγραφή Υπηρεσίας - ABP (Υπηρεσία Αναβαθμισμένου Απλού

Αριθμός απόφασης: 935/2019

Ταχυδρομείου Διανομής Λογαριασμών, Αλληλογραφίας) διαλαμβάνονται τα εξής: «Ο μέσος χρόνος παράδοσης των αποστολών, που παραδίδονται από την εντός Ελλάδος για την διανομή των αποστολών των λογαριασμών από την ημέρα παραλαβής στηντων αποστολών εφόσον πληρούν τις προδιαγραφές προετοιμασίας και ταξινόμησης θα ανέρχεται σε έως πέντε (5) εργάσιμες ημέρες. Ο χρόνος παράδοσης είναι ενδεικτικός και μπορεί να διαφοροποιηθεί ανάλογα με τον όγκο των αποστολών τη χρονική περίοδο και τις συνθήκες (βλ. Διευκρινίσεις & Επεξηγήσεις). Ημέρες παραλαβής εννοούνται όλες οι εργάσιμες ημέρες έως τις 09:00 πμ, ενώ για παραλαβές μετά τις 09:00, ως ημέρα παραλαβής εννοείται η επόμενη εργάσιμη ημέρα...», ενώ στο σημείο 'Διευκρινίσεις και Επεξηγήσεις' υπ' αρ.9 διαλαμβάνονται τα εξής: «Ως ημερομηνία παραλαβής για κάθε αποστολή θεωρείται η ημέρα κατά την οποία πιστοποιείται από την η παραλαβή της σύμφωνα με τις προδιαγραφές προετοιμασίας & ταξινόμησης. Η πιστοποίηση αυτή πραγματοποιείται κατά την αρχική τροφοδοσία - επεξεργασία των στοιχείων (αρχεία αποστολών), την διαλογή των αποστολών από τα αυτόματα συστήματα διαλογής ώστε να είναι δυνατή η αυτόματη μηχανογραφικά διαχείριση - επεξεργασία και προώθηση τους προς διανομή. Για τις μη τυποποιημένες αποστολές και για τις αποστολές που δεν πληρούν τις προδιαγραφές προετοιμασίας, ενδέχεται να υπάρξει καθυστέρηση...». Εκ των ανωτέρω συνάγεται ότι ο προσφερόμενος χρόνος επίδοσης των λογαριασμών ύδρευσης της αναθέτουσας αρχής ορίσθηκε από την παρεμβαίνουσα εταιρία σε 3 εργάσιμες ημέρες από την ημέρα κατάθεσής τους και είναι σύμφωνα με τα τεθέντα στη διακήρυξη. Η αναφορά στο Παράρτημα Δ των προδιαγραφών της υπηρεσίας ABP της τεχνικής προσφοράς της αναφέρεται γενικά στη διανομή των αποστολών λογαριασμών με χρήση της υπηρεσίας ABP και ορίζεται σε έως 5 εργάσιμες ημέρες. Ειδικά, όμως, για την υπό ανάθεση σύμβαση η προσφέρουσα όρισε, δυνάμει του σημείου 1.13 της τεχνικής της προσφοράς, ως χρόνο επίδοσης τις 3 εργάσιμες ημέρες από την κατάθεση. Συνεπώς, η τεχνική προσφορά της κατά το σημείο αυτό δεν αντιβαίνει σε συγκεκριμένη τεχνική προδιαγραφή της διακήρυξης. Κατ' επέκταση ο σχετικός λόγος προσφυγής κρίνεται απορριπτέος ως αβάσιμος και αντίθετα δεκτός ο σχετικός λόγος παρέμβασης.

Αριθμός απόφασης: 935/2019

15. Επειδή, όσον αφορά στον τέταρτο λόγο προσφυγής, σχετικά με ελλείψεις του υποβληθέντος ΤΕΥΔ και ασάφειες του υποβληθέντος καταλόγου έργων, διατυπώνονται τα ακόλουθα: Κατά το άρθρο 2.2.6. της διακήρυξης, περί της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, ορίζεται ότι: *«Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται κατά τη διάρκεια των τελευταίων πέντε ετών, να έχουν εκτελέσει τουλάχιστον μία (1) σύμβαση παροχής υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου.»*. Εκ του όρου αυτού συνάγεται ότι δεν ορίζεται στη διακήρυξη κανένας περιοριστικός όρος σχετικά με τα προηγούμενα έργα και το ύψος αυτών, πέραν της εκτέλεσης μιας του συγκεκριμένου τύπου σύμβασης εντός της τελευταίας 5ετίας. Εν προκειμένω, στο κατατεθέν ΤΕΥΔ η παρεμβαίνουσα στο Μέρος IV κριτήρια επιλογής στο κεφάλαιο Γ Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα στο πεδίο 1β *«Κατά τη διάρκεια της περιόδου αναφοράς ο οικονομικός φορέας έχει προβεί στις ακόλουθες κυριότερες παραδόσεις αγαθών του είδους που έχει προσδιοριστεί ή έχει παράσχει τις ακόλουθες κυριότερες υπηρεσίες του είδους που έχει προσδιοριστεί: Κατά τη σύνταξη του σχετικού καταλόγου αναφέρετε τα ποσά, τις ημερομηνίες και τους παραλήπτες δημόσιους ή ιδιωτικούς.»*, η παρεμβαίνουσα έχει επικαλεστεί τρεις συνολικά συμβάσεις και δη α) διανομής λογαριασμών ύδρευσης, ποσού 60.000€, έτους 2016, με παραλήπτη το Δήμο, β) υπηρεσιών ταχυδρομείου διανομής λογαριασμών, ποσού 35.173,39€, έτους 2017, με παραλήπτη το Δήμο –και- γ) υπηρεσιών ταχυδρομείου διανομής λογαριασμών, ποσού 72.795,25€, έτους 2017, με παραλήπτη τη ΔΕΥΑ Υπό τα δεδομένα αυτά, το ΤΕΥΔ της κατά το σημείο αυτό δεν αντιβαίνει σε συγκεκριμένη απαίτηση της διακήρυξης, αφού καλύπτει πλήρως τα ορισθέντα στον άνω όρο της διακήρυξης. Ούτε βέβαια η μη αναγραφή συγκεκριμένης ημεροχρονολογίας αντί του αναγραφέντος έτους δύναται να αποτελέσει λόγο αποκλεισμού της. Κατ' επέκταση ο σχετικός λόγος προσφυγής κρίνεται απορριπτέος ως αβάσιμος και αντίθετα δεκτός ο σχετικός λόγος παρέμβασης.

16. Επειδή, όσον αφορά στον πέμπτο λόγο προσφυγής, σχετικά με τις ημερομηνίες της οικονομικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας, διατυπώνονται τα ακόλουθα: Καταρχάς, σύμφωνα με τον όρο 2.4.4. της διακήρυξης με τίτλο Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος

Αριθμός απόφασης: 935/2019

σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών, ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: «...Αν στο ηλεκτρονικό σύστημα δεν μπορεί να αποτυπωθεί αναλυτικά η οικονομική προσφορά, ο προσφέρων θα επισυνάψει στον (υπο)φάκελλο “οικονομική προσφορά” την ηλεκτρονική οικονομική προσφορά του ηλεκτρονικά υπογεγραμμένη και τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία σε μορφή pdf.», ενώ η καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ήταν η 5-2-2019, ως εκτέθηκε και στη σκέψη 2 της παρούσας. Η κατατεθείσα αναλυτική οικονομική προσφορά της εταιρίας αναγράφει στο ‘σώμα’ της ημερομηνία 1-2-2019, έχει υπογραφεί ψηφιακά την 1-2-2019 και αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ την 1-2-2-2019. Η οικονομική προσφορά του συστήματος της εταιρίας αναγράφει στο ‘σώμα’ της ημερομηνία 4/2/2019, έχει ψηφιακά υπογραφεί 4-2-2019 και αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ την 4-2-2019. Η ως άνω διαφοροποίηση των ημερομηνιών μεταξύ της αναλυτικής οικονομικής προσφοράς και της οικονομικής προσφοράς του συστήματος δεν παραβιάζει διάταξη του εφαρμοστέου ν.4412.2016, ούτε αντιβαίνει σε Κατευθυντήρια Οδηγία. Κατά το ίδιο σκεπτικό, το κατατεθέν ΤΕΥΔ της παρεμβαίνουσας, το οποίο έχει υπογραφεί ψηφιακά την 30-1-2019, ενώ το pdf του συστήματος φέρει ημερομηνία 1/2/2019, δεν τεκμαίρει πλημμέλεια ικανή να επιφέρει την εξ αυτού του λόγου απόρριψη της σχετικής προσφοράς της. Η δε αναγραφή στο υποσέλιδο της αναλυτικής οικονομικής προσφοράς της ‘V2. 01.01.2014’ αφορά προφανώς σε εκ παραδρομής σφάλμα, που δεν επηρεάζει με οποιονδήποτε τρόπο την εγκυρότητα της κατατεθείσας αναλυτικής οικονομικής προσφοράς της. Συνεπώς, ο σχετικός λόγος προσφυγής κρίνεται απορριπτέος ως αβάσιμος και αντίθετα δεκτός ο σχετικός λόγος παρέμβασης.

17. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και να γίνει δεκτή η ασκηθείσα παρέμβαση.

18. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη πρέπει να καταπέσει το με στοιχεία παράβολο, ποσού 668€.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Αριθμός απόφασης: 935/2019

Ορίζει την κατάπτωση του με στοιχεία παραβόλου, ποσού 668€.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στον Άγ.Ιωάννη Ρέντη στις 6-8-2019 και εκδόθηκε την 26-8-2019.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΚΟΥΡΗ ΣΤΑΥΡΟΥΛΑ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΤΣΟΥΛΟΥΦΑ ΑΡΓΥΡΩ**