

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
2ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 10 Ιανουαρίου 2023 με την εξής σύνθεση:
Κωνσταντίνος Τόλης, Πρόεδρος, Χρήστος Σώκος, εισηγητής και Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Μέλη.

Για να αποφασίσει σχετικά με την από 04.12.2022 με ΓΑΚ 1734/06.12.2022 προδικαστική προσφυγή της ένωσης οικονομικών φορέων «...», όπως νομίμως εκπροσωπείται.

κατά της «...», όπως νομίμως εκπροσωπείται [εφεξής η αναθέτουσα αρχή].

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να ακυρωθεί η υπ' αριθμ.1565/2022, απόφαση της οικονομικής επιτροπής της αναθέτουσας αρχής (πρακτικό Νο ...), καθ' ό μέρος έκανε δεκτή την τεκμηρίωση που παρέθεσε η ένωση των οικονομικών φορέων «...» ως προς την υποβληθείσα οικονομική προσφορά της και επιπλέον ενέκρινε το πρακτικό ΙΙΙ της επιτροπής διαγωνισμού με βάση την τελική βαθμολογία και αποφάσισε την ανάδειξη προσωρινού αναδόχου του διαγωνισμού που διενεργήθηκε στις 12/10/2021, για την εκτέλεση της μελέτης: «...», συνολικού προϋπολογισμού 90.115,97 € με Φ.Π.Α, την ένωση οικονομικών φορέων: «...» επειδή συγκέντρωσε τη μέγιστη συνολική βαθμολογία 80,69 και με μέση έκπτωση επί του συνόλου της προεκτιμώμενης αμοιβής 60,00%, (συνολική προσφερόμενη τιμή χωρίς ΦΠΑ 29.069,68 €, και 36.046,40 € με ΦΠΑ).

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Χρήστο Σώκο

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε κατ' άρθρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρθρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αριθμ. ποσού € 600,00.

2. Επειδή, δυνάμει της υπ' αριθμ. πρωτ. προκήρυξης ... η αναθέτουσα αρχή

Αριθμός απόφασης: 148 /2023

προκήρυξε την ανάθεση της μελέτης με τίτλο: «...» με προεκτιμώμενη αμοιβή 90.115,97 € (με Φ.Π.Α.), (CPV: 71320000-7), η οποία χρηματοδοτείται από την Κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης είναι εκείνο της «πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας - τιμής», σύμφωνα με τον Ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε με το ν. 4782/2021. Η μελέτη περιλαμβάνει τις παρακάτω κατηγορίες μελετών: Στατικές Μελέτες (κατηγορία 08), Λιμενικές Μελέτες (κατηγορία 11), Μελέτες Τοπογραφίας (κατηγορία 16), Γεωλογικές Μελέτες (κατηγορία 20), Γεωτεχνικές Μελέτες (κατηγορία 21) και Περιβαλλοντικές Μελέτες (κατηγορία 27). Ο διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ ...

3. Επειδή, με την προσβαλλόμενη, υπ' αριθμ.1565/2022 απόφαση της οικονομικής επιτροπής (πρακτικό Νο ...), εγκρίθηκε η περιεχόμενη στο με ημερομηνία 06 Σεπτεμβρίου 2022 πρακτικό ΙΙΙ αποσφράγισης – αξιολόγησης οικονομικών προσφορών, στάθμισης βαθμολογίας, εισήγηση της επιτροπής του διαγωνισμού, για τη μελέτη με τίτλο: «...» και ειδικότερα αποφασίστηκε: Α. Η αποδοχή των εξηγήσεων που παρέθεσε η ένωση των οικονομικών φορέων «...» προς τεκμηρίωση της υποβληθείσας οικονομικής προσφοράς της και Β. η έγκριση του πρακτικού ΙΙΙ της επιτροπής με βάση την τελική βαθμολογία και αποφασίστηκε η ανάδειξη προσωρινού αναδόχου του διαγωνισμού που διενεργήθηκε στις 12/10/2021, για την εκτέλεση της μελέτης: «ΜΕΛΕΤΗ ΕΡΓΟΥ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΑΚΤΩΝ ...», συνολικού προϋπολογισμού 90.115,97 € με Φ.Π.Α, στην ένωση οικονομικών φορέων: «...» επειδή συγκέντρωσε τη μέγιστη συνολική βαθμολογία 80,69 και με μέση έκπτωση επί του συνόλου της προεκτιμώμενης αμοιβής 60,00%, (συνολική προσφερόμενη τιμή χωρίς ΦΠΑ 29.069,68 €, και 36.046,40 € με ΦΠΑ), σύμφωνα και με όσα αναφέρονται και στο σκεπτικό της.

4. Επειδή, κατά της ως άνω απόφασης, της οποίας πλήρη γνώση έλαβαν ηλεκτρονικά οι προσφέροντες στις 30.11.2022, ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, νόμιμα και εμπρόθεσμα στις 04.12.2022, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017 και κοινοποιήθηκε αυθημερόν από την προσφεύγουσα στην ΕΑΔΗΣΥ, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις των άρθρων 361 παρ. 1, 362 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016, 4 παρ. 1 εδαφ. α και 8 παρ. 2 του ΠΔ 39/2017 και με έννομο συμφέρον καθόσον η προσφεύγουσα προσδοκά την ακύρωση αυτής προς το

Αριθμός απόφασης: 148 /2023

σκοπό να απορριφθεί η προσφορά της ένωσης οικονομικών φορέων: «...» και να της ανατεθεί η υπό κρίση σύμβαση.

5. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, κοινοποίησε στις 05.12.2022 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, ο οποίος μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της και απέστειλε στην ΕΑΔΗΣΥ τις υπ' αριθμ. πρωτ. 406119/27-12-2022 απόψεις της σχετικά με αυτήν, τις οποίες κοινοποίησε στην προσφεύγουσα αυθημερόν, ενώ προς αντίκρουση αυτών η προσφεύγουσα κατέθεσε στις 05.01.2023 το με ίδια ημερομηνία υπόμνημά της, το οποίο όμως δεν λαμβάνεται υπόψη ως απαραδέκτως ασκηθέν μετά την λήξη της πενθήμερης προθεσμίας από την γνώση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής.

6. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η διακήρυξη αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ VI Τμήμα Πράξεις 78/2007, 19/2005, 31/2003 κ.λπ.), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η 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. Επειδή, κατά την ερμηνεία των όρων κάθε διακήρυξης ο ερμηνευτής του δικαίου πρέπει να αναζητεί το πραγματικό νόημα των ενσωματωμένων σε αυτή κανόνων με αφετηρία τη λεκτική, ήτοι γραμματική διατύπωσή τους (γραμματική ερμηνευτική μέθοδος).

7. Επειδή, η προσφεύγουσα με την υπό κρίση προσφυγή της, ισχυρίζεται ότι η προσφορά της ένωσης οικονομικών φορέων «...» πρέπει να απορριφθεί διότι η οικονομική προσφορά της είναι ασυνήθιστα χαμηλή παρά τις εξηγήσεις που έδωσε. Ειδικότερα, ισχυρίζεται ότι τα οικονομικά στοιχεία που έχουν παρατεθεί για έξοδα μετακινήσεων/διαμονής/διατροφής δεν καλύπτουν τις ανάγκες του έργου και δεν ανταποκρίνονται στις προδιαγραφές και τις απαιτήσεις της κείμενης νομοθεσίας, καθώς έχουν υπολογισθεί εργασίες πεδίου -για το σύνολο των αναγκών του έργου- τεσσάρων (4) ημερών, αντί για τουλάχιστον είκοσι (20) ημερών. Επίσης, ισχυρίζεται ότι δεν έχει προεκτιμηθεί το κόστος για λοιπές επισκέψεις – εργασίες πεδίου που απαιτούνται για τις ανάγκες του έργου και τις

Αριθμός απόφασης: 148 /2023

οποίες αναφέρει η ως άνω ένωση στον φάκελο συμμετοχής στον διαγωνισμό, όπως είναι η επίσκεψη στην περιοχή μελέτης για την διερεύνηση των συνθηκών της περιοχής πριν την υπογραφή της σύμβασης και (β) οι εργασίες πεδίου για τις ανάγκες της περιβαλλοντικής μελέτης. Περαιτέρω, αναφέρει ότι δεν γίνεται καμία αναφορά στην κοστολόγηση της μίσθωσης σκάφους, ενδεχομένως και προσωπικού με κατάλληλο δίπλωμα για τον χειρισμό του, για την πραγματοποίηση της βυθομετρικής αποτύπωσης για τις ανάγκες του έργου καθώς και στην κοστολόγηση των γεωλογικών και γεωτεχνικών εργασιών πεδίου, παρά μόνο στο κόστος μηχανημάτων και εργαστηριακών δοκιμών, και το πώς αυτές θα πραγματοποιηθούν σε 2 ημέρες από 2 άτομα ταυτόχρονα με τις εργασίες πεδίου της τοπογραφικής και περιβαλλοντικής μελέτης, ενώ τουλάχιστον ένα άτομο θα πρέπει να επιβλέπει τις γεωτεχνικές έρευνες. Τέλος ισχυρίζεται ότι η επίκληση σε λόγους εντοπιότητας του μέλους της ως άνω ένωσης ..., μέσω της οποίας δύναται να επιτευχθεί μείωση του κόστους εκπόνησης των μελετών, είναι αβάσιμη διότι δεν είναι δυνατή η εκπόνηση μια στατικής μελέτης παράλληλα με την πιθανή επίβλεψη εργασιών πεδίου για τις τοπογραφικές, γεωτεχνικές και γεωλογικές μελέτες σε μια απόσταση περίπου 147 χιλιομέτρων από την έδρα του μελετητή εντός 1,6 ημερών.

8. Επειδή, ύστερα από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα σχετικά με τους ανωτέρω ισχυρισμούς της υπό κρίση προσφυγής: Κατόπιν αποδοχής των εξηγήσεων της ένωσης οικονομικών φορέων «...» σχετικά με την οικονομική της προσφορά, η τελευταία ανακηρύχθηκε ανάδοχος του υπό κρίση έργου. Η ως άνω ένωση απέστειλε στις 05.09.2022 μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ τις εξηγήσεις της, όπου αναφέρει αρχικά ότι για τις ανάγκες της περαίωσης του αντικείμενου της δημοπρατούμενης μελέτης θα πραγματοποιήσει δύο ταξίδια, δύο ατόμων κάθε φορά για δύο ημέρες από την ... προς την περιοχή μελέτης, ούτως ώστε προκύπτει ότι συνολικά στην περιοχή των έργων θα γίνουν εργασίες πεδίου από δύο άτομα για τέσσερις ημέρες. Όμως, όπως βάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, το τμήμα της περιοχής μελέτης «...» εμπίπτει σε περιοχή του δικτύου Natura 2000 με αποτέλεσμα να υπάρχει υποχρέωση υποβολής Ειδικής Οικολογικής Αξιολόγησης (ΕΟΑ), η οποία αποτελεί

αναπόσπαστο μέρος της μελέτης περιβαλλοντικών επιπτώσεων. Στην παράγραφο Β.1.1.Β1 «Αναλυτική περιγραφή της Περιοχής Έρευνας Πεδίου (Π.Ε.Π)» της διακήρυξης ορίζεται ότι «*γίνεται αναλυτική καταγραφή των στοιχείων του φυσικού περιβάλλοντος στην Π.Ε.Π με έμφαση στα προστατευτέα αντικείμενα που δύναται να επηρεαστούν από το υπό εξέταση έργο ή τη δραστηριότητα και που θα συλλεχθούν από την εργασία/μελέτη πεδίου, λαμβάνοντας επιπλέον υπόψη και τις πηγές δεδομένων για τη Περιοχή Έρευνας Πεδίου, καθώς και τις τυχόν πρόσθετες ή ειδικές απαιτήσεις που προέκυψαν κατά τη διαδικασία Προκαταρκτικού Προσδιορισμού Περιβαλλοντικών Απαιτήσεων (ΠΠΠΑ), εφόσον τέτοια έχει διενεργηθεί*», με χρονική διάρκεια της εργασίας/μελέτης πεδίου από 20 έως 60 ημέρες. Επομένως, για την περιοχή Natura 2000 «...» απαιτείται η πραγματοποίηση έρευνας πεδίου για την εκπόνηση ΕΟΑ διάρκειας τουλάχιστον 20 ημερών. Όμως, η ένωση οικονομικών φορέων «...» έχει υπολογίσει στην οικονομική της προσφορά εργασίες πεδίου για το σύνολο των αναγκών του έργου μόλις τεσσάρων ημερών, αντί των ελάχιστα απαιτούμενων είκοσι ημερών, χωρίς μάλιστα να αναφέρει σε κανένα σημείο των εξηγήσεών της ότι θα χρησιμοποιήσει επιπλέον προσωπικό όπως αβάσιμα ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή, με αποτέλεσμα τα οικονομικά της στοιχεία σχετικά με τα έξοδα μετακινήσεων/διαμονής/διατροφής να μην ανταποκρίνονται στις απαιτούμενες προδιαγραφές.

Περαιτέρω, η ως άνω ένωση, στην προσφορά της αναφέρει ότι για τις ανάγκες του έργου θα γίνουν βυθομετρικές αποτυπώσεις ακτογραμμής και παράκτιου – θαλάσσιου πυθμένα έως βάθη τριάντα μέτρων (30m) ή μεγαλύτερα με χρήση σκάφους. Όμως, όπως βάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, δεν γίνεται καμία αναφορά στην κοστολόγηση της μίσθωσης σκάφους, ενδεχομένως και προσωπικού με κατάλληλο δίπλωμα για τον χειρισμό του, για την πραγματοποίηση της βυθομετρικής αποτύπωσης. Η ως άνω ένωση και η αναθέτουσα αρχή αβάσιμα αναφέρουν ότι λόγω εντοπιότητας του μέλους της ένωσης ..., μπορεί να επιτευχθεί μείωση του κόστους εκπόνησης των μελετών και τούτο διότι η έδρα του είναι στο ..., δηλαδή σε απόσταση 147 χιλιομέτρων από την θέση των έργων και σύμφωνα με τις παρασχεθείσες εξηγήσεις η αμοιβή του αντιστοιχεί σε απασχόληση 1,6 ημερών εργασίας, με αποτέλεσμα να μην είναι δυνατή η εκπόνηση μια στατικής μελέτης παράλληλα με την πιθανή επίβλεψη εργασιών πεδίου για τις τοπογραφικές, γεωτεχνικές και γεωλογικές

Αριθμός απόφασης: 148 /2023

μελέτες σε αυτή την απόσταση από την έδρα του εντός 1,6 ημερών. Κατόπιν των ανωτέρω συνάγεται ότι η οικονομική προσφορά της ένωσης «...» δεν έχει τεκμηριωθεί επαρκώς με τις παρασχεθείσες εξηγήσεις και ως εκ τούτου δεν έπρεπε να γίνει δεκτή, γενομένων δεκτών των ισχυρισμών της προσφεύγουσας.

9. Επειδή, κατ' ακολουθία, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη πράξη, το δε παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να επιστραφεί (άρθρο 363 Ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη πράξη σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό της παρούσης.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 10 Ιανουαρίου 2023 και εκδόθηκε στις 30 Ιανουαρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΤΟΛΗΣ

Η Γραμματέας

ΜΑΡΙΑ ΚΑΤΣΑΡΟΥ