

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 27 Δεκεμβρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 18.11.2022 με ΓΑΚ Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1640/ 21.11.2022 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...», που εδρεύει στη «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του «...» και δη της «...» και ειδικότερα, κατά της προσβαλλόμενης με αρ. πρωτ. Κ.Γ./Δ11/Ε 27673/08.11.2022 απόφασης του «...» με θέμα «Έγκριση πρακτικών αποσφράγισης και αξιολόγησης - βαθμολόγησης των τεχνικών προσφορών του ηλεκτρονικού ανοικτού διαγωνισμού για την «...» για τα έτη 2022, 2023 και 2024, με δυνατότητα παράτασης έως 12 μήνες και με πραγματική ημερομηνία έναρξης, την ημερομηνία εγκατάστασης του αναδόχου (Δ/ξη «...»))» και της συμπροσβαλλομένης με αριθμ. πρωτ. Κ.Γ./Δ11/Ε 31188/22.12.2022 απόφασης του «...» με θέμα: «...» για τα έτη 2022, 2023 και 2024, με δυνατότητα παράτασης έως 12 μήνες και με πραγματική ημερομηνία έναρξης, την ημερομηνία εγκατάστασης του αναδόχου (Δ/ξη «...»)).

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στην «...», η οποία άσκησε την από 30.11.2022 παρέμβασή της κατά της ως άνω προσφυγής, επί σκοπώ διατήρησης ισχύος της προσβαλλομένης απόφασης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαρία Μανδράκη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,

σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ύψους 15.000,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό «...»

και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2. Επειδή, ο ένδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016 (Α' 147) και η ένδικη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV αυτού, περί έννομης προστασίας κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

3. Επειδή, όπως προκύπτει από τα μηνύματα που έχουν αναρτηθεί μέσω του συνδέσμου «Επικοινωνία» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (με α/α συστήματος «...»), η προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα και εν γένει παραδεκώς. Επέκεινα, εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκώς, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 7 του Π.Δ. 39/2017 και του άρθρου 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 ασκεί την παρέμβασή της, η εταιρεία «...», δοθέντος ότι η προσφορά της έγινε αποδεκτή διά της προσβαλλομένης, και ευλόγως επιδιώκει τη διατήρηση ισχύος αυτής και την συνέχιση της στο διαγωνισμό. Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή διά του με αριθμ. πρωτ. Κ.Γ./Δ.11/Ε 29593/ 02.12.2022 εγγράφου της, εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκώς, διατυπώνει τις απόψεις της επί της προκείμενης προσφυγής, αναρτώντας το ανωτέρω σχετικό έγγραφο, στις 02.12.2022, στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ.

4. Επειδή, με την με αρ. «...» Διακήρυξη προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα, από οικονομική άποψη, προσφορά βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής για την ανάδειξη αναδόχου «...», εκτιμώμενου προϋπολογισμού 13.744.427,41 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ο οποίος αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 24.09.2021 με Α.Δ.Α.Μ. «...», καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό «...». Στον εν λόγω διαγωνισμό συμμετείχαν, υποβάλλοντας προσφορά, οι εξής εταιρείες: α) «...», β) «...», γ) «...» και δ) «...». Με το από 03.12.2021 πρακτικό αποσφράγισης προσφορών Νο 1 της επιτροπής παραλαβής – αποσφράγισης και αξιολόγησης των προσφορών, πιστοποιήθηκε η εμπρόθεσμη κατάθεση

Αριθμός απόφασης: 70 /2023

των προσφορών των παραπάνω εταιρειών. Κατόπιν, διά του από 31.01.2022 πρακτικού Νο 2 περί αξιολόγησης των δικαιολογητικών και τεχνικών προσφορών, η Επιτροπή εισηγείται τη συνέχιση της επίμαχης διαγωνιστικής διαδικασίας με την ακόλουθη αξιολόγηση των συμμετεχουσών εταιρειών: Τεχνική Αξιολόγηση «...» 108 βαθμοί, Τεχνική Αξιολόγηση «...» 114 βαθμοί, Τεχνική Αξιολόγηση «...» 118 βαθμοί και Τεχνική Αξιολόγηση «...» 120 βαθμοί. Κατόπιν εκδόθηκε το από 07.02.2022 συμπληρωματικό του πρακτικού Νο 2 περί τεχνικής αξιολόγησης προσφορών της Επιτροπής, στο οποίο περιλαμβάνονται πίνακες με τα στοιχεία και τους δείκτες οικονομικής ευρωστίας που προβλέπονται στην παρ. 4.7. (α) και (β) του Παραρτήματος Α – Τεχνικές Προδιαγραφές. Σημειωτέον ότι η αναθέτουσα αρχή, διά του υπ' αρ. πρωτ. Κ.Γ./Δ11/Ε 25502/10.10.2022 εγγράφου της αιτήθηκε από τις συμμετέχουσες εταιρείες, την παράταση του χρόνου ισχύος των προσφορών τους, για ακόμα 365 μέρες, ήτοι έως τις 30.10.2023, δοθέντος ότι στο πλαίσιο της εν λόγω διαγωνιστικής διαδικασίας οι υποβληθείσες προσφορές έληγαν στις 30.10.2022. Οι ως άνω συμμετέχουσες ανταποκρίθηκαν σχετικώς, αποστέλλοντας εμπροθέσμως τις δηλώσεις παράτασης των προσφορών τους, εκτός από την εταιρία «...». Στις 8.11.2022 κοινοποιήθηκε μέσω ΕΣΗΔΗΣ η υπ' αρ. πρωτ. Κ.Γ./Δ11/Ε 27673/08.11.2022 (προσβαλλόμενη) απόφαση του «...» με θέμα “Έγκριση πρακτικών αποσφράγισης και αξιολόγησης - βαθμολόγησης των τεχνικών προσφορών του ηλεκτρονικού ανοικτού διαγωνισμού για την «...» για τα έτη 2022, 2023 και 2024, με δυνατότητα παράτασης έως 12 μήνες και με πραγματική ημερομηνία έναρξης, την ημερομηνία εγκατάστασης του αναδόχου (Δ/ξη «...»).”, δυνάμει της οποίας αποφασίστηκε η έγκριση των ανωτέρω από 03.12.2021, 31.01.2022 και 07.02.2022 πρακτικών αποσφράγισης και αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών, της αρμόδιας Επιτροπής αξιολόγησης για το διαγωνισμό, έγιναν αποδεικτές οι προσφορές των εταιρειών α) «...», β) «...» και δ) «...», η δε συνολική βαθμολογία των εταιρειών αυτών καθορίστηκε ως εξής: «...» 120,000 βαθμοί, «...» 118,000 βαθμοί, «...» 114,000 βαθμοί, «...» 108,000 βαθμοί, περαιτέρω δε, αποφασίστηκε ότι οι ηλεκτρονικοί (υπο)φάκελοι των οικονομικών προσφορών θα αποσφραγισθούν ηλεκτρονικά, μέσω της αρμόδιας επιτροπής, σε

ημερομηνία και ώρα που θα γνωστοποιηθεί στους προμηθευτές των οποίων οι προσφορές κρίθηκαν αποδεκτές, δηλαδή σε όλες τις παραπάνω εταιρείες. Κατόπιν των ανωτέρω, η προσφεύγουσα, η οποία μετ' εννόμου συμφέροντος στρέφεται κατά της ανωτέρω προσβαλλομένης, καθ' ο μέρος έκανε αποδεκτές τις προσφορές των έτερων διαγωνιζομένων, ούσα εν προκειμένω πρώτη στη σειρά βαθμολογίας, ως βλαπτόμενη, ερειδόμενο (το έννομο συμφέρον της) στη ζημία της από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΕΑ ΣτΕ 1216/2006, ΕΑ ΣτΕ 512/2002, 517/2001), με επιστολή της προς την αναθέτουσα αρχή, στις 15.11.2022 αιτήθηκε την ενημέρωση της όσον αφορά ποιοι από τους έτερους συμμετέχοντες υπέβαλαν παράταση της ισχύος των προσφορών τους, καθώς και την κοινοποίηση σε αυτή των σχετικών επιστολών, από τις οποίες προκύπτει το διάστημα για το οποίο έχουν δηλώσει παράταση των προσφορών τους. Σε συνέχεια της ανωτέρω επιστολής, η αναθέτουσα αρχή διά του με αριθμ. πρωτ. Κ.Γ./Δ 11/Ε 28346/16.11.2022 εγγράφου της, απάντησε τα εξής: «α) Οι οικονομικοί φορείς «...» και «...» παρέτειναν το χρόνο ισχύος των προσφορών τους έως την 30η Οκτωβρίου 2023, σύμφωνα με τις συνημμένες επιστολές. β) Ο οικονομικός φορέας «...» δεν αποδέχτηκε την παράταση της προσφοράς του, όπως φαίνεται στη συνημμένη επιστολή, ενώ επεστράφη η εγγυητική επιστολή συμμετοχής στον εν λόγω διαγωνισμό, σύμφωνα με την παράγ. 3 του άρθρου 302 του ν. 4412/2016. γ) Δεδομένου ότι οι εγγυητικές επιστολές των οικονομικών φορέων που συνεχίζουν στη διαγωνιστική διαδικασία βρίσκονται εν ισχύ τουλάχιστον μέχρι και 31-12-2022, η παράταση της ισχύος αυτών, θα ζητηθεί μέσω νέας πρόσκλησης του αναθέτοντος φορέα». Τέλος, στις 22.12.2022, η αναθέτουσα αρχή διά της με αριθμ. πρωτ. Κ.Γ./Δ 11/Ε 31188/22.12.2022 απόφασης του «...», λαμβάνοντας υπόψη, μεταξύ άλλων, την από 10.10.2022 επιστολή της εταιρείας «...», με την οποία παρατείνει το χρόνο ισχύος της προσφοράς της έως την 30η Οκτωβρίου 2023, την από 01.11.2022 επιστολή της εταιρείας «...», με την οποία δεν αποδέχεται την παράταση του χρόνου ισχύος της προσφοράς της, την από 24.10.2022 Υπεύθυνη Δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου της εταιρείας «...», με την οποία παρατείνει το χρόνο ισχύος της προσφοράς της έως την 30η

Αριθμός απόφασης: 70 /2023

Οκτωβρίου 2023 και την από 27.10.2022 επιστολή της εταιρείας «...», με την οποία παρατείνει το χρόνο ισχύος της προσφοράς της έως την 30η Οκτωβρίου 2023, εγκρίνει «τη συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης για την ανάδειξη αναδόχου παροχής υπηρεσιών ασφάλειας αερομεταφορών στον «...» (Δ/ξη «...») με τους οικονομικούς φορείς «...», «...» και «...», καθόσον η διασφάλιση της συνέχισης της παροχής των συγκεκριμένων υπηρεσιών είναι υπέρτατου δημοσίου συμφέροντος, ενώ δεν νοείται εκτέλεση πτήσεων και επομένως, λειτουργία του αερολιμένα, χωρίς την πραγματοποίηση των απαιτούμενων από την Εθνική, Διεθνή και Ευρωπαϊκή νομοθεσία ελέγχων ασφαλείας.» Με την από 22.12.2022 επιστολή της δε, η προσφεύγουσα, συμπληρωματική στην προσφυγή της και μετά την έκδοση της ως άνω απόφασης, ήτοι της με αριθμ. πρωτ. Κ.Γ./Δ11/Ε 31188/22.12.2022 απόφασης του «...», αιτείται την ακύρωσή της, για τους ειδικότερους λόγους που αναφέρει σε αυτή.

5. Επειδή, ειδικότερα, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης με αρ. πρωτ. Κ.Γ./Δ11/Ε 27673/08.11.2022 απόφασης του «...» καθώς και της συμπροσβαλλομένης με αριθμ. πρωτ. Κ.Γ./Δ11/Ε 31188/22.12.2022 απόφασης του «...», ισχυριζόμενη ότι, πλημμελώς έγινε αποδεκτή η προσφορά της διαγωνιζόμενης και ώδε παρεμβαίνουσας εταιρείας «...», δεδομένου ότι από το περιεχόμενο της υποβληθείσας από την ανωτέρω από 27.10.2022 επιστολής προκύπτει ότι η εταιρεία αυτή δεν παρέτεινε την υποβληθείσα στο διαγωνισμό προσφορά της, αλλά υπέβαλε με την ως άνω επιστολή της νέα/δεύτερη/εναλλακτική ασφράγιστη προσφορά στον εν εξελίξει διαγωνισμό. Κατά συνέπεια τούτων, υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι η υποβληθείσα στο διαγωνισμό προσφορά της «...» έπαψε να ισχύει από τις 27.10.2022, που είναι η ημερομηνία της επιστολής της παράτασης, στην πραγματικότητα δε είναι η ημερομηνία υποβολής νέας εναλλακτικής οικονομικής προσφοράς. Σε κάθε δε περίπτωση, προβάλλει η προσφεύγουσα ότι έπαψε να ισχύει στις 5.11.2022 σύμφωνα με τον όρο 3.1.1 της διακήρυξης και το υποβληθέν με την προσφορά της ανωτέρω, αρχείο με τίτλο «20ΥΔ Τεχνικής Προσφοράς.signed.pdf», στο οποίο αναγράφεται ότι: «... Η προσφορά ισχύει και μας δεσμεύει για διάστημα δώδεκα (12) μηνών από την επομένη της διενέργειας του διαγωνισμού. ...», έκτοτε δε ισχύει

μόνον η νέα αυτή, δεύτερη και σε κάθε περίπτωση εναλλακτική και ασφράγιστη οικονομική προσφορά της «...», υποβληθείσα μη νομίμως, μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών και ενώ βρίσκεται σε εξέλιξη ο διαγωνισμός και ως εκ τούτου υποβληθείσα προδήλως απαράδεκτως.

6. Επειδή, στην οικεία διακήρυξη, που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και δεσμεύει αμφίδρομα, τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους συμμετέχοντες, προβλέπονται τα εξής: «2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στο Παράρτημα Α' της Διακήρυξης για όλες τις περιγραφόμενες υπηρεσίες. Δεν επιτρέπονται εναλλακτικές προσφορές. [...] 2.4.2.3. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13 της Κ.Υ.Α. ΕΣΗΔΗΣ Προμήθειες και Υπηρεσίες: (α) έναν ηλεκτρονικό (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής–Τεχνική Προσφορά», στον οποίο περιλαμβάνεται το σύνολο των κατά περίπτωση απαιτούμενων δικαιολογητικών και η τεχνική προσφορά, σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα. (β) έναν ηλεκτρονικό (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά», στον οποίο περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα και το σύνολο των κατά περίπτωση απαιτούμενων δικαιολογητικών. [...] 2.4.3.2 Τεχνική προσφορά Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από τον αναθέτοντα φορέα με το Παράρτημα Α' (Τεχνικές Προδιαγραφές) της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα [...] 2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση τα οριζόμενα στην παράγραφο υπ. αριθ. 6 του Παραρτήματος Α' – Τεχνικές Προδιαγραφές. Οι τιμές θα πρέπει να δίδονται σε ευρώ, θα αφορούν την βασική τιμή χρέωσης εργατοώρας ελεγκτή ασφαλείας για την πρωινή / απογευματινή βάρδια (06:00 – 22:00) και θα

συμπεριλαμβάνουν και όλα τα προβλεπόμενα επιδόματα. [...] Η προσφερόμενη τιμή θα ισχύει από την ημερομηνία υπογραφής της σύμβασης και μέχρι την λήξη αυτής. Αποκλείεται η επιβάρυνση της «...» με οποιοδήποτε άλλο ποσό και για οποιοδήποτε άλλο λόγο καθ' όλο το προαναφερθέν χρονικό διάστημα, εκτός της περίπτωσης έκδοσης σχετικής νομοθετικής ρύθμισης με την οποία αναπροσαρμόζεται ο κατώτατος μισθός και ημερομίσθιο για τους υπαλλήλους και εργατοτεχνίτες της χώρας. [...] 2.4.5 Χρόνος ισχύος των προσφορών Οι υποβαλλόμενες προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους οικονομικούς φορείς για διάστημα δώδεκα (12) μηνών από την επόμενη της διενέργειας του διαγωνισμού. Προσφορά η οποία ορίζει χρόνο ισχύος μικρότερο από τον ανωτέρω προβλεπόμενο απορρίπτεται ως μη κανονική. Η ισχύς της προσφοράς μπορεί να παρατείνεται εγγράφως, εφόσον τούτο ζητηθεί από τον αναθέτοντα φορέα, πριν από τη λήξη της, με αντίστοιχη παράταση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 302 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και την παράγραφο 2.2.2. της παρούσας, κατ' ανώτατο όριο για χρονικό διάστημα ίσο με την προβλεπόμενη ως άνω αρχική διάρκεια. Σε περίπτωση αιτήματος του αναθέτοντος φορέα για παράταση της ισχύος της προσφοράς, για τους οικονομικούς φορείς, που αποδέχτηκαν την παράταση, πριν τη λήξη ισχύος των προσφορών τους, οι προσφορές ισχύουν και τους δεσμεύουν για το επιπλέον αυτό χρονικό διάστημα. [...] 2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών Ο αναθέτων φορέας με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία αποκλίνει από απαραίτατους όρους περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, ή δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται στην παρούσα και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών), 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας, β) [...], γ) [...], δ) η οποία είναι εναλλακτική

προσφορά, ε) [...] 3.1.2 Αξιολόγηση προσφορών 3.1.2.1 Μετά την κατά περίπτωση ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών ο αναθέτων φορέας προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών, μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο ΕΣΗΔΗΣ οργάνων της, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων διατάξεων. [...] β) Στη συνέχεια η Επιτροπή Διαγωνισμού προβαίνει αρχικά στον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και εν συνεχεία στην αξιολόγηση και βαθμολόγηση των τεχνικών προσφορών των προσφερόντων, των οποίων τα δικαιολογητικά συμμετοχής έκρινε πλήρη. Η αξιολόγηση και βαθμολόγηση γίνονται σύμφωνα με τα σχετικώς προβλεπόμενα στον ν.4412/2016 και τους όρους της παρούσας. Η διαδικασία αξιολόγησης ολοκληρώνεται με την καταχώριση σε πρακτικό των προσφερόντων, των αποτελεσμάτων του ελέγχου και της αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής, των αποτελεσμάτων της αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών, της βαθμολόγησης των αποδεκτών τεχνικών προσφορών με βάση τα κριτήρια αξιολόγησης των παραγράφων 2.3.1 και 2.3.2 της παρούσας.[...]. γ) Μετά την ολοκλήρωση της αξιολόγησης, σύμφωνα με τα ανωτέρω, αποσφραγίζονται, κατά την ορισθείσα ημερομηνία και ώρα οι φάκελοι των οικονομικών προσφορών εκείνων των προσφερόντων που δεν έχουν απορριφθεί σύμφωνα με τα ανωτέρω. δ) Η Επιτροπή Διαγωνισμού προβαίνει στην αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών που αποσφραγίστηκαν και συντάσσει πρακτικό στο οποίο καταχωρούνται οι προσφορές κατά σειρά κατάταξης, με βάση τη συνολική βαθμολογία τους, καθώς και η αιτιολογημένη εισήγησή της για την αποδοχή ή απόρριψή τους και την ανάδειξη του προσωρινού αναδόχου.»

7. Επειδή, από τη γραμματική διατύπωση των στη προηγούμενη σκέψη παρατεθέντων κανονιστικού περιεχομένου όρων της υπόψη διακήρυξης, σε αντιστοιχία με τις σχετικές διατάξεις του οικείου νομοθετικού πλαισίου προκύπτει ρητώς και ευκρινώς ότι η αναθέτουσα αρχή απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά, η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 του Ν. 4412/2016 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. Από την επισκόπηση δε των στοιχείων της υπόθεσης συνάγεται εν προκειμένω ότι, μετά την με αριθμ.

Αριθμός απόφασης: 70 /2023

πρωτ. Κ.Γ./Δ11/Ε 25502/10.10.2022 επιστολή της αναθέτουσας αρχής, διά της οποίας αιτήθηκε από τις διαγωνιζόμενες εταιρείες, την παράταση του χρόνου ισχύος των προσφορών τους, η ώδε παρεμβαίνουσα εταιρεία απέστειλε την από 27.10.2022 (5σέλιδη) επιστολή της, στην οποία δηλώνει επί λέξει: «Ευχαρίστως παρατείνουμε τη διάρκεια ισχύος της οικονομικής προσφοράς μας έως την 30/10/2023, πλην όμως την επικαιροποιούμε, ως κατωτέρω αναλύεται, λόγω της σημαντικής μεταβολής των οικονομικών συνθηκών, η οποία πραγματοποιήθηκε στον διαδραμόντα χρόνο από την κατάθεσή της έως σήμερα. Πλέον συγκεκριμένα, η βασική τιμή χρέωσης εργατοώρας ελεγκτή ασφαλείας για την πρωινή / απογευματινή βάρδια (06:00-22:00) που προσφέρουμε είναι ακριβώς αντίστοιχη με αυτή που εκτελείται το έργο σήμερα, δυνάμει της υπ' αριθμό πρωτοκόλλου ΚΓ/Δ11/Ε24264 απόφασης της Υπηρεσίας σας (ΑΔΑ: «...») και είναι η εξής: [...]» Στη συνέχεια δε, παραθέτει πίνακα με τη (προσφερόμενη) βασική τιμή χρέωσης εργατοώρας ελεγκτή ασφαλείας για την πρωινή/απογευματινή βάρδια, άνευ και συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και ακολουθούν ξεχωριστά Κεφάλαια/ πίνακες με την εξειδίκευση της προσφοράς, τα αναλυτικά στοιχεία κόστους και την επιλογή του τρόπου πληρωμής, ως η ίδια δηλώνει. Από το περιεχόμενο της ως άνω επιστολής, ωστόσο, ευχερώς προκύπτει το σύνολο της οικονομικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας για την υπό ανάθεση σύμβαση (αναλυτικά και αιτιολογημένα) και συνεπώς, ως βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, η εν λόγω εταιρεία δεν αποδέχθηκε απλά την παράταση ισχύος της προσφοράς της διά της κατά τα ως άνω επιστολής της για ένα επιπλέον έτος, αλλά προέβη σε υποβολή νέας οικονομικής προσφοράς. Σε κάθε περίπτωση, βασίμως δύναται να υποστηριχθεί ότι η ανωτέρω συμμετέχουσα και ώδε παρεμβαίνουσα προέβη ανεπιτρέπτως και απαραδέκτως σε «αποκάλυψη» της οικονομικής της προσφοράς, καταστρατηγώντας ούτως θεμελιώδεις αρχές που διέπουν τις δημόσιες διαγωνιστικές διαδικασίες και απαράβατους όρους του κανονιστικού πλαισίου της διακήρυξης σχετικά με τα διακριτά στάδια της διαγωνιστικής διαδικασίας, την προσήκουσα υποβολή των προσφορών και τον έλεγχο και αξιολόγηση τους από την αναθέτουσα αρχή, ως αναλυτικά παρατίθενται οι όροι αυτοί στην προηγούμενη σκέψη της παρούσας. Ενόψει των ανωτέρω, θα πρέπει να

γίνουν δεκτοί οι προβαλλόμενοι διά του πρώτου λόγου προσφυγής ισχυρισμοί της προσφεύγουσας και επομένως συνάγεται, πλημμελώς, μη νομίμως και κατά παράβαση του κανονιστικού πλαισίου της διακήρυξης έγινε δεκτή, διά των προσβαλλομένων αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, η προσφορά της παρεμβαίνουσας εταιρείας «...». Εξάλλου, με βάση την αρχή της τυπικότητας των δημόσιων διαγωνισμών, 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), όπερ εν προκειμένω συντρέχει. Τα όσα δε περί αντιθέτου ισχυρίζεται η παρεμβαίνουσα και δη ότι προώρως και άνευ εννόμου συμφέροντος προβάλλει η προσφεύγουσα τις ανωτέρω αιτιάσεις, δοθέντος ότι αφορούν σε μεταγενέστερο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, ήτοι αυτό του ανοίγματος των οικονομικών προσφορών, πρέπει να απορριφθούν ως νόμω και ουσία αβάσιμα. Και τούτο ειδικότερα διότι, ερείδεται η παρεμβαίνουσα σε εσφαλμένη νομική αφετηρία, συνομολογώντας μάλιστα ότι το άνοιγμα των οικονομικών προσφορών αφορά στο επόμενο διακριτό στάδιο της διαδικασίας, όπερ, εντούτοις εκ των ανωτέρω γενομένων, λεκτέο ότι δεν τηρήθηκε, καθ' ο μέρος άπτεται της προσφοράς της και για αυτό το λόγο οι προσβαλλόμενες είναι ακυρωτέες κατά αυτό το σκέλος, ήτοι της αποδοχής της προσφοράς της, κατά πλήρη απόκλιση των αξιωθέντων εκ του κανονιστικού και νομοθετικού πλαισίου.

8. Επειδή, η διαπιστωθείσα ως άνω πλημμέλεια, που δεν επιδέχεται συμπλήρωσης ή διόρθωσης, συνιστά λόγο απορρίψεως της προσφοράς, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα της οικείας διακήρυξης και το στοιχούν προς αυτήν άρθρο 91 παρ. 1 α' του Ν. 4412/2016 (βλ. ΣτΕ ΕΑ 285/2020, 313/2015, 1100/2010). Εξάλλου, μια προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής είτε του προσφέροντος (βλ., συναφώς, αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31), ή να αντικατασταθεί με νέα (βλ. αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV

Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36) οπότε οιαδήποτε ερώτηση προς διευκρίνιση μπορεί μόνο να έχει ως αποτέλεσμα την άρση κάποιας ασάφειας και όχι την τροποποίηση της εν θέματι οικονομικής προσφοράς ή πολλώ δε μάλλον να καταλήξει στο να υποβάλει, στην πραγματικότητα, ο συγκεκριμένος προσφέρων νέα προσφορά (βλ. αποφάσεις της 11ης Μαΐου 2017, Archus and Gama, C-131/2016, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36). Επέκεινα, η ανωτέρω πλημμέλεια της προσφοράς της διαγωνιζόμενης παρέχει αυτοτελές νόμιμο έρεισμα για την απόρριψη αυτής, τον αποκλεισμό της από την διαδικασία και την αποδοχή του σχετικού αιτήματος της προδικαστικής προσφυγής (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007, 227, 83/2013, 344/2017, 102/2015, 82/2014, ΔΕφΑθ 514/2014 (ΑΝΑΣΤ), 239/2019, 841/2012 (ΑΣΦ), ΔΕφΘεσ/νικης 83/2019 κ.α.).

9. Επειδή, περαιτέρω, αλυσιτελώς και άνευ εννόμου συμφέροντος, η προσφεύγουσα προβάλλει αιτιάσεις κατά της αποδοχής της προσφοράς της εταιρείας «...», δυνάμει της πρώτης προσβαλλομένης απόφασης, δοθέντος ότι διά της με αριθμ. πρωτ. Κ.Γ./Δ11/Ε 31188/22.12.2022 (δεύτερης προσβαλλομένης) απόφασης του «...», αποκλείστηκε από την συνέχιση της διαδικασίας, μετά την από 01.11.2022 επιστολή της ανωτέρω εταιρείας, με την οποία δεν αποδέχεται την παράταση του χρόνου ισχύος της προσφοράς της. Ενόψει των ανωτέρω, παρέλκει εν προκειμένω η εξέταση των σχετικών ισχυρισμών.

10. Επειδή, διά του δεύτερου λόγου προσφυγής της, προβάλλει η προσφεύγουσα ότι η διαγωνιζόμενη εταιρεία «...», προς συμμόρφωση με τους όρους της οικείας διακήρυξης περί της εκπαίδευσης του προσωπικού ασφαλείας, έχει συμπεριλάβει στην τεχνική της προσφορά, ακριβή αντιγραφή των σχετικών απαιτήσεων και αναγκαίων προδιαγραφών, όπερ καθιστά την προσφορά της απαράδεκτη. Στο Παράρτημα Α της υπόψη διακήρυξης με τίτλο «...» και στο κεφάλαιο 10. Με τίτλο «ΑΝΑΛΥΣΗ ΤΩΝ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΩΝ ΑΠΟ ΤΟΝ ΑΝΑΔΟΧΟ ΤΟΥ ΕΡΓΟΥ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΚΑΙ

ΤΩΝ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ ΑΥΤΟΥ», ορίζεται συναφώς στο πεδίο 10.8: «Εκπαίδευση προσωπικού ασφαλείας: Η μέριμνα για την παροχή (σε όλες τις βαθμίδες και κατηγορίες του χρησιμοποιούμενου προσωπικού ασφάλειας) της αναγκαίας για την ποιότητα του προσφερόμενου έργου και προβλεπόμενης από τον «...» (ΕΕΠΑΑ-ΦΕΚ/Β/3298/24-12-2013), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, εκπαίδευσης, αποτελεί υποχρέωση και ευθύνη του αναδόχου, τον οποίο και βαρύνουν οι σχετικές δαπάνες. Η εκπαίδευση του προσωπικού του αναδόχου υπό συνθήκες εξομοίωσης (CBT) και η επαναξιολόγηση του, πραγματοποιούνται στο σύνολό τους από την «...». Οι επαναληπτικές εκπαιδεύσεις έξι (6) ωρών ανά εξάμηνο θα πραγματοποιούνται για τους ελεγκτές ασφαλείας από ενδοεταιρικούς εκπαιδευτές της εταιρείας, σύμφωνα με τα Μέρη Γ, Δ και Ε του «...», σε υπολογιστή ή CBT με δυνατότητα διαδικτυακής πρόσβασης (on line) με την «...», για παρακολούθηση της τήρησης των απαιτήσεων επανεκπαίδευσης και άμεση πρόσβαση στα αποτελέσματα της επίδοσης του απασχολούμενου προσωπικού ασφαλείας. Ο ανάδοχος θα πραγματοποιεί επαναληπτική ενδοεταιρική εκπαίδευση σε «...» της εταιρείας του διάρκειας τουλάχιστον τεσσάρων (4) ωρών ανά πέντε (5) έτη, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο «...» (ΕΕΠΑΑ-ΦΕΚ/Β/3298/24-12-2013) Μέρη Γ και Ε.» Από την επισκόπηση της προσφοράς της καθ' ης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με αρ. «...») και στο αρχείο με τίτλο «2.4.3.2 - ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ - ΠΙΝΑΚΑΣ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ ds» που έχει συνυποβάλλει με τη προσφορά της, αποτελεί τη τεχνική της προσφορά και είναι σε συμμόρφωση με τον σχετικό πίνακα του Παραρτήματος της υπόψη διακήρυξης, εμφανίζεται, ως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι δηλώνει τα εξής, σχετικά με τα ανωτέρω αξιωθέντα: «10.8. Εκπαίδευση προσωπικού ασφαλείας: Η μέριμνα για την παροχή (σε όλες τις βαθμίδες και κατηγορίες του χρησιμοποιούμενου προσωπικού ασφάλειας) της αναγκαίας για την ποιότητα του προσφερόμενου έργου και προβλεπόμενης από τον «...» και το «...» (ΕΕΠΑΑ-ΦΕΚ/Β/3298/24-12-2013), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, εκπαίδευσης, αποτελεί υποχρέωση και ευθύνη του αναδόχου, τον οποίο και βαρύνουν οι σχετικές δαπάνες. Η εκπαίδευση του προσωπικού του αναδόχου υπό συνθήκες εξομοίωσης (CBT) και η επαναξιολόγηση του, πραγματοποιούνται στο σύνολό τους στις

εγκαταστάσεις της «...». Οι επαναληπτικές εκπαιδεύσεις έξι (6) ωρών ανά εξαμήνο θα πραγματοποιούνται από ενδοεταιρικούς εκπαιδευτές της εταιρείας, σύμφωνα με τα Μέρη Γ, Δ και Ε του «...», σε υπολογιστή ή CBT με δυνατότητα διαδικτυακής πρόσβασης (on line) με την «...», για παρακολούθηση της τήρησης των απαιτήσεων επανεκπαίδευσης και άμεση πρόσβαση στα αποτελέσματα της επίδοσης του απασχολούμενου προσωπικού ασφαλείας. Ο ανάδοχος θα πραγματοποιεί επαναληπτική ενδοεταιρική εκπαίδευση σε «...» της εταιρείας του διάρκειας τουλάχιστον τεσσάρων (4) ωρών ανά πέντε (5) έτη, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο «...» (ΕΕΠΑΑ-ΦΕΚ/Β/3298/24-12-2013) Μέρη Γ και Ε.». Από το περιεχόμενο των ανωτέρω δηλωθέντων, που αποτελούν, άλλωστε, μέρος της τεχνικής προσφοράς της καθ' ής, πρέπει να γίνει δεκτό, αφενός ότι προκύπτει η συμμόρφωση της διαγωνιζόμενης στα κατά τα ως άνω ορισθέντα περί της εκπαίδευσης του προσωπικού, αφετέρου, βάσει των προβλεπόμενων και ισχυόντων εν προκειμένω από το «...» (ΕΕΠΑΑ-ΦΕΚ/Β/3298/24.12.2013) προσδιορίζεται και οριοθετείται a priori η απαιτούμενη, παρεχόμενη εκπαίδευση, χωρίς να καταλείπονται ευρέα περιθώρια άσκησης της «εκπαιδευτικής πολιτικής» της εταιρείας κατά το σκέλος τούτο. Επιπλέον, ως βασίμως ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή στη συμπληρωματική της αιτιολογία διά του εγγράφου των απόψεων της, η «...» της «...» είναι αρμόδια για τις εκπαιδεύσεις και τις επανεκπαιδεύσεις που πραγματοποιούνται σε τακτά χρονικά διαστήματα, επομένως, οι προβαλλόμενες από την προσφεύγουσα αιτιάσεις δεν αποτελούν επαρκές έρεισμα απόρριψης της προσφοράς της ανωτέρω συμμετέχουσας και μάλιστα άνευ ετέρου. Σε κάθε περίπτωση πρέπει να γίνει δεκτό ότι, εν προκειμένω, εδύνατο η αναθέτουσα αρχή, στην περίπτωση που διαθέτει αμφιβολίες, να ζητήσει σχετικές διευκρινήσεις και πληροφορίες από την ανωτέρω διαγωνιζόμενη, κατά το γράμμα του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016 και των σχετικών όρων της διακήρυξης, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας.

11. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή και δη καθ' ο μέρος αφορά στην αποδοχή της προσφοράς της εταιρείας «...», δυνάμει των προσβαλλομένων αποφάσεων, αντιστοίχως δε η παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί. Τούτων δοθέντων, το παράβολο

Αριθμός απόφασης: 70 /2023

πρέπει να επιστραφεί στη προσφεύγουσα, κατά το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει τη προσφυγή.

Ακυρώνει τις με αρ. πρωτ. Κ.Γ./Δ11/Ε 27673/08.11.2022 και με αριθμ. πρωτ. Κ.Γ./Δ11/Ε 31188/22.12.2022 αποφάσεις του «...», κατά το σκεπτικό.

Απορρίπτει τη παρέμβαση.

Διατάσσει την επιστροφή του κατατεθέντος παραβόλου στην προσφεύγουσα

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 27 Δεκεμβρίου 2022 και εκδόθηκε στις 11 Ιανουαρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος
Βασιλική Καραδήμα**

**Η Γραμματέας
Αναστασία Ρουμελιώτη**