

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**4ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνεδρίασε στην έδρα της στις 12 Σεπτεμβρίου 2018 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης Κίτσος, Πρόεδρος και Εισηγητής, Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Μαρία-Ελένη Σιδέρη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 10.08.2018 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ/777/10.08.2018 της εταιρίας με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....», όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του «ΔΗΜΟΥ ΧΑΛΑΝΔΡΙΟΥ» [εφεξής η αναθέτουσα αρχή].

Με την Προδικαστική Προσφυγή η αιτούσα επιδιώκει να ακυρωθεί η με αριθμ. 619/2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής [εφεξής ΟΕ] της αναθέτουσας αρχής με την οποία εγκρίθηκε το από 19.07.2018 ΠΡΑΚΤΙΚΟ 2 της 1ης Επιτροπής Διαγωνισμού Διενέργειας Διαγωνισμών Τεχνικών Έργων [εφεξής η Επιτροπή Διαγωνισμού] και αποφασίσθηκε η κατακύρωση της σύμβασης για την κατασκευή του έργου «ΕΡΓΑ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ ΚΑΙ ΕΠΙΣΚΕΥΩΝ ΑΘΛΗΤΙΚΩΝ ΧΩΡΩΝ ΔΗΜΟΥ ΧΑΛΑΝΔΡΙΟΥ» στην ανταγωνίστριά της «.....».

Η συζήτηση άρχισε με την ανάγνωση της Έκθεσης του Εισηγητή Ιωάννη Κίτσου.

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα**

**Σκέφτηκε κατά τον Νόμο**

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει, πως έχει δεσμευθεί, εξοφληθεί και προσκομιστεί το αναλογούν υπ' αριθμ. 228750048958 1008 0002 ηλεκτρονικό/e-παράβολο ποσού δύο χιλιάδων τετρακοσίων δέκα εννέα ευρώ και τριάντα πέντε λεπτών (€2.419,35) υπέρ

Ελληνικού Δημοσίου σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και 5 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 «Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της ΑΕΠΠ» (ΦΕΚ Α' 64) [εφεξής Κανονισμός].

2. Επειδή από τα στοιχεία του ηλεκτρονικού διοικητικού φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν, εν προκειμένω, τα εξής: Α) Δυνάμει της υπ' αριθμ. πρωτ. 15414/02.05.2018 Διακήρυξης επιδιώχθηκε από τον «ΔΗΜΟ ΧΑΛΑΝΔΡΙΟΥ» η διενέργεια, σύμφωνα με τον Ν. 4412/2016 ΒΙΒΛΙΟ Ι (άρθρα 1-221) και με τη χρήση της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ (υπό Α/Α:72719), ανοιχτού δημόσιου Διαγωνισμού κάτω των ορίων για την επιλογή κατασκευαστικού αναδόχου για τα «ΕΡΓΑ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ ΚΑΙ ΕΠΙΣΚΕΥΩΝ ΑΘΛΗΤΙΚΩΝ ΧΩΡΩΝ ΔΗΜΟΥ ΧΑΛΑΝΔΡΙΟΥ» (Κωδικός CPV: 45212290-5) (αριθμ. Μελέτης 04/2018) (άρθρο 11.3.). Η συνολική προθεσμία εκτέλεσης ορίστηκε σε 12 μήνες από την ημέρα υπογραφής της μέλλουσας να συναφθεί δημόσιας σύμβασης έργων (άρθρο 12) και η συνολική αξία της εκτιμήθηκε στα €600.000 συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%, ήτοι €483.870,97 άνευ ΦΠΑ 24% €116.129,03 [αναλυόμενου σε Εργασίες: €302.290,80, ΓΕ + ΟΕ (18%) €54.412,34, Απρόβλεπτα (15%): €53.505,47, Αναθεώρηση: €1.112,35, Απολογιστικές (με έκπτωση ΓΕ-ΟΕ): €72.550 και ΦΠΑ 24%: 116.129,03] (άρθρο 11.1.). Κριτήριο ανάθεσης καθορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή) (άρθρο 14). Καταληκτική ημερομηνία υποβολής των ηλεκτρονικών Προσφορών ορίστηκε η 29.05.2018 και ημερομηνία ανοίγματος των Δικαιολογητικών Συμμετοχής & Τεχνικών Προσφορών η 01.06.2018 (άρθρο 1.5. και 3.1.1.). Β) Δυνάμει του από 01.06.2018 ΠΡΑΚΤΙΚΟΥ 1 που συνέταξε η ορισθείσα, δυνάμει της Απόφασης ΟΕ 994/2017, Επιτροπή Διαγωνισμού προκύπτει πως με βάση τον σχετικό κατάλογο μειοδοσίας όπως αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένα Προκηρυγμένου Διαγωνισμού», πρώτη κατά σειρά μειοδοσίας κατετάγη η «.....» (αριθμ. Προσφοράς 75172) με ποσοστό έκπτωσης 65,26% και δεύτερη η προσφεύγουσα (αριθμ. Προσφοράς 76213) με 60,03% (άρθρα 24.2. και 24.3. της Διακήρυξης), ώστε η Επιτροπή

πρότεινε ως προσωρινή ανάδοχο την πρώτη κατασκευαστική εταιρία. Το ΠΡΑΚΤΙΚΟ 1 επικυρώθηκε ομόφωνα με την Απόφαση ΟΕ 512/2018 όπως προκύπτει από απόσπασμα Πρακτικού της Συνεδρίασης 26/15.06.2018, κατά της οποίας, από τα στοιχεία του ηλεκτρονικού διοικητικού φακέλου, δεν προκύπτει ότι άσκησε Προδικαστική Προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ (άρθρα 345επ. Ν. 4412/2016 και 3επ. Κανονισμού) η «.....». Γ) Ακολούθως, η Επιτροπή Διαγωνισμού προχώρησε στη σύνταξη του από 19.07.2018 ΠΡΑΚΤΙΚΟΥ 2 από το οποίο προκύπτει ότι: με το υπ' αρ. πρωτ. 24026/29.06.2018 έγγραφό της κάλεσε την προσωρινή ανάδοχο «.....» να καταθέσει τα δικαιολογητικά που απαιτούνται σύμφωνα με τα άρθρα 23.2 έως 23.10 της Διακήρυξης μέσω της «Επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ· στις 02.07.2018 η τελευταία μέσω της «Επικοινωνίας» και με το υπ' αριθμ 24175/2-7-2018 έγγραφο αιτήθηκε παράταση υποβολής των επικαιροποιημένων δικαιολογητικών και στις 05.07.2018 η αναθέτουσα αρχή μέσω της «Επικοινωνίας» της χορήγησε παράταση 5 ημερών· στις 12.07.2018 κατατέθηκαν ηλεκτρονικά και στις 12.07.2018 με το με αρ. πρωτ. 25756 κατατέθηκε στον «ΔΗΜΟ ΧΑΛΑΝΔΡΙΟΥ» φάκελος δικαιολογητικών από την προσωρινή ανάδοχο. Η Επιτροπή Διαγωνισμού «διαπίστωσε ότι δεν έχουν εκλείψει οι προϋποθέσεις συμμετοχής του άρθρου 21, τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής του άρθρου 22 και ότι δεν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού. Συγκεκριμένα, κατατέθηκαν τα ακόλουθα δικαιολογητικά [απαριθμούνται αναλυτικά τα υπό α/α 1-40]... Η ΕΔΔ διαπίστωσε ότι όλα τα παραπάνω προσκομισθέντα δικαιολογητικά είναι σε ισχύ τόσο κατά τον σημερινό χρόνο κατάθεσής τους, όσο και κατά το χρόνο διεξαγωγής του Διαγωνισμού καθώς η προσωρινή ανάδοχη εταιρεία κατέθεσε δικαιολογητικά με ημερομηνίες ισχύος κατά τον χρόνο εκείνο», ώστε πρότεινε την κατακύρωση της αντίστοιχης δημόσιας σύμβασης έργων στην «.....». Το ΠΡΑΚΤΙΚΟ 2 επικυρώθηκε με την Απόφαση ΟΕ 619/2018 όπως προκύπτει από το απόσπασμα Πρακτικού της Συνεδρίασης 33/27.08..2018, κατά της οποίας η προσφεύγουσα άσκησε την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή της

επικαλούμενη παρατυπίες ως προς την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης από την ως άνω προσωρινή ανάδοχο κατά παράβαση των άρθρων 23.2. και 4.2.δ στοιχείο ii) της Διακήρυξης (βλ. σελ. 5-11 της Προσφυγής όπου παρατίθενται οι λόγοι ακύρωσης 1-6). Δ) Μετά την κατάθεση της Προσφυγής αυτής, η Επιτροπή Διαγωνισμού συνήλθε εκ νέου προκειμένου να εκτιμήσει, οίκοθεν, τις ως άνω προβαλλόμενες αιτιάσεις προχωρώντας στη σύνταξη του από 23.08.2018 ΠΡΑΚΤΙΚΟΥ 3 στο οποίο αναφέρονται τα εξής: «Στη συνέχεια η ΕΔΔ και αφού εξέτασε λεπτομερώς τους λόγους στους οποίους βασίζεται η Προσφυγή ζήτησε από την εταιρία «.....» μέσω της ψηφιακής πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ και με το αρ. πρωτ. 29492/20-8-2018 έγγραφο μας την κατάθεση συμπληρωματικών δικαιολογητικών τα οποία εκ παραδρομής δεν είχαν ζητηθεί από τον προσωρινό ανάδοχο. Ειδικότερα σύμφωνα με το άρθρο 4.2 παρ. γ της Διακήρυξης η αναθέτουσα αρχή όφειλε κατόπιν προσκόμισης των δικαιολογητικών του προσωρινού αναδόχου να ελέγξει αυτά και αν διαπιστώσει ότι δεν είναι πλήρη ή έχουν ελλείψεις να ορίσει στον ανάδοχο κατ' ελάχιστον προθεσμία 5 ημερών από τη σχετική ειδοποίηση προς τον ανάδοχο να τα προσκομίσει. Ωστόσο εκ παραδρομής η αναθέτουσα αρχή δεν διαπίστωσε τις ελλείψεις των προσκομισθέντων από τον ανάδοχο δικαιολογητικών και δεν κάλεσε τον ανάδοχο να προσκομίσει και συμπληρώσει αυτά. Ήδη κατόπιν του με αρ. 29492/20.8.2018 εγγράφου μας προς τον ανάδοχο, αυτός κατέθεσε τα ελλείποντα δικαιολογητικά με το αρ. πρωτ. 29499/20.08.2018 έγγραφό του και τα οποία αναρτήθηκαν και στην ψηφιακή πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ. Συγκεκριμένα, κατατέθηκαν τα ακόλουθα συμπληρωματικά δικαιολογητικά: ... [απαριθμούνται αναλυτικά τα υπό α/α 1-19]. Μετά τον προβλεπόμενο από το αρ. 4.2 της Διακήρυξης, εκ νέου έλεγχο των πρόσθετων δικαιολογητικών του προσωρινού αναδόχου που κατέθεσε και ηλεκτρονικά η ΕΔΔ διαπίστωσε ότι αυτά που αναφέρονται στην υπό κρίση προσφυγή ότι ελλείπουν ή ότι δεν είναι σε ισχύ κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ή διεξαγωγής του διαγωνισμού είναι πλήρη πλην της υπεύθυνης δήλωσης περί μη θέσης της εταιρείας σε εκκαθάριση (α/α 5.2), η οποία ζητήθηκε μέσω της ηλεκτρονικής

πλατφόρμας της επικοινωνίας του ΕΣΗΔΗΣ με το αρ. πρωτ. 29593/21-08-2018 έγγραφό μας, να προσκομισθεί εκ νέου υπό την μορφή ένορκης βεβαίωσης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην οδηγία 20 της ΕΑΔΗΣΣΥ. Ο προσωρινός ανάδοχος κατέθεσε την ένορκη βεβαίωση τόσο ηλεκτρονικά όσο και σε έντυπη μορφή με το υπ' αριθμ. 29681/22.08.2018 έγγραφό του. Κατόπιν προσκόμισης όλων των ανωτέρω πρόσθετων δικαιολογητικών του προσωρινού αναδόχου η ΕΔΔ διαπίστωσε ότι όλα τα δικαιολογητικά του αναδόχου είναι πλήρη καλύπτουν το χρόνο υποβολής της προσφοράς, υποβολής των δικαιολογητικών και σύναψης της σύμβασης και ότι ο ανάδοχος θα μπορούσε να τα είχε προσκομίσει ευχερώς και προηγούμενα αν η Επιτροπή είχε διαπιστώσει την έλλειψή τους και του είχε ζητήσει να τα προσκομίσει», ώστε η Επιτροπή Διαγωνισμού πρότεινε: α) την ακύρωση της υπ. αριθμ. 619/2018 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Χαλανδρίου [η προσβαλλόμενη Απόφαση], δια της οποίας εγκρίθηκε το από 19.07.2018 ΠΡΑΚΤΙΚΟ 2 της 1ης Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμών για Τεχνικά Έργα και με την οποία αποφασίσθηκε η κατακύρωση της επίμαχης σύμβασης στην εταιρία «.....», β) την έγκριση του από 23.08.2018 ΠΡΑΚΤΙΚΟΥ 3 της ίδιας Επιτροπής και γ) την κατακύρωση της επίμαχης σύμβασης στην εταιρεία «.....» με την προσφερθείσα μέση έκπτωση 65,26%. Το ΠΡΑΚΤΙΚΟ 3 επικυρώθηκε με την Απόφαση ΟΕ 512/15.06.2018 όπως προκύπτει από το απόσπασμα Πρακτικού της Συνεδρίασης 26/15.06.2018, κατά της οποίας, από τα στοιχεία του ηλεκτρονικού διοικητικού φακέλου, δεν προκύπτει πως άσκησε Προδικαστική Προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ (άρθρα 345επ. Ν. 4412/2016 και 3επ. Κανονισμού) η «.....». Συνεπώς, μετά την έκδοση της τελευταίας Απόφασης ΟΕ, η οποία πλέον έχει καταστεί απρόσβλητη, η προσβαλλόμενη Απόφαση ΟΕ 619/2018, κατά της οποίας βάλλει η προσφεύγουσα δια της υπό κρίση Προσφυγής της, έχει ήδη ακυρωθεί με τη μεταγενέστερη Απόφαση αυτή της ίδιας της εκδούσας αρχής.

3. Επειδή, κατ' ακολουθία, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή έχει καταστεί πλέον άνευ αντικειμένου, ώστε πρέπει να καταργηθεί η διαδικασία εξέτασής της από το παρόν Κλιμάκιο.

4. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το Παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να της επιστραφεί (άρθρα 363 παρ. 5 Ν. 4412/2016 και 5 παρ. 5 Κανονισμού).

**Για τους λόγους αυτούς**

Καταργεί τη διαδικασία εξέτασης της Προδικαστικής Προσφυγής.

Ορίζει την επιστροφή του προσκομισθέντος Παραβόλου ποσού δύο χιλιάδων τετρακοσίων δέκα εννέα ευρώ και τριάντα πέντε λεπτών (€2.419,35).

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 12.09.2018 και εκδόθηκε στις 02.10.2018.

**Ο Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Ιωάννης Κίτσος**

**Ιωάννα Κακλαμάνη**