

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**3<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 24 Οκτωβρίου 2018 με την εξής σύνθεση: Σταυρούλα Κουρή Πρόεδρος, Εμμανουέλα Σωτηρόπουλου-Εισηγήτρια και Μαρία- Ελένη Σιδέρη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 8/10/2018 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ)-Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1025/8.10.18 της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «...» και δ.τ. «...», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά του ..... και των όρων της με αρ. 632/2018 διακήρυξης (Ανταγωνιστική κλειστή διαδικασία διαπραγμάτευσης με σφραγισμένες προσφορές, σε ευρώ και κριτήριο αξιολόγησης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής) με αντικείμενο την ανάδειξη αναδόχου του έργου της σίπσης των δικαιούμενων φοιτητών του ..... στις πόλεις: (Α) ΟΜΑΔΑ: Κομοτηνής και Ξάνθης και (Β) ΟΜΑΔΑ: Αλεξανδρούπολης και Ορεστιάδας. (κωδικός CPV: 55322000-3), για χρονικό διάστημα από 10 Νοεμβρίου 2018 έως 31 Ιανουαρίου 2019, με δυνατότητα παράτασης ενός μήνα με μονομερή απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής, συνολικού προϋπολογισμού 597.580,65€ χωρίς ΦΠΑ (με ΦΠΑ 24% σε ποσό 741.000,00€).

Με την Προδικαστική Προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 632/2018 διακήρυξη του .... με την οποία προκηρύχθηκε ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση του άρθρου 29 του ν. 4412/2016 για την ανάδειξη αναδόχου του έργου σίπσης των δικαιούμενων φοιτητών του ..... στις πόλεις: (Α) ΟΜΑΔΑ: Κομοτηνής και Ξάνθης και (Β) ΟΜΑΔΑ: Αλεξανδρούπολης και Ορεστιάδας, διάρκειας από 10-

## Αριθμός Απόφασης : 891/2018

11-2018 έως 31-1-2019, με δυνατότητα παράτασης ενός (1) ακόμη μήνα με μονομερή απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής, προϋπολογισμού 597.580,65 ευρώ χωρίς ΦΠΑ και 741.000,00 ευρώ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ .

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Εμμανουέλα Σωτηροπούλου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή το ..... με την υπ' αρ. 632/2018 διακήρυξη προκήρυξε Ανταγωνιστική κλειστή διαδικασία διαπραγμάτευσης του άρθρου 29 του ν. 4412/2016 (λόγω συνδρομής της περίπτωσης (α) (υποπερίπτωση αα) της παραγράφου 2 του άρθρου 26 του ν. 4412/2016, μεταξύ των τριών εταιριών, που συμμετείχαν με παραδεκτές προσφορές στον Διεθνή Ηλεκτρονικό Διαγωνισμό για την Ανάδειξη αναδόχου του έργου της σίψης των δικαιούμενων φοιτητών του ..... στις πόλεις: (Α) ΟΜΑΔΑ: Κομοτηνής και Ξάνθης και (Β) ΟΜΑΔΑ: Αλεξανδρούπολης και Ορεστιάδας, με αριθμό διακήρυξης 614/2017) με σφραγισμένες προσφορές και με αντικείμενο την ανάδειξη αναδόχου του έργου της σίψης των δικαιούμενων φοιτητών του ..... στις πόλεις: (Α) ΟΜΑΔΑ: Κομοτηνής και Ξάνθης και (Β) ΟΜΑΔΑ: Αλεξανδρούπολης και Ορεστιάδας. (κωδικός CPV: 55322000-3), για χρονικό διάστημα από 10 Νοεμβρίου 2018 έως 31 Ιανουαρίου 2019, με δυνατότητα παράτασης ενός μήνα με μονομερή απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής, συνολικού προϋπολογισμού 597.580,65€ χωρίς ΦΠΑ (με ΦΠΑ 24% σε ποσό 741.000,00€) και κριτήριο αξιολόγησης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής. Στην ως άνω κλειστή ανταγωνιστική διαδικασία διαπραγμάτευσης θα κληθούν να υποβάλουν προσφορές οι τρεις (3) εταιρείες, των οποίων κρίθηκε αποδεκτή η συμμετοχή στον ανωτέρω διαγωνισμό, μεταξύ των οποίων και η προσφεύγουσα. Το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης την 28/9/2018,

## Αριθμός Απόφασης : 891/2018

αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων / ΚΗΜΔΗΣ στις 28/9/2018 λαμβάνοντας ΑΔΑΜ 18PROC003760536 2018-09-28 και αυθημερόν καταχωρήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. όπου έλαβε το Συστημικό Αριθμό 64871. Καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 15-10-2018, ημέρα Δευτέρα και ώρα 15:00 μ.μ. και ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών η 18-10-2018 ημέρα Πέμπτη και ώρα 10:00.

2. Επειδή με την υπό κρίση Προσφυγή, η οποία κατετέθη την 8/10/2018 στο διαδικτυακό τόπο του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.) με αριθμό συστήματος 64871, η Προσφεύγουσα στρέφεται κατά των όρων της με αρ. 632/2018 διακήρυξης και συγκεκριμένα κατά των με αρ. Β1 και Β2 κριτηρίων ανάθεσης (Εμπειρία σε υπηρεσίες μαζικής σίτισης τελευταίας τριετίας-συντελεστής βαρύτητας 10% και Κύκλος εργασιών-Συντελεστής βαρύτητας 10%, αντίστοιχα) διότι, κατά τους ισχυρισμούς της αποτελούν ταυτόχρονα και κριτήρια ποιοτικής επιλογής.

3. Επειδή για την άσκηση της ανωτέρω Προδικαστικής Προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 237782960958 1204 0054, σύμφωνα με το άρθρο 5 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 363 του Ν. 4412/2016 ποσού δύο χιλιάδων εννιακοσίων ογδόντα επτά ευρώ και ενενήντα ένα λεπτών (2.987,91 Ευρώ €)

4. Επειδή ο επίδικος διαγωνισμός, εμπίπτει ενόψει του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016.

5. Επειδή η Α.Ε.Π.Π. είναι αρμόδια βάσει συνολικού ποσού της Διακήρυξης του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 1 περ. α) του ΠΔ 39/2017 και του άρθρου 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016.

6. Επειδή η Α.Ε.Π.Π. είναι και κατά χρόνο αρμόδια, όπως προκύπτει από τον συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 5 περ. γ), 38 παρ. 7, 61 παρ. 1, 66 παρ. 1, 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει, εφόσον η διαγωνιστική διαδικασία εκκίνησε σε χρόνο μεταγενέστερο από την 26η Ιουνίου 2017.

## **Αριθμός Απόφασης : 891/2018**

7. Επειδή η Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπρόθεσμα σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. γ) του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 περ. γ) του Ν. 4412/2016 συγκεκριμένα κατετέθη την 8/10/2018 στο διαδικτυακό τόπο του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.), ήτοι εντός δέκα (10) ημερών από την πλήρη, πραγματική γνώση της προσβαλλόμενης διακήρυξης που κατά τους ισχυρισμούς της έλαβε γνώση την 28/9/2018 και αυθημερόν κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου και την 10/10/2018 η αναθέτουσα αρχή προέβη στην προβλεπόμενη στο άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017 κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής στους λοιπούς ενδιαφερόμενους με μήνυμα μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού.

8. Επειδή, ήδη μετά την άσκηση της κρινομένης Προδικαστικής Προσφυγής εκδόθηκε η Απόφαση Συγκλήτου 46/3/18 Οκτωβρίου 2018 (αριθ. πρωτ ΔΠΘ/ΣΥΓΚ/10156/387/18-10-201 με ΑΔΑ:ΨΚΙΗ46ΨΖΥ1-Ι7Φ, με την οποία αποφασίσθηκε η ματαίωση της ως άνω ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση του άρθρου 29 του ν.4412/2016 (αριθ. διακήρυξης 632/2018) και η προσφυγή σε άλλη διαδικασία, κατάλληλη να εξασφαλίσει την απρόσκοπτη συνέχιση της σίπσης των φοιτητών μετά την 09.11.2018. Η ως άνω ματαίωση αποφασίσθηκε, μεταξύ άλλων, και για το λόγο ότι δεν θα μπορέσει να εξυπηρετήσει τον σκοπό για τον οποίο προκηρύχθηκε, καθώς δεν θα έχει ολοκληρωθεί η διαδικασία άσκησης των εν γένει ενδίκων μέσων κατά της συγκεκριμένης διαγωνιστικής διαδικασίας καθώς και η έκδοση αποφάσεων επί αυτών μέχρι την 09.11.2018, συνακόλουθα δεν θα είναι δυνατή η σύναψη της σχετικής σύμβασης μέχρι την ημερομηνία αυτή.

9. Επειδή η ως άνω απόφαση ματαίωσης κοινοποιήθηκε σε όλους τους ενδιαφερόμενους, μεταξύ άλλων και στην προσφεύγουσα, μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο διαδικτυακό τόπο του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.) την 19-10-2018 , ότε και έλαβαν πλήρη γνώση.

## Αριθμός Απόφασης : 891/2018

10. Επειδή ενόψει των ανωτέρων (σκ.8 και 9), η κρινομένη Προδικαστική Προσφυγή αποβαίνει πλέον αλυσιτελής και άνευ ανκειμένου και πρέπει, ως εκ τούτου, να απορριφθεί (Ε.Α. 954/2007, 251/2007, 873/2005).

11. Επειδή στο άρθρο 363 του ν.4412/2016 ορίζεται μεταξύ άλλων ότι «[...] 5. Το παράβολο του παρόντος άρθρου επιστρέφεται στον προσφεύγοντα σε περίπτωση ολικής ή μερικής αποδοχής της προσφυγής του. Επίσης, επιστρέφεται στον προσφεύγοντα και στην περίπτωση που η αναθέτουσα αρχή ανακαλεί την προσβαλλόμενη πράξη ή προβαίνει στην οφειλόμενη ενέργεια πριν από την έκδοση της απόφασης της ΑΕΠΠ επί της προσφυγής.». Εξάλλου, τα ανωτέρω οριζόμενα επαναλαμβάνονται και στις διατάξεις του άρθρου 5 του ΠΔ 39/2017«Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της ΑΕΠΠ» (ΦΕΚ Α΄ 64).

12. Επειδή από τις ανωτέρω διατάξεις προκύπτει ότι ορίζονται αυστηρά οι περιπτώσεις επιστροφής του κατατεθέντος παραβόλου και σε καμία περίπτωση δεν προβλέπεται επιστροφή του παραβόλου σε περίπτωση ματαίωσης της διαγωνιστικής διαδικασίας. Έπι περαιτέρω, λαμβάνοντας υπόψη ότι η προσφεύγουσα εταιρεία δεν παραιτήθηκε από την προδικαστική προσφυγή της, αν και είχε εγκαίρως ενημερωθεί, ήτοι από την 19-10-2018, σύμφωνα με τη σκέψη 9 της παρούσας για την ματαίωση της διαγωνιστικής διαδικασίας και είχε το δικαίωμα να το πράξει ώστε να της επιστραφεί το παράβολο, πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα.

### **Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 24 Οκτωβρίου 2018 και εκδόθηκε την 25 Οκτωβρίου 2018 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**Σταυρούλα Κουρή**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**Μαρία Μανώλογλου**