

**Η**

**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνεδρίασε στις 22 Ιουνίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ελένη Σβολοπούλου, Πρόεδρος, Γερασιμούλα – Μαρία Δρακονταειδή, Μέλος και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος και Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 15/5/2023 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 711/16.5.2023 του οικονομικού φορέα «...» (στο εξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στο ... οδός ... αριθ ... όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» (στο εξής ο «αναθέτων φορέας»), που εδρεύει στην ... , οδός ... αριθ. ... όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση, άλλως τροποποίηση της προσβαλλόμενης με αριθ. πρωτ. ... απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του αναθέτοντος φορέα κατά το μέρος, που απορρίφθηκε η προσφορά της λόγω μη έγκαιρης κατάθεσης της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής, καθώς και (την ακύρωση) κάθε άλλης προγενέστερης ή μεταγενέστερης απόφασης που ερείδεται στην προσβαλλόμενη απόφαση.

Η συζήτηση άρχισε, αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια.

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα**

**Σκέφτηκε κατά τον Νόμο**

1. Για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, ποσού 2.500,00 ευρώ σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του

## **Αριθμός απόφασης: 1031/2023**

π.δ. 39/2017 και με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, ποσού 500.000,00 ευρώ χωρίς Φ.Π.Α. (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...).

**2.** Η ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία «...» (εφεξής ως «...» ή ο «αναθέτων φορέας»), δυνάμει της με στοιχεία ... και με αριθ. πρωτ. ... Διακήρυξης προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό «...», εκτιμώμενης αξίας 500.000,00€, χωρίς Φ.Π.Α. (και 620.000,00€ με Φ.Π.Α.). Ως κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, μόνο βάσει τιμής. Η αναλυτική περιγραφή του αντικειμένου της σύμβασης δίνεται στο Παράρτημα IV της Διακήρυξης που αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα αυτής. Το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 24-2-2023 με μοναδικό ΑΔΑΜ ... καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ όπου ο προκείμενος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό ...

**3.** Στον διαγωνισμό, που διεξήχθη ηλεκτρονικά στις 12-4-2023 κατόπιν χορήγησης σχετικής παράτασης, συμμετείχαν υποβάλλοντας προσφορά δύο (2) οικονομικοί φορείς και συγκεκριμένα η προσφεύγουσα και η εταιρεία «...». Με την υπ' αριθ. πρωτ. ... απόφαση του αναθέτοντος φορέα εγκρίθηκε το από 13-4-2023 Πρακτικό της Επιτροπής του διαγωνισμού και αποφασίστηκε η απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας, λόγω μη έγκαιρης κατάθεσης της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής, σύμφωνα με τα άρθρα 22 και 72 του ν. 4412/2016 και τους όρους 2.1.5, 2.2.2 και 2.4.2 της Διακήρυξης. Κατά της απόφασης αυτής στρέφεται η προσφεύγουσα και ζητά την ακύρωσή της για τους λόγους και τις αιτίες που αναπτύσσονται στην προσφυγή.

**4.** Η επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία, ως εκ του αντικειμένου της σύμβασης (...), της εκτιμώμενης αξίας της, της νομικής φύσης και της δραστηριότητας του αναθέτοντος φορέα καθώς και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, η δε Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

**5.** Η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθώς η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 5-5-2023 και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 15-5-2023, δηλαδή εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την άνω

## Αριθμός απόφασης: 1031/2023

κοινοποίηση, ενώ επίσης ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017 και είναι νομίμως υπογεγραμμένη. Επιπλέον, ασκείται με πρόδηλο έννομο συμφέρον, δεδομένου ότι με την προσβαλλόμενη απόφαση απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας ματαιώνοντας την προσδοκία της να αναδειχθεί ανάδοχος της σύμβασης.

**6.** Ο αναθέτων φορέας προέβη στις 16-5-2023 στην προβλεπόμενη από το άρθρο 9 παρ. 1 α του π.δ. 39/2017 κοινοποίηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής στην έτερη συμμετέχουσα, προκειμένου να ασκήσει ενδεχομένως το προβλεπόμενο δικαίωμα παρέμβασής της.

**7.** Με την υπ' αριθ. 888/2023 Πράξη της Προέδρου του 6<sup>ου</sup> Κλιμακίου ορίστηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης της προσφυγής και κλήθηκε ο αναθέτων φορέας να υποβάλει τις απόψεις του επί της προσφυγής. Ο αναθέτων φορέας διαβίβασε εμπροθέσμως στην Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. στις 26-5-2023, δηλαδή εντός της προβλεπόμενης στο άρθρο 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016 δεκαπενθήμερης προθεσμίας από την άσκηση της προσφυγής, τις με αρ. πρωτ. ... απόψεις του, αιτούμενος παράλληλα την απόρριψη της προσφυγής για τους εκεί αναφερόμενους λόγους. Τις απόψεις αυτές κοινοποίησε αυθημερόν (26-5-2023) στους συμμετέχοντες. Επί των άνω απόψεων και προς αντίκρουσή τους, η προσφεύγουσα υπέβαλε νόμιμα και εμπρόθεσμα, δηλαδή εντός της προβλεπόμενης στο άρθρο 365 παρ. 1 εδ. τελευταίο του ν. 4412/2016 πενθήμερης προθεσμίας, το με ίδια ημερομηνία συμπληρωματικό Υπόμνημα.

**8.** Σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6ου Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν, και του άρθρου 3 του π.δ. 39/2017, είναι τύποις παραδεκτή και πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της.

**9.** Με την υπό εξέταση προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης, διότι κατά τους ισχυρισμούς της μη νομίμως απορρίφθηκε η προσφορά της με την αιτιολογία της μη έγκαιρης ηλεκτρονικής κατάθεσης της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής. Ειδικότερα, με τον **πρώτο** λόγο της προσφυγής, επικαλούμενη τα άρθρα 18, 53, 72 και 93 του ν. 4412/2016, τις αρχές της διαφάνειας και της τυπικότητας καθώς και τις διατάξεις των άρθρων 2.2.2.1 και 2.4.2 της Διακήρυξης, υποστηρίζει ότι μη νομίμως και κατά παράβαση του κανονιστικού πλαισίου της Διακήρυξης

## Αριθμός απόφασης: 1031/2023

απορρίφθηκε η προσφορά της, αφού σε κάθε περίπτωση προσκόμισε εμπροθέσμως την πρωτότυπη εγγυητική επιστολή συμμετοχής με τον κλειστό φάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής. Επιπλέον, προβάλλει ότι στους όρους 2.1.5 και 2.2.2 της Διακήρυξης δεν προβλέπεται ότι η εγγυητική επιστολή συμμετοχής υποβάλλεται και ηλεκτρονικά ούτε ότι η μη ηλεκτρονική υποβολή της επιφέρει τον αποκλεισμό του συμμετέχοντα. Ακολούθως, με τον **δεύτερο** λόγο της προσφυγής υποστηρίζει επικουρικώς, ότι υφίσταται αμφισημία και ασάφεια της Διακήρυξης αναφορικά με την υποχρέωση υποβολής της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής και ηλεκτρονικά.

**10.** Στην Διακήρυξη του διαγωνισμού, που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο αυτού, δεσμεύοντας αμφίδρομα την αναθέτουσα αρχή και τους συμμετέχοντες, σε σχέση με το τιθέμενο εν προκειμένω ζήτημα προβλέπονται τα ακόλουθα:

*«2.1.2 Επικοινωνία - Πρόσβαση στα έγγραφα της Σύμβασης: Όλες οι επικοινωνίες σε σχέση με τα βασικά στοιχεία της διαδικασίας σύναψης της σύμβασης, καθώς και όλες οι ανταλλαγές πληροφοριών, ιδίως η ηλεκτρονική υποβολή, εκτελούνται με τη χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ), η οποία είναι προσβάσιμη μέσω της Διαδικτυακής πύλης [www...gr](http://www...gr) του ως άνω συστήματος».*

*«2.2.2 Εγγύηση συμμετοχής: 2.2.2.1. Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής, υπολογιζόμενη στο 2% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ...[...] ...Οι πρωτότυπες εγγυήσεις συμμετοχής, πλην των εγγυήσεων που εκδίδονται ηλεκτρονικά, προσκομίζονται, σε κλειστό φάκελο με ευθύνη του οικονομικού φορέα, το αργότερο πριν την ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης των προσφορών που ορίζεται στην παρ. 3.1 της παρούσας, άλλως η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη, μετά από γνώμη της Επιτροπής του Διαγωνισμού».*

*«2.4.2 Χρόνος και Τρόπος υποβολής προσφορών. 2.4.2.1. Οι προσφορές υποβάλλονται από τους ενδιαφερόμενους ηλεκτρονικά, μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, μέχρι την καταληκτική ημερομηνία και ώρα που ορίζει η παρούσα διακήρυξη, στην Ελληνική Γλώσσα, σε ηλεκτρονικό φάκελο, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στον ν. 4412/2016, ιδίως στα άρθρα 36 και 37 και στην κατ' εξουσιοδότηση της*

## **Αριθμός απόφασης: 1031/2023**

παρ. 5 του άρθρου 36 του ν.4412/2016 εκδοθείσα υπ' αριθ. 64233/08.06.2021 (Β'2453/ 09.06.2021) Κοινή Απόφαση των Υπουργών Ανάπτυξης και Επενδύσεων και Ψηφιακής Διακυβέρνησης με θέμα «Ρυθμίσεις τεχνικών ζητημάτων που αφορούν την ανάθεση των Δημοσίων Συμβάσεων Προμηθειών και Υπηρεσιών με χρήση των επιμέρους εργαλείων και διαδικασιών του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ)» (εφεξής Κ.Υ.Α.ΕΣΗΔΗΣ Προμήθειες και Υπηρεσίες)».

**«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 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά».** 2.4.3.1 Δικαιολογητικά Συμμετοχής: Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν με ποινή αποκλεισμού τα ακόλουθα υπό α και β στοιχεία: α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), όπως προβλέπεται στις παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016 και τη συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση με την οποία ο οικονομικός φορέας δύναται να διευκρινίζει τις πληροφορίες που παρέχει με το ΕΕΕΣ, σύμφωνα με την παρ. 9 του ίδιου άρθρου, β) την εγγύηση συμμετοχής, όπως προβλέπεται στο άρθρο 72 του ν. 4412/2016 και τις παραγράφους 2.1.5 και 2.2.2 αντίστοιχα της παρούσας διακήρυξης

**«2.4.6.** Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά:

**α)** η οποία αποκλίνει από απαραίτους 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

## Αριθμός απόφασης: 1031/2023

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.....[.....]».

Από τους προπαρατεθέντες όρους της Διακήρυξης, ιδίως από τις διατάξεις των άρθρων 2.1.2, 2.2.2.1, 2.4.2.1., 2.4.2.3. και 2.4.3 συνάγεται ότι η προκείμενη διαγωνιστική διαδικασία διεξάγεται ηλεκτρονικά μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, οι δε οικονομικοί φορείς υποβάλλουν ηλεκτρονικά την προσφορά τους σε ηλεκτρονικό φάκελο σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στον ν. 4412/2016 και συγκεκριμένα στα άρθρα 36 και 37 αυτού και στην κατ' εξουσιοδότηση της παρ. 5 του άρθρου 36 του ν.4412/2016 εκδοθείσα υπ' αριθ. 64233/08.06.2021 (Β'2453/ 09.06.2021) Κοινή Απόφαση των Υπουργών Ανάπτυξης και Επενδύσεων και Ψηφιακής Διακυβέρνησης με θέμα «Ρυθμίσεις τεχνικών ζητημάτων που αφορούν την ανάθεση των Δημοσίων Συμβάσεων Προμηθειών και Υπηρεσιών με χρήση των επιμέρους εργαλείων και διαδικασιών του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ)». Περαιτέρω, κατά τη ρητή πρόβλεψη των άρθρων **2.4.3.2 και 2.4.3** της Διακήρυξης, στον ηλεκτρονικό (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά συμμετοχής» εμπεριέχεται επί ποινή αποκλεισμού το ΕΕΕΣ και η εγγυητική επιστολή συμμετοχής. Μάλιστα, ο τρόπος υποβολής του ηλεκτρονικού φακέλου «Δικαιολογητικών Συμμετοχής» προσδιορίζεται και στο άρθρο 13 της ΚΥΑ ΕΣΗΔΗΣ Προμηθειών και Υπηρεσιών, στο οποίο ρητώς παραπέμπει το κρίσιμο άρθρο της Διακήρυξης. Τέλος, στο άρθρο 2.2.2.1 της Διακήρυξης, στο οποίο καθορίζονται τα στοιχεία της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής, προβλέπεται ότι, στην περίπτωση που οι εγγυητικές επιστολές συμμετοχής είναι ηλεκτρονικής έκδοσης, δεν απαιτείται η προσκόμισή τους και σε έντυπη μορφή με κλειστό φάκελο έως την ορισθείσα ημέρα και ώρα αποσφράγισης των προσφορών. Αντιθέτως, εάν η ηλεκτρονικώς υποβληθείσα με τον φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής εγγυητική επιστολή συμμετοχής δεν είναι ηλεκτρονικής έκδοσης, απαιτείται επί ποινή αποκλεισμού η υποβολή του πρωτοτύπου εγγράφου σε κλειστό

## Αριθμός απόφασης: 1031/2023

φάκελο, μαζί με όλα τα υπόλοιπα έγγραφα που κατά την Διακήρυξη απαιτείται να υποβληθούν σε έντυπη μορφή. Οι ανωτέρω όροι της Διακήρυξης προσδιορίζουν με απολύτως σαφή τρόπο τη διαδικασία υποβολής του φακέλου των δικαιολογητικών συμμετοχής, το επί ποινή αποκλεισμού περιεχόμενό του και την υποχρέωση ηλεκτρονικής υποβολής της εγγύησης συμμετοχής, μαζί με το ΕΕΕΣ εντός του ηλεκτρονικού (υπό)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» και τούτο, αδιαφόρως εάν η εγγύηση επιστολής είναι ηλεκτρονικής ή μη εκδόσεως. Μόνο δε στην περίπτωση που η εγγυητική επιστολή συμμετοχής **δεν** είναι ηλεκτρονικής εκδόσεως, προβλέπεται ως επιπρόσθετη απαίτηση, δηλαδή πέραν της ηλεκτρονικής υποβολής της, η προσκόμιση του πρωτοτύπου της σε έντυπη μορφή και σε κλειστό φάκελο έως την ορισθείσα ημέρα και ώρα αποσφράγισης των προσφορών.

**11.** Όπως προκύπτει από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης, η προσφεύγουσα υπέβαλε με την προσφορά της τον ηλεκτρονικό (υπο)φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής», χωρίς να συνυποβάλει εντός αυτού την προβλεπόμενη εγγυητική επιστολή συμμετοχής, το πρωτότυπο της οποίας υποβλήθηκε μόνο σε έντυπη μορφή και σε κλειστό φάκελο έως την ορισθείσα ημέρα και ώρα αποσφράγισης των προσφορών. Συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα κατέθεσε μόνον σε έντυπη μορφή σε κλειστό φάκελο την από 28.3.2023, υπ' αριθ. ... Εγγυητική Επιστολή της ... ποσού 10.000,00€ (η οποία προσκομίζεται από την προσφεύγουσα, υπό σχετ. 5), χωρίς ωστόσο αυτή να έχει υποβληθεί ηλεκτρονικά εντός του (υπό)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής». Όμως, σύμφωνα με όσα έγιναν δεκτά στην αμέσως προηγούμενη σκέψη, η μη κατάθεση εγγυητικής επιστολής συμμετοχής με τον ηλεκτρονικό φάκελο της προσφοράς προ της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών, σε ηλεκτρονικά διενεργηθέντα διαγωνισμό, όπως εν προκειμένω, επισύρει την απόρριψη της προσφοράς, ανεξαρτήτως κατάθεσης της σε έντυπη μορφή (βλ. ad hoc 1724/2021 ΑΕΠΠ, 16/2022 ΕΑΔΗΣΥ). Άρα, η απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας με την προσβαλλόμενη απόφαση ερείδεται στα άρθρα 2.4.3.2 και 2.4.3 της Διακήρυξης, που καθορίζουν το επί ποινή αποκλεισμού περιεχόμενο του (υπό)φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής». Οι αντίθετοι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας, δηλαδή ότι δεν προβλέπεται στη Διακήρυξη η ηλεκτρονική υποβολή της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής, αλλά μόνον η υποβολή αυτής

## Αριθμός απόφασης: 1031/2023

σε έντυπη μορφή καθώς και ότι η μη ηλεκτρονική υποβολή της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής δεν επάγεται τον αποκλεισμό της είναι απορριπτέοι ως νόμω αβάσιμοι. Τούτο, διότι αφενός μεν στο προαναφερθέν άρθρο 2.4.3 ρητώς προβλέπεται ότι στον ηλεκτρονικό φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» εμπεριέχεται επί ποινή αποκλεισμού το ΕΕΕΣ και η εγγύηση συμμετοχής, χωρίς διάκριση περί του εάν η τελευταία είναι ηλεκτρονικής ή μη εκδόσεως, αφετέρου δε στο άρθρο 2.4.6 ρητώς ορίζεται ότι απορρίπτεται προσφορά, η οποία δεν έχει υποβληθεί με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που καθορίζεται στο άρθρο 2.4.3 της Διακήρυξης, αναφορικά με το επί ποινή αποκλεισμού περιεχόμενο του φακέλου δικαιολογητικά συμμετοχής. Ενόψει των ανωτέρω, ο πρώτος λόγος της προσφυγής είναι απορριπτέος ως νόμω αβάσιμος, κατ' αποδοχή των αντίθετων αιτιάσεων της αναθέτουσας αρχής. Ομοίως απορριπτέος είναι και ο δεύτερος λόγος της προσφυγής περί ασάφειας και αμφισημίας των σχετικών όρων της Διακήρυξης. Τούτο, διότι σύμφωνα με τα προαναφερθέντα, στο κανονιστικό πλαίσιο της Διακήρυξης και συγκεκριμένα στα άρθρα 2.4.3.2 και 2.4.3 αυτής προβλέπεται με τρόπο απολύτως σαφή το περιεχόμενο του (υπο) φακέλου δικαιολογητικών συμμετοχής, ενώ επίσης ουδεμία αμφιβολία υφίσταται περί της ηλεκτρονικής διεξαγωγής του προκείμενου διαγωνισμού και της υποχρέωσης ηλεκτρονικής υποβολής των φακέλων «δικαιολογητικών συμμετοχής», «τεχνικών» και «οικονομικών προσφορών». Η δε επιπρόσθετη απαίτηση προσκόμισης σε έντυπη μορφή του πρωτοτύπου της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής, σε περίπτωση που η τελευταία δεν έχει εκδοθεί ηλεκτρονικά, ουδόλως αναιρεί τα ανωτέρω. Σε κάθε περίπτωση, εάν η προσφεύγουσα διατηρούσε αμφιβολία για τον συγκεκριμένο όρο της Διακήρυξης, είχε το δικαίωμα υποβολής σχετικού διευκρινιστικού ερωτήματος σύμφωνα με την πρόβλεψη του άρθρου 2.1.3 της Διακήρυξης, το οποίο δεν προκύπτει να έχει πράξει ούτε η τελευταία επικαλείται το αντίθετο. Συνεπώς, η αιτιολογία απόρριψης της προσφοράς της προσφεύγουσας λόγω μη έγκαιρης ηλεκτρονικής υποβολής της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής παρίσταται νόμιμη, βάσιμη και σύμφωνη με το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, κατ' αποδοχή των οικείων αιτιάσεων της αναθέτουσας αρχής και απορριπτομένων των λόγων της προσφυγής.



**Αριθμός απόφασης: 1031/2023**

12. Κατόπιν των ανωτέρω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και να οριστεί η κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου (άρθρο 363 του ν. 4412/2016).

**Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 22 Ιουνίου 2023 και εκδόθηκε στις 11 Ιουλίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ**

**ΔΕΣΠΟΙΝΑ ΚΥΡΙΑΖΗ**