

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 7 Ιουλίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης Λαμπρόπουλος, Πρόεδρος, Βικτωρία Πισμίρη – Εισηγήτρια και Αγγελική Πουλοπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 29.05.2023 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 786/29.05.2023 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρίας με την επωνυμία «D... ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ», και τον διακριτικό τίτλο «D... Α.Ε.» (εφεξής η «προσφεύγουσα») που εδρεύει στη ..., επί της οδού ..., αρ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του ... (εφεξής η «Αναθέτουσα Αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της εταιρίας περιορισμένης ευθύνης με την επωνυμία «Ρ... - ΕΠΕ» (εφεξής η «παρεμβαίνουσα»), που εδρεύει στην ..., επί της οδού ..., αρ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται, που άσκησε παρέμβαση στο πλαίσιο της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής.

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η απόφαση που περιλαμβάνεται στο πρακτικό συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου της Αναθέτουσας Αρχής της ... Μαΐου 2023 (Α.Π. ...) που ενέκρινε το 4ο Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού και Αξιολόγησης Προσφορών, ως και το ίδιο το παραπάνω πρακτικό, αναφορικά με την αξιολόγηση των δικαιολογητικών κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας, σύμφωνα με το οποίο η Επιτροπή εισηγήθηκε ομόφωνα και το Δ.Σ. αποφάσισε ομόφωνα την αποδοχή των δικαιολογητικών κατακύρωσης της παραπάνω εταιρίας.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, έχει καταβληθεί το οφειλόμενο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017, ποσού 3.098,25 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, η προσβαλλόμενη εκδόθηκε στο πλαίσιο της υπ' αρ. πρωτ. Διακήρυξης Ηλεκτρονικού Ανοικτού Διαγωνισμού με αρ. .../2022 για την Πράξη «Από το Αιγαίο στο Ιόνιο: Μια θάλασσα γνώσεων» Διατήρηση, διαχείριση και ανάδειξη του ιστορικού αρχείου του Ιδρύματος ... με κωδ. ΟΠΣ ..., με εκτιμώμενη αξία 619.645,16 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής. Η ως άνω Διακήρυξη αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) στις 21.11.2022, έλαβε ΑΔΑΜ ..., και στο ΕΣΗΔΗΣ, που έλαβε συστημικό α/α

3. Επειδή, ο διαγωνισμός υπάγεται στις διατάξεις του Ν. 4412/2016, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του νόμου αυτού, η δε ΕΑΔΗΣΥ, ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της. Τούτο, ενόψει της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, και του ότι το Ίδρυμα ...συγκεντρώνει το σύνολο των χαρακτηριστικών του οργανισμού δημοσίου δικαίου, όπως ορίζονται στο άρ. 223, παρ. 4 του Ν. 4412/2016, καθώς έχει συσταθεί για τον σκοπό κάλυψης αναγκών γενικού συμφέροντος, ειδικότερα, για την προαγωγή σε ελληνικό και διεθνές επίπεδο του ελληνικού πολιτισμού γενικώς και ιδιαίτερα των ελληνικών γραμμάτων και της ιστορικής και ναυτικής έρευνας, καθώς και για την λειτουργία βιβλιοθήκης με την επωνυμία «Βιβλιοθήκη ...», έχει δε νομική προσωπικότητα και, η επίμαχη σύμβαση συγχρηματοδοτείται από την Ευρωπαϊκή Ένωση (Ευρωπαϊκό Ταμείο Περιφερειακής Ανάπτυξης) και από εθνικούς πόρους, μέσω του Προγράμματος Δημοσίων Επενδύσεων.

Αριθμός απόφασης : 1136/2023

4. Επειδή, η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 19.05.2023, η δε προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε εμπροθέσμως στις 29.05.2023 με κοινοποίηση αυτής ομοίως μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017.

5. Επειδή, στις 30.05.2023 η Αναθέτουσα Αρχή κοινοποίησε την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ προς τους ενδιαφερόμενους, σύμφωνα με το άρ. 365, παρ. 1, σημ. α' του Ν. 4412/2016 και το άρ. 9, παρ. 1, σημ. α' του π.δ. 39/2017.

6. Επειδή, με την υπ' αρ. 969/2023 Πράξη του Προέδρου του 3ου Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία συζήτησης, κλήθηκε δε η Αναθέτουσα Αρχή όπως καταθέσει απόψεις επί της προδικαστικής προσφυγής.

7. Επειδή, στις 08.06.2023 εκδόθηκε η υπ' αρ. Α569/2023 απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ με την οποία απερρίφθη το αίτημα αναστολής- προσωρινών μέτρων της προσφεύγουσας.

8. Επειδή, στις 09.06.2023 η παρεμβαίνουσα άσκησε εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτώς παρέμβαση με κοινοποίηση αυτής μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, ως έχουσα αναδειχθεί οριστική ανάδοχος, κατά της ανάδειξης της οποίας στρέφεται η προσφεύγουσα με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή.

9. Επειδή, στις 14.06.2023 η Αναθέτουσα Αρχή κοινοποίησε μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» τις με Α.Π. 012244/Φ55Α απόψεις της.

10. Επειδή, το έννομο συμφέρον πρέπει να είναι άμεσο, και ατομικό /προσωπικό, με την έννοια ότι πρέπει να αφορά τον ενδιαφερόμενο προσωπικά και όχι ένα γενικό κύκλο προσώπων. Περαιτέρω, δέον είναι το έννομο συμφέρον να είναι και ενεστώσ, ήτοι η βλάβη που προκαλείται στον ενδιαφερόμενο να έχει ήδη επέλθει ή να είναι βέβαιο ότι θα επέλθει κατά το χρόνο άσκησης της προσφυγής (ΣτΕ 1442/97 ΔΔικ 1997/1136) και να υφίσταται σωρευτικά τόσο κατά την έκδοση της προσβαλλόμενης, όσο και

Αριθμός απόφασης : 1136/2023

κατά την άσκηση της προσφυγής και την εξέταση αυτής (παρ. ενδεικτικά ΣΤΕ 956/95 ΔΔικ 1995/577, ΣΤΕ Ολομ. 280/96 ΔΔικ 1996/844, ΔΤΕ 416/2002 2239/2003, Κωνσταντίνο Β. Χιώλο, «Το έννομο συμφέρον στην ακυρωτική δίκη ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας», ΔιοικΔ, 2010, τ. 4, σελ 846-7). Ειδικότερα, στο πλαίσιο των δημοσίων συμβάσεων, το έννομο συμφέρον συνίσταται στη δυνατότητα κατακύρωσης του αποτελέσματος του διαγωνισμού στο πρόσωπο του προσφεύγοντος και, τελικώς, στην υπογραφή της σύμβασης στην οποία κατατείνει ο διαγωνισμός, μεταξύ αυτού και της αναθέτουσας αρχής.

11. Επειδή, εν προκειμένω, σύμφωνα με το άρ. 2.4.5 «Χρόνος ισχύος των προσφορών» της Διακήρυξης, *«Οι υποβαλλόμενες προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους οικονομικούς φορείς για διάστημα (6) έξι μηνών από την επόμενη της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών του διαγωνισμού.»*, ως δε καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών είχε οριστεί η 23η.12.2022, κατ' άρ. 1.5 της Διακήρυξης. Η προσφεύγουσα, στο φάκελο της προσφοράς της, είχε συμπεριλάβει την από 22.12.2022 υπεύθυνη δήλωση του Προέδρου, Διευθύνοντος Συμβούλου και νομίμου εκπροσώπου αυτής (βλ. αρχείο με τίτλο «24_ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΑΠΟΔΟΧΗΣ ΟΡΩΝ»), όπου δήλωνε, μεταξύ άλλων, ότι *«Η Προσφορά της εταιρείας D... Α.Ε.» ισχύει και μας δεσμεύει για διάστημα έξι (6) μηνών από την επόμενη της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών του διαγωνισμού.»*, ήτοι έως τις 24.06.2023. Όπως προκύπτει από το φάκελο του διαγωνισμού και από την απάντησή της σε σχετικό διευκρινιστικό ερώτημα της Εισηγήτριας, η Αναθέτουσα Αρχή, με το υπ' αρ. πρωτ. 012166Φ55Α/06.06.2023 έγγραφό της με θέμα «Παράταση ισχύος προσφορών και εγγυητικών επιστολών συμμετοχής, στο πλαίσιο της με αρ. πρωτ. ... Διακήρυξης Ηλεκτρονικού Ανοικτού Διαγωνισμού για την ανάθεση του έργου: “«Από το Αιγαίο στο Ιόνιο: Μια θάλασσα γνώσεων» Διατήρηση, διαχείριση και ανάδειξη του ιστορικού αρχείου του Ιδρύματος ...” (Αρ. Διακήρυξης: .../2022, Α/Α ΕΣΗΔΗΣ: ...).» που απέστειλε στις 07.06.2023, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία», προς την προσφεύγουσα και την παρεμβαίνουσα, ανέφερε ότι *«Στο πλαίσιο της με αρ. πρωτ. ... Διακήρυξης Ηλεκτρονικού Ανοικτού Διαγωνισμού για την*

Αριθμός απόφασης : 1136/2023

ανάθεση του έργου: “«Από το Αιγαίο στο Ιόνιο: Μια θάλασσα γνώσεων» Διατήρηση, διαχείριση και ανάδειξη του ιστορικού αρχείου του Ιδρύματος ...”, καλείστε να μας ενημερώσετε, αν αποδέχεστε την παράταση της ισχύος της προσφοράς σας, κατά τρεις (3) μήνες, ήτοι για συνολικό διάστημα εννέα (9) μηνών από την επομένη της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών, καθώς και την αντίστοιχη παράταση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής (εφόσον απαιτείται) σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 72 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και στην παράγραφο 2.2.2 της οικείας Διακήρυξης, υποβάλλοντας μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ το αργότερο μέχρι 22/06/2023, σχετική επιστολή ψηφιακά υπογεγραμμένη από το νόμιμο εκπρόσωπο του φορέα σας και προσκομίζοντας παράλληλα την αντίστοιχη ανανέωση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής, εφόσον απαιτείται.». Όπως εκτέθηκε στην προηγούμενη σκέψη, το έννομο συμφέρον πρέπει να υφίσταται σωρευτικά, τόσο κατά την έκδοση της προσβαλλόμενης, όσο και κατά την άσκηση της προσφυγής και την εξέταση αυτής (παρ. ενδεικτικά ΣτΕ 956/95 ΔΔικ 1995/577, ΣτΕ Ολομ. 280/96 ΔΔικ 1996/844, 2239/2003, Κωνσταντίνο Β. Χιώλο, «Το έννομο συμφέρον στην ακυρωτική δίκη ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας», ΔιοικΔ, 2010, τ. 4, σελ 846-7). Εντούτοις, όπως προκύπτει από το φάκελο του διαγωνισμού, καθώς και από την απάντηση της Αναθέτουσας Αρχής σε σχετικό διευκρινιστικό ερώτημα της Εισηγήτριας, η προσφεύγουσα δεν ανταποκρίθηκε στο παραπάνω αίτημα, ήτοι δεν προέβη σε παράταση της ισχύος της προσφοράς της, με συνέπεια, κατά το χρονικό σημείο της εξέτασης της προδικαστικής προσφυγής της, ως μη έχουσα παρατείνει την ισχύ της προσφοράς της, να έχει καταστεί τρίτη ως προς τον επίμαχο διαγωνισμό. Συνεπώς, στερείται εννόμου συμφέροντος όπως προβάλλει αιτιάσεις που αφορούν στη συμμετοχή άλλου διαγωνιζομένου, ειδικότερα, δε, στην αποδοχή της προσφοράς της παρεμβαίνουσας.

12. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη και το παράβολο να καταπέσει, η δε εξέταση της παρέμβασης παρέλκει ως αλυσιτελής (βλ. ΕΑ ΣτΕ 374/2004, σκ. 8).

Αριθμός απόφασης : 1136/2023

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του κατατεθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 07.07.2023 και εκδόθηκε στις 27.07.2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ ΛΑΜΠΡΟΠΟΥΛΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΦΩΤΕΙΝΗ ΜΑΡΑΝΤΙΔΟΥ