

**Η**

**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στις 19-09-2023 στην έδρα της με την εξής σύνθεση: Ελένη Σβολοπούλου, Πρόεδρος, Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή, Μέλος και Εισηγήτρια και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 10-07-2023 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ 1052/12-7-2023 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία: ..., και διακριτικό τίτλο ..., στο εξής ο «προσφεύγων», που εδρεύει στη ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται

Κατά της αναθέτουσας αρχής: ..., στο εξής η «αναθέτουσα αρχή», που εδρεύει στη ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την ανωτέρω προσφυγή ο προσφεύγων επιδιώκει να ακυρωθεί η με αριθμό 773/2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της ..., στην οποία ενσωματώθηκε η με αριθμό 396/2023 απόφασή της, κατά το μέρος που κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά της ένωσης εταιριών ... και η τελευταία κηρύχθηκε ανάδοχος.

Η συζήτηση άρχισε, αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια.

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα**

**Σκέφτηκε κατά τον Νόμο**

1. Επειδή για την άσκηση της ανωτέρω προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, ποσού 15000 € (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... καθώς και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»).

2. Επειδή, με την ΑΔΑΜ:.... διακήρυξη προκηρύχθηκε διεθνής ανοικτός διαγωνισμός με αντικείμενο: .... Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσόν των 5.645.161,29 € ευρώ χωρίς ΦΠΑ. Ως κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης ορίστηκε αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής.

3. Επειδή, η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα στις 10-07-2023, δηλαδή εντός δεκαημέρου από την πλήρη γνώση της προσβαλλόμενης απόφασης, λαμβανομένου υπόψη ότι αυτή κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα στις 30-06-2023 μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού.

4. Επειδή, ο προσφεύγων συμμετείχε στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία με την ένωση εταιριών με την επωνυμία ..., καθώς και τον οικονομικό φορέα .... Μετά την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής η Επιτροπή του διαγωνισμού εισηγήθηκε να γίνουν δεκτές όλες οι προσφορές. Στη συνέχεια, οι οικονομικές προσφορές κατατάχθηκαν κατά σειρά μειοδοσίας. Ο προσφεύγων κατατάχθηκε τρίτος κατά σειρά μειοδοσίας, με πρώτη την προσφορά της εταιρίας ... και δεύτερη την προσφορά της ένωσης εταιριών .... Τα σχετικά Πρακτικά εγκρίθηκαν με την υπ' αριθ. .../18-10-2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της ..., με την οποία αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος η μειοδότη εταιρία .... Η ως άνω υπ' αριθ. 1365/18-10-2022 απόφαση ενσωματώθηκε, ακολούθως, στην υπ' αριθ. .../2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της ..., με την οποία εγκρίθηκε το από 28.11.2022 Πρακτικό ελέγχου δικαιολογητικών κατακύρωσης της Επιτροπής Διαγωνισμού. Με το τελευταίο εισηγήθηκε την κατακύρωση της σύμβασης στην εταιρία .... Κατά της ανωτέρω εκτελεστής απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της ..., ο προσφεύγων άσκησε την από 02-01-2023 με ΓΑΚ 14/4-1-2023 Προδικαστική Προσφυγή, με την οποία αιτήθηκε την ακύρωση των προσβαλλόμενων πράξεων κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά της εταιρίας με την επωνυμία ... και ανακηρύχθηκε ανάδοχος του διαγωνισμού και κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά της ένωσης εταιριών .... Επί της ως άνω προδικαστικής προσφυγής εκδόθηκε η με αριθμό 333/2023 απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ, με την οποία έγινε δεκτή εν μέρει η παραπάνω προσφυγή και ακύρωσε την με αριθ.1742/2022 απόφαση ΟΕ και την

### **Αριθμός απόφασης: 1385/2023**

ενσωματωθείσα σε αυτήν με αριθ. 1365/2022 απόφαση ως προς το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά της ... Με την υπ' αριθμ. 396/04-04-2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής αποφασίστηκε: α) η ανάκληση της υπ' αριθμ. 1742/2022 απόφασης και της ενσωματωθείσας σε αυτή 1365/2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής ..., β) η έγκριση σε συμμόρφωση με την υπ' αριθμ. 333/2023 Απόφαση του 6ου Κλιμακίου της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ, του από 21-3-2023 Πρακτικού αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής/τεχνικών προσφορών & οικονομικών προσφορών της Επιτροπής Διαγωνισμού, γ) την απόρριψη της προσφοράς του οικονομικού φορέα "... και δ) την ανάθεση της σύμβασης της εν θέματι παροχής υπηρεσιών στον προσωρινό ανάδοχο ένωση εταιρειών: .... Ακολούθως, με το υπ' 239218(4221)/13.4.2023 έγγραφο της ... ειδοποιήθηκε ο προσωρινός ανάδοχος να καταθέσει εντός 10 ημερών τα προβλεπόμενα στη Διακήρυξη δικαιολογητικά κατακύρωσης προς έλεγχο από την επιτροπή διαγωνισμού, τα οποία και κατέθεσε στις 28.04.2023, εκτός του Πιστοποιητικού Φερεγγυότητας που κατατέθηκε στις 20.06.2023 κατόπιν αιτημάτων παράτασης. Με το από 21-6-2023 πρακτικό (ελέγχου δικαιολογητικών κατακύρωσης) η Επιτροπή του Διαγωνισμού διαπίστωσε την πληρότητα των εν λόγω δικαιολογητικών και εισηγήθηκε την οριστική κατακύρωση της σύμβασης στην ένωση εταιρειών: .... Το ως άνω πρακτικό εγκρίθηκε με την με αριθμό 773/2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής. Κατά της ανωτέρω με αριθμό 773/2023 αποφάσεως της Οικονομικής Επιτροπής της ..., στην οποία ενσωματώθηκε και η με αριθμό 396/2023 απόφασή της, κατά το μέρος που κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά της ένωσης εταιριών ... και η τελευταία κηρύχθηκε ανάδοχος στρέφεται η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή.

5. Επειδή, ο προσφεύγων με πρόδηλο έννομο συμφέρον ασκεί την υπό κρίση προσφυγή, επικαλούμενος ζημία του από την παράνομη αποδοχή της προσφοράς του συμμετέχοντος, που προηγείται του ίδιου σε σειρά μειοδοσίας, ο οποίος αναδείχθηκε και ανάδοχος του διαγωνισμού, και όφελος από την ανάδειξη του ίδιου (του προσφεύγοντος) ως αναδόχου.

6. Επειδή, στις 11-07-2023 η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την ασκηθείσα προσφυγή στον ενδιαφερόμενο να ασκήσει παρέμβαση.

7. Επειδή, με την υπ'αριθμ. 1572/2023 Πράξη της Προέδρου του 6<sup>ου</sup> Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ ορίσθηκε ημερομηνία συζήτησης της προσφυγής και Εισηγήτρια και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της, τις οποίες υπέβαλε εμπρόθεσμα στις 25-07-2023 και αυθημερόν κοινοποιήθηκαν στον προσφεύγοντα.

9. Επειδή, στις 28-07-2023 ο προσφεύγων υπέβαλε εμπρόθεσμα ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ υπόμνημα προς αντίκρουση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής.

10. Επειδή, σύμφωνα με τη διακήρυξη: «2.2.2.1. Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής<sup>51</sup>, ποσού εκατόν δώδεκα χιλιάδων ενιακοσίων ευρώ (112.900,00 €) <sup>52</sup>. Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η εγγύηση συμμετοχής περιλαμβάνει και τον όρο ότι η εγγύηση καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση. Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς του άρθρου 2.4.5 της παρούσας, ήτοι μέχρι 6-10-2023, άλλως η προσφορά απορρίπτεται. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τους προσφέροντες να παρατείνουν, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής[...].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. Η ισχύς της προσφοράς μπορεί να παρατείνεται εγγράφως, εφόσον τούτο ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, πριν από τη λήξη της, με αντίστοιχη παράταση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 72 παρ. 1 α 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 της αναθέτουσας αρχής 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. Η αναθέτουσα αρχή 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 [...].2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών)[...].».

11. Επειδή, στις 14-08-2023 η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στους συμμετέχοντες, δηλαδή στην ανάδοχο και τον προσφεύγοντα, το υπ' αριθμ. οικ. ...(9719)/14-Αυγούστου-2023 έγγραφο με θέμα την παράταση ισχύος των προσφορών τους. Ειδικότερα, σύμφωνα με το εν λόγω έγγραφο: «Επικείμενης της λήξης ισχύος, στις 6 Σεπτεμβρίου 2023, της προσφοράς που καταθέσατε στα πλαίσια του διαγωνισμού του θέματος και επειδή οι δύο (2) προδικαστικές προσφυγές κατά πράξεων της αναθέτουσας που κατατέθηκαν ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ έχουν καθυστερήσει την ολοκλήρωση του διαγωνισμού πέρα από την αρχική πρόβλεψη, παρακαλούμε σύμφωνα με • την παράγραφο 2.4.5 « Χρόνος ισχύος των προσφορών» (άρθρο 97 «χρόνος ισχύος προσφορών» παρ.3 του Ν. 4412/2016) και • την παράγραφο 2.2.2. «Εγγύηση συμμετοχής» της διακήρυξης (άρθρο 72 παρ. 1 α του ν. 4412/2016), να παρατείνετε την ισχύ της προσφοράς σας και αντίστοιχα της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής κατά ένα (1) χρόνο ακόμη, δηλαδή μέχρι 6 Σεπτεμβρίου 2024 και 6 Οκτωβρίου 2024 αντίστοιχα».

12. Επειδή, απαντώντας στο παραπάνω έγγραφο της αναθέτουσας αρχής η ανάδοχος ένωση εταιρειών δήλωσε τα ακόλουθα: «Στα πλαίσια της υπ' αριθ. πρωτ. οικ. ...(9719)/14-08-2023 πρόσκλησή σας προς την Ένωση Εταιρειών ... για την παράταση ισχύος προσφορών του διαγωνισμού της παροχής υπηρεσίας «ΕΤΗΣΙΕΣ ΠΑΡΕΜΒΑΣΕΙΣ ΚΑΙ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΑΝΤΙΠΛΗΜΜΥΡΙΚΩΝ ΕΡΓΩΝ ΥΔΑΤΟΡΕΜΑΤΩΝ ΣΤΗΝ ΠΕΡΙΟΧΗ ΠΟΛΕΟΔΟΜΙΚΟΥ ΣΥΓΚΡΟΤΗΜΑΤΟΣ ΜΕΙΖΟΝΟΣ ...» (Διακήρυξη με ΑΔΑΜ: ... 2022-07-29), σας δηλώνουμε ότι η Ένωση Εταιρειών δεν δύναται να παρατείνει την ισχύ της προσφοράς της πέραν της περιόδου δέσμευσής της σύμφωνα με τους όρους της παραπάνω διακήρυξης, για τους ακόλουθους λόγους: **1 ον)** Τα δεδομένα του κόστους έχουν αλλάξει δραματικά κατά την

*διάρκεια όλης της περιόδου από την κατάθεση της προσφοράς μας, ιδιαίτερα σε σχέση με το πετρέλαιο κίνησης και όχι μόνο. Η τιμή των καυσίμων όχι μόνο εκτοξεύθηκε, αλλά οι ειδικοί εκτιμούν ότι δεν υπάρχει τάση σοβαρής αποκλιμάκωσης. Οι τρέχουσες αυξήσεις στα καύσιμα αποτελούν συνέχεια των ανατιμήσεων που παρατηρήθηκαν καθ' όλη την διάρκεια του διαγωνισμού, χωρίς να γίνουν παράλληλα αναθεωρήσεις τιμών και 2 ον) Τα μέρη της Ένωσης Εταιρειών ... και ..., λαμβανομένης υπόψη της εξάντλησης της χρονικής ισχύος της προσφοράς στον διαγωνισμό, σύνηψαν συμβάσεις για νέα έργα και υπηρεσίες. Συνεπώς, εάν επεκταθεί η ισχύς της προσφοράς για ένα έτος και μετατεθεί η έναρξη του έργου, είναι υποχρεωμένες να αναδιατάξουν το προσωπικό και τους συνεργάτες τους με αυξημένο εργατικό κόστος».*

13. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, και δεδομένης της μη περαιτέρω συμμετοχής της καθής η προσφυγή ένωσης στην εν εξελίξει διαγωνιστική διαδικασία, συνεπεία της άρνησής της για παράταση της ισχύος της προσφοράς της, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, η οποία βάλλει κατά της άνω ένωσης, έχει καταστεί άνευ αντικειμένου και ως εκ τούτου δεν εξετάζεται από το Κλιμάκιο.

14. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων θα πρέπει να επιστραφεί.

Για τους λόγους αυτούς

Καταργείται η εξέταση της προσφυγής η οποία κατέστη άνευ αντικειμένου και ορίζεται η επιστροφή του προσκομισθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 19-09-2023 και εκδόθηκε στις 5-10-2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ**

**ΔΕΣΠΟΙΝΑ ΚΥΡΙΑΖΗ**