

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 6 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 28-4-2023 και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 602/28.4.2023 της ένωσης οικονομικών φορέων «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα» ή «η προσφεύγουσα ένωση»), που εδρεύει στη ... , οδός ... αριθ. ... νόμιμα εκπροσωπούμενης.

Κατά της ... (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), που εδρεύει στη ..., οδός ... αριθ ... , νόμιμα εκπροσωπούμενης.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση α) της προσβαλλόμενης με αριθμό ... απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, με την οποία επικυρώθηκε το από 28-3-2023 ... Πρακτικό της Επιτροπής του διαγωνισμού, κατά το μέρος που με την απόφαση αυτή εγκρίθηκε η αποστολή Ειδικής Πρόσκλησης προς την προσφεύγουσα ένωση, προκειμένου αυτή να αιτιολογήσει και τεκμηριώσει το υψηλό ποσοστό έκπτωσης της προσφοράς της, και β) της με αριθ. πρωτ. ... κλήσης της ... για αιτιολόγηση της προσφοράς της.

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 νόμιμο παράβολο ποσού 2.420,00€, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν.4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017, και με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, ποσού 483.870,97€

Αριθμός απόφασης: 932 /2023

χωρίς Φ.Π.Α. (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. Η ... , ως αναθέτουσα αρχή, δυνάμει της με αριθ. πρωτ. ... Διακήρυξης προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την ανάθεση του έργου με τίτλο «...», εκτιμώμενης αξίας 483.870,97€, χωρίς Φ.Π.Α.. Ως κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή). Σύμφωνα με το άρθρο 11.3 της Διακήρυξης, αντικείμενο του έργου είναι η ... Το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 14-12-2022 με μοναδικό ΑΔΑΜ ... καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο προκείμενος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό ...

3. Στον διαγωνισμό, που διεξήχθη ηλεκτρονικά στις 7-2-2023, συμμετείχαν υποβάλλοντας προσφορά τρεις (3) οικονομικοί φορείς και συγκεκριμένα η προσφεύγουσα και οι εταιρείες «...» και «...». Με το από 28-3-2023 ...Πρακτικό της η Επιτροπή του διαγωνισμού προέβη στην αποσφράγιση των φακέλων «δικαιολογητικά συμμετοχής» και «οικονομική προσφορά» και, αφού ήλεγξε την πληρότητα των υποβληθέντων εγγράφων σύμφωνα με τις προβλέψεις του άρθρου 4.1 της Διακήρυξης, έκρινε αποδεκτές τις προσφορές και των τριών συμμετεχόντων και συνέταξε τον οικείο Πίνακα Μειοδοσίας, ως εξής: Πρώτη μειοδότρια αναδείχθηκε η προσφεύγουσα ένωση με ποσοστό έκπτωσης 26,35%, δεύτερη σε σειρά μειοδοσίας κατατάχθηκε η προσφορά της εταιρείας «...», με μέση προσφερθείσα έκπτωση 13,76% και τρίτη η εταιρεία «...», με ποσοστό έκπτωσης 11,59%. Επιπλέον, η Επιτροπή του διαγωνισμού εισηγήθηκε την αποστολή Ειδικής Πρόσκλησης προς την πρώτη μειοδότρια και νυν προσφεύγουσα, προκειμένου να αιτιολογήσει κατ' άρθρο 88 του ν. 4412/2016 το υψηλό ποσοστό έκπτωσης που προσέφερε. Στην κρίση της αυτή οδηγήθηκε η Επιτροπή του διαγωνισμού α) λόγω των ιδιαίτερων απαιτήσεων του έργου στον ... , και β) λόγω της μεγάλης διαφοράς στο ποσοστό έκπτωσης μεταξύ του πρώτου (26,35%) και του δεύτερου (13,76%) οικονομικού φορέα. Ακολούθως, με την με αριθμό ... απόφαση της αναθέτουσας αρχής εγκρίθηκε το Πρακτικό Νο ... ως προς το σκέλος του που αφορά στην αποστολή Ειδικής πρόσκλησης στην προσφεύγουσα προς αιτιολόγηση της υψηλής έκπτωσης που προσέφερε. Όπως προκύπτει από

Αριθμός απόφασης: 932 /2023

τον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, στις 20-4-2023, εστάλη στην προσφεύγουσα η ανωτέρω με αριθμό ... απόφαση της αναθέτουσας αρχής με το Πρακτικό ... που επικύρωσε, καθώς και η με αριθμό πρωτ. ... πρόσκληση της ... για την αιτιολόγηση της έκπτωσης που αυτή προσέφερε. Κατά της τελευταίας αυτής πρόσκλησης και κατά της με αριθμό ... απόφασης της αναθέτουσας αρχής στρέφεται η προσφεύγουσα και ζητά την ακύρωσή τους για τους λόγους και τις αιτίες που αναπτύσσονται στην προσφυγή.

4. Η επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία, ως εκ του αντικειμένου της (έργο), της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης χωρίς Φ.Π.Α. και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 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, αφού η προσβαλλόμενη απόφαση και η Ειδική Πρόσκληση κοινοποιήθηκαν στην προσφεύγουσα μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 20-4-2023 και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 28-4-2023, δηλαδή εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την άνω κοινοποίηση, ενώ επίσης ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017 και είναι ψηφιακώς υπογεγραμμένη. Επιπλέον, η προσφεύγουσα, η οποία συμμετείχε στον διαγωνισμό υποβάλλοντας παραδεκτή προσφορά και κατατάχθηκε πρώτη σε σειρά μειοδοσίας, θεμελιώνει το έννομο συμφέρον της στο γεγονός, ότι μη νομίμως και κατά παράβαση των διατάξεων του ν. 4412/2016 κλήθηκε να αιτιολογήσει την έκπτωση που προσέφερε.

6. Η αναθέτουσα αρχή προέβη στις 2-5-2023 στην προβλεπόμενη, από το άρθρο 9 παρ. 1α του π.δ. 39/2017, κοινοποίηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής στους συμμετέχοντες και τυχόν θιγόμενους από αποδοχή της, προκειμένου να ασκήσουν ενδεχομένως το προβλεπόμενο δικαίωμα παρέμβασής τους.

7. Με την υπ' αριθ. 771/2023 Πράξη της Προέδρου του 6ου Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης της προδικαστικής προσφυγής και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της προσφυγής. Η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. στις 16-5-2023,

Αριθμός απόφασης: 932 /2023

τις με αριθ. πρωτ. ... απόψεις της, τις οποίες κοινοποίησε αυθημερόν (16-5-2023) στην προσφεύγουσα, αιτούμενη παράλληλα την απόρριψη της προσφυγής για τους εκεί αναφερόμενους λόγους. Επί των άνω απόψεων και προς αντίκρουσή τους, η προσφεύγουσα υπέβαλε, εντός της προθεσμίας των πέντε ημερών από την κοινοποίησή τους (άρθρο 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016), το με ίδια ημερομηνία συμπληρωματικό Υπόμνημα. Επισημαίνεται, ότι η κοινοποίηση των απόψεων πραγματοποιήθηκε εκπρόθεσμα, δηλαδή μετά την προβλεπόμενη δεκαπενθήμερη προθεσμία του άρθρου 365 παρ. 1 εδ. τελευταίο του ν. 4412/2016 από την ημερομηνία κατάθεσης της προσφυγής. Ωστόσο, δεδομένου ότι οι απόψεις κοινοποιήθηκαν στην προσφεύγουσα στις 16-5-2023, οπότε η τελευταία έλαβε πλήρη γνώση του περιεχομένου τους, και μάλιστα υπέβαλε παραδεκτώς συμπληρωματικό Υπόμνημα προς αντίκρουσή τους, κατ' εφαρμογή της εφαρμοστέας στην ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ διαδικασίας αρχής της αντιμωλίας οι απόψεις της αναθέτουσας αρχής και το υποβληθέν Υπόμνημα της προσφεύγουσας πρέπει, κατά την γνώμη που επικράτησε στο Κλιμάκιο να ληφθούν υπόψη (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 51/2021, ΣΤΕ 780/2019, ΕΑ ΣΤΕ 158/2008 και την πλέον πρόσφατη επί του ζητήματος ΔΕφΠατρών Α69/2023).

8. Σε συνέχεια των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6ου Κλιμακίου, 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, όσον αφορά στις διαδικαστικές προϋποθέσεις της εμπρόθεσμης άσκησης της και της καταβολής του προβλεπόμενου παραβόλου, πρέπει, ωστόσο, ως ζήτημα του παραδεκτού που ερευνάται αυτεπαγγέλτως, να εξεταστεί ο εκτελεστός ή μη χαρακτήρας των προσβαλλόμενων πράξεων της αναθέτουσας αρχής.

9. Με την υπό εξέταση προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της ... απόφασης της αναθέτουσας αρχής κατά το σκέλος αυτής, που επικύρωσε το ... Πρακτικό της Επιτροπής του διαγωνισμού και την εκεί διατυπωθείσα εισήγηση περί αποστολής Ειδικής Πρόσκλησης αιτιολόγησης της προσφοράς της, κατ' άρθρο 88 του ν. 4412/2016. Επιπλέον, ζητά την ακύρωση της Ειδικής Πρόσκλησης, προβάλλοντας με τον πρώτο λόγο της προσφυγής ότι η

Αριθμός απόφασης: 932 /2023

κρίση της αναθέτουσας αρχής ως προς τον ασυνήθιστα χαμηλό χαρακτήρα της προσφοράς της είναι μη νόμιμη διότι ελήφθη καθ' υπέρβαση των άκρων ορίων της διακριτικής της ευχέρειας, και με τον δεύτερο λόγο ότι η αποσταλείσα πρόσκληση είναι μη νόμιμη, ως αόριστη.

10. Στη Διακήρυξη του διαγωνισμού, που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο αυτού, δεσμεύοντας αμφίδρομα την αναθέτουσα αρχή και τους συμμετέχοντες, σε σχέση με την διαδικασία αποσφράγισης και αξιολόγησης των προσφορών και αποστολής ειδικής πρόσκλησης προς αιτιολόγηση των προσφορών που εμφανίζονται ασυνήθιστα χαμηλές ή για τις οποίες ισχύει το τεκμήριο του άρθρου 88 παρ. 5^α του ν. 4412/2016, προβλέπονται τα ακόλουθα:

« 4.1 Ηλεκτρονική Αποσφράγιση/ Αξιολόγηση/ Έγκριση πρακτικού: (α) ...(β) ...(γ) ...(δ) ...(ε)...(στ)...(ζ) ...η) Η περιγραφόμενη διαδικασία καταχωρείται στο πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού ή σε παράρτημά του, που υπογράφεται από τον Πρόεδρο και τα μέλη της. Ως ασυνήθιστα χαμηλές προσφορές, τεκμαίρονται οικονομικές προσφορές που εμφανίζουν απόκλιση μεγαλύτερη των δέκα (10) ποσοστιαίων μονάδων από τον μέσο όρο του συνόλου των εκπτώσεων των παραδεκτών προσφορών που υποβλήθηκαν. Η αναθέτουσα αρχή δύναται να κρίνει ότι συνιστούν ασυνήθιστα χαμηλές προσφορές και προσφορές με μικρότερη ή καθόλου απόκλιση από το ως άνω όριο. Στις παραπάνω περιπτώσεις, η αναθέτουσα αρχή απαιτεί από τους οικονομικούς φορείς να εξηγήσουν την τιμή ή το κόστος που προτείνουν στην προσφορά τους, εντός αποκλειστικής προθεσμίας είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης, η οποία αποστέλλεται μέσω της λειτουργίας «Επικοινωνία» του υποσυστήματος. Αν οικονομικός φορέας δεν ανταποκριθεί στη σχετική πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής εντός της άνω προθεσμίας και δεν υποβάλλει εξηγήσεις, η προσφορά του απορρίπτεται ως μη κανονική και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγυητική επιστολή συμμετοχής. Αν οι εξηγήσεις δεν γίνουν αποδεκτές, η προσφορά απορρίπτεται, ωστόσο δεν καταπίπτει η εγγυητική επιστολή συμμετοχής. Οι παρεχόμενες εξηγήσεις του οικονομικού φορέα, οι οποίες υποβάλλονται, ομοίως, μέσω της λειτουργίας «Επικοινωνία», ιδίως ως προς τον προσδιορισμό οικονομικών μεγεθών, με τις οποίες ο προσφέρων διαμόρφωσε

Αριθμός απόφασης: 932 /2023

την προσφορά του, αποτελούν δεσμευτικές συμφωνίες και τμήμα της σύμβασης ανάθεσης που δεν μπορούν να μεταβληθούν καθ' όλη τη διάρκεια εκτέλεσης της σύμβασης. Κατά τα λοιπά εφαρμόζονται τα αναλυτικά αναφερόμενα στα άρθρα 88 και 89 του ν. 4412/2016.

Η Επιτροπή Διαγωνισμού ολοκληρώνει τη σύνταξη του σχετικού πρακτικού με το αποτέλεσμα της διαδικασίας, με το οποίο εισηγείται την ανάθεση της σύμβασης στον μειοδότη (ή τη ματαίωση της διαδικασίας), και υποβάλλει στην αναθέτουσα αρχή το σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, ως "εσωτερικό", προς έγκριση, μεταβιβάζοντας παράλληλα ξανά την αρμοδιότητα διαχείρισης του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στον αρμόδιο πιστοποιημένο χρήστη της αναθέτουσας αρχής.

Η αποδοχή ή απόρριψη των εξηγήσεων των οικονομικών φορέων, κατόπιν γνώμης της Επιτροπής Διαγωνισμού, η οποία περιλαμβάνεται στο ως άνω πρακτικό, **ενσωματώνεται στην απόφαση της επόμενης περίπτωσης (θ).** Για την εξέταση των εξηγήσεων δύναται να συγκροτούνται και έκτακτες επιτροπές ή ομάδες εργασίας, κατά τα οριζόμενα στην παρ. 3 του άρθρου 221 ν. 4412/2016.

θ) Στη συνέχεια, η αναθέτουσα αρχή κοινοποιεί την απόφαση έγκρισης του πρακτικού σε όλους τους προσφέροντες, εκτός από εκείνους, οποίοι αποκλείστηκαν οριστικά, λόγω μη υποβολής ή προσκόμισης της πρωτότυπης εγγύησης συμμετοχής, σύμφωνα με την περίπτωση (γ) της παρούσας παραγράφου 4.1 και παρέχει πρόσβαση στα υποβληθέντα δικαιολογητικά συμμετοχής και στις οικονομικές προσφορές των λοιπών προσφερόντων. **Κατά της απόφασης αυτής χωρεί προδικαστική προσφυγή, κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 4.3 της παρούσης».**

Από τις προαναφερθείσες διατάξεις της Διακήρυξης, που ενσωματώνουν στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού τις διατάξεις των άρθρων 88 «Ασυνήθιστα χαμηλές προσφορές» και 98 «Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής στις δημόσιες συμβάσεις έργων» του ν. 4412/2016, συνάγεται ότι το γνωμοδοτικό όργανο, δηλαδή η Επιτροπή του διαγωνισμού, αφού ελέγξει και εξετάσει τις υποβληθείσες προσφορές και τα δικαιολογητικά συμμετοχής, εισηγείται προς το αποφασίζον όργανο, εν προκειμένω την Οικονομική Επιτροπή, την ανάθεση της σύμβασης στον αναδειχθέντα προσωρινό μειοδότη σύμφωνα με το προβλεπόμενο κριτήριο

Αριθμός απόφασης: 932 /2023

ανάθεσης. Ωστόσο, εάν σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρο 88 του ν. 4412/2026 και στην αντιστοίχου περιεχομένου διάταξη του άρθρου 4.1. η της Διακήρυξης η Επιτροπή του διαγωνισμού κρίνει, κατά τη διακριτική της ευχέρεια, ότι συγκεκριμένη οικονομική προσφορά είναι ασυνήθιστα χαμηλή, ή εάν ισχύει το τεκμήριο της παραγράφου 5^α του άρθρου 88 του ν. 4412/2016 [περί απόκλισης άνω των 10 ποσοστιαίων μονάδων μεταξύ της προσφοράς του μειοδότη και του μέσου όρου των προσφορών των λοιπών παραδεκτώς συμμετεχόντων], τότε η Επιτροπή του διαγωνισμού οφείλει να προτείνει την αποστολή Ειδικής Πρόσκλησης προς αιτιολόγηση της εμφανιζόμενης ασυνήθιστα χαμηλής προσφοράς, ή της κατά τεκμήριο τέτοιας. Δηλαδή, στην περίπτωση αυτή το στάδιο ανάδειξης προσωρινού αναδόχου ολοκληρώνεται μετά την αξιολόγηση των αιτιολογήσεων που θα παρασχεθούν και την αποδοχή ή την απόρριψή τους.

Περαιτέρω, από τον συνδυασμό των άρθρων 346 επ. του ν. 4412/2016 και των αντίστοιχων όρων της Διακήρυξης συνάγονται τα εξής: Η άσκηση προδικαστικής προσφυγής ενώπιον της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. προβλέπεται κατά των εκτελεστών πράξεων της αναθέτουσας αρχής. Εκτελεστή πράξη, υπό την ανωτέρω έννοια, είναι εκείνη με την οποία το οικείο αποφαινόμενο όργανο αποφασίζει οριστικώς για το αντίστοιχο, κατά περίπτωση, στάδιο της εν εξελίξει διαδικασίας του διαγωνισμού, προς περαίωση του σταδίου αυτού. Δεν είναι όμως εκτελεστή η πράξη με την οποία το αποφασίζον όργανο αναβάλλει απλώς την οριστική κρίση του για το επίμαχο στάδιο, προκειμένου να την ασκήσει σε μεταγενέστερο χρόνο, όπως είναι η πράξη κλήσης των διαγωνιζομένων προς παροχή διευκρινίσεων ή προς αιτιολόγηση της ασυνήθιστα χαμηλής προσφοράς τους, με σκοπό, μετά την υποβολή των διευκρινίσεων και των αιτιολογήσεων, το αποφασίζον όργανο να αποφανθεί οριστικά δηλαδή, εάν είναι ή όχι ασυνήθιστα χαμηλές οι προσφορές που δημιούργησαν σχετικές υπόνοιες και ακολούθως, αναλόγως του αποτελέσματος της κρίσης του αυτής, να αποφανθεί επί της αποδοχής ή της απόρριψης των προσφορών (πρβλ. ad hoc ΣΤΕ 199/2021, ΣΤΕ ΕΑ 184/2020, ΔΕφΑθηνών 1037/2021, καθώς και ΕΑ ΣΤΕ 23/2020, 107/2018, 131/2017, 86/2012, 924/2009, πρβλ. και ΕΑ ΣΤΕ 235/2019, 58/2019, ΣΤΕ 1573/2019). Κατά τον έλεγχο δε της νομιμότητας της πράξης του αποφασίζοντος οργάνου

Αριθμός απόφασης: 932 /2023

με την οποία περατώνεται το οικείο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας (με αποδοχή ή απόρριψη των προσφορών), εξετάζονται, εφόσον προβληθούν, και αιτιάσεις που αφορούν πλημμέλειες της κλήσης προς αιτιολόγηση της ασυνήθιστα χαμηλής προσφοράς, είτε οι πλημμέλειες αυτές ανάγονται στην διαδικασία είτε ανάγονται στη συνδρομή των προϋποθέσεων υπό τις οποίες είναι επιτρεπτή, κατά νόμον, η κλήση προς αιτιολόγηση της προσφερθείσας έκπτωσης. Με την ανωτέρω ερμηνεία εξυπηρετείται ο σκοπός των σχετικών διατάξεων, που αποβλέπουν στην άσκηση αποτελεσματικών και όσο το δυνατόν ταχύτερων προσφυγών, στο κατάλληλο, όμως, χρονικό σημείο, ώστε να διατάσσονται επικαίρως τα αναγκαία μέτρα, από την Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. και, ακολούθως, από τα αρμόδια δικαστήρια, χωρίς πάντως να παρακωλύεται η εξέλιξη της διαγωνιστικής διαδικασίας, κατά τρόπο υπερβαίνοντα το αναγκαίο μέτρο.

11. Κατόπιν των ανωτέρω, γίνονται δεκτά τα ακόλουθα: Όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό φάκελο της υπόθεσης, η Επιτροπή του διαγωνισμού με το από 28-3-2023 Πρακτικό Νο ... , αφού προέβη στην αποσφράγιση των φακέλων «δικαιολογητικά συμμετοχής – οικονομική προσφορά» των συμμετεχόντων και συνέταξε τον οικείο Πίνακα Μειοδοσίας, έκρινε ότι η προσφερθείσα έκπτωση της προσφεύγουσας, η οποία αναδείχθηκε πρώτη μειοδότηρια παρίσταται ασυνήθιστα χαμηλή και εισηγήθηκε την αποστολή Ειδικής Πρόσκλησης προς την τελευταία, προκειμένου να αιτιολογήσει το ποσοστό έκπτωσης που προσέφερε. Η αναθέτουσα αρχή με την προσβαλλόμενη με αριθμό ... απόφαση επικύρωσε την άνω Εισήγηση της Επιτροπής του διαγωνισμού και εστάλη σχετική πρόσκληση προς την προσφεύγουσα μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ προς αιτιολόγηση της προσφοράς της. Όμως, τόσο η άνω απόφαση της αναθέτουσας αρχής όσο και η Ειδική Πρόσκληση δεν αποτελούν εκτελεστές πράξεις, δυνάμενες να προσβληθούν με προδικαστική προσφυγή, σύμφωνα με όσα αναφέρθηκαν στην προηγούμενη σκ. 11. Τούτο, διότι όπως έχει ad hoc κριθεί (βλ. ΣτΕ 199/2021, ΣτΕ ΕΑ 184/2020, ΔΕφ Αθηνών 1037/2021) η μόνη εκτελεστή, και άρα παραδεκτός προσβλητή πράξη είναι η πράξη του αποφασίζοντος οργάνου που περατώνει το οικείο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, κατ' αποδοχή ή μη των παρασχεθεισών αιτιολογήσεων. Περαιτέρω, κατά την πάγια θέση της νομολογίας (βλ. ΣτΕ 199/2021, ΣτΕ ΕΑ

Αριθμός απόφασης: 932 /2023

184/2020, ΔΕφΑθηνών 1037/2021) η πρόσκληση για αιτιολόγηση ασυνήθιστα χαμηλής προσφοράς δεν συνιστά εκτελεστή πράξη, δυνάμενη να προσβληθεί αυτοτελώς με προδικαστική προσφυγή. Το ίδιο άλλωστε έχει κριθεί (βλ. ΣΤΕ 1218/2021, 1069/2021) και για την κλήση προς παροχή διευκρινίσεων. Παρέπεται ότι, οι προβαλλόμενες πλημμέλειες που αφορούν στο περιεχόμενο της κλήσης για αιτιολόγηση της ασυνήθιστα χαμηλής προσφοράς, καθώς και στη διαδικασία που ακολουθήθηκε, θα εξεταστούν στο πλαίσιο προσβολής της εκδοθησομένης εκτελεστής -πλέον – απόφασης περί απόρριψης ή αποδοχής των εξηγήσεων και ανάδειξης προσωρινού αναδόχου. Άρα, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, η οποία στρέφεται κατά μη εκτελεστών πράξεων, πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη, το δε καταβληθέν παράβολο πρέπει να καταπέσει κατ' άρθρο 363 του ν. 4412/2016. Ενόψει δε του απαράδεκτου της προδικαστικής προσφυγής, παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση των λοιπών λόγων της προσφυγής.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προσφυγή, ως απαράδεκτη.

Ορίζει την κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 6 Ιουνίου 2023 και εκδόθηκε στις 23 Ιουνίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΔΕΣΠΟΙΝΑ ΚΥΡΙΑΖΗ