

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**4<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της, στις 5 Ιανουαρίου 2024, με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 27.11.2023 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1920/28.11.2023 προδικαστική προσφυγή της ατομικής επιχείρησης με την επωνυμία «...», που κατοικοεδρεύει στη «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της «...» και δη κατά της με αριθμ. πρωτ. 8055/1/23/1-ιδ/17.11.2023 απόφασης της ως άνω αναθέτουσας αρχής, διά της οποίας έγιναν αποδεκτές οι υποβληθείσες προσφορές και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος, για το τμήμα 2<sup>ο</sup> της υπό ανάθεση σύμβασης, η εταιρεία με την επωνυμία «...»

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας επωνυμία με την επωνυμία «...» με τον διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στο «...», η οποία άσκησε την από 07.12.2023 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) παρέμβασή της, επί σκοπώ απόρριψης της προσφυγής και διατήρησης ισχύος της προσβαλλομένης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,  
σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017, ποσού 600,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό «...» και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

## **Αριθμός απόφασης: 185/ 2024**

2. Επειδή, ο ένδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016 (Α' 147) και η ένδικη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV αυτού, περί έννομης προστασίας κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

3. Επειδή, όπως προκύπτει από τα μηνύματα που έχουν αναρτηθεί μέσω του συνδέσμου «Επικοινωνία» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (με α/α συστήματος «...»), η προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 361 παρ. 1 περ. α' του ν. 4412/2016 και 4 παρ.1 περ. α' του π.δ.39/2017. Επέκεινα, εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκώς, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 7 του π.δ. 39/2017 και του άρθρου 362 παρ. 3 του ν. 4412/2016, ασκεί τη παρέμβαση της η ανωτέρω διαγωνιζόμενη εταιρεία, δοθέντος ότι η προσφορά της έχει γίνει αποδεκτή και έχει μάλιστα αναδειχθεί, διά της προσβαλλομένης, προσωρινή ανάδοχος για το τμήμα 2<sup>ο</sup> της υπό ανάθεση σύμβασης και επομένως ευλόγως επιδιώκει τη διατήρηση ισχύος αυτής. Περαιτέρω, εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκώς, η αναθέτουσα αρχή, διά του με αριθμ. πρωτ. 8055/1/23/1-ιζ/12.12.2013 εγγράφου της, υποβάλλει τις απόψεις της, μέσω του συνδέσμου «Επικοινωνία» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., στις 12.12.2013, ομοίως δε, εμπροθέσμως και παραδεκώς, η προσφεύγουσα υποβάλλει το υπόμνημα της.

4. Επειδή, με την με αριθμ. πρωτ. «...» Διακήρυξη προκηρύχθηκε δημόσιος ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός, άνω των ορίων για την Προμήθεια «...» (CPV: «...»), και ειδικότερα «...» (CPV: «...») & «...» (CPV: «...»), προς κάλυψη ανελαστικών αναγκών «...», που επιχειρούν ή διέρχονται από το «...» και κρίνεται αναγκαίος ο «...», για το έτος 2024, ή μέχρι των εγκεκριμένων πιστώσεων για το έτος αυτό, μέχρι του ποσού των 233.870,97 €, πλέον ΦΠΑ 24% (αξία ειδών προ ΦΠΑ : 233.870,97 €, πλέον ΦΠΑ 24% : 56.129,03 €, σύνολο 290.000,00 €) με δικαίωμα προαίρεσης για ακόμη ένα (1) έτος, (2025) ήτοι από 1-1-2025 έως 31-12-2025, ή μέχρι των εγκεκριμένων πιστώσεων για το έτος αυτό, το οποίο θα ασκηθεί άπαξ, κι ενώ η αρχική σύμβαση βρίσκεται σε ισχύ, για το 100% της αξίας της αρχικής Σύμβασης, θα αφορά το ίδιο αντικείμενο, υπό τους ίδιους όρους που αναφέρονται στην

## Αριθμός απόφασης: 185/ 2024

αρχική σύμβαση, μέχρι του ποσού των 233.870,97 €, πλέον ΦΠΑ 24% (αξία ειδών προ ΦΠΑ: 233.870,97 €, πλέον ΦΠΑ 24%: 56.129,03 €, σύνολο 290.000,00 €), σε βάρος των πιστώσεων του Αναλυτικού Λογαριασμού Εξόδων (Α.Λ.Ε.) «...» «...», του Ειδικού Φορέα «...» «...» με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα προσφορά βάσει τιμής, ο οποίος διαγωνισμός αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 26.09.2023 με Α.Δ.Α.Μ. «...», καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε συστημικό αριθμό «...». Με δεδομένο ότι η σύμβαση θα ανατεθεί με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει τιμής, η οποία θα προκύπτει από την προσφερόμενη ενιαία έκπτωση επί τοις εκατό (%) στην τιμή των υπό προμήθεια ειδών ανά είδος, βάσει των τιμών αναφοράς που έχουν δοθεί στην διακήρυξη, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 86 & 95 του ν. 4412/2016, όπως ισχύουν, και θα αντιστοιχεί με το ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%), επί της εκάστοτε διαμορφούμενης, μέσης λιανικής τιμής πώλησης έκαστου είδους, όπως ανακοινώνεται από το «...» του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας για το Νομό «...», κατά την ημέρα παράδοσης αυτού και θα αντιστοιχεί σε κάθε χαρακτηριστικό γνώρισμα του είδους («...» & «...»), διά της προσβαλλομένης αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος η ώδε παρεμβαίνουσα εταιρεία για το τμήμα 2<sup>ο</sup>, που προσέφερε ποσοστό έκπτωσης 1,1%, έναντι της προσφεύγουσας που προσέφερε - 5%. Εξάλλου, η προσφεύγουσα εταιρεία που συμμετείχε στην υπόψη διαγωνιστική διαδικασία και υπέβαλε προσφορά, η οποία και έγινε αποδεκτή διά της προσβαλλομένης, με πρόδηλο, άμεσο και ενεστώς έννομο συμφέρον στρέφεται κατά της εν λόγω απόφασης, δοθέντος ότι η προσφορά της έγινε αποδεκτή και επομένως, θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενος, κατά το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς της έτερης διαγωνιζόμενης και αναδειχθείσας προσωρινής αναδόχου, για το τμήμα 2<sup>ο</sup> ερειδόμενο στη ζημία της από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΕΑ ΣτΕ 1216/2006, ΕΑ ΣτΕ 512/2002), επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

## Αριθμός απόφασης: 185/ 2024

5. Επειδή, ειδικότερα, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα με τον πρώτο λόγο της προσφυγής της ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι απορριπτέα, διότι προέβη σε πλημμελή συμπλήρωση του υποβληθέντος διά της προσφοράς της ΕΕΕΣ. Ισχυρίζεται συναφώς η ώδε προσφεύγουσα ότι, πλημμελώς η παρεμβαίνουσα απάντησε καταφατικά («ναι») στο ερώτημα του ΕΕΕΣ εάν είναι εγγεγραμμένη σε Εθνικό Σύστημα (Προ)Επιλογής, με αποτέλεσμα να μην εμφανιστεί και να μην απαντηθεί το ερώτημα περί του αν θα είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαιώσεις φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας, πεδίο το οποίο ενεργοποιείται στην περίπτωση της αρνητικής στο πρότερο ερώτημα του ΕΕΕΣ απάντησης. Με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής της υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι πλημμελώς η ώδε παρεμβαίνουσα υπέβαλε εγγυητική επιστολή συμμετοχής διάρκειας αορίστου χρόνου και δη σε απόκλιση των όρων της υπόψη διακήρυξης, ενώ με τον τρίτο λόγο της προσφυγής της παραπονείται η προσφεύγουσα ότι, πλημμελώς από την ως άνω υποβληθείσα εγγυητική επιστολή ελλείπει η απαιτούμενη επί ποινή αποκλεισμού, αναφορά του τμήματος της υπό ανάθεση σύμβασης, για το οποίο υπέβαλε τη προσφορά της.

6. Επειδή, η Διακήρυξη, η οποία συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, δεσμεύοντας αμφίδρομα την αναθέτουσα αρχή και τους διαγωνιζόμενους (ΕΑ ΣΤΕ 352/2016, 53/2011, ΣΤΕ 3669/2015, 5022/2012), ορίζει αναφορικά με τα τιθέμενα εν προκειμένω ζητήματα τα εξής: «Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα για το έτος 2024: ΤΜΗΜΑ 1ο: «Προμήθεια «...» («...». & «...») προς κάλυψη αναγκών υπηρεσιών «...» («...») «...», εκτιμώμενης αξίας 120.967,74 €, πλέον ΦΠΑ 24%, 29.032,26 €, ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας 150.000,00 €. ΤΜΗΜΑ 2ο: «Προμήθεια «...», εκτιμώμενης αξίας 88.709,68 €, πλέον ΦΠΑ 24%, 21.290,32 €, ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας 110.000,00 €. ΤΜΗΜΑ 3ο: «Προμήθεια «...», εκτιμώμενης αξίας 17.258,06 €, πλέον ΦΠΑ 24%, 4.141,94 €. ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας 21.400,00 €. ΤΜΗΜΑ 4ο: «Προμήθεια «...», εκτιμώμενης αξίας 6.935,49 €, πλέον ΦΠΑ 24%, 1.664,51 €. ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας 8.600,00 €. ΤΜΗΜΑ 1<sup>ο</sup>+ΤΜΗΜΑ 2<sup>ο</sup>+ΤΜΗΜΑ 3<sup>ο</sup> + ΤΜΗΜΑ 4<sup>ο</sup> = 233.870,97 €, πλέον Φ.Π.Α. 24% 56.129,03 € , ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας 290.000,00 € [...] 2.1.5 Εγγυήσεις Οι εγγυητικές επιστολές

## **Αριθμός απόφασης: 185/ 2024**

των παραγράφων 2.2.2 και 4.1. εκδίδονται από πιστωτικά ιδρύματα ή χρηματοδοτικά ιδρύματα ή ασφαλιστικές επιχειρήσεις κατά την έννοια των περιπτώσεων β' και γ' της παρ. 1 του άρθρου 14 του ν. 4364/ 2016 (Α'13), που λειτουργούν νόμιμα στα κράτη - μέλη της Ένωσης ή του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου ή στα κράτη-μέλη της ΣΔΣ και έχουν, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις, το δικαίωμα αυτό. Μπορούν, επίσης, να εκδίδονται από το Τ.Μ.Ε.Δ.Ε. ή να παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με παρακατάθεση σε αυτό του αντίστοιχου χρηματικού ποσού. Αν συσταθεί παρακαταθήκη με γραμμάτιο παρακατάθεσης χρεογράφων στο Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων, τα τοκομερίδια ή μερίσματα που λήγουν κατά τη διάρκεια της εγγύησης επιστρέφονται μετά τη λήξη τους στον υπέρ ου η εγγύηση οικονομικό φορέα. Οι εγγυητικές επιστολές εκδίδονται κατ' επιλογή των οικονομικών φορέων από έναν ή περισσότερους εκδότες της παραπάνω παραγράφου. Οι εγγυήσεις αυτές περιλαμβάνουν κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: α) την ημερομηνία έκδοσης, β) τον εκδότη, γ) την αναθέτουσα αρχή προς την οποία απευθύνονται, δ) τον αριθμό της εγγύησης, ε) το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, στ) την πλήρη επωνυμία, τον Α.Φ.Μ. και τη διεύθυνση του οικονομικού φορέα υπέρ του οποίου εκδίδεται η εγγύηση (στην περίπτωση ένωσης αναγράφονται όλα τα παραπάνω για κάθε μέλος της ένωσης), ζ) τους όρους ότι: αα) η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και της διζήσεως, και ββ) ότι σε περίπτωση κατάπτωσης αυτής, το ποσό της κατάπτωσης υπόκειται στο εκάστοτε ισχύον τέλος χαρτοσήμου, η) τα στοιχεία της σχετικής διακήρυξης και την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, θ) την ημερομηνία λήξης ή τον χρόνο ισχύος της εγγύησης, ι) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται και ια) στην περίπτωση των εγγυήσεων καλής εκτέλεσης και προκαταβολής, τον αριθμό και τον τίτλο της σχετικής σύμβασης. Η περ. αα' του προηγούμενου εδαφίου ζ' δεν εφαρμόζεται για τις εγγυήσεις που παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων. Προς διευκόλυνση των ενδιαφερόμενων Οικονομικών Φορέων, δίδονται σχετικά υποδείγματα, εγγυητικής επιστολής συμμετοχής και εγγυητικής επιστολής καλής εκτέλεσης

## Αριθμός απόφασης: 185/ 2024

στο Παράρτημα Ε της παρούσας Διακήρυξης (υποδείγματα (α) & (β) αντίστοιχα), Η αναθέτουσα αρχή επικοινωνεί με τους εκδότες των εγγυητικών επιστολών προκειμένου να διαπιστώσει την εγκυρότητά τους. [...] 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 που ανέρχεται στο 1% του ποσού της προϋπολογισθείσας δαπάνης προ ΦΠΑ (με στρογγυλοποίηση στο δεύτερο δεκαδικό ψηφίο, ήτοι  $1\% \times 233.870,97 = 2.338,71$  ευρώ, για το σύνολο των υπό προμήθεια ειδών, σύμφωνα με το άρθρο 72 παρ. 1α ν. 4412/2016. Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα της σύμβασης, το ύψος της εγγύησης συμμετοχής υπολογίζεται επί της εκτιμώμενης αξίας του/των προσφερομένου/ων τμήματος/των και πρέπει να κατατίθεται εγγυητική επιστολή συμμετοχής με ποσό που θα καλύπτει το 1% της προϋπολογισθείσας δαπάνης, προ Φ.Π.Α., του συγκεκριμένου Τμήματος ή των Τμημάτων της διακήρυξης. Στον ακόλουθο πίνακα εμφανίζεται αναλυτικά, ανά τμήμα της σύμβασης, το ποσό που πρέπει να αναφέρεται επί της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής για την έγκυρη συμμετοχή κάθε οικονομικού φορέα στην παρούσα διαδικασία: ... ΤΜΗΜΑ 2<sup>ο</sup>: «Προμήθεια «...», εκτιμώμενης αξίας 88.709,68 €, πλέον ΦΠΑ 24%, 21.290,32 €, ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας 110.000,00 €.  $1\% \times 88.709,68 \text{ €} = 887,10 \text{ €}$  [...] 2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους, ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα Β, το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος 1. [...] 2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά»

## Αριθμός απόφασης: 185/ 2024

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.»

7. Επειδή, η αρχή της διαφάνειας, προϋποθέτει ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στη Διακήρυξη του Διαγωνισμού ή στη Συγγραφή Υποχρεώσεων, κατά τρόπο ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός έλεγχος του εάν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (ΔΕΕ C-496/1999, CAS Succhi di Frutta SpA, σκέψη 111 κ.λπ.). Εξάλλου, με βάση την αρχή της τυπικότητας των δημόσιων διαγωνισμών, μόνο όταν έχει τεθεί όρος στη Διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού - είτε ουσιαστικός, είτε τυπικός - κάθε διαγωνιζόμενος έχει δικαίωμα να επικαλεσθεί παράβασή του και να επιδιώξει τον αποκλεισμό των άλλων διαγωνιζόμενων, προς διασφάλιση της αρχής της διαφάνειας, του ανταγωνισμού και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων (ΣΤΕ 194/2011).

8. Επειδή, από την γραμματική διατύπωση των προδιαληφθέντων στη σκέψη 6 της παρούσας όρων της διακήρυξης συνάγεται ότι οι συμμετέχοντες στην υπόψη διαγωνιστική διαδικασία οικονομικοί φορείς, προς προκαταρκτική απόδειξη ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπο τους οι προβλεπόμενοι λόγοι αποκλεισμού καθώς και ότι πληρούν τα κριτήρια επιλογής, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016, ΕΕΕΣ, άρθρα και προσηκόντως συμπληρωμένο. Από την επισκόπηση της προσφοράς της ώδε

## Αριθμός απόφασης: 185/ 2024

παρεμβαίνουσας εταιρείας στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με αρ. «...») και δη του υποβληθέντος ΕΕΕΣ της προκύπτει ότι στο ερώτημα εάν «Ο ΟΦ είναι εγγεγραμμένος σε Εθνικό Σύστημα (Προ)Επιλογής» απαντά καταφατικά (ναι) και δηλώνει περαιτέρω στο πεδίο «Αναφέρετε την ονομασία του καταλόγου ή του πιστοποιητικού και τον σχετικό αριθμό εγγραφής ή πιστοποίησης, κατά περίπτωση: ΕΠΙΜΕΛΗΤΗΡΙΟ «...». Ισχυρίζεται εν προκειμένω η προσφεύγουσα ότι λόγω της εσφαλμένης απάντησης της παρεμβαίνουσας στο επίμαχο πεδίο, η προσφορά της είναι απορριπτέα. Προβάλλει, ωστόσο, τις ανωτέρω αιτιάσεις η ώδε προσφεύγουσα αβασίμως, δοθέντος ότι στο ως άνω πεδίο του ΕΕΕΣ και ως προς τις συμβάσεις έργων, συμπληρώνουν την ένδειξη «ΝΑΙ», οι ημεδαπές εργοληπτικές επιχειρήσεις, οι οποίες διαθέτουν ενημερότητα πτυχίου, καθώς, σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ. 4 και 5 του άρθρου 20 του ν. 3669/2008, οι οποίες εξακολουθούν να ισχύουν, η βεβαίωση εγγραφής στο ΜΕΕΠ, σε συνδυασμό με την ενημερότητα πτυχίου, συνιστά τον μοναδικό, επί της παρούσης, εθνικό “επίσημο κατάλογο” που πληροί τις προϋποθέσεις του άρθρου 83 του ν. 4412/2016. Σημειωτέον επιπλέον ότι, ως προς τις διαδικασίες συμβάσεων προμηθειών, γενικών υπηρεσιών, εκπόνησης μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, δεν υφίσταται επί του παρόντος εθνικός επίσημος κατάλογος του άρθρου 83 του ν.4412/2016. Υπό αυτά τα δεδομένα και εφόσον ο διαγωνιζόμενος εν προκειμένω δεν όφειλε να απαντήσει στο σχετικό ερώτημα του ΕΕΕΣ, λόγω της μη εγγραφής του σε επίσημο κατάλογο, τούτο δεν δύναται να επάγεται έννομες συνέπειες ως προς τη δέουσα προαπόδειξη της μη συνδρομής του λόγου αποκλεισμού που σχετίζεται με την καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Τούτο δε ιδίως διότι, δηλώνεται περαιτέρω στο ειδικό πεδίο του Μέρους VI του υποβληθέντος από τη παρεμβαίνουσα ΕΕΕΣ ότι είναι σε θέση να προσκομίσει τα πιστοποιητικά και λοιπά αποδεικτικά έγγραφα που προβλέπει η διακήρυξη. Ενόψει των ανωτέρω, οι προβαλλόμενοι διά του πρώτου λόγου της προσφυγής ισχυρισμοί της προσφεύγουσας πρέπει να απορριφθούν.

9. Επειδή, από την γραμματική διατύπωση των παρατεθέντων στη σκέψη 6 της παρούσας όρων της διακήρυξης συνάγεται ότι οι συμμετέχοντες

## Αριθμός απόφασης: 185/ 2024

στην υπόψη διαγωνιστική διαδικασία οικονομικοί φορείς, πρέπει να υποβάλλουν, διά της προσφοράς τους, στον υποφάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» το ΕΕΕΣ τους, καθώς και εγγύηση συμμετοχής, όπως προβλέπεται στο άρθρο 72 του ν. 4412/2016 και τις παραγράφους 2.1.5 και 2.2.2 αντίστοιχα της οικείας διακήρυξης. Από την επισκόπηση της προσφοράς της ώδε παρεμβαίνουσας στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ εμφανίζεται ότι έχει υποβάλει εγγυητική επιστολή συμμετοχής, γραμματίο συστάσεως παρακαταθήκης του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων, ποσού 887,10 ευρώ, στο σώμα της οποίας αναφέρεται ρητώς ότι: «Η ΕΓΓΥΗΣΗ ΔΙΕΠΕΤΑΙ ΑΠΟ ΟΤΙ ΟΡΙΖΕΤΑΙ ΣΤΙΣ ΔΙΑΤΑΞΕΙΣ ΤΟΥ Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α΄147/2016) Η ΠΑΡΟΥΣΑ ΙΣΧΥΕΙ ΓΙΑ ΑΟΡΙΣΤΟΥ ΧΡΟΝΟΥ». Ισχυρίζεται εν προκειμένω η προσφεύγουσα ότι εφόσον η διακήρυξη προβλέπει εγγυητική επιστολή συμμετοχής ορισμένης διάρκειας, η κατά τα ως άνω προσκόμιση εγγυητικής επιστολής διάρκειας αορίστου χρόνου συνεπάγεται τον αποκλεισμό του διαγωνιζομένου. Εντούτοις, ως βασίμως ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή στο έγγραφο των απόψεων της, ο χρονικός ορίζοντας της εγγυητικής επιστολής ως αορίστου χρόνου, αυτονοήτως καλύπτει τις τεθείσες εκ της διακήρυξης σχετικές απαιτήσεις, καθώς, εφόσον αρκεί μια εγγυητική επιστολή διάρκειας ορισμένων μηνών, ως έλασσον, η εγγυητική επιστολή αόριστης χρονικής διάρκειας, ως μείζον, καλύπτει πλήρως τις απαιτήσεις του διαγωνισμού, αφού η χρονική της διάρκεια υπερβαίνει το εύρος του χρονικού πλαισίου του διαγωνισμού. Εξάλλου, από το κανονιστικό και νομοθετικό πλαίσιο, ρητώς προκύπτει η δυνατότητα παροχής εγγύησης υπό μορφή σύστασης παρακαταθήκης (εγγυοδοτική παρακαταθήκη) και έκδοσης σχετικού γραμματίου από το Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων, εκδοθείσας κατά τις ειδικότερες διατάξεις του π.δ. της 30/12/3.1.1927 σε συνδυασμό με τις διατάξεις των άρθρων 427-435, 410 επ. και 822 ΑΚ (βλ. ΓΝΜ ΝΣΚ 34/1992), ενώ δεν υφίσταται συγκεκριμένη ρητά οριζόμενη διάρκεια της εγγυοδοσίας που παρέχεται με την παρακαταθήκη αλλά λαμβάνεται υπόψη η δεκαπενταετής παραγραφή της αξίωσης του λήπτη του γραμματίου παρακαταθήκης δυνάμει του άρθρου 17 του ν. 3647/1928 (βλ. ΑΠ 544/2011). Τούτων δοθέντων, καθίσταται σαφές από την κείμενη νομοθεσία, τις αντίστοιχες σχετικές διατάξεις της οικείας διακήρυξης (2.1.5), αλλά και από τα αναγραφόμενα στο σώμα της

## **Αριθμός απόφασης: 185/ 2024**

προσκομισθείσας εν προκειμένω εγγύησης του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων ότι τούτη είναι νόμιμη και σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης, ως και ότι η δεκαπενταετής παραγραφή των χρηματικών παρακαταθηκών καλύπτει κατά πολύ τον ελάχιστο χρόνο ισχύος της απαιτούμενης εγγυητικής συμμετοχής (άρθρα 2.1.5. και 2.4.5. διακήρυξης), καθώς λαμβάνοντας υπόψη τη φύση της συγκεκριμένης εγγυοδοσίας και τον χρόνο παραγραφής της υπερκαλύπτεται η απαίτηση για χρόνο ισχύος «μεγαλύτερο των 30 ημερών από τη λήξη ισχύος της προσφοράς». Δεδομένων των ως άνω, καθώς και του ότι στους όρους της διακηρύξεως δεν υπάρχει ρητή απαγόρευση υποβολής εγγυητικής επιστολής συμμετοχής αορίστου χρόνου συνάγεται ότι αβασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι για το λόγο αυτό η προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι απορριπτέα. Αντιθέτως, τα όσα σχετικά προβάλλουν αμφοτέρως η αναθέτουσα αρχή και η παρεμβαίνουσα πρέπει να γίνουν δεκτά ως βάσιμα.

10. Επειδή, εξάλλου, αβασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι η υποβληθείσα από τη παρεμβαίνουσα εγγυητική επιστολή συμμετοχής είναι ελλιπής διότι δεν αναγράφεται σε αυτή το τμήμα του διαγωνισμού για το οποίο υπέβαλε τη προσφορά της η ανωτέρω. Είναι δε αβάσιμοι οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας διότι από την επισκόπηση της επίμαχης εγγυητικής επιστολής συμμετοχής προκύπτει ότι διαθέτει όλα τα εκ της διακήρυξης και του νόμου απαιτούμενα, επί ποινή αποκλεισμού, στοιχεία. Άλλωστε, το ότι η εν λόγω εγγυητική επιστολή εκδόθηκε για ποσό ύψους 887,10 ευρώ, δεν καταλείπει καμία αμφιβολία σχετικά με το τμήμα του διαγωνισμού για το οποίο υποβάλλεται (2ο τμήμα). Επιπλέον, το ανωτέρω, ως ευχερώς και άνευ αμφιβολίας προκύπτει, βεβαιώνεται και από τη σχετική από 30.10.2023 υπεύθυνη δήλωση της παρεμβαίνουσας, που υπέβαλε με τα λοιπά στοιχεία της προσφοράς της. Τούτων δοθέντων, τα όσα σχετικώς προβάλλει η προσφεύγουσα πρέπει να απορριφθούν και αντιθέτως πρέπει να γίνουν δεκτά τα όσα ισχυρίζονται η αναθέτουσα αρχή, διά του εγγράφου των απόψεων της, και η παρεμβαίνουσα.

11. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η προσφυγή πρέπει να απορριφθεί, αντιστοίχως δε η παρέμβαση πρέπει να γίνει δεκτή. Κατόπιν

**Αριθμός απόφασης: 185/ 2024**

τούτων, το παράβολο πρέπει να καταπέσει υπέρ του Ελληνικού Δημοσίου, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 6 του ν. 4412/2016.

**Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την προσφυγή.

Δέχεται τη παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 5 Ιανουαρίου 2024 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 24 Ιανουαρίου 2024.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ**