

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 13 Μαρτίου 2024, με την εξής σύνθεση: Γαρυφαλλιά Σκιάνη, Πρόεδρος, Μιχαήλ Οικονόμου, Μέλος-Εισηγητής, Μαρία Βύρρα, Μέλος.

Για να εξετάσει την υπό Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 163/02.02.2024 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα, με την επωνυμία «...» (εφ' εξής η «προσφεύγουσα»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά : «...» (εφ' εξής η «αναθέτουσα Αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Την παρέμβαση της εταιρείας, με την επωνυμία «...», όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητεί να τροποποιηθεί το από 16 Ιανουαρίου 2024 πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού του έργου «...», όπως αυτό εγκρίθηκε με την υπ' αριθμ. πρωτ. Φ... /.../ ... απόφαση της αναθέτουσας Αρχής, ως προς την αποδοχή της προσφοράς της εταιρείας «...».

Με την οικεία παρέμβαση επιδιώκεται η απόρριψη της εν θέματι προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφθηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής, στην οποία περιλαμβάνεται το υπό κρίση αίτημα, καταβλήθηκε το νόμιμο, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 του π.δ. 39/2017, ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... , ποσού 8064,52 € [βλ. εκτύπωση από την ιστοσελίδα της ΓΓΠΣ, όπου αναφέρεται ως κατάσταση παραβόλου «δεσμευμένο» και φέρεται ως «αυτόματης δέσμευσης»].

2. Επειδή η ένδικη διακήρυξη αφορά στην Σύμβαση για την «...». Το αντικείμενο της εργολαβίας αφορά στην κατασκευή ενός διώροφου μεταλλικού

Αριθμός Απόφασης:534/2024

κτηρίου εξωτερικών διαστάσεων 42,70X22,53m. συνολικού εμβαδού περίπου 962 m² με δίρριχτη στέγη, με μέγιστο ύψος στον κορφιά 10,13m και ελάχιστο ύψος 7,50m., με τις εργασίες διαμόρφωσης της θεμελίωσης και τις ηλεκτρομηχανολογικές του εγκαταστάσεις. Η διακήρυξη δημοσιεύθηκε στην διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ και έλαβε αριθμό Συστήματος ... , με ημερομηνία δημοσίευσης 11-12-2023 και ΑΔΑΜ ... 2023-12-11.

3. Επειδή η αναθέτουσα Αρχή απέστειλε τις απόψεις στις 19/2/2024 επί της ένδικης προσφυγής, δοθείσης της από 2/2/2024 κατάθεσης αυτής και του εξαιρετέου χαρακτήρα της 17^{ης} και 18^{ης}/2/2024 (Σάββατο και Κυριακή, αντιστοίχως). Επί της από 14-02-2024 παρέμβασης της εταιρείας «...», την οποία η εν λόγω εταιρεία κατέθεσε μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού ΕΣΗΔΗΣ αυθημερόν κατόπιν της από 05/02/2024 κοινοποίησης της προσφυγής από την αναθέτουσα και της οποίας έλαβε γνώση η προσφεύγουσα δια της κοινοποίησής της σ' αυτήν την 15/2/2024, κατετέθη το από 19/02/2024 υπόμνημά της.

4. Επειδή, από την επισκόπηση του φακέλλου, προκύπτει ότι στις 22/12/2023 κοινοποιήθηκε από την ... , προς τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς, μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, έγγραφο υπ' αρ. πρωτ. .../.../..... - ΑΔΑ: ... , με το οποίο ενημέρωνε τους συμμετέχοντες, ότι το ΕΕΕΣ (Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης), που είχε αναρτηθεί με την διακήρυξη, είχε εσφαλμένο τίτλο έργου και ότι έχει αναρτηθεί νέο πρότυπο ΕΕΕΣ, με τον ορθό τίτλο του έργου, όριζε δε νέα καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών την 14^η Ιανουαρίου 2024 και ώρα 10:00 π.μ., σύμφωνα με όσα προβλέπονται στο άρθρο 2.3. της διακήρυξης. Ως συνέπεια του ανωτέρω εγγράφου, με το οποίο δόθηκε παράταση, με καταληκτική πλέον ημερομηνία υποβολής των προσφορών την 14^η/01/2024, και με εφαρμογή των ανωτέρω διατάξεων του νόμου και της διακήρυξης, η εγγυητική επιστολή συμμετοχής, που θα προσκόμιζαν οι οικονομικοί φορείς, θα έπρεπε να αναγράφει αφ' ενός, με βάση την παράγραφο 15.2. της διακήρυξης, την νέα αυτή καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών και αφ' ετέρου, με βάση την παράγραφο 15.3. της διακήρυξης, η εγγυητική επιστολή όφειλε να έχει ισχύ 30 ημέρες μετά την λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς, που, με βάση το άρθρο 19 της διακήρυξης, είναι 13 μήνες από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής των προσφορών και εν προκειμένω από τις

Αριθμός Απόφασης:534/2024

14-01-2024 ἄ δηλαδή η εγγυητική επιστολή θα ἔπρεπε να ισχύει μέχρι τις 15-03-2025, επέκεινα δε με βάση την παράγραφο 15.2 της διακήρυξης, στην εγγυητική επιστολή ἔπρεπε να αναγράφονται τα στοιχεία της διακήρυξης (αριθμός, ἔτος, τίτλος ἔργου). Πλην ὅμως, στην εγγυητική επιστολή συμμετοχῆς στον διαγωνισμό, που προσκόμισε η παρεμβαίνουσα, ως καταληκτική ημερομηνία υποβολῆς των προσφορῶν και διεξαγωγῆς του διαγωνισμού, στο σώμα της εγγυητικῆς επιστολῆς αναφέρεται η 27^η-12-2023, από την εν λόγω δε ημερομηνία (27-12-2023) εκκινεί η προθεσμία των 430 ημερῶν της ισχύος της εγγυητικῆς αὐτῆς επιστολῆς, η οποία συμπληρώνεται την 28^η-2-2025 και κατά συνέπεια δεν καλύπτει την προϋπόθεση, που θέτει η παράγραφος 15.3. της διακήρυξης, η οποία απαιτεῖ, η εγγύηση συμμετοχῆς να ἔχει ισχύ για 30 ἡμέρες μετά την λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς, που με βάση το ἄρθρο 13 της διακήρυξης εἶναι 13 μήνες από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολῆς των προσφορῶν και η οποία με βάση την καθορισθεῖσα, κατά παράταση της αρχικῆς, ἔληγε την 14-01-2024, με συνέπεια η εγγυητική επιστολή, να ἔπρεπε να καλύπτει το χρονικό διάστημα μέχρι και την 15^η-03-2025, με αποτέλεσμα η εγγυητική επιστολή συμμετοχῆς στον διαγωνισμό της εταιρείας «...» να μην καλύπτει την προϋπόθεση αὐτή, κατά τα προδιαληφθέντα. Σημειωτέον, ὅτι η παρεμβαίνουσα εξέδωσε την ως ἄνω εγγυητική επιστολή της την 27^η-12-2013, ἤτοι σε χρόνο, κατά τον οποίο τελούσε σε γνώση της καταληκτικῆς ημερομηνίας υποβολῆς των προσφορῶν, αφού κατά τα προαναφερόμενα, η νέα ημερομηνία υποβολῆς προσφορῶν του διαγωνισμού, 14^{ης}-01-2024, εἶχε κοινοποιηθεῖ σε ὅλους τους οικονομικούς φορεῖς, που μετείχαν στο διαγωνισμό, ἤδη από την 22^α-12-2023. Τέλος, το γεγονός, ὅτι η ανωτέρω εγγυητική επιστολή αναγράφει, ὅτι ισχύει και για κάθε τυχόν επανάληψη του διαγωνισμού «... ὅπως και για κάθε επανάληψή του, εφόσον αὐτός ἤθελε γίνει στο επόμενο τρίμηνο από σήμερα», δεν επιφέρει διαφοροποίηση, σύμφωνα με τα ανωτέρω, καθώς η περίπτωση της παράτασης της διεξαγωγῆς του διαγωνισμού εἶναι διάφορη της επανάληψῆς του, κατά τα ανωτέρω, σύμφωνα με τις διατάξεις του νόμου, αναφερόμενα. Επέκεινα, ὅπως προκύπτει από το σώμα της υπ' αριθμ. ... εγγυητικῆς επιστολῆς συμμετοχῆς, που προσκόμισε η εταιρεία «...», εκτός της ανωτέρω παράβασης, διαπιστώνεται, ὅτι ελλείπουν και τα απαιτούμενα από την παράγραφο 15.2. της διακήρυξης στοιχεία, που πρέπει να μνημονεύονται

Αριθμός Απόφασης:534/2024

στην εγγυητική επιστολή καθώς, πέραν της αναφοράς του τίτλου του έργου, δεν αναγράφεται ούτε ο αριθμός της διακήρυξης ούτε το έτος αυτής, όπως αυτά αναγράφονται στην επίμαχη διακήρυξη. Τούτο παρίσταται κρίσιμο, διότι πέραν της αναφοράς στις προϋποθέσεις της διακήρυξης και του νόμου, τις σχετικές με τον χρόνο ισχύος της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής, κατά πάγια νομολογία, η κατάθεση εγγυητικής επιστολής συμμετοχής με χρόνο ισχύος μικρότερο του απαιτούμενου, όπως αυτής που προσκόμισε η παρεμβαίνουσα, επιφέρει άνευ ετέρου αποκλεισμό της οικείας προσφοράς (Ε.Α. ΣτΕ 496/2012, 259/2011, 1068/2009, 397/2004, 470/2000, ΑΕΠΠ 976/2019 κ.α.). Εκ των ανωτέρω παρέπεται, ότι η εγγυητική επιστολή συμμετοχής της παρεμβαίνουσας δεν πληρούσε τις προϋποθέσεις, που έτασσε η διακήρυξη (άρθρα 15.2 και 15.3 αυτής), εδραζόμενη στις διατάξεις του ν. 4412/2016, και έτσι, κατά παράβαση των ανωτέρω, κατά την αποσφράγιση των δικαιολογητικών συμμετοχής και οικονομικών προσφορών των οικονομικών φορέων του ανωτέρω έργου, δεν απορρίφθηκε η προσφορά, που η παρεμβαίνουσα είχε υποβάλει.

5. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, πρέπει η προσφυγή να γίνει δεκτή, να απορριφθεί η παρέμβαση, να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη, κατά το σκεπτικό, και να επιστραφεί το παράβολο της προσφεύγουσας,

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη, κατά το σκεπτικό.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου στην προσφεύγουσα.

Κρίθηκε, αποφασίσθηκε στις 13 Μαρτίου 2024 και εκδόθηκε την 01 Απριλίου 2024 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΓΑΡΥΦΑΛΛΙΑ ΣΚΙΑΝΗ

ΗΛΕΚΤΡΑ ΝΙΚΟΛΑΚΟΠΟΥΛΟΥ

