

**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)**

**1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνεδρίασε στις 7 Ιουνίου 2024 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος, και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος – Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 29/4/2024 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 618/30-4-2024 της εταιρείας με την επωνυμία ... που εδρεύει στη ..., οδός ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

**ΚΑΤΑ**

Του ... που εδρεύει στην ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά να ακυρωθεί η απόφαση του Πρυτανικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής που λήφθηκε κατά τη συνεδρίαση της 171/7-3-2024 με θέμα την έγκριση των Πρακτικών 1 και 2 της Επιτροπής Διαγωνισμού για την ... έτους 2023 (Αρ. Διακ. ...).

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα.

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο.

**1.** Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο ποσού 600,00 ευρώ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία ποσού 9.992,00 ευρώ των ειδών της σύμβασης που αποτελούν αντικείμενο της προδικαστικής προσφυγής (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ...).

**2.** Με Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό ... (αριθμός πρωτ ...) προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης για την ... έτους 2023, συνολικής εκτιμώμενης αξίας ποσού 182.381,32 ευρώ πλέον ΦΠΑ 24%. Το αντικείμενο της σύμβασης συνίσταται

## Αριθμός απόφασης: 962/2024

στην προμήθεια εκατόν είκοσι επτά (127) ειδών και υποδιαιρέθηκε σε ισάριθμα τμήματα με δικαίωμα των οικονομικών φορέων να υποβάλουν προσφορά για ένα (1), περισσότερα ή όλα τα τμήματα. Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση την τιμή και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 23η/11/2023.

**3.** Η προσφεύγουσα συμμετείχε στον διαγωνισμό υποβάλλοντας προσφορά για τα είδη με α/α 9, 10, 13, 14, 15, 17, 19, 102, 104, 106, 112 και 120. Με το Πρακτικό 1 με ημερομηνία 29/11/2023 η Επιτροπή Διαγωνισμού εισηγήθηκε την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας με την εξής αιτιολογία: «Ο οικονομικός φορέας με Α/Α: ΕΣΗΔΗΣ: ... - ... είχε καταθέσει Εγγύηση Συμμετοχής η οποία δεν υπογράφεται από πρόσωπο που έχει οριστεί νόμιμος εκπρόσωπος / διευθυντής της ..., όπως προκύπτει από έρευνα στο Μητρώο Εφόρου Εταιρειών της Κυπριακής Δημοκρατίας, όπου εδρεύει η ... (αριθμός εγγραφής ...). Η εγγύηση υπογράφεται από την εταιρεία ..., η οποία δεν αποτελεί ασφαλιστική επιχείρηση κατά την έννοια του ν. 4364/2014, όπως προκύπτει από έρευνα στο σχετικό μητρώο της Τράπεζας της Ελλάδας, αλλά ασφαλιστικό πράκτορα κατά την έννοια του άρθρου 4 του ν. 4583/2018, όπως προκύπτει από σχετική έρευνα στο Γενικό Μητρώο Ασφαλιστικών Διαμεσολαβητών της Κεντρικής Ένωσης Επιμελητηρίων Ελλάδας. Περαιτέρω, η Πράξη Διοίκησης 233/15-11-2022, που αναφέρεται στην εγγύηση, δεν κατέστη δυνατό να εντοπιστεί στο Μητρώο Εφόρου Εταιρειών της Κυπριακής Δημοκρατίας, ούτε προσκομίστηκε με την προσφορά, επομένως δεν προκύπτει ότι η ... έχει πράγματι καταστήσει την ... ασφαλιστικό της πράκτορα. Σε κάθε περίπτωση, τα πρόσωπα που υπογράφουν την εγγύηση για λογαριασμό της ... (... , ...) δεν αποτελούν νόμιμους εκπροσώπους / διαχειριστές της εν λόγω εταιρείας, όπως προκύπτει από έρευνα στο αρχείο του ΓΕΜΗ, επομένως δεν προκύπτει ότι με την υπογραφή τους δεσμεύουν πράγματι την ..., άρα κατ' επέκταση και την ..., αν ήθελε υποτεθεί ότι η ... λειτουργεί πράγματι ως ασφαλιστικός πράκτορας της .... Τέλος, ακόμη και αν θεωρηθεί ότι η Πράξη Διοίκησης 233/15-11-2022, που αναφέρεται στην εγγύηση, αφορά ... και ... προσωπικά και ότι η προσκομιζόμενη εγγύηση υπογράφεται από τα εν λόγω πρόσωπα ως φυσικά πρόσωπα, και πάλι δεν προκύπτει ότι αυτοί έχουν την ιδιότητα του ασφαλιστικού πράκτορα κατά την έννοια του άρθρου 4 του ν. 4583/2018, όπως προκύπτει από σχετική έρευνα στο Γενικό Μητρώο

## **Αριθμός απόφασης: 962/2024**

*Ασφαλιστικών Διαμεσολαβητών της Κεντρικής Ένωσης Επιμελητηρίων Ελλάδας, επομένως η υπογραφή τους δεν διασφαλίζει την δέσμευση της ... έναντι του Πανεπιστημίου .... Βάσει των ανωτέρω, δεν προκύπτει ότι η προσκομιζόμενη εγγύηση έχει εκδοθεί από νομίμως λειτουργούσα ασφαλιστική επιχείρηση και ως εκ τούτου δεν καλύπτει την απαίτηση του άρθρου 2.1.5 της διακήρυξης 48/23 και 72 παρ. 11 ν. 4412/2016 ('Οι εγγυητικές επιστολές 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-μέρη της ΣΔΣ και έχουν, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις, το δικαίωμα αυτό ...'), γεγονός που δεν διασφαλίζει επαρκώς τα συμφέροντα του Πανεπιστημίου .... Ως εκ τούτου, η Επιτροπή κρίνει ως μη αποδεκτή την προσφορά του εν λόγω οικονομικού φορέα και δε θα προχωρήσει στην αξιολόγησή της». Το πρακτικό αυτό επικυρώθηκε με την προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής που κοινοποιήθηκε στους οικονομικούς φορείς στις 25/4/2024.*

**4.** Ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου της σύμβασης (προμήθεια), της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της, χωρίς ΦΠΑ, του χρόνου έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης, καθώς επίσης και της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής, υπάγεται στις διατάξεις του ν. 4412/2016. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, η δε ΕΑΔΗΣΥ είναι αρμόδια για την εξέταση της προδικαστικής προσφυγής, για την άσκηση της οποίας έχουν τηρηθεί οι προϋποθέσεις παραδεκτού, μεταξύ των οποίων και το εμπρόθεσμο.

**5.** Η προσφεύγουσα ασκεί την προδικαστική προσφυγή με πρόδηλο έννομο συμφέρον προβάλλοντας λόγο ακύρωσης της απόφασης αποκλεισμού της από τον διαγωνισμό.

**6.** Η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την προδικαστική προσφυγή στους λοιπούς συμμετέχοντες στις 29/4/2024 και υπέβαλε απόψεις επ' αυτής στις 13/5/2024, νόμιμα και εμπρόθεσμα.

**7.** Η Διακήρυξη, η οποία αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και, ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει τόσο τους τρίτους, προς τους οποίους

## **Αριθμός απόφασης: 962/2024**

απευθύνεται, όσο και την αναθέτουσα αρχή που υποχρεούται μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τους όρους της (βλ. ενδεικτικά αποφάσεις ΣτΕ 1217/2018, σκ. 5, 2434/2017, σκ. 5, 1086/2015, σκ. 5, 4901/2014, σκ. 8, 2551/2013, 5022/2012, 2635/2009, ΕΑ ΣτΕ 15/2021, 352/2016, 53/2011, 241/2020, Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224/2007, 78/2007, 19/2005 και αποφάσεις 7ου Τμ. Ε.Σ 539/2024, 2106/2021 κ.α.), ορίζει τα εξής με τις κρίσιμες για την επίλυση της παρούσας διαφοράς διατάξεις: «2.1.5 Εγγυήσεις. Οι εγγυητικές επιστολές 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-μέρη 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

## **Αριθμός απόφασης: 962/2024**

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. ...

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 της οποίας το ποσό θα πρέπει να καλύπτει σε ευρώ (€) ποσοστό 2% της εκτιμώμενης αξίας (προϋπολογισθείσας δαπάνης του διαγωνισμού) εκτός ΦΠΑ, ήτοι 651,30€. Σε περίπτωση προσφοράς που αναφέρεται σε ένα ή περισσότερα τμήματα (είδη) το ποσό της εγγύησης συμμετοχής, προσαρμόζεται ανάλογα με την επιμέρους προϋπολογισθείσα δαπάνη (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι) του/των τμήματος/ων (είδους/ων) για το/α οποίο/α προτίθεται ο υποψήφιος να καταθέσει προσφορά. ... Οι πρωτότυπες εγγυήσεις συμμετοχής, πλην των εγγυήσεων που εκδίδονται ηλεκτρονικά, προσκομίζονται, σε κλειστό φάκελο με ευθύνη του οικονομικού φορέα, το αργότερο πριν την ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης των προσφορών που ορίζεται στην παρ. 3.1 της παρούσας, άλλως η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη, μετά από γνώμη της Επιτροπής Διαγωνισμού. ...

3.1.2.1 Μετά την κατά περίπτωση ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών η Αναθέτουσα Αρχή προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών, μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο ΕΣΗΔΗΣ οργάνων της, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων διατάξεων. ... α) Η Επιτροπή Διαγωνισμού εξετάζει αρχικά την προσκόμιση της εγγύησης συμμετοχής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 του άρθρου 72. Σε περίπτωση παράλειψης προσκόμισης, είτε της εγγύησης συμμετοχής ηλεκτρονικής έκδοσης, μέχρι την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, είτε του πρωτοτύπου της έντυπης εγγύησης συμμετοχής, μέχρι την ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης, η Επιτροπή Διαγωνισμού συντάσσει πρακτικό στο οποίο εισηγείται την απόρριψη της προσφοράς ως απαράδεκτης. Στη συνέχεια εκδίδεται από την αναθέτουσα αρχή απόφαση, με την οποία επικυρώνεται το ανωτέρω πρακτικό. Η απόφαση απόρριψης της προσφοράς του παρόντος εδαφίου εκδίδεται πριν από την έκδοση οποιασδήποτε άλλης απόφασης σχετικά με την αξιολόγηση των προσφορών της οικείας διαδικασίας ανάθεσης σύμβασης και κοινοποιείται σε όλους τους προσφέροντες, μέσω της λειτουργικότητας της 'Επικοινωνίας' του

## **Αριθμός απόφασης: 962/2024**

ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ. Κατά της εν λόγω απόφασης χωρεί προδικαστική προσφυγή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παράγραφο 3.4 της παρούσας. Η αναθέτουσα αρχή επικοινωνεί παράλληλα με τους φορείς που φέρονται να έχουν εκδώσει τις εγγυητικές επιστολές, προκειμένου να διαπιστώσει την εγκυρότητά τους».

**8.** Με τον **μόνο λόγο της προδικαστικής προσφυγής**, η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της απόφασης αποκλεισμού της από τον διαγωνισμό με την προπαρατεθείσα αιτιολογία, διότι η εγγυητική επιστολή με αριθμό 227002583 ποσού 205,00 ευρώ για τη συμμετοχή της στον διαγωνισμό έχει εκδοθεί από τη νόμιμα λειτουργούσα στην Κύπρο ασφαλιστική εταιρεία με την επωνυμία ... με αριθμό εγγραφής ... στο Μητρώο Εφόρου Εταιρειών της Κυπριακής Δημοκρατίας, η οποία είχε εξουσιοδοτήσει με την Πράξη Διοίκησης με αριθμό 233/1-1-2022, την οποία επικαλείται και προσκομίζει, τους ... και ..., μεταξύ άλλων, να υπογράψουν εγγυητικές μέχρι του ποσού των 100.000,00 ευρώ. Περαιτέρω, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η εκδότρια ασφαλιστική εταιρεία βεβαίωσε την εγκυρότητα και γνησιότητα της εγγυητικής επιστολής, σύμφωνα με σχετικό προσκομιζόμενο έγγραφο, ενώ, κατά τους ισχυρισμούς της, η αναθέτουσα αρχή παρέλειψε να επικοινωνήσει με τον φορέα έκδοσης της εγγύησης για την επιβεβαίωση της εγκυρότητάς της. Επικουρικά, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η εταιρεία με την επωνυμία ... έχει πληρεξουσιότητα από την ... να την αντιπροσωπεύει στην Ελλάδα για την έκδοση εγγυήσεων συμμετοχής.

**9.** Η αναθέτουσα αρχή αντιτάσσει στα παραπάνω με τις απόψεις της ότι η προσκομιζόμενη εγγύηση φέρεται να έχει εκδοθεί από την εταιρεία ..., διότι επ' αυτής έχει τεθεί η σφραγίδα της εταιρείας και οι υπογραφές των ... και ... που φαίνεται να ενεργούν υπό τις ιδιότητές τους ως Διευθύνων Σύμβουλος και Εκτελεστικός Διευθυντής της εταιρείας αντίστοιχα. Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή προβάλλει ότι η παραπάνω εταιρεία δεν αποτελεί πιστωτικό ίδρυμα ούτε ασφαλιστική εταιρεία κατά την έννοια των διατάξεων του ν. 4364/2016, αλλά ασφαλιστικό πράκτορα και, κατά συνέπεια, δεν έχει κατά νόμο δικαίωμα έκδοσης εγγυήσεων συμμετοχής. Κατά τους ισχυρισμούς της, η ... δεν έχει ούτε εξουσία έκδοσης εγγυήσεων αντί της ..., αλλά μόνο εξουσία διενέργειας προπαρασκευαστικών ενεργειών προς έκδοση εγγυήσεων, σύμφωνα με το προσκομισθέν από την προσφεύγουσα πληρεξούσιο με ημερομηνία 8/5/2023.

## Αριθμός απόφασης: 962/2024

Εξάλλου, η αναθέτουσα αρχή προβάλλει ότι η προσκομισθείσα με την προδικαστική προσφυγή Πράξη Διοίκησης της ... με αριθμό 233/15-11-2023 δεν μπορεί να ληφθεί υπόψη, διότι υποβλήθηκε με τη μορφή απλού αντιγράφου ιδιωτικού εγγράφου, χωρίς νόμιμη επικύρωση, ενώ δεν έχει δημοσιευθεί και στο Μητρώο Εφόρου Εταιρειών της Κυπριακής Δημοκρατίας. Σε κάθε δε περίπτωση, κατά τους ισχυρισμούς της αναθέτουσας αρχής, ούτε από την πράξη αυτή προκύπτει εξουσία των προαναφερθέντων προσώπων να υπογράφουν εγγυήσεις για λογαριασμό της .... Τέλος, η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι δεν προκύπτει ότι οι ... και ... έχουν την ιδιότητα του ασφαλιστικού πράκτορα, ώστε να νομιμοποιούνται να εκπροσωπούν ασφαλιστικές εταιρείες, με αποτέλεσμα να μη διασφαλίζεται η δέσμευση της ... έναντι του Πανεπιστημίου ....

**10.** Από τον συνδυασμό των προπαρατεθεισών διατάξεων των άρθρων 2.1.5 και 3.1.2.1 της Διακήρυξης, οι οποίες αντιστοιχούν προς τις διατάξεις των άρθρων 72 και 98 παρ. 1 περ. δ' ν. 4412/2016, προκύπτει ότι δικαίωμα έκδοσης εγγυήσεων συμμετοχής έχουν μεταξύ άλλων, οι ασφαλιστικές εταιρείες που λειτουργούν στην Ευρωπαϊκή Ένωση. Οι εγγυήσεις πρέπει να περιέχουν τα στοιχεία του άρθρου 2.1.5 της Διακήρυξης, μεταξύ των οποίων και τον εκδότη τους. Τέλος, το άρθρο 3.1.2.1 της Διακήρυξης επιβάλλει τον έλεγχο γνησιότητας της εγγύησης συμμετοχής με απευθείας επικοινωνία της αναθέτουσας αρχής με τον εκδότη. Η υποχρέωση αυτή, η οποία προβλέπεται στην παραπάνω διάταξη του άρθρου 98 ν. 4412/2016, εισήχθη αρχικά με το άρθρο 70 ν. 4313/2014 (Α' 261), σύμφωνα με την αιτιολογική έκθεση του οποίου *«με αυτή τη ρύθμιση προβλέπεται ρητά ο έλεγχος της γνησιότητας των εγγυητικών επιστολών συμμετοχής και καλής εκτέλεσης, καθώς υπάρχουν πολλές καταγγελίες προσκόμισης πλαστών εγγυήσεων από συμμετέχοντες και αναδόχους δημοσίων έργων»*. Με τον τρόπο, επομένως, αυτό, εξακριβώνεται η γνησιότητα και εγκυρότητα της εγγύησης και, συνακόλουθα, η δέσμευση του της εγγύησης έναντι της αναθέτουσας αρχής.

**11.** Από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού προκύπτει ότι η προσφεύγουσα υπέβαλε με τον φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής εγγύηση συμμετοχής με αριθμό ... της ασφαλιστικής εταιρείας ... που εδρεύει στην ..., στην οποία αναφέρονται τα εξής: *«Έχουμε την τιμή να σας γνωρίσουμε ότι εμείς, η 'Ασφαλιστική Εταιρεία ... (www.....net) εγγυώμεθα διά της παρούσα*

## **Αριθμός απόφασης: 962/2024**

εγγυητικής επιστολής ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα παραιτούμενοι του δικαιώματος της διαιρέσεως και διζήσεως μέχρι του ποσού των ευρώ 205,00€ (ΔΙΑΚΟΣΙΩΝ ΠΕΝΤΕ ΕΥΡΩ) υπέρ της Εταιρείας ... .. για τη συμμετοχή της στον Ηλεκτρονικό Δημόσιο Ανοιχτό Διαγωνισμό για την 'Προμήθεια Επιστημονικού – Ερευνητικού – Εργαστηριακού Εξοπλισμού' έτους 2023 και συγκεκριμένα συμμετοχή για τα είδη με Α/Α 9, 10, 13, 14, 15, 17, 19, 102, 104, 106, 112 και 120 σύμφωνα με την υπ' αρ. πρωτ. ... Διακήρυξή σας με Α/Α/ΕΣΗΔΗΣ .... .. Επιβεβαιώνουμε ότι ο κίνδυνος όσον αφορά την Εγγυητική Επιστολή ασφαλίζεται μέσω της ασφαλιστικής ... εγκεκριμένη και καταχωρημένη στην Τράπεζα της Ελλάδος (<https://www.bankofgreece.gr/kiries-leitourgies/epopteia/epopteia-idiwtikhs-asfalishs/epixeirhseis-idiwtikhs-asfalishs/eswterikh-idiwtikhs-asfalishs?PIFID=...>) για τον κλάδο 15 'Εγγυήσεις'. Για τον Ασφαλιστή ..., οι νομίμως προς τούτο εξουσιοδοτημένοι, δυνάμει της από 15/11/2022 Πράξης Διοικήσεως με Αριθμό 233, ..., Διευθύνων Σύμβουλος, ..., Εκτελεστικός Διευθυντής».

**12.** Από το περιεχόμενο της παραπάνω εγγυητικής επιστολής, η οποία περιέχει τα απαιτούμενα από τη Διακήρυξη στοιχεία - πράγμα το οποίο δεν αμφισβητείται, άλλωστε, από την αναθέτουσα αρχή - προκύπτει ότι εκδότρια της και εγγυήτρια είναι η ασφαλιστική εταιρεία με έδρα την ... .., η οποία δραστηριοποιείται στην Ελλάδα, μεταξύ άλλων και στον κλάδο των εγγυήσεων, και εποπτεύεται από την Τράπεζα της Ελλάδος, σύμφωνα με τα στοιχεία του ιστοτόπου της, στον οποίο οδηγεί και ο παρατιθέμενος στο σώμα της εγγυητικής επιστολής σύνδεσμος. Η εγγυητική υπογράφεται από δύο (2) πρόσωπα που ενεργούν, όπως ρητά αναφέρεται στο σώμα της, κατ' εξουσιοδότηση της εκδότριας, σύμφωνα με την Πράξη Διοίκησης με αριθμό 233/15-11-2022. Και ναι μεν στην εγγυητική επιστολή αναφέρεται η ιδιότητα των υπογραφόντων ... και ... στην ..., αλλά από τα στοιχεία της δεν προκύπτει ότι αυτή έχει εκδοθεί από την παραπάνω εταιρεία μεσιτείας ασφαλίσεων, αφού ρητά αναφέρεται ως εγγυήτρια και ασφαλιζούσα τον κίνδυνο η ..., η οποία ως ασφαλιστική εταιρεία με έδρα στην Ευρωπαϊκή Ένωση νομιμοποιείται να εκδίδει εγγυήσεις συμμετοχής στον προκείμενο διαγωνισμό. Από δε τη διατύπωση που προηγείται των υπογραφών των ... και ... («Για τον Ασφαλιστή ..., οι νομίμως προς τούτο εξουσιοδοτημένοι, δυνάμει της από 15/11/2022



## **Αριθμός απόφασης: 962/2024**

*Πράξης Διοικήσεως με Αριθμό 233»)* προκύπτει σαφώς ότι τα παραπάνω πρόσωπα ενήργησαν στο όνομα και για λογαριασμό της ...

**13.** Με τα παραπάνω δεδομένα, η απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας είναι μη νόμιμη και αντίθετη προς τη Διακήρυξη. Ειδικότερα, δεν συνιστά λόγο απόρριψης της προσφοράς η μη υπογραφή της εγγυητικής επιστολής από τον νόμιμο εκπρόσωπο ή διευθυντή της εκδότριας, όπως αναφέρεται στην προσβαλλόμενη, αφού ο νόμος και η Διακήρυξη δεν απαγορεύουν να εκδίδεται αυτή από άλλα εξουσιοδοτημένα πρόσωπα, ούτε επιβάλλουν να προσκομίζονται με την προσφορά τα στοιχεία νομιμοποίησης των προσώπων αυτών, όπως αβάσιμα ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της. Άλλωστε, όπως προαναφέρθηκε, η εξουσιοδότηση των υπογραφόντων την επίμαχη εγγυητική επιστολή αναφερόταν ρητά στο σώμα της, οπότε η αναθέτουσα αρχή είχε τη δυνατότητα να ζητήσει διευκρινίσεις ως προς αυτή ή/και την προσκόμισή της, σύμφωνα με το άρθρο 102 ν. 4412/2016, αφού το στοιχείο αυτό δεν απαιτείτο να προσκομίζεται από τους διαγωνιζόμενους και μάλιστα με ποινή την απόρριψη της προσφοράς.

**14.** Εξάλλου, για την επιβεβαίωση της δέσμευσης του εκδότη της εγγυητικής επιστολής και τη διασφάλιση της αναθέτουσας αρχής προβλέπεται από τις προπαρατεθείσες διατάξεις του νόμου και της Διακήρυξης η υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής να επικοινωνεί απευθείας με αυτόν, προκειμένου να επιβεβαιώσει την εγκυρότητα και τη γνησιότητά της. Επομένως, στην προκειμένη περίπτωση, η αναθέτουσα αρχή έχει το δικαίωμα και την υποχρέωση να επικοινωνήσει σχετικά απευθείας με την εγγυήτρια ..., τα στοιχεία επικοινωνίας της στην έδρα της αναφέρονται στην εγγυητική επιστολή, χωρίς στην επικοινωνία αυτή να απαιτείται να μεσολαβήσουν τα φυσικά πρόσωπα που υπογράφουν την εγγυητική επιστολή ή η .... Κατά συνέπεια, ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής, η οποία δεν προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου να προέβη στην παραπάνω επικοινωνία, ότι, με το παραπάνω περιεχόμενο της εγγυητικής επιστολής δεν διασφαλίζονται τα συμφέροντά της, πρέπει να απορριφθεί.

**15.** Περαιτέρω, η νομική φύση και η δραστηριότητας της .. είναι νομικά αδιάφορη, διότι, όπως προαναφέρθηκε, από την εγγύηση συμμετοχής δεν προκύπτει ότι αυτή είναι η εγγυήτρια, ούτε ότι τα παραπάνω φυσικά πρόσωπα ενήργησαν για λογαριασμό της. Ομοίως, είναι νομικά αδιάφορη η ιδιότητα των

## **Αριθμός απόφασης: 962/2024**

υπογραφόντων νομικών προσώπων ως πρακτόρων ή συμβούλων ασφαλίσεων, διότι, όπως προαναφέρθηκε, δεν υπέγραψαν την εγγυητική επιστολή με οποιαδήποτε τέτοια ιδιότητα, αλλά ενεργώντας στο όνομα και για λογαριασμό της ....

**16.** Επειδή, κατόπιν των παραπάνω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να οριστεί η επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου στην προσφεύγουσα.

### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 7 Ιουνίου 2024 και εκδόθηκε στις 27 Ιουνίου 2024, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ**