

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 10 Ιανουαρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Πρόεδρος, Μαρία Βύρρα, Μέλος και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος και Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την από 6-12-2021 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 2329/17.12.2021 Προδικαστική Προσφυγή της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στα ... (... αρ. ...), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του Δήμου ..., ΟΤΑ α' βαθμού (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), που εδρεύει στη ... (... αρ. ...), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της παρεμβαίνουσας ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «...» και το διακριτικό τίτλο «...» (εφεξής η «παρεμβαίνουσα»), που εδρεύει στη ... του Δήμου ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή της, η προσφεύγουσα διώκει την ακύρωση της, κοινοποιηθείσας στις 24-11-2021 μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ και με αριθ. 359/2021 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ... (απόσπασμα εκ των Πρακτικών της 43^{ης}/16-11-2021 Συνεδρίασης), με την οποία εγκρίθηκε το Πρακτικό Ι της Επιτροπής Διαγωνισμού περί αποσφράγισης δικαιολογητικών συμμετοχής και οικονομικών προσφορών (εφεξής η «προσβαλλόμενη πράξη ή απόφαση»), καθ' ο μέρος έγιναν δεκτές οι προσφορές των δύο πρώτων σε σειρά μειοδοσίας συνδιαγωνιζομένων εταιρειών, άνευ κλήσης τους προς παροχή εξηγήσεων κατ' ά. 88 παρ. 5^α του ν. 4412/2016 και ανεδείχθη προσωρινή ανάδοχος η παρεμβαίνουσα εταιρεία, στο πλαίσιο Ανοιχτού Δημόσιου Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού άνω των ορίων για την επιλογή αναδόχου εκτέλεσης του έργου «ΒΕΛΤΙΩΣΗ ΑΓΡΟΤΙΚΗΣ ΟΔΟΠΟΙΙΑΣ ΔΗΜΟΥ ...», προϋπολογισμού 7.983.870,97€ (άνευ ΦΠΑ), που εστάλη για

δημοσίευση στην ΕΕΕΕ στις 27-8-2021, καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 27-8-2021 με μοναδικό ΑΔΑΜ ... και στο ΕΣΗΔΗΣ, υπό τον συστημικό αριθμό ...

Με την παρέμβασή της, η παρεμβαίνουσα αιτείται την απόρριψη της προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε, πληρώθηκε και δεσμεύθηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 του π.δ. 39/2017 (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., ύψους 15.000€, όπως προκύπτει από την εκτύπωση της σχετικής σελίδας της Γ.Γ.Π.Σ. με την ένδειξη «δεσμευμένο»).

2. Επειδή, δυνάμει της με αριθ. ... Διακήρυξης, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε διεθνή, ανοιχτό, ηλεκτρονικό Διαγωνισμό άνω των ορίων για την επιλογή αναδόχου εκτέλεσης του έργου «ΒΕΛΤΙΩΣΗ ΑΓΡΟΤΙΚΗΣ ΟΔΟΠΟΙΙΑΣ ΔΗΜΟΥ ...», προϋπολογισμού (άνευ ΦΠΑ), 7.983.870,97€, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, μόνο βάσει τιμής. Η προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη για δημοσίευση στην Υπηρεσία εκδόσεων της ΕΕ στις 27-8-2021, ενώ το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 27-8-2021 με μοναδικό ΑΔΑΜ .. και στο ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε τον συστημικό αριθμό Το αντικείμενο της σύμβασης είναι, κατά το άρθρο 11.3 της Διακήρυξης, η εκτέλεση εργασιών κατασκευής και βελτίωσης τμημάτων του αγροτικού οδικού δικτύου του Δήμου ... Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, ορίστηκε στο άρθρο 1.5 της Διακήρυξης, η 19-10-2021. Στον διεξαχθέντα διαγωνισμό, υπέβαλαν προσφορά έξι (6) οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων και η προσφεύγουσα, η προσφορά της οποίας έλαβε α/α συστήματος Με από 12-11-2021 Πρακτικό Ι της Επιτροπής του Διαγωνισμού περί αποσφράγισης και αξιολόγησης Δικαιολογητικών Συμμετοχής και Οικονομικής Προσφοράς κρίθηκαν αποδεκτές οι προσφορές όλων των συμμετεχουσών εταιρειών και αναδείχθηκε πρώτη σε σειρά

μειοδοσίας και προσωρινή ανάδοχος η παρεμβαίνουσα εταιρεία, ενώ η προσφεύγουσα κατατάχθηκε τρίτη. Ακολούθως, το άνω Πρακτικό της Επιτροπής εγκρίθηκε με την προσβαλλόμενη εκτελεστή πράξη της αναθέτουσας αρχής.

3. Επειδή ο διαγωνισμός ως εκ του αντικειμένου του (έργο), της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης (άνευ Φ.Π.Α.), της φύσης της αναθέτουσας αρχής και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθ. 345 του ν. 4412/2016, η δε Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

4. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε σε όλους τους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 24-11-2021 και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 6-12-2021, ήτοι εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την άνω κοινοποίηση της προσβαλλομένης απόφασης *(δοθέντος ότι η 4^η-12-2021 συνέπιπτε με εξαιρετέα ημέρα – Σάββατο, οπότε μετατίθεται για την αμέσως επόμενη εργάσιμη ημέρα)*, ενώ επίσης έγινε χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017 και η προσφυγή είναι νομίμως υπογεγραμμένη.

5. Επειδή με κατ' αρχάς έννομο συμφέρον η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης απόφασης, αφού συμμετείχε στον υπό κρίση διαγωνισμό υποβάλλοντας παραδεκτή προσφορά, η οποία και κατατάχθηκε τρίτη στο σχετικό Πίνακα μειοδοσίας, ισχυριζόμενη ότι μη νομίμως έγινε αποδεκτή η προσφορά του συνόλου των λοιπών συνδιαγωνιζομένων εταιριών, που προηγούνται αυτής στον πίνακα μειοδοσίας, άνευ προηγούμενης κλήσης τους για παροχή εξηγήσεων κατά το άρθρο 88 του Ν. 4412/2016, ως ισχύει, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην Προσφυγή της.

6. Επειδή η αναθέτουσα αρχή προέβη στις 14-12-2021 στην προβλεπόμενη, από το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017, κοινοποίηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, ο

οποίος μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της, προκειμένου να ασκήσει ενδεχομένως το δικαίωμα παρέμβασής του.

7. Επειδή με την υπ' αριθ. 3246/2021 Πράξη του Προέδρου του 3ου Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

8. Επειδή η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε στις 17-12-2021 μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ σε όλες τις συμμετέχουσες εταιρείες και στην ΑΕΠΠ τις με αρ. πρωτ. 22271/17.12.2021 απόψεις της σχετικά με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή.

9. Επειδή, εν γένει παραδεκτώς και εμπροθέσμως, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017 παρεμβαίνει η παρεμβαίνουσα, καθόσον η υπό εξέταση προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή σε όλους τους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 14.12.2021, οπότε και εκκινεί η προβλεπόμενη δεκαήμερη προθεσμία και η εν λόγω παρέμβαση κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 23.12.2021, και με προφανές έννομο συμφέρον, αφού συμμετείχε στο διαγωνισμό με παραδεκτή προσφορά και ως αναδειχθείσα προσωρινή ανάδοχος επιδιώκει τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης.

10. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του παρόντος Κλιμακίου, είναι τύποις παραδεκτή και πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της.

11. Επειδή με την υπό εξέταση προσφυγή της, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι μη νομίμως η Επιτροπή του Διαγωνισμού, κατόπιν της αποσφράγισης και αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των οικονομικών προσφορών των διαγωνιζομένων εισηγήθηκε την ανάδειξη ως προσωρινής αναδόχου της πρώτης μειοδότης, κρίνοντας ότι *«από τη σύγκριση των οικονομικών προσφορών ...δεν υπάρχουν ασυνήθιστα χαμηλές προσφορές κατά την έννοια του άρθρου 88 του Ν. 4412/2016»*. Ειδικότερα, προβάλλει ότι όπως προκύπτει από τις εκπτώσεις των έξι υποβληθεισών προσφορών, ο μέσος όρος αυτών ανέρχεται σε 22,02% και ως εκ τούτου οι

δύο πρώτες κατά σειρά μειοδοσίας προσφορές εμφανίζουν απόκλιση μεγαλύτερη των δέκα (10) ποσοστιαίων μονάδων από το μέσο όρο των προσφορών, οπότε σύμφωνα με το άρθρο 88 παρ. 5^α του Ν. 4412/2016, ως ισχύει η Επιτροπή του Διαγωνισμού όφειλε να ζητήσει από τις άνω εταιρείες να εξηγήσουν την προσφερθείσα εκ μέρους τους έκπτωση, η δε παράλειψη αυτή καθιστά ακυρωτέα την προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής.

12. Επειδή στο άρθρο 88 του Ν. 4412/2016, ως ισχύει μετά την τροποποίησή του με το άρθρο 32 του ν. 4782/2021 (με έναρξη ισχύος την 1.6.2021) ορίζεται ότι: «1. Όταν οι προσφορές φαίνονται ασυνήθιστα χαμηλές σε σχέση με τα έργα, τα αγαθά ή τις υπηρεσίες, οι αναθέτουσες αρχές απαιτούν 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 πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής. 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. 2. Οι εξηγήσεις της παρ. 1 μπορεί να αφορούν ιδίως: 3. Η αναθέτουσα αρχή αξιολογεί τις παρεχόμενες πληροφορίες, σε συνεννόηση με τον προσφέροντα. Μπορεί να απορρίψει την προσφορά μόνο εάν τα παρεχόμενα στοιχεία δεν εξηγούν κατά τρόπο ικανοποιητικό το χαμηλό επίπεδο της τιμής ή του κόστους που προτείνεται, λαμβανομένων υπόψη των στοιχείων που αναφέρονται στην παρ. 2. Οι αναθέτουσες αρχές απορρίπτουν την προσφορά, εάν διαπιστώσουν ότι η προσφορά είναι ασυνήθιστα χαμηλή, διότι δεν συμμορφώνεται με τις ισχύουσες υποχρεώσεις της παρ. 2 του άρθρου 18. 4.ή. 5.....
5α. Στις δημόσιες συμβάσεις έργων, μελετών, παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, ως ασυνήθιστα χαμηλές προσφορές, σε κάθε περίπτωση, τεκμαίρονται προσφορές που υποβάλλονται σε διαγωνισμό και 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. Οι παρεχόμενες εξηγήσεις του οικονομικού φορέα, ιδίως ως προς τον προσδιορισμό οικονομικών μεγεθών, με τις οποίες ο προσφέρων διαμόρφωσε την προσφορά του, αποτελούν δεσμευτικές συμφωνίες και τμήμα της σύμβασης ανάθεσης που δεν μπορούν να μεταβληθούν καθ' όλη τη διάρκεια εκτέλεσης της σύμβασης. 6. Με απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Επενδύσεων για δημόσιες συμβάσεις προμήθειας αγαθών και παροχής γενικών υπηρεσιών, του Υπουργού Υποδομών και Μεταφορών για δημόσιες συμβάσεις έργων, μελετών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών και του Υπουργού Υγείας για δημόσιες συμβάσεις προμήθειας ιατροτεχνολογικών αγαθών και παροχής συναφών υπηρεσιών, μπορεί να ορίζονται η μέθοδος και τα κριτήρια, δυνάμει των οποίων μία προσφορά κρίνεται ως ασυνήθιστα χαμηλή, καθώς και ο τρόπος σύνδεσης των κριτηρίων αξιολόγησης των ασυνήθιστα χαμηλών προσφορών με μηχανισμούς καταγραφής τιμών, όπως τα παρατηρητήρια τιμών. Με την ανωτέρω προβλεπόμενη απόφαση δύναται να ορίζονται οι προϋποθέσεις βάσει των οποίων η αναθέτουσα αρχή μπορεί να παρεκκλίνει από την εφαρμογή κάποιων εκ των αναφερόμενων σε αυτήν κριτηρίων».

13. Επειδή η νέα παρ. 5α του άρθρου 88 για τον εντοπισμό των ασυνήθιστα χαμηλών προσφορών εισάγει ως τεκμήριο την απόκλιση κατά δέκα (10) μονάδες από το μέσο όρο του συνόλου των εκπτώσεων των παραδεκτών προσφορών που υποβλήθηκαν. Ήτοι κάθε προσφορά που αποκλίνει περισσότερο από δέκα (10) ποσοστιαίες μονάδες από το μέσο όρο των παραδεκτών προσφορών, τεκμαίρεται ασυνήθιστα χαμηλή και ο οικονομικός φορέας καλείται να παράσχει εξηγήσεις. Το παραπάνω τεκμήριο δεν έχει ως συνέπεια τον αυτόματο αποκλεισμό του οικονομικού φορέα (αυτό θα ήταν αντίθετο και προς το ενωσιακό δίκαιο), αλλά την κλήση σε παροχή εξηγήσεων. Σημειώνεται ότι, ανεξαρτήτως της συνδρομής ή μη του τεκμηρίου, διατηρείται η δυνατότητα της αναθέτουσας αρχής να καλεί σε εξηγήσεις οικονομικούς φορείς των οποίων οι προσφορές παρουσιάζουν μικρότερη ή καθόλου απόκλιση από το παραπάνω όριο.

14. Επειδή στην ανάλυση συνεπειών ρύθμισης του ν. 4782/2021 αναφέρεται στο άρθρο 32 ότι «...Με το άρθρο 32 τροποποιείται το άρθρο 88

του ν. 4412/2016. Ειδικότερα, προτείνεται η λήψη δέσμης μέτρων για να καταπολεμηθεί το φαινόμενο των ασυνήθιστα χαμηλών προσφορών, που οδηγεί σε υποκοστολογημένες προσφορές με συνακόλουθη αδυναμία ολοκλήρωσης του έργου και εμφάνιση σοβαρών ποιοτικών προβλημάτων, ενώ συγχρόνως διογκώνεται το φαινόμενο των συμπληρωματικών συμβάσεων. **Στο πλαίσιο αυτό καθορίζεται ένα συνδυασμένο όριο έκπτωσης άνω του οποίου ο οικονομικός φορέας υποχρεούται μετά από πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής να υποβάλλει έγγραφες εξηγήσεις, τυχόν δε άρνησή του επάγεται την κήρυξη της προσφοράς του ως απαράδεκτης και καταπίπτει η εγγυητική επιστολή συμμετοχής.** Συγκεκριμένα στις δημόσιες συμβάσεις έργων, μελετών, παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, ως ασυνήθιστα χαμηλές προσφορές, σε κάθε περίπτωση, τεκμαίρονται προσφορές που υποβάλλονται σε διαγωνισμό και εμφανίζουν απόκλιση μεγαλύτερη των δέκα (10) ποσοστιαίων μονάδων από τον μέσο όρο του συνόλου των εκπτώσεων των παραδεκτών προσφορών που υποβλήθηκαν, ενώ δύναται η αναθέτουσα αρχή να κρίνει και άλλες προσφορές με μικρότερη ή και καθόλου έκπτωση ως ασυνήθιστα χαμηλές. Προσθέτως, ρητά πλέον προβλέπεται ότι τα οικονομικά στοιχεία των εξηγήσεων που παραθέτει προς την αναθέτουσα αρχή αποτελούν δεσμευτική συμφωνία και τα εν λόγω στοιχεία δεν δύνανται να μεταβληθούν σε μεταγενέστερο χρόνο»

15. Επειδή στην προκείμενη περίπτωση, η πρώτη σε σειρά μειοδοσίας εταιρεία και νυν παρεμβαίνουσα ... προσέφερε ποσοστό έκπτωσης 42,10%, η δεύτερη σε σειρά μειοδοσίας εταιρεία ... προσέφερε ποσοστό έκπτωσης 33,47%, η προσφεύγουσα (καταταγείσα τρίτη σε σειρά μειοδοσίας) προσέφερε έκπτωση 23,20 %, η τέταρτη σε σειρά μειοδοσίας εταιρεία ... προσέφερε έκπτωση 14,26%, η πέμπτη σε σειρά μειοδοσίας εταιρεία ... προσέφερε ποσοστό έκπτωσης 11,02 % και τέλος η έκτη σε σειρά μειοδοσίας εταιρεία ... προσέφερε ποσοστό έκπτωσης 7,78%. Ο μέσος όρος του συνόλου των εκπτώσεων των άνω παραδεκτών προσφορών (42,40%, 33,47%, 23,20%, 14,26%, 11,02% και 7,78%) ανέρχεται σε 22,02%. Ως εκ τούτου οι προσφορές των δύο πρώτων σε μειοδοσία εταιρειών όντως παρουσιάζουν απόκλιση μεγαλύτερη των 10 ποσοστιαίων μονάδων σε σχέση

με τον μέσο όρο του συνόλου των εκπτώσεων, συνεπώς η αναθέτουσα αρχή όφειλε να τους καλέσει προς παροχή εξηγήσεων, σύμφωνα με το τεκμήριο περί ασυνήθιστα χαμηλών προσφορών που εισήχθη με το νέο άρθρο 5^α του ν. 4412/2016, κατά τα βασίμως προβαλλόμενα από την προσφεύγουσα. Άλλωστε, η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της, ουδέν αντίθετο αναφέρει παρά μόνον ότι δεν τελούσε σε γνώση της νέας ρύθμισης, και ότι κρίνοντας επί τη βάσει των εν εξελίξει έργων που εκτελούνται στο Δήμο, που φέρουν υψηλότερες εκπτώσεις, δεν θεώρησε ότι στην παρούσα διαγωνιστική διαδικασία υπεβλήθησαν ασυνήθιστα χαμηλές προσφορές.

16. Επειδή οι ισχυρισμοί της παρεμβαίνουσας περί απαραδέκτου της υπό εξέταση προσφυγής, λόγω εκπρόθεσμης άσκησής της, είναι απορριπτέοι, δοθέντος ότι αποδεικνύεται κατά τα ανωτέρω η εμπρόθεσμη και παραδεκτή άσκησή της, ενώ ομοίως, απορριπτέοι τυγχάνουν και οι ισχυρισμοί της περί της κρίσης της αναθέτουσας αρχής, καθώς ως η τελευταία συνομολογεί στις απόψεις της δεν τελούσε σε γνώση της νέας ρύθμισης του άρθρου 5^α.

17. Επειδή, κατ' ακολουθίαν η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, καθ' ο μέρος έγιναν άνευ ετέρου δεκτές και δεν εκλήθησαν προς παροχή εξηγήσεων οι δύο πρώτες σε σειρά μειοδοσίας συμμετέχουσες εταιρείες, κατ' ά. 88 παρ. 5^α του Ν. 4412/2016. Επειδή η παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί. Να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη πράξη της αναθέτουσας αρχής, καθ' ο μέρος έκανε άνευ ετέρου δεκτές τις προσφορές των δύο πρώτων σε σειρά μειοδοσίας εταιρειών και άνευ προηγούμενης κλήσης τους προς παροχή εξηγήσεων κατά το άρθρο 88 παρ. 5^α του ν. 4412/2016, ως ισχύει. Να αναπεμφθεί δε η υπόθεση στην αναθέτουσα, προκειμένου να προβεί σε όσα κατά τα ανωτέρω παρέλειψε, καλώντας τις δύο πρώτες σε σειρά μειοδοσίας εταιρείες προς παροχή εξηγήσεων κατά το άρθρο 88 παρ. 5^α του ν. 4412/2016, ως ισχύει.

18. Επειδή, κατόπιν της ανωτέρω σκέψης, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να επιστραφεί κατά τις διατάξεις των άρθρων 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του π.δ/τος 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Αριθμός Απόφασης: 136/2022

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη με αριθ. 359/2021 απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά το σκεπτικό της παρούσας, ήτοι καθ' ο μέρος έκανε δεκτές άνευ ετέρου και άνευ κλήσης τους προς παροχή εξηγήσεων ως προς το ύψος της προσφερθείσας έκπτωσης, κατ' άρθρο 88 παρ. 5^α του ν. 4412/2016 ως ισχύει, τις προσφορές των δύο πρώτων σε σειρά μειοδοσίας εταιρειών.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 10 Ιανουαρίου 2022 και εκδόθηκε στις 28 Ιανουαρίου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

ΜΙΧΑΗΛ ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ

ΕΥΑΓΓΕΛΙΑ ΠΕΤΡΟΥ