

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

ΜΟΝΟΜΕΛΕΣ ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα του στις 16 Αυγούστου 2021.

Για να αποφασίσει σχετικά με την από 07.07.2021 με ΓΑΚ 1348/07.07.2021 Προδικαστική Προσφυγή του Οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στην οδό ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

κατά της «.....», όπως νομίμως εκπροσωπείται [εφεξής η αναθέτουσα αρχή].

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η με αριθμό 991/28.6.2021 απόφαση της αναθέτουσας αρχής καθώς και η συμπροσβαλλόμενη υπ' αριθ. 853/15.6.2021 απόφαση, με τις οποίες απορρίφθηκε η προσφορά της.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, με ηλεκτρονικό κωδικό, ποσού €600,00.

2. Επειδή, με την υπ'αριθμ. πρωτ. ... και ΑΔΑΜΔιακήρυξη, προκηρύχθηκε δημόσιος ανοικτός διαγωνισμός κάτω των ορίων με αντικείμενο την «Παροχή υπηρεσιών καθαρισμού του Διοικητηρίου της Περιφερειακής Ενότητας ...» διάρκειας 20 μηνών , ήτοι 4μηνο 2021,12μηνο2022 και 4μηνο 2023, με έναρξη την ημερομηνία λήξης της προηγούμενης σύμβασης 25-8-2021. Προθεσμία παραλαβής προσφορών ορίσθηκε η 25-2-2021 και ώρα 23:59μ.μ. Η διαδικασία ορίσθηκε να διενεργηθεί με χρήση πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) και έλαβε Α/Α Συστήματος

3. Επειδή, με την υπ' αριθ. 991/28.6.2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, τροποποιήθηκε η υπ' αριθ. 853/2021

Αριθμός απόφασης: 1440/2021

απόφαση της ίδιας Επιτροπής και οριστικοποιήθηκε η έγκριση της με αριθ. πρωτ. οικ 161105/1.6.2021 εισήγησης του Τμήματος Προμηθειών Π.Ε. ... με την οποία εγκρίθηκε το από 3-3-2021 έως 28-5-2021 πρακτικό συνεδρίασης Επιτροπής Διαγωνισμού και απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας διότι δεν αναγράφεται ο όρος «ανέκκλητα» στην υπ. αρ. ... Εγγυητική Επιστολή συμμετοχής της έτσι όπως αυτή εκδόθηκε από την Εθνική Τράπεζα.

4. Επειδή, εμπρόθεσμα και μετ' εννόμου συμφέροντος η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της ως άνω προσβαλλόμενης Απόφασης καθώς, από τον ηλεκτρονικό τόπο του αντίστοιχου δημόσιου Διαγωνισμού, αποδεικνύεται πως αυτή κοινοποιήθηκε ηλεκτρονικά στους προσφέροντες, στις 30.06.2021, ώστε η κατ' αυτής στρεφόμενη Προδικαστική Προσφυγή να έχει κατατεθεί, μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» στο ΕΣΗΔΗΣ στις 07.07.2021, εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 361 παρ. 1 περ. (α) Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. (α) Κανονισμού.

5. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, κοινοποίησε στις 07.07.2021 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, ο οποίος μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της και απέστειλε στην ΑΕΠΠ τις από 15.07.2021 απόψεις της σχετικά με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, ζητώντας παράλληλα την απόρριψή της, τις οποίες απόψεις κοινοποίησε στην προσφεύγουσα αυθημερόν.

6. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣτΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ VI Τμήμα Πράξεις 78/2007, 19/2005, 31/2003 κ.λπ.), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (ΣτΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ), αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Επειδή, κατά την ερμηνεία των όρων κάθε Διακήρυξης ο ερμηνευτής του δικαίου πρέπει να αναζητείτο πραγματικό νόημα των ενσωματωμένων σε αυτή κανόνων με αφετηρία τη λεκτική, ήτοι γραμματική διατύπωσή τους (γραμματική ερμηνευτική μέθοδος).

9. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον μοναδικό λόγο της υπό κρίση

Αριθμός απόφασης: 1440/2021

προσφυγής της ισχυρίζεται ότι πρέπει να γίνει δεκτή η προσφορά της διότι σύμφωνα με την από 15.02.2021 Διευκρίνιση της αναθέτουσας αρχής ορίστηκε ότι «...για τη συμμετοχή στον εν λόγω Διαγωνισμό γίνονται δεκτές εγγυητικές επιστολές από κάθε πιστωτικό ίδρυμα όπως εκδίδεται από αυτό», με αποτέλεσμα να υποβάλει την υπ. αρ. Εγγυητική Επιστολή συμμετοχής της έτσι όπως αυτή εκδόθηκε από την Εθνική Τράπεζα και να μην αναγράφεται σε αυτή ο όρος «ανέκκλητα»

10. Επειδή, ύστερα από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης, των απόψεων της αναθέτουσας αρχής προκύπτουν τα ακόλουθα σχετικά με τον ως άνω λόγο: Η αναθέτουσα αρχή με την από 15.02.2021 διευκρίνισή της με θέμα «Παροχή διευκρινίσεων- επί σύνταξης οικονομικής προσφοράς επί του Διαγωνισμού καθαριότητας αρ. ΕΣΗΔΗΣ:.....», την οποία κοινοποίησε στις 22.02.2021 μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ σε όλους τους συμμετέχοντες ανέφερε σχετικά με την έκδοση των εγγυητικών επιστολών συμμετοχής ότι «...για τη συμμετοχή στον εν λόγω Διαγωνισμό γίνονται δεκτές εγγυητικές επιστολές από κάθε πιστωτικό ίδρυμα όπως εκδίδεται από αυτό».

Ακολουθώντας την ως άνω διευκρίνιση η προσφεύγουσα ορθώς υπέβαλε πρότυπο έντυπο έκδοσης εγγυητικής της Εθνικής Τράπεζας, στο οποίο δεν αναφερόταν ο όρος «ανέκκλητα». Εάν η αναθέτουσα αρχή επιθυμούσε η εγγυητική επιστολή να έχει ορισμένο τύπο και να αναγράφει συγκεκριμένους όρους, τότε όφειλε να επισυνάψει στα προς υποβολή έγγραφα πρότυπο εγγυητικής επιστολής και να μην παραθέσει την ως άνω διευκρίνιση. Σε κάθε περίπτωση εξαιτίας της αοριστίας που προκάλεσε η διευκρίνιση αυτή στους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς, η αναθέτουσα αρχή εάν είχε αμφιβολίες σχετικά με την έκταση της δέσμευσης του εγγυητή τότε όφειλε να καλέσει την προσφεύγουσα σύμφωνα με το άρθρο 102 Ν.4412/2016 για διευκρινήσεις. Κατόπιν των ανωτέρω ο υπό κρίση λόγος είναι βάσιμος και πρέπει να γίνει δεκτός.

11. Επειδή, κατ' ακολουθία, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή

12. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το Παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να επιστραφεί (άρθρο 363 Ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά το μέρος που απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό της παρούσης

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 16 Αυγούστου 2021 και εκδόθηκε στις 3 Σεπτεμβρίου 2021 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

ΧΡΗΣΤΟΣ ΣΩΚΟΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΞΕΝΟΣ