

Η

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

3ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε την 14-12-2021 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος Πρόεδρος και Εισηγητής, Μαρία Βύρρα και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 16-11-2021 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 2152/17-11-2021 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «....», νόμιμα εκπροσωπούμενου.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «...», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Και του από 29-11-2021, κατόπιν της από 17-11-2021 κοινοποίησης της προσφυγής, παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα «....», νομίμως εκπροσωπούμενου

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση των από 8-11-2021 κοινοποιηθεισών, υπ' αριθ. 294 και 325/2021 Αποφάσεων Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος κρίθηκε δεκτός ο παρεμβαίνων, στο πλαίσιο της διαδικασίας για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης για Υπηρεσίες, εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 150.000 ευρώ που δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με Μοναδικό ΑΔΑΜ την 23-7-2021 και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α Η αναθέτουσα υποβάλλει τις από 23-11-2021 Απόψεις της.

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής κατεβλήθη κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ. και ποσού 750 ευρώ.
2. Επειδή, στο πλαίσιο διαδικασίας εμπίπτουσας στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ λόγω αξίας και χρόνου δημοσίευσης, μετ' εννόμου συμφέροντος και

εμπρόθεσμα ασκείται η προσφυγή του δεύτερου αποδεκτού μειοδότη κατά της εκτελεστής πράξης περάτωσης σταδίων δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών και οικονομικών προσφορών και κατά της συγκοινοποιηθείσας στον προσφεύγοντα το πρώτον την 8-11-2021, εκτελεστής πράξης περάτωσης σταδίου δικαιολογητικών κατακύρωσης, καθ' ο μέρος κρίθηκε δεκτός, ο εμπροθέσμως και μετ' εννόμου συμφέροντος, κατά παρέκταση στην επόμενη εργάσιμη από την 27-11-2021, ημέρα, παρεμβαίνων. Επομένως, η προσφυγή και η παρέμβαση πρέπει να γίνουν τυπικά δεκτές και να εξετασθούν περαιτέρω κατ' ουσία.

3. Επειδή, ο παρεμβαίνων υπέβαλε την από 10-8-2021 εγγυητική συμμετοχής της ALPHA BANK, ποσού 3.000 ευρώ και με ρητή διάρκεια ισχύος ως και 16-3-2022. Ο δε όρος 2.2.2 της διακήρυξης ορίζει ότι «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 αντιστοιχεί στο 2% επί της προϋπολογισθείσας δαπάνης χωρίς Φ.Π.Α. με στρογγυλοποίηση προς τα πάνω, για τα τμήματα που συμμετέχουν. Αναλυτικά ανά ομάδα το ποσό της εγγύησης ανέρχεται όπως παρακάτω: Ομάδα 1 : 700,00 €, Ομάδα 2 : 1500,00 €, Ομάδα 3 : 400,00 €, Ομάδα 4 : 400,00 €. 2.2.2 ... Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς του άρθρου 2.4.5 της παρούσας, ήτοι μέχρι 16/03/2021, άλλως η προσφορά απορρίπτεται. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν από τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τους προσφέροντες να παρατείνουν, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής.» Ο δε όρος 2.4.5 ορίζει ότι «Οι υποβαλλόμενες προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους οικονομικούς φορείς για διάστημα έξι (6) μηνών από την επόμενη της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών», ενώ η καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών είχε οριστεί για την 16-8-2021. Επομένως, η ελάχιστη διάρκεια ισχύος προσφορών ορίστηκε ως την 16-2-2022. Άρα, η κατά τον όρο 2.2.2.2 ισχύς εγγυητικής συμμετοχής, θα έπρεπε να διαρκεί 30 ημέρες μετά την από 16-2-2022 λήξη ισχύος προσφορών, ήτοι ως

18-3-2022. Ο δε όρος 2.2.2.2 αναφέρει όμως, ως χρόνο λήξης ισχύος εγγυητικής συμμετοχής την 16-3-2021, χρόνος που είναι προδήλως κατανοητός ως 16-3-2022, δεδομένου ότι η διακήρυξη δημοσιεύθηκε την 23-7-2021. Τούτο δεν αναιρείται από το ήδη σε αυτή πρόδηλο περί του έτους (2021 αντί 2022) σφάλμα, το οποίο είναι τόσο προφανές, ώστε να μην αναιρεί την εύλογη πεποίθηση περί ορισμού ως απαιτούμενης σε κάθε περίπτωση, ημέρας και μήνα, ισχύος εγγυητικής ως την 16/3 (2022). Συνεπώς, υπάρχει αντίφαση μεταξύ των δύο όρων, αφού η εκ της αναθέτουσας ορισθείσα ημερομηνία λήξης ισχύος εγγυητικής, που συνιστά ειδική πρόβλεψη, δεν αποκρίνεται στην 30^η ημέρα από την 16-8-2021, πλην όμως, η ως άνω αντίφαση δεν δύναται, βάσει της αρχής της χρηστής διοίκησης και της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης των διοικουμένων, να αντιταχθεί έναντι των διαγωνιζομένων, οι οποίοι ευλόγως αναμενόταν να λάβουν ως άνευ ετέρου ορθή και σε κάθε περίπτωση επαρκή, τη συμμόρφωση με την ειδική εκ της αναθέτουσας απαίτηση για συγκεκριμένη ισχύ προσφοράς, σε ειδικό περί τέτοιας ημερομηνίας όρο. Άρα, το σύνολο των ισχυρισμών της προσφυγής είναι απορριπτέοι.

4. Επειδή, συνεπεία των ανωτέρω, πρέπει να απορριφθεί η Προδικαστική Προσφυγή. Να γίνει δε δεκτή η Παρέμβαση.

5. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη πρέπει να καταπέσει το παράβολο.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται την Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε, αποφασίσθηκε και εκδόθηκε στις 14-12-2021.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΜΙΧΑΛΗΣ ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΕΥΑΓΓΕΛΙΑ ΠΕΤΡΟΥ