

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΜΟΝΟΜΕΛΕΣ ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 08 Ιανουαρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Μαρία Βύρρα- Μέλος και Εισηγήτρια, υπό την ιδιότητά του ως Μονομελούς Κλιμακίου.

Για να εξετάσει την από 31.01.2022 προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Α.Ε.Π.Π. 180/31.01.2022 της εταιρείας με την επωνυμία «...», όπως νόμιμα εκπροσωπείται (εφεξής «η προσφεύγουσα»).

Κατά του «...» (εφεξής «η αναθέτουσα αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να γίνει δεκτή η προδικαστική προσφυγή της και να ακυρωθεί η υπ'αριθμό Φ.831/ΑΔ.46/650/Σ.174/18-01-2022 απόφαση του Διοικητή της αναθέτουσας αρχής (εφεξής η «προσβαλλόμενη») δυνάμει της οποίας αποφασίσθηκε η έγκριση και αποδοχή του από 13-01-2022 Πρακτικού της Επιτροπής Διενέργειας του διαγωνισμού και η απόρριψη της προσφοράς της διότι α) δεν προσκόμισε εγκαίρως και πριν την ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης των δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς, την απαιτούμενη πρωτότυπη εγγυητική επιστολή συμμετοχής και β) δεν ανάρτησε εγκαίρως, ήτοι πριν την ημερομηνία και ώρα αποσφράγιση των δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς, στη λειτουργικότητα «Επικοινωνία» της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ το αποδεικτικό κατάθεσης σε υπηρεσίες ταχυδρομείου-ταχυμεταφορών, προκειμένου να ενημερώσει την αναθέτουσα αρχή για την έγκαιρη αποστολή της πρωτότυπης εγγύησης συμμετοχής.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια,

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την υπ' αριθμό ... Διακήρυξη προκηρύχθηκε ανοιχτός, ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την προμήθεια ψηφιακού ακτινοσκοπικού c-arm, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής και με προϋπολογισθείσα δαπάνη 89.900,00 ευρώ με ΦΠΑ και 72.500 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Η Διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 29-11-2021 με ΑΔΑΜ: ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) (Συστημικός Αριθμός ...).

2. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί νόμιμο παράβολο κατά τις διατάξεις του άρθρου 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο αυτομάτου δέσμευσης με κωδικό ... ύψους €600,00), το οποίο υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, ήτοι 72.500 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

3. Επειδή, η υπό εξέταση προσφυγή, ενόψει του αντικειμένου του διαγωνισμού, της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2017, καθώς και του χρόνου δημοσίευσης της Διακήρυξης, σύμφωνα με τα άρθρα 5 περ. β), 61 παρ. 1, 376 και 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Βιβλίου ΙV του Ν. 4412/2016 και στην καθ' ύλην και κατά χρόνο αρμοδιότητα της Α.Ε.Π.Π.

4. Επειδή, η προσφυγή έχει κατατεθεί νομίμως και εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, το άρθρο 4 παρ. 1 περ. α) και το άρθρο 8 παρ. 3 του Π.Δ. 39/2017, καθώς η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 22/01/2022, οπότε και έλαβε γνώση αυτής η προσφεύγουσα και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 31/01/2022,

κοινοποιήθηκε, δε, με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην Α.Ε.Π.Π. από την προσφεύγουσα αυθημερόν.

5. Επειδή, μετ' εννόμου συμφέροντος ασκεί η προσφεύγουσα την προδικαστική προσφυγή, καθώς έχει συμμετάσχει στον διαγωνισμό και, επομένως, εύλογα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που απορρίπτει την προσφορά της.

6. Επειδή, με το από 03/02/2022 έγγραφό της η αναθέτουσα αρχή υπέβαλε εμπροθέσμως τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής. Τις ως άνω απόψεις η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε αφενός στην ΑΕΠΠ και αφετέρου στους διαγωνιζόμενους μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 03/02/2022. Περαιτέρω υπέβαλε εμπροθέσμως και τις από 11/02/2022 εμπροθέσμως τις συμπληρωματικές απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής. Τις ως άνω απόψεις η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε αφενός στην ΑΕΠΠ και αφετέρου στους διαγωνιζόμενους μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 14/02/2022.

7. Επειδή, στις 01/02/2022 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού προς κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1α του ΠΔ 39/2017.

8. Επειδή, στον εν θέματι διαγωνισμό συμμετείχαν κατατέθηκαν δύο προσφορές, της προσφεύγουσας και της εταιρίας "...". Με το από 13.01.2022 πρακτικό αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών, η αρμόδια Επιτροπή διενέργειας του Διαγωνισμού διαπίστωσε αφενός ότι κατατέθηκε εμπρόθεσμα και σε έντυπη μορφή ο φάκελος των δικαιολογητικών του οικονομικού φορέα "...” και αφετέρου ότι η προσφεύγουσα: α) δεν προσκόμισε εγκαίρως και πριν την ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης των δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς, την απαιτούμενη πρωτότυπη εγγυητική επιστολή συμμετοχής και β) δεν ανάρτησε εγκαίρως, ήτοι πριν την ημερομηνία και ώρα αποσφράγιση των δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς, στη λειτουργικότητα «Επικοινωνία» της πλατφόρμας του

ΕΣΗΔΗΣ το αποδεικτικό κατάθεσης σε υπηρεσίες ταχυδρομείου-ταχυμεταφορών, προκειμένου να ενημερώσει την αναθέτουσα αρχή για την έγκαιρη αποστολή της πρωτότυπης εγγύησης συμμετοχής. Περαιτέρω η Επιτροπή του Διαγωνισμού εισηγήθηκε την απόρριψη των δικαιολογητικών συμμετοχής και ως εκ τούτου της προσφοράς της προσφεύγουσας ως απαράδεκτης στο σύνολό της. Με την προσβαλλόμενη εγκρίθηκε η απόρριψη των δικαιολογητικών συμμετοχής και η απόρριψη της προσφοράς στο σύνολό της ως απαράδεκτης της προσφοράς της προσφεύγουσας.

9. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Επομένως, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητας των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

10. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 25 και απόφαση SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, SC

Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 27). 26. Επειδή, περαιτέρω επιβάλλεται η εφαρμογή των όρων της διακήρυξης κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construction Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

11. Επειδή η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, ΣΤΕ 111/2006, 597/2007 κ.ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, Β΄ Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

12. Επειδή, εξάλλου, σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως «με ποινή αποκλεισμού...», «με ποινή απαραδέκτου....», «οι συμμετέχοντες πρέπει...» ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ 70/2002).

13. Επειδή στο άρθρο 2.2.2. της Διακήρυξης ορίζεται ότι: *«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».*

14. Επειδή, στο άρθρο 2.4.2.9 της Διακήρυξης ορίζεται ότι: *«Οι πρωτότυπες εγγυήσεις συμμετοχής, πλην των εγγυήσεων που εκδίδονται*

ηλεκτρονικά, προσκομίζονται με ευθύνη του Οικονομικού φορέα, σε κλειστό φάκελο, στον οποίο αναγράφεται ο αποστολέας, τα στοιχεία του παρόντος διαγωνισμού και ως παραλήπτης η Επιτροπή Διαγωνισμού, 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. Η προσκόμιση των εγγυήσεων συμμετοχής πραγματοποιείται είτε με κατάθεση του ως άνω φακέλου στη γραμματεία του Νοσοκομείου, είτε με την αποστολή του ταχυδρομικώς, επί αποδείξει. Το βάρος απόδειξης της έγκαιρης προσκόμισης φέρει ο οικονομικός φορέας. Το εμπρόθεσμο αποδεικνύεται με την επίκληση του αριθμού πρωτοκόλλου ή την προσκόμιση του σχετικού αποδεικτικού αποστολής κατά περίπτωση. Στην περίπτωση που επιλεγεί η αποστολή του φακέλου της εγγύησης συμμετοχής ταχυδρομικώς, ο οικονομικός φορέας αναρτά, εφόσον δεν διαθέτει αριθμό έγκαιρης εισαγωγής του φακέλου του στο πρωτόκολλο της αναθέτουσας αρχής, το αργότερο έως την ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης των προσφορών, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία», το σχετικό αποδεικτικό στοιχείο προσκόμισης (αποδεικτικό κατάθεσης σε υπηρεσίες ταχυδρομείου- ταχυμεταφορών), προκειμένου να ενημερώσει την αναθέτουσα αρχή περί της τήρησης της υποχρέωσής του σχετικά με την (εμπρόθεσμη) προσκόμιση της εγγύησης συμμετοχής του στον παρόντα διαγωνισμό.»

15. Επειδή, στο άρθρο 2.4.6 της διακήρυξης ορίζεται ότι «Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία αποκλίνει από απαράβατους όρους περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, ή δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται στην παρούσα και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς),...».

16. Επειδή στο άρθρο 3.1.1.1 της Διακήρυξης τιτλοφορούμενο ως «Ηλεκτρονική αποσφράγιση προσφορών» ορίζεται ότι: «Το πιστοποιημένο στο

ΕΣΗΔΗΣ, για την αποσφράγιση των προσφορών αρμόδιο όργανο της Αναθέτουσας Αρχής, ήτοι η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού, εφεξής ΕΔΔ, προβαίνει στην έναρξη της διαδικασίας ηλεκτρονικής αποσφράγισης των φακέλων των προσφορών, κατά το άρθρο 100 του ν. 4412/2016, ακολουθώντας τα εξής στάδια: **3.1.1.1 Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπό)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» την 12η Ιανουαρίου 2022, ημέρα Τετάρτη και ώρα 09:00 πμ[...]**».

17. Επειδή, στο άρθρο 3.1.2.1 της Διακήρυξης ορίζεται ότι: «[...]Ειδικότερα : α) Η Επιτροπή Διαγωνισμού (ΕΔΔ) 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, Σελίδα 51 μέχρι την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, είτε του πρωτοτύπου της έντυπης εγγύησης συμμετοχής, μέχρι την ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης, η ΕΔΔ 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 ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ. Κατά της εν λόγω απόφασης χωρεί προδικαστική προσφυγή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παράγραφο 3.4 της παρούσας[...]

18. Επειδή, στο άρθρο 2.4.2.7 της Διακήρυξης ορίζεται: «[...]Σε περίπτωση μη υποβολής ενός ή περισσότερων από τα ως άνω στοιχεία και δικαιολογητικά που υποβάλλονται σε έντυπη μορφή, πλην της πρωτότυπης εγγύησης συμμετοχής, η αναθέτουσα αρχή δύναται να ζητήσει τη συμπλήρωση και υποβολή τους, σύμφωνα με το άρθρο 102 του ν. 4412/2016».

19. Επειδή, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα εξής: Η προσφεύγουσα απέστειλε την 11/01/2022 (βλ. συνημμένο 3 προσφυγής, αποδεικτικό της εταιρίας ταχυμεταφορών «...») με εταιρία ταχυμεταφορών

φυσικό φάκελο στον οποίο περιλαμβάνονταν η εγγύηση συμμετοχής της. Στο σώμα του ανωτέρω αποδεικτικού της «...» αναγράφονται, μεταξύ άλλων, επί λέξει τα εξής: «...ΠΑΡΑΛΑΒΗ ΑΠΟ ΑΠΟΣΤΟΛΕΑ ..., 11/01/2022 στις 17:16...Η ΑΠΟΣΤΟΛΗ ΠΑΡΑΔΟΘΗΚΕ ΠΑΡΑΛΗΠΤΗΣ: ..., ... 12/01/2022 ώρα 11:10». Η δε προσφεύγουσα στην προσφυγή της αναφέρει ότι ο φάκελος στον οποίο εσωκλείονταν η πρωτότυπη εγγυητική επιστολή παρεδόθη στη γραμματεία του ... την 12.01.2021 και ώρα 11.40 και έλαβε αριθμό πρωτοκόλλου ... Όμως σύμφωνα με το άρθρο 2.4.2.9 της Διακήρυξης οι πρωτότυπες εγγυήσεις συμμετοχής προσκομίζονταν με ευθύνη του οικονομικού φορέα σε κλειστό φάκελο το αργότερο πριν την ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης των προσφορών που ορίζεται στην παρ. 3. 1 της Διακήρυξης, άλλως η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη μετά από γνώμη της Επιτροπής Διαγωνισμού. Η ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης των προσφορών κατά το άρθρο 3.1 της Διακήρυξης ήταν η **12η Ιανουαρίου 2022, ημέρα Τετάρτη και ώρα 09:00 πμ.** Εφόσον λοιπόν ο φυσικός φάκελος με την επίμαχη εγγυητική συμμετοχής της προσφεύγουσας παραδόθηκε στη γραμματεία του Νοσοκομείου την 12.01.2022 και περί ώρα 11:10, -αν και η προσφεύγουσα αναφέρει ώρα 11:40 πμ, και πάντως παραδόθηκε σε κάθε περίπτωση μετά τις 09:00 πμ-, προκύπτει ότι παραδόθηκε εκπρόθεσμα αφού το άρθρο 2.4.2.9 της Διακήρυξης ρητά προέβλεπε ότι οι πρωτότυπες εγγυήσεις συμμετοχής προσκομίζονται με ευθύνη του οικονομικού φορέα το αργότερο πριν την ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης, η οποία ήταν η 09:00 πμ, των προσφορών που ορίζεται στην παρ. 3. 1 της Διακήρυξης. Περαιτέρω η προσφεύγουσα, ενώ παρέδωσε στην εταιρία ταχυμεταφορών τον επίμαχο φυσικό φάκελο την 11.01.2022 χωρίς να διαθέτει ακόμα (την 11.01.2022) αριθμό έγκαιρης εισαγωγής του φακέλου στο πρωτόκολλο της αναθέτουσας αρχής, όπως όριζε το άρθρο 2.4.2.9, δεν ανάρτησε μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ το αποδεικτικό κατάθεσης υπηρεσιών ταχυμεταφορών της εταιρίας «...», όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, αλλά και συνομολογεί η προσφεύγουσα στην προσφυγή της. Επομένως, η προσφεύγουσα παρέβη όρους της Διακήρυξης που είχαν τεθεί επί ποινή αποκλεισμού, όπως προκύπτει

από τη διατύπωση αυτών, και νομίμως απορρίφθηκε με την προσβαλλόμενη η προσφορά της με την αιτιολογία αυτή. Άλλωστε, σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως «με ποινή αποκλεισμού...», «με ποινή απαραδέκτου....», «οι συμμετέχοντες πρέπει...» ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ 70/2002). Περαιτέρω, απορριπτέοι ως αβάσιμοι τυγχάνουν οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας πως η αναθέτουσα όφειλε να την καλέσει σε διευκρινίσεις προκειμένου να συμπληρώσει την προσφορά της με την κατάθεση του σχετικού συνοδευτικού δελτίου αποστολής, καθώς στο άρθρο 2.4.2.7 της Διακήρυξης ορίζεται: πως «[...]Σε περίπτωση μη υποβολής ενός ή περισσότερων από τα ως άνω στοιχεία και δικαιολογητικά που υποβάλλονται σε έντυπη μορφή, πλην της πρωτότυπης εγγύησης συμμετοχής, η αναθέτουσα αρχή δύναται να ζητήσει τη συμπλήρωση και υποβολή τους, σύμφωνα με το άρθρο 102 του ν. 4412/2016». Ενόψει, λοιπόν, των ανωτέρω εκτεθέντων, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας τυγχάνουν απορριπτέοι.

20. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

21. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέβαλε η προσφεύγουσα, κατά τις διατάξεις του άρθρων 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 08 Μαρτίου 2022 και εκδόθηκε στις 28 Μαρτίου 2022 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

**ΤΟ ΜΕΛΟΣ ΕΑΔΗΣΥ
(ΠΡΩΗΝ ΑΕΠΠ)
ΜΑΡΙΑ ΒΥΡΡΑ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΣΩΚΡΑΤΗΣ ΤΣΑΠΑΛΙΑΡΗΣ**