

Η

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

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 12 Μαρτίου 2021 με την εξής σύνθεση: Χρήστος Σώκος Πρόεδρος Μιχαήλ Διαθεσόπουλος Εισηγητής και Αγγελική Πουλοπούλου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 19-2-2021 Προδικαστικής Προσφυγής με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 391/22-2-2021 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενου.

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

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της από 11-2-2021 κοινοποιηθείσας υπ' αρ. ...Απόφασης Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας, αφενός στο σύνολο της, αφετέρου και ιδίως καθ' ο μέρος διέταξε την κατάπτωση της εγγυητικής συμμετοχής του προσφεύγοντος, στο πλαίσιο της επιμέρους εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 168.522,00 ευρώ, ΟΜΑΔΑΣ Α της διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης για την Προμήθεια Ελαστικών – Αεροθαλάμων Οχημάτων & Μηχανημάτων, αθροιστικής εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 209.878,00 ευρώ, που προκηρύχθηκε με τη με αρ. ...διακήρυξη, η οποία δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με Μοναδικό ΑΔΑΜ ... την 11-8-2020 και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α

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 το κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ. ...και ποσού 842,61 ευρώ.

2. Επειδή, στο πλαίσιο διαδικασίας εμπίπτουσας λόγω εκτιμώμενης αξίας και χρόνου δημοσίευσης στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ εμπροθέσμως ασκείται, την 19-1-2021 Προσφυγή κατά της από 11-2-2021 κοινοποιηθείσας πράξης περί συμμόρφωσης με την Απόφαση ΑΕΠΠ 271/2021 και κατάπτωσης της εγγυητικής συμμετοχής του προσφεύγοντος. Η αναθέτουσα υποβάλλει τις από 26-2-2021 Απόψεις της και ο προσφεύγων το από 7-3-2021 Υπόμνημά του. Με τη δε Απόφαση ΑΕΠΠ 271/2021, ακυρώθηκε η Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος κρίθηκε αποδεκτός ο προσφεύγων και αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος στην ΟΜΑΔΑ ... της διαδικασίας, ως και καθ' ο μέρος είχε αποκλειστεί και από τις 3 ΟΜΑΔΕΣ της διαδικασίας, ο τότε προσφεύγων οικονομικός φορέας Συνεπεία δε τούτου και συμφώνως και με το αρ. 367 παρ. 3 Ν. 4412/2016 περί συμμόρφωσης με τις Αποφάσεις της ΑΕΠΠ, η αναθέτουσα με την νυν προσβαλλομένη έκρινε τα εξής «Συμμορφώνεται με τη με αρ. 217/2021 απόφαση της ΑΕΠΠ, με την οποία ακυρώνει τη με αρ. ...απόφαση της Ο.Ε., κατά το μέρος που απέρριψε την προσφορά του οικονομικού φορέα «...» για τις ... ομάδες και κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα ...» και αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος της ομάδας ..., στον ανοικτό ηλεκτρονικό δημόσιο διαγωνισμό, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση την τιμή, για την εκτέλεση της προμήθειας: «Ελαστικά – Αεροθάλαμοι Οχημάτων & Μηχανημάτων» προϋπολογισμού δαπάνης 209.878 € πλέον Φ.Π.Α, σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν. 2. Αποκλείει τον οικονομικό φορέα ...», για τους λόγους που αναφέρονται στην απόφαση της ΑΕΠΠ. 3. Την κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής της ...» ποσού 2.098,78 €, σύμφωνα με το άρθρο 72 παρ. 1α του Ν. 4412/2016. 4. Αποδέχεται την προσφορά του οικονομικού φορέα ... για τις 3 ομάδες της μελέτης 5. Αναδεικνύει τον οικονομικό φορέα ..., προσωρινό ανάδοχο του διαγωνισμού, βάσει των αναλυτικά αναφερομένων στο πρακτικό Νο ...της επιτροπής διαγωνισμού και της με αρ. 217/2021 απόφασης της ΑΕΠΠ, και για τις τρεις ομάδες της μελέτης του διαγωνισμού, ο οποίος προσέφερε το συνολικό ποσό των 204.904,00 € πλέον ΦΠΑ και αναλυτικά ως εξής: Α) Για την ομάδα ... (...) το ποσό των 164.628,00 € πλέον ΦΠΑ Β) Για την ομάδα ... (...) το ποσό των 8.810,00 € πλέον ΦΠΑ Γ) Για την ομάδα ... (... – ...) το ποσό των 31.466,00 € πλέον ΦΠΑ. 6. Κατά τα λοιπά ισχύει η με αρ. ...απόφαση.». Συνεπώς, κατά την

ανωτέρω απόφαση, ο οικονομικός φορέας ... κατέστη αποδεκτός στις ...ΟΜΑΔΕΣ της διαδικασίας, απεκλείσθη ο νυν προσφεύγων στην ΟΜΑΔΑ ... αυτής, ορίστηκε ο ..., συνεπεία ακριβώς της ακύρωσης του αποκλεισμού του στις ... ΟΜΑΔΕΣ, ως και του αποκλεισμού του προσφεύγοντος στην ΟΜΑΔΑ ..., ως προσωρινός ανάδοχος και των ... ΟΜΑΔΩΝ και περαιτέρω διετάχθη η κατάπτωση της εγγυητικής συμμετοχής του νυν προσφεύγοντα. Επομένως, η νυν προσβαλλομένη, πέραν της κατάπτωσης της εγγυητικής του νυν προσφεύγοντα, ουδέν νέο έκρινε σε σχέση με την Απόφαση ΑΕΠΠ 271/2021, δεν προέβη σε οιαδήποτε νέα αιτιολογία και κρίση σε σχέση με όσα είχαν ήδη κριθεί δια της Απόφασης ...Οικονομικής Επιτροπής, ως και της Απόφασης ΑΕΠΠ 271/2021 που ήδη εν μέρει ακύρωσε αυτή και κατ' αποτέλεσμα, δεν περιέχει κανένα διαφορετικό ή νέο περιεχόμενο σε σχέση με την τελευταία, επαναλαμβάνει δε απλά το διατακτικό της τελευταίας και απλώς κατά δεσμία αρμοδιότητα και αναγκαίως κατόπιν ακύρωσης αποκλεισμού του ... και ακύρωσης αποδοχής του ..., που εξάλλου μετείχε μόνος την ΟΜΑΔΑ ..., προέβη σε ανάδειξη του πρώτου ως προσωρινού αναδόχου, είναι δε ως εκ τούτου όλως βεβαιωτική και μη εκτελεστή. Περαιτέρω, δεδομένων των ανωτέρω, όπως και ότι η Απόφαση ΑΕΠΠ 271/2021 ήδη προσβλήθηκε, όπως ο προσφεύγων επικαλείται ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Πειραιώς, μετ' αυτής συμπροσβαλλομένης, κατ' άρ. 372 παρ. 1 Ν. 4412/2016 ως μεταγενέστερης συναφούς πράξης της αναθέτουσας που εκδόθηκε προ της συζήτησης της με ANM 47/12-2-2021 Αίτησης Αναστολής, και της νυν προσβαλλομένης, προκύπτει ότι ουδεμία αυτοτελής βλάβη του προσφεύγοντα προκύπτει από την τελευταία σε σχέση με όποια βλάβη ήδη υπέρστη δια της Απόφασης ΑΕΠΠ 271/2021, στην οποία απλώς συμμορφώνεται, πέραν του ζητήματος της εγγυητικής, η αναθέτουσα με τη νυν προσβαλλομένη, ενώ άλλωστε τυχόν αναστολή ή και περαιτέρω ακύρωση της Απόφασης ΑΕΠΠ 271/2021, θα επιφέρει και αυτόθροη ακύρωση της νυν προσβαλλομένης, χωρίς καν χρεία αυτοτελούς προσβολής της με προδικαστική προσφυγή. Συνεπώς, ο προσφεύγων απαραδέκτως στρέφεται κατά της νυν προσβαλλομένης συμμορφωτικής πράξης της αναθέτουσας σε Απόφαση της ΑΕΠΠ, αφενός λόγω έλλειψης εννόμου συμφέροντος, αφετέρου λόγω μη εκτελεστότητας αυτής, καθ' ο μέρος απλώς συμμορφώνεται με την Απόφαση της ΑΕΠΠ, ενώ άλλωστε, ο προσφεύγων δεν προβάλλει κανένα ισχυρισμό κατά της αποδοχής του ... στην ΟΜΑΔΑ ..., επί τη βάσει τυχόν οψιγενών γεγονότων που δεν ελήφθησαν υπόψη ή

δεν προϋπήρχαν προ της Απόφασης Οικονομικής Επιτροπής ...ούτε κατά της ανάδειξης του ως προσωρινού αναδόχου, επί τη βάση τυχόν εσφαλμένης εφαρμογής του κριτηρίου ανάθεσης και ενώ κάθε άλλος διαγωνιζόμενος στην ΟΜΑΔΑ ...είχε ήδη αποκλεισθεί και δεν αμφισβήτησε τον αποκλεισμό του, με συνέπεια κατ' ακύρωση της αποδοχής του νυν προσφεύγοντος στην ΟΜΑΔΑ .. και του αποκλεισμού του ... και στις ... ΟΜΑΔΕΣ, ο τελευταίος απέμεινε ούτως ή άλλως μόνος αποδεκτός διαγωνιζόμενος στην ΟΜΑΔΑ ... και άρα, δεν τίθεται θέμα μη ανάδειξης του ως προσωρινού αναδόχου, συνεπεία απλώς και μόνο όσων ήδη η Απόφαση ΑΕΠΠ 271/2021 έκρινε. Τούτο ενώ στις ΟΜΑΔΕΣ ... και ..., ο προσφεύγων δεν υπέβαλε προσφορά και ο ..., κατ' αποκλεισμό άλλων διαγωνιζομένων που δεν αμφισβήτησαν τον αποκλεισμό τους, απέμεινε μόνος αποδεκτός διαγωνιζόμενος, ενώ δια της Απόφασης Οικονομικής Επιτροπής ..., η διαδικασία για αυτές τις ΟΜΑΔΕΣ είχε ματαιωθεί ως άγονη και άρα, προεχόντως ο προσφεύγων και εκ τούτου, ουδόλως έχει έννομο συμφέρον για την προσβολή των οικείων περί των ως άνω ... ομάδων, κεφαλαίων της προσβαλλομένης. Τούτο ενώ άλλωστε, σε αντίθεση με τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος, ουδεμία διάταξη νόμου ή αρχή των δημοσίων συμβάσεων επιβάλλει στην αναθέτουσα να αναμείνει τυχόν άσκηση Αίτησης Αναστολής ή Ακύρωσης κατ' Απόφασης της ΑΕΠΠ, ως και την επί τέτοιας Αίτησης, Απόφαση, προ της συμμόρφωσης με την Απόφαση της ΑΕΠΠ, ως και για την περαιτέρω πρόοδο της διαδικασίας, εφόσον άλλωστε, δεν υφίσταται περί τούτου, ήδη εκδοθείσα προσωρινή διαταγή του αρμοδίου δικαστηρίου. Εξάλλου, η προθεσμία άσκησης αίτησης αναστολής κατ' Απόφασης της ΑΕΠΠ, ως και η συζήτηση και η αναμονή εκδόσεως Απόφασης επί τέτοιας αίτησης, ούτως ή άλλως κωλύουν τη σύναψη της σύμβασης, κατ' άρ. 372 παρ. 4 Ν. 4412/2016 και άρα, οιαδήποτε ενδιάμεση πρόοδος της διαδικασίας δεν δύναται, εκτός αν το δικαστήριο άρει το οικείο κώλυμα, να άγει σε ολοκλήρωση της διαδικασίας και βλάβη του προσφεύγοντος που καθιστά αλυσιτελή τη δικαστική του προστασία. Περαιτέρω, η όποια πρόοδος της διαδικασίας με ανάδειξη έτερου οικονομικού φορέα ως προσωρινού ή οριστικού αναδόχου, χωρίς όμως δυνατότητα υπογραφής της σχετικής σύμβασης, δεν δύναται παρά να διακινδυνεύσει αποκλειστικά την αναθέτουσα και τον έτερο διαγωνιζόμενο, προσωρινό ή οριστικό ανάδοχο, εξ ασκόπου υποβολής και αξιολόγησης δικαιολογητικών κατακύρωσης, καθώς αν τυχόν η αίτηση αναστολής γίνει δεκτή και δεδομένου του κωλύματος

σύναψης σύμβασης, κάθε ενδιάμεση πρόοδος της διαδικασίας θα ανασταλεί ομοίως, ακριβώς εξαιτίας της αναστολής της Απόφασης ΑΕΠΠ που αποτέλεσε το έρεισμα της και πάντως δεν θα δύναται να άγει σε σύναψη της σύμβασης, ενώ αν συνεχίσει γίνει δεκτή και η Αίτηση Ακύρωσης, τότε κάθε πράξη της ενδιάμεσης προόδου, θα απωλέσει το νόμιμο έρεισμα της και χωρίς να είναι δυνατόν ενδιάμεσως να έχει καταλήξει σε σύναψη της σύμβασης, θα καταστεί ομοίως ακυρωτέα ή ανακλητέα από την αναθέτουσα κατά δεσμία αρμοδιότητα της, χωρίς ούτως να δύναται να βλάψει τον αιτούντα αναστολή και ακύρωση της οικείας Απόφασης ΑΕΠΠ και εν προκειμένω τον προσφεύγοντα. Κατά τα λοιπά, απαραδέκτως ο προσφεύγων προβάλλει οιονδήποτε ισχυρισμό του κατά της κρίσης της ΑΕΠΠ στην Απόφαση 271/2021, καθώς τέτοιοι ισχυρισμοί προβάλλονται αποκλειστικά ενώπιον του αρμοδίου δικαστηρίου, αφού άλλωστε οι Αποφάσεις της ΑΕΠΠ δεν προσβάλλονται δια προδικαστικής προσφυγής και οι όποιοι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος περί των ισχυρισμών του τότε προσφεύγοντος κατά της τότε αποδοχής του, στο πλαίσιο της Απόφασης Οικονομικής Επιτροπής ...ήταν προβλητέοι και προβλήθηκαν στο πλαίσιο της εξέτασης της προσφυγής του τότε προσφεύγοντος ..., επί της οποίας εκδόθηκε η Απόφαση ΑΕΠΠ 271/2021, ενώ επιπλέον αυτού η ΑΕΠΠ δεσμεύεται εκ των Αποφάσεων της στο πλαίσιο της ίδιας διαδικασίας και έως τυχόν εκ δικαστικής Απόφασης, αναστολή ή ακύρωση αυτών. Πλην όμως, ειδικώς το κεφάλαιο της νυν προσβαλλομένης περί κατάπτωσης εγγυητικής συμμετοχής του νυν προσφεύγοντος, ουδόλως απορρέει εξ ευθείας συμμόρφωσης της αναθέτουσας με την ως άνω Απόφαση ΑΕΠΠ, η οποία ουδόλως διέταξε ή έκρινε οτιδήποτε σχετικά με την εγγυητική αυτή, παρά η αναθέτουσα έκρινε αυτή ως αποτέλεσμα της απόρριψης της προσφοράς του προσφεύγοντος. Συνεπώς, δεδομένου και του προδήλου της βλάβης του προσφεύγοντος εξ αυτής της κατάπτωσης, η προσφυγή πρέπει, ειδικώς όσον αφορά το ανωτέρω περί εγγυητικής συμμετοχής, κεφάλαιο της προσβαλλομένης, να γίνει τυπικά δεκτή και να εξετασθεί περαιτέρω κατ' ουσία, ενώ κατά τα λοιπά είναι απορριπτέα ως अपαράδεκτη.

3. Επειδή, κατ' άρ. 72 παρ. 1 περ. α' Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «Η εγγύηση συμμετοχής καταπίπτει, αν ο προσφέρων αποσύρει την προσφορά του κατά τη διάρκεια ισχύος αυτής, παρέχει ψευδή στοιχεία ή πληροφορίες που αναφέρονται στα άρθρα 73 έως 78, δεν προσκομίσει εγκαίρως τα προβλεπόμενα στα έγγραφα

της σύμβασης δικαιολογητικά ή δεν προσέλθει εγκαίρως για υπογραφή της σύμβασης.», τα ανωτέρω δε, επιρρωνύονται και επεξηγούνται και δια του περί δικαιολογητικών κατακύρωσης, άρ. 103 παρ. 3-5 Ν. 4412/2016 που ορίζει ότι «3. Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 είναι ψευδή ή ανακριβή, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί ... 4. Αν ο προσωρινός ανάδοχος δεν υποβάλει στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, ... 5. Αν από τα παραπάνω δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74 ή η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και τα άρθρα 75, 76 και 77, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί...». Ο δε νυν προσφεύγων κρίθηκε δια της Απόφασης ΑΕΠΠ 271/2021 ως αποκλειστέος στο στάδιο των τεχνικών προσφορών και δη, διότι δεν υπέβαλε με την προσφορά του, πιστοποιητικά ISO του κατασκευαστή των εξ αυτού συγκεκριμένα προσφερόμενων ελαστικών, ενώ αυτά που υπέβαλε αφορούσαν άλλον παραγωγό που δεν παράγει πάντως τα συγκεκριμένα προσφερόμενα υλικά (τούτο δε προέκυψε, σε αντίθεση με τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος, όχι βάσει απλώς όσων επικλήθηκε ο τότε προσφεύγων, αλλά βάσει επισήμων καταλόγων αναρτημένων στο διαδίκτυο με τα συγκεκριμένα προσφερόμενα αγαθά, εκ του ιδίου του κατασκευαστή τους). Περαιτέρω, ναι μεν η υποβολή των πιστοποιητικών κατασκευαστή ορίσθηκε στον όρο ...της διακήρυξης, πλην όμως ορίστηκε και στο περί τεχνικών προδιαγραφών ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ... της διακήρυξης, στην υποβολή των εγγράφων του οποίου παρέπεμπε ο περί περιεχομένου τεχνικής προσφοράς ...όρος της διακήρυξης και ενώ άλλωστε, τα πιστοποιητικά κατασκευαστή προσφερόμενου αγαθού δεν

συνιστούν, ασχέτως σε ποιον όρο ορίστηκαν, κριτήρια επιλογής (όπως τα πιστοποιητικά προσφέροντος), τα οποία συνιστούν κατ' άρ. 75 Ν. 4412/2016 προσόντα συμμετοχής του ίδιου του μετέχοντος, αλλά τεχνικές προδιαγραφές κατ' άρ. 54 παρ. 1 Ν. 4412/2016 («τα χαρακτηριστικά αυτά μπορεί επίσης να αναφέρονται στη συγκεκριμένη διαδικασία ή μέθοδο παραγωγής ή παροχής των ζητούμενων έργων, αγαθών ή υπηρεσιών ή σε ειδική διαδικασία άλλου σταδίου του κύκλου ζωής τους») και κατά το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ VII ΠΡΟΣΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Α Ν. 4412/2016 («Για τους σκοπούς του Βιβλίου Ι νοούνται ως:

1. «τεχνική προδιαγραφή» ένα από τα ακόλουθα ... β) όταν πρόκειται για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών ή υπηρεσιών: η προδιαγραφή που περιέχεται σε έγγραφο το οποίο προσδιορίζει τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά ενός προϊόντος ή μιας υπηρεσίας, όπως τα επίπεδα ποιότητας, τα επίπεδα της περιβαλλοντικής και κλιματικής επίδοσης,... τις διαδικασίες και μεθόδους παραγωγής σε οποιοδήποτε στάδιο του κύκλου ζωής του αγαθού ή της υπηρεσίας, καθώς και τις διαδικασίες αξιολόγησης της συμμόρφωσης...), αφού αφορούν το προσφερόμενο αγαθό και τον παραγωγό αυτού και άρα, τη διαδικασία και τα εχέγγυα παραγωγής του. Κατ' αποτέλεσμα των ανωτέρω δεν προκύπτει ούτε τυχόν αναληθής δήλωση του προσφεύγοντος περί λόγων αποκλεισμού ή κριτηρίων επιλογής και εν γένει προσόντων συμμετοχής του ίδιου, κατά τα οριζόμενα στα άρ. 73-78 Ν. 4412/2016. Η δε μη πλήρωση, μη απόδειξη ή ανεπιτυχής τεκμηρίωση των τεχνικών προδιαγραφών, οι ελλείψεις και οι πλημμέλειες της τεχνικής προσφοράς και τα σφάλματα περί των στοιχείων της τελευταίας, η μη προσκόμιση των ορθών και σύμφωνων με τα εκ της διακήρυξης ζητούμενα, δικαιολογητικών της προσφοράς, όπως ακόμη και η υποβολή ανακριβών δηλώσεων που αφορούν όμως χαρακτηριστικά και προσόντα των αγαθών και των κατασκευαστών τους (και όχι του προσφέροντος), συνιστούν ερείσματα που ναι μεν επιφέρουν αποκλεισμό της προσφοράς, όχι όμως και κατάπτωση της εγγυητικής συμμετοχής. Επομένως, μη νομίμως, η αναθέτουσα διέταξε την κατάπτωση της εγγυητικής συμμετοχής του προσφεύγοντος επί τη βάση των δια της Απόφασης ΑΕΠΠ 271/2021 κριθέντων, αφού αυτή έκρινε τον προσφεύγοντα ως αποκλειστέο, όχι λόγω μη υποβολής ή υποβολής ελλιπών δικαιολογητικών κατακύρωσης ούτε λόγω ψεύδους ως προς τη μη συνδρομή στο πρόσωπο του λόγων αποκλεισμού ή την εκ μέρους του πλήρωση κριτηρίων επιλογής, ήτοι ιδιοτήτων που αφορούν προσόντα συντρέχοντα στο

πρόσωπο του (Απόφαση ΑΕΠΠ 120/2017) και άρα, ουδόλως η Απόφαση ΑΕΠΠ 271/2021 συνιστά νόμιμο έρεισμα τέτοιας κατάπτωσης ούτε η σε αυτή συμμόρφωση έπρεπε να άγει σε τέτοια συνέπεια εις βάρος του προσφεύγοντος και άρα, η προσβαλλομένη κατά το κεφάλαιο της με το οποίο διέταξε την κατάπτωση της εγγυητικής συμμετοχής του προσφεύγοντος είναι ακυρωτέα.

4. Επειδή, κατ' αποτέλεσμα των ανωτέρω, πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή η Προδικαστική Προσφυγή, καθ' ο μέρος στρέφεται κατά της κατάπτωσης της εγγυητικής συμμετοχή του, να ακυρωθεί δε η προσβαλλομένη κατά το αντίστοιχο μέρος αυτής.

5. Επειδή, ύστερα από την αμέσως προηγούμενη σκέψη πρέπει να επιστραφεί το παράβολο με αρ. ...και ποσού 842,61 ευρώ.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Δέχεται εν μέρει την Προδικαστική Προσφυγή.

Ακυρώνει την υπ' αρ. ...Απόφασης Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος διέταξε την κατάπτωση της εγγυητικής συμμετοχής του προσφεύγοντα.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου με αρ. ...και ποσού 842,61 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 12-3-2021 και εκδόθηκε στις 16-3-2021.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΣΩΚΟΣ ΧΡΗΣΤΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΞΕΝΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ