

Η

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

5ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 12 Μαΐου 2020 με την εξής σύνθεση: Ευαγγελία Μιχολίτση, Πρόεδρος, Χρήστος Σώκος, Εισηγητής και Μιχαήλ Οικονόμου, Μέλη.

Για να αποφασίσει σχετικά με την από 03.04.2020 με ΓΑΚ 399/03.04.2020 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στη, οδός αρ., όπως νομίμως εκπροσωπείται,

κατά της « (.....)», όπως νομίμως εκπροσωπείται [εφεξής ο αναθέτων φορέας.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στον, όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατέθεσε την από 13.04.2020 Παρέμβασή της.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 368/26.3.2020 (Φ. 604.2/33/03/17) Απόφαση του αναθέτοντος φορέα, προς τον σκοπό να γίνει δεκτός ο φάκελος Δικαιολογητικών Συμμετοχής και Τεχνικής Προσφοράς και η οικονομική προσφορά της.

Με την Παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Χρήστο Σώκο

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, ποσού €3.046,56, σύμφωνα με τον προϋπολογισμό των επίμαχων τμημάτων (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό και το από 03.04.2020 αποδεικτικό πληρωμής της

Αριθμός απόφασης: 622 /2020

.....) .

2. Επειδή, με την υπ' αριθμ. υπ. αριθ. Διακήρυξη του αναθέτοντος φορέα προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός ανοιχτός δημόσιος διαγωνισμός άνω των ορίων για την προμήθεια ειδών ιματισμού και μέσων ατομικής προστασίας (ΜΑΠ) με κριτήριο αξιολόγησης των προσφορών την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης τιμή, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 2.092.278,00€ πλέον ΦΠΑ. Η σύμβαση χωρίζεται σε 64 τμήματα. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ με Α/Α Συστήματος και ΑΔΑΜΠροκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 13/03/2019 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης.

3. Επειδή, μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών που πραγματοποιήθηκε στις 03.07.2019, η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού διαπίστωσε ότι συμμετέχουν δώδεκα (12) οικονομικοί φορείς μεταξύ των οποίων και η προσφεύγουσα, η οποία υπέβαλε προσφορά για τα τμήματα 3, 4, 5, 6 και 37. Η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού προέβη κατόπιν στην αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής, στον έλεγχο των δειγμάτων και στην αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών και συνέταξε πρακτικό ελέγχου και αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών του Διαγωνισμού με ημερομηνία 23.12.2019, το οποίο υπέγραψαν τα μέλη της και ανάρτησε στη λειτουργικότητα «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 24.12.2019. Στη συνέχεια, στις 24.12.2019, η Επιτροπή ανακοίνωσε την ημερομηνία αποσφράγισης των οικονομικών προσφορών, η οποία πραγματοποιήθηκε στις 27.12.2019 και ώρα 10πμ. Η Επιτροπή αφού αξιολόγησε τις οικονομικές προσφορές των οικονομικών φορέων, των οποίων τα δικαιολογητικά συμμετοχής και οι τεχνικές προσφορές κρίθηκαν πλήρη, συνέταξε πρακτικό με τα αποτελέσματα των οικονομικών προσφορών με ημερομηνία 30.01.2020. Στις 27.02.2020, η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού προέβη στην εκ νέου σύνταξη του πρακτικού ελέγχου και αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών του Διαγωνισμού με ημερομηνία 23.12.2019, χωρίς να αλλάξει τα αποτελέσματα της αξιολόγησης, αλλά για να προσθέσει λεπτομερέστερη και πιο ολοκληρωμένη αιτιολογία της αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών και των δειγμάτων των οικονομικών φορέων, ανά τμήμα. Με την από 28.02.2020 Εισήγηση η Επιτροπή κοινοποίησε τα

Αριθμός απόφασης: 622 /2020

αποτελέσματα της αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής, των τεχνικών προσφορών μέρους των οποίων αποτελεί και ο έλεγχος των δειγμάτων και των οικονομικών προσφορών, στο αποφαινόμενο όργανο του εν λόγω διαγωνισμού προκειμένου να επικυρωθούν. Η Απόφαση με αρ. 368/26.03.2020 του Διευθύνοντος Συμβούλου της αναθέτουσας αρχής επικύρωσε τα αποτελέσματα της αξιολόγησης.

4. Επειδή, κατά της ως άνω απόφασης ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, νόμιμα και εμπρόθεσμα στις 03.04.2020, με κατάθεση μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017, και κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ.8 του ΠΔ 39/2017.

5. Επειδή, εμπρόθεσμα η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης Απόφασης καθώς, από τον ηλεκτρονικό τόπο του αντίστοιχου δημόσιου Διαγωνισμού, αποδεικνύεται πως αυτή κοινοποιήθηκε ηλεκτρονικά στους προσφέροντες, στις 27.03.2020, ώστε η κατ' αυτής στρεφόμενη Προδικαστική Προσφυγή να έχει κατατεθεί, μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» στο ΕΣΗΔΗΣ στις 03.04.2020, εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 361 παρ. 1 περ. (α) Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. (α) Κανονισμού.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα, στρεφόμενη κατά της επίμαχης Απόφασης ασκεί καταρχήν την Προδικαστική Προσφυγή με άμεσο, προσωπικό και ενεστώδες έννομο συμφέρον (ΣΤΕ (Γ' Τμήμα) 328/2011, ΕΑ 213/2011, (Δ' Τμήμα, 7μελής) 2166/2003, (Ε' Τμήμα) 414/2002, Ολομ. 280/1996), καθώς, δραστηριοποιούμενη επιχειρηματικά στον τομέα της επίμαχης σύμβασης, συμμετείχε στον Διαγωνισμό και πλέον μετά την έκδοση της προσβαλλόμενης απόφασης με την οποία απορρίφθηκε η προσφορά της, υφίσταται βλάβη, όπως απαιτείται από τις διατάξεις των άρθρων 360 παρ. 1 Ν. 4412/2016 και 3 παρ. 1 Π.Δ. 39/2017.

7. Επειδή, ο αναθέτων φορέας, κοινοποίησε στις 03.04.2020 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, ο οποίος μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της και απέστειλε στην ΑΕΠΠ τις από

Αριθμός απόφασης: 622 /2020

10.04.2020 απόψεις της σχετικά με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, ζητώντας παράλληλα την απόρριψή της, τις οποίες απόψεις κοινοποίησε στην προσφεύγουσα στις 13.04.2020.

8. 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 εταιρεία με την επωνυμία «.....» καθόσον η υπό κρίση προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή στην παρεμβαίνουσα μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του δικτυακού τόπου του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. στις 03.04.2020, οπότε και εκκινεί η σχετική 10ήμερη προθεσμία προς άσκηση παρέμβασης και η εν λόγω παρέμβαση ασκήθηκε στις 13.04.2020 με κατάθεση μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, η παρεμβαίνουσα, δε, έχει προφανές έννομο συμφέρον να παρέμβει, αφού επιδιώκει τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης με την οποία έχει ανακηρυχθεί προσωρινή ανάδοχος για τα τμήματα 3,4,5 και 6.

9. Επειδή, το άρθρο. 2.4.3 «Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» ορίζει ότι: «2.4.3.1 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν: α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016,

β) εγγύηση συμμετοχής, σύμφωνα με το άρθρο 302 του Ν.4412/2016 και τους όρους της παρούσας διακήρυξης.

Η εγγυητική επιστολή συμμετοχής προσκομίζεται σε έντυπη μορφή (πρωτότυπο) εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή.

γ) Φωτοτυπία του Δελτίου Αποστολής υπογεγραμμένο από τον υπεύθυνο της, για την παράδοση του δείγματος στις εγκαταστάσεις της, με την υποβολή της προσφοράς.

δ) i. τεχνική προσφορά, όπως δημιουργείται από το πληροφοριακό σύστημα Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. (βλ. επίσης 2.4.3.2), σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα,

ii. τεχνική προσφορά των προσφερόντων (...)

ε) Στο Φάκελο «Τεχνική Προσφορά» οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν, πιστοποιητικό διαχείρισης ποιότητας κατά ISO 9001:2008 ή νεότερο, της

Αριθμός απόφασης: 622 /2020

κατασκευάστριας εταιρείας των προς προμήθεια ειδών, επικαιροποιημένο και σε ισχύ, που έχει εκδοθεί από επίσημο ινστιτούτο ελέγχου ποιότητας ή υπηρεσία αναγνωρισμένων ικανοτήτων». Επίσης το άρθρο 2.4.2 «Χρόνος και Τρόπος υποβολής προσφορών» της εν λόγω Διακήρυξης ορίζει ότι «2.4.2.1. Οι προσφορές υποβάλλονται από τους ενδιαφερόμενους ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ, μέχρι την καταληκτική ημερομηνία και ώρα που ορίζει η παρούσα διακήρυξη (άρθρο 1.5), στην Ελληνική Γλώσσα, σε ηλεκτρονικό φάκελο, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο ν.4412/2016, ιδίως άρθρα 258 και 259 και την Υπουργική Απόφαση αριθμ. Π1/2390/2013 (ΦΕΚ 2677/Β - 21.10.13) «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ)» και την με αρ. 56902/215 Απόφαση (1924/ΒΥ02-06-2017) «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.)».

2.4.2.2. Ο χρόνος υποβολής της προσφοράς και οποιαδήποτε ηλεκτρονική επικοινωνία μέσω του συστήματος βεβαιώνεται αυτόματα από το σύστημα με υπηρεσίες χρονοσήμανσης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 259 του ν. 4412/2016 και το άρθρο 6 της ως άνω Υπουργικής Απόφασης.

Μετά την παρέλευση της καταληκτικής ημερομηνίας και ώρας, δεν υπάρχει η δυνατότητα υποβολής προσφοράς στο Σύστημα. Σε περιπτώσεις τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ, ο αναθέτων φορέας θα ρυθμίσει τα της συνέχειας του διαγωνισμού με σχετική ανακοίνωσή του».

10. 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

Αριθμός απόφασης: 622 /2020

διατύπωσή τους (γραμματική ερμηνευτική μέθοδος).

11. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον τρίτο λόγο της προσφυγής της στρέφεται κατά του αποκλεισμού της και ισχυρίζεται επί λέξει ότι «Επειδή η κρίση της Επιτροπής Διαγωνισμού, όπως αυτή αποτυπώνεται στην από 20.02.2020 Ορθή Επανάληψη του Πρακτικού ελέγχου και αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών, σύμφωνα με την οποία η εταιρία μας δεν κατέθεσε εγγυητική επιστολή συμμετοχής μέχρι την ημέρα και ώρα που είχε ορισθεί με τη Διακήρυξη, με συνέπεια να κρίνει την προσφορά μας απορριπτέα, είναι εσφαλμένη, πρωτίστως λόγω υπέρμετρης προσήλωσης στο γράμμα της Διακήρυξης. Το αληθές είναι ότι, για λόγους που αφορούσαν τη λειτουργία του πιστωτικού ιδρύματος, το οποίο εξέδωσε την αιτηθείσα από την εταιρία μας εγγυητική επιστολή, δεν κατέστη δυνατόν να υποβάλουμε ηλεκτρονικά μέχρι την 12.00 της 25.06.2019 την απαιτούμενη εγγυητική επιστολή. Υποβάλαμε όμως εμπροθέσμως το κείμενο αυτής, όπως είχε ετοιμασθεί από την και υποβληθεί στην εταιρία μας προς έγκριση. Την 12.05 δε της ίδιας ημέρας (ήτοι με 5 λεπτά καθυστέρηση) υποβάλαμε ηλεκτρονικά και την εγγυητική επιστολή με τις προβλεπόμενες για τη δέσμευση της Τράπεζας υπογραφές. Τέλος την επομένη 26.05.2019 προσκομίσαμε στην Αναθέτουσα Αρχή και το σώμα (πρωτότυπο) της εγγυητικής επιστολής. Επομένως ο σκοπός της Διακήρυξης επληρώθη και η τραπεζική εγγύηση για τη συμμετοχή της εταιρίας μας στο Διαγωνισμό ήταν δεδομένη.

Έσφαλε κατά ταύτα η Επιτροπή απορρίπτοντας την προσφορά μας και η προσβαλλομένη απόφαση που ωσαύτως απέρριψε την προσφορά μας, καθ' ο μέτρο υιοθέτησε - παρ' ότι τούτο δεν προκύπτει ευθέως από το περιεχόμενό της, κατά τα προεκτεθέντα - την Εισήγηση της Επιτροπής, η οποία στηρίχθηκε στην από 20.02.2020 Ορθή Επανάληψη του Πρακτικού ελέγχου και αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών. Επομένως και για τον λόγο αυτό η προσβαλλόμενη από 26.03.2020 απόφαση της αναθέτουσας αρχής είναι ακυρωτέα.».

12. Επειδή, ο αναθέτων φορέας αντικρούει τον ως άνω λόγο και αναφέρει επί λέξει ότι «Προ πάσης αντίκρουσης των παραπάνω ισχυρισμών δέον να τονίσουμε ότι τα λεγόμενα της προσφεύγουσας περί εσφαλμένης κρίσης της Επιτροπής «λόγω υπέρμετρης προσήλωσης στο γράμμα της Διακήρυξης» έρχονται σε πλήρη αντίφαση με τα εκτεθέντα στον πρώτο λόγο της προσφυγής,

Αριθμός απόφασης: 622 /2020

σύμφωνα με τα οποία: «Ενεργώντας κατά τον προπεριγραφέντα τρόπο η Αναθέτουσα Αρχή παραβίασε την διαδικασία που η ίδια είχε ορίσει στην Διακήρυξη (...)». Σύμφωνα με την προσφεύγουσα, δηλαδή, φαίνεται να είναι επιτρεπτή παρέκκλιση από την διακήρυξη κατά πως την ευνοεί.

Αλλά και ως προς την ουσία των ισχυρισμών της περί πλήρωσης της απαίτησης εμπρόθεσμης υποβολής της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής, η προσφεύγουσα ομοίως υποπίπτει σεαντιφάσεις, καθώς στην σελ. 8 της προσφυγής εκθέτει, ότι: «Συμμορφούμενη στις απαιτήσεις της Διακηρύξεως η εταιρία μας υπέβαλε την 25.6.2019 εμπροθέσμως τα δικαιολογητικά συμμετοχής της στο διαγωνισμό, την τεχνική και την οικονομική της προσφορά».

Σύμφωνα με τη Διακήρυξη, στο άρθρο. 2.4.3 «Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» προβλέπεται:[...]

Ο λόγος απόρριψης του οικονομικού φορέα «.....» στον διαγωνισμό, όπως αναφέρεται και στο πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού είναι η μη ηλεκτρονική υποβολή στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής μέχρι την ημέρα και ώρα, που είχε ορισθεί από τη Διακήρυξη του Διαγωνισμού. Η καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών για το Διαγωνισμό, σύμφωνα με τη Διακήρυξη, ήταν η 17/04/2019 και ώρα 12:00. Κατόπιν, μεταθέσεων του διαγωνισμού, η καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίστηκε η 25/06/2019 ώρα 12:00. Καθώς το ΕΣΗΔΗΣ λειτουργεί με χρονοσήμανση, μετά το πέρας της καταληκτικής ώρας το σύστημα δεν δέχεται προσφορές. Ως εκ τούτου, η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού δεν έχει το δικαίωμα να παραλάβει προσφορά από οιονδήποτε οικονομικό φορέα που θέλει να συμμετέχει στον διαγωνισμό, διότι με αυτό τον τρόπο θα καταστρατηγηθεί η ίση μεταχείριση των οικονομικών φορέων.

Καθώς η προσφεύγουσα «.....» δεν συμπεριέλαβε την εγγυητική επιστολή συμμετοχής της στον ηλεκτρονικό φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» και άρα δεν υπέβαλε προσηκόντως και εμπροθέσμως την εγγυητική επιστολή, όπως οριζόταν από τη Διακήρυξη του εν λόγω διαγωνισμού και όπως άλλωστε συνομολογείται από την ίδια, η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού ήταν υποχρεωμένη να απορρίψει την προσφορά της.»

13. Επειδή, η παρεμβαίνουσα αντικρούει επίσης τον ως άνω λόγο και ισχυρίζεται επί λέξει ότι «Ο λόγος απόρριψης της προσφοράς της

Αριθμός απόφασης: 622 /2020

προσφεύγουσας εταιρίας ήταν το γεγονός ότι δεν κατέθεσε εμπροθέσμως όλα τα απαιτούμενα από τη διακήρυξη δικαιολογητικά συμμετοχής και πιο συγκεκριμένα το μη κατατεθειμένο δικαιολογητικό ήταν αυτό της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής, το οποίο απαιτείται ρητά και επί ποινή απόρριψης της προσφοράς (δείτε παρ. 2.2.2.1 της διακήρυξης: « Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής, της οποίας το ποσό θα πρέπει να καλύπτει σε ευρώ (€) ποσοστό 2% του προϋπολογισμού (μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), του τμήματος /τμημάτων που υποβάλλουν προσφορά και ειδικότερα: για το σύνολο των τμημάτων ανέρχεται στο ποσό των σαράντα μία χιλιάδων, οκτακόσιων σαράντα πέντε ευρώ και πενήντα έξι λεπτών(41.845,56€).»). Η απόρριψη δε της προσφοράς της προσφεύγουσας χώρησε κατά δέσμια αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής, αφού κατά το άρθρο 2.4.6 περίπτωση α' της διακήρυξης προσφορά που υποβάλλεται εκπρόθεσμα απορρίπτεται χωρίς άλλο (δείτε για την εκπρόθεσμη υποβολή εγγύησης συμμετοχής ΣτΕ ΕΑ 81/2006 § 9, 1150/2008 § 5, ΕλΣυν 466/2019 (Κλιμ. Ζ) § 4Δ, 782/2018 (Κλιμ. Ε) § 3ε, 69/2012 (Κλιμ. ΣΤ) § VI.ίν, που κρίνουν, πως η μη υποβολή εμπροθέσμως της απαιτούμενης, για την οικονομική εγγύηση και ασφάλεια της εκάστοτε Αναθέτουσας Αρχής, εγγυητικής επιστολής συνιστά υποχρεωτικό λόγο αποκλεισμού της εταιρίας από τη συνέχεια της διαγωνιστικής διαδικασίας).».

14. Επειδή, ύστερα από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης προκύπτει ότι σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3.1 της Διακήρυξης η προσφεύγουσα όφειλε να καταθέσει στον φάκελο των Δικαιολογητικών Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά εγγύηση συμμετοχής. Επίσης σύμφωνα με τα άρθρα 2.4.2.1 και 2.4.2.2 η καταληκτική ώρα και ημερομηνία υποβολής των προσφορών ήταν στις 25.06.2019 και ώρα 12:00. Η προσφεύγουσα, όπως εξάλλου συνομολογεί και η ίδια στην σελίδα 13 της προσφυγής της, δεν υπέβαλε εμπρόθεσμα την απαιτούμενη εγγυητική επιστολή στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ, σύμφωνα με τα ως άνω οριζόμενα από την Διακήρυξη. Επομένως, η αναθέτουσα αρχή κατά δέσμια αρμοδιότητα όφειλε να απορρίψει την προσφορά της προσφεύγουσας, όπως εξάλλου και ορθά έπραξε. Κατόπιν των ανωτέρω ο αποκλεισμός της προσφεύγουσας ήταν νόμιμος και ο λόγος της προσφυγής της πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

Αριθμός απόφασης: 622 /2020

15. Επειδή, η προσφεύγουσα με τους υπόλοιπους δύο λόγους της προσφυγής της στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης πράξης υποστηρίζοντας ότι παραβιάστηκε η αρχή της αυτοτέλειας των σταδίων της διαγωνιστικής διαδικασίας και ότι έχει ανεπαρκή αιτιολογία. Όμως, όπως εκτέθηκε στην ως άνω σκέψη, ο αποκλεισμός της από την διαγωνιστική διαδικασία κρίθηκε νόμιμος και ως εκ τούτου η εξέταση των λόγων αυτών είναι αλυσιτελής.

16. Επειδή, κατ' ακολουθία, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει απορριφθεί και να γίνει δεκτή η παρέμβαση.

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

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου ποσού €3.046,56 με ηλεκτρονικό κωδικό

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 12 Μαΐου 2020 και εκδόθηκε την 01 Ιουνίου 2020 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Φωτεινή Μαραντίδου

Ευαγγελία Μιχολίτση

α/α Αργυρώ Τσουλούφα