

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

3ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 18 Απριλίου 2022 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Πρόεδρος, Μαρία Βύρρα, Μέλος και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος και Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την από 11-3-2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ **397/14-3-2022** προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και το διακριτικό τίτλο «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στ... ..., επί της οδού ... αριθμ., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ..., ν.π.δ.δ. (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), που εδρεύει στο ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή της, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της, *κοινοποιηθείσας μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ την 1-3-2022*, με αριθμ. πρωτ. **549/1-2-2022** Απόφασης του Διοικητή της Αναθέτουσας Αρχής, με την οποία εγκρίθηκαν τα με αριθμ. πρωτ. 6011/06-12-2021 και 521/31-01-2022 Πρακτικά της Επιτροπής του Διαγωνισμού Α΄ και Β΄ Φάσης αντίστοιχα περί έγκρισης δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών, καθ'ο μέρος κρίθηκαν αποδεκτές και δεν απορρίφθηκαν οι προσφορές των εταιρειών «...» και «...» και αποφασίστηκε η κατακύρωση του διαγωνισμού στην εταιρεία «...».

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Σωτηρία Σταματοπούλου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της προσφυγής κατατέθηκε, πληρώθηκε και δεσμεύθηκε το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ. 1 και 2 του Ν.

Αριθμός απόφασης: 686/2022

4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 31-1-2022 απόδειξη ηλεκτρονικής πληρωμής της Τράπεζας Πειραιώς και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»), ποσού 600,00 ευρώ, το οποίο υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη άνευ Φ.Π.Α. αξία της σύμβασης, ήτοι €116.129,03.

2. Επειδή δυνάμει της υπ' αριθμ. πρωτ. ... και με αριθμ., ... Διακήρυξης της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε ανοιχτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός με τίτλο «ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ ΚΤΙΡΙΩΝ» του ..., συνολικής εκτιμώμενης αξίας €116.129,03 μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (ή 144.000,00€ με ΦΠΑ), με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής ανά τ.μ., χρονικής διάρκειας δώδεκα (12) περίπου μηνών από την ημερομηνία έναρξης των εργασιών, με δικαίωμα της αναθέτουσας αρχής για τρίμηνη παράταση. Σύμφωνα με το άρθρ. 1.3 της Διακήρυξης προσφορές γίνονται δεκτές μόνο για το σύνολο του ζητούμενου έργου, ενώ, η αναλυτική περιγραφή του φυσικού και του οικονομικού αντικείμενου περιέχεται στο Παράρτημα της Διακήρυξης, που αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα αυτής.

3. Επειδή, το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.Δ.Η.Σ.) στις 13-9-2021 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο προκείμενος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό ...

4. Επειδή, σύμφωνα με την Διακήρυξη, ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίσθηκε η 1-10-2021 και ώρα 11:00 π.μ. και ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών η 6-10-2021 και ώρα 11:00π.μ. Στον εν λόγω διαγωνισμό, μετείχαν, υποβάλλοντας προσφορά έξι (6) οικονομικοί φορείς και δη η προσφεύγουσα εταιρεία «...» (με α/α προσφοράς 240954), καθώς και οι οικονομικοί φορείς 1) «...» (με α/α προσφοράς 241535), 2) «...» (με αρ. α/α προσφοράς 241049, 3) «...» (με α/α προσφοράς 242837), 4) «...» (με α/α προσφοράς 242688) και 5) «...» (με α/α προσφοράς 241009). Με το από 6-1-2022 και με αριθμ. πρωτ. 611/6-1-2022 Πρακτικό Α΄ Φάσης της Επιτροπής του Διαγωνισμού κρίθηκαν αποδεκτά τα δικαιολογητικά συμμετοχής και οι τεχνικές προσφορές όλων των

Αριθμός απόφασης: 686/2022

συμμετεχόντων, και εν συνεχεία, με το από 30-1-2022 Πρακτικό Β΄ Φάσης της Επιτροπής του Διαγωνισμού περί αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών, κρίθηκαν αποδεκτές οι οικονομικές προσφορές όλων των συμμετεχόντων, πλην της εταιρείας «...», ενώ περαιτέρω, η Επιτροπή του Διαγωνισμού εισηγήθηκε την ανάδειξη ως προσωρινής αναδόχου της εταιρείας «...», η οποία κατετάγη πρώτη σε σειρά μειοδοσίας, ως προσφέρουσα τη χαμηλότερη τιμή ανά τ.μ.. Σύμφωνα με το ως άνω από 30-1-2022 Πρακτικό Β΄ Φάσης, δεύτερη σε σειρά μειοδοσίας κατετάγη η προσφορά της εταιρείας «...» και τρίτη η προσφορά της προσφεύγουσας. Τα ανωτέρω Πρακτικά της Επιτροπής του Διαγωνισμού εγκρίθηκαν με την ήδη προσβαλλόμενη με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή και με αριθμ. **549/1-2-2022** απόφαση του Διοικητή της Αναθέτουσας Αρχής, με την οποία αποφασίστηκε η ανάδειξη της εταιρείας «...» ως προσωρινής αναδόχου. Σε συνέχεια της άνω απόφασης της αναθέτουσας αρχής, η αναδειχθείσα προσωρινή ανάδοχος κλήθηκε και υπέβαλε τα προβλεπόμενα κατά τη Διακήρυξη δικαιολογητικά κατακύρωσης, ενώ με το από 10-2-2022 Πρακτικό Γ΄ Φάσης της Επιτροπής του Διαγωνισμού, η τελευταία εισηγήθηκε την αποδοχή των υποβληθέντων δικαιολογητικών και την οριστική κατακύρωση της σύμβασης στην άνω εταιρεία «...». Το ως άνω Πρακτικό Γ΄ Φάσης εγκρίθηκε με την υπ' αριθμ. **898/1-3-2022** απόφαση του Διοικητή της αναθέτουσας αρχής, και αποφασίστηκε η οριστική κατακύρωση της σύμβασης στην εταιρεία «...». Αμφότερες οι ως άνω αποφάσεις της Αναθέτουσας Αρχής, ήτοι τόσο η με αριθμ. 549/1-2-2022 περί έγκρισης των Πρακτικών δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών, όσο και η με αριθμ. 898/1-3-2022 περί έγκρισης του Πρακτικού αξιολόγησης των δικαιολογητικών κατακύρωσης και ανάδειξης οριστικού αναδόχου κοινοποιήθηκαν μετά των εγκεκριμένων δι' αυτών Πρακτικών Α΄, Β΄ και Γ΄ Φάσης, μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στους συμμετέχοντες την 1-3-2022. Εν προκειμένω, η προσφεύγουσα με την υπό εξέταση προσφυγή της προσβάλλει ρητώς κατά το αιτητικό της προσφυγής της, την ενδιάμεση πράξη έγκρισης σταδίων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών και δη την με αριθμ. πρωτ. **549/1-2-2022** Απόφαση του Διοικητή της Αναθέτουσας Αρχής, προβάλλοντας λόγους που ανάγονται σε πλημμέλειες των οικονομικών προσφορών των εταιρειών «...» και «...».

Αριθμός απόφασης: 686/2022

5. Επειδή η επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή, ως εκ του αντικειμένου της, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης (άνευ Φ.Π.Α.) και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρ. 345 του ν. 4412/2016, η δε Α.Ε.Π.Π. και ήδη Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

6. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή (α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον η προσβαλλόμενη απόφαση, ως προελέχθη, κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ την 1-3-2022, η δε προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 11-3-2022, ήτοι εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την κοινοποίηση της προσβαλλομένης, (β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017 και (γ) κοινοποιήθηκε στην Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. από την προσφεύγουσα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου αυθημερόν, 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 άρθρ. 8 του Π.Δ. 39/2017.

7. Επειδή η προσφεύγουσα, ως προσφέρουσα του εν θέματι διαγωνισμού της οποίας η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή και κατατάχθηκε τρίτη, ως προσφέρουσα την τρίτη χαμηλότερη τιμή, σύμφωνα με το κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης, θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης απόφασης ως βλαπτόμενη, ως προς το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς των έτερων δύο συνδιαγωνιζόμενων εταιρειών, που προηγούνται αυτής στη σειρά κατάταξης, ερειδόμενο στη ζημία της από τυχόν παράνομη συμμετοχή τους στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη των προσφορών τους, επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

8. Επειδή, με την υπ' αριθμ. 562/2022 Πράξη του Προέδρου του 3^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης της προδικαστικής προσφυγής και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

Αριθμός απόφασης: 686/2022

9. Επειδή η αναθέτουσα αρχή προέβη στις 14-3-2022 στην προβλεπόμενη, από το άρθρο 9 παρ. 1α του ΠΔ 39/2017, κοινοποίηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής στους λοιπούς συμμετέχοντες και θιγόμενους από τυχόν αποδοχή της, προκειμένου να ασκήσουν ενδεχομένως το δικαίωμα παρέμβασής τους.

10. Επειδή η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε εμπροθέσμως στις 22-3-2022 μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στην ΑΕΠΠ, ήδη Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. το με αριθμ. πρωτ. 1397/22-3-2022 έγγραφο απόψεων της, υπό μορφή απόφασης του Διοικητή της *(εγκρίνουσα το Πρακτικό της Επιτροπής του Διαγωνισμού περί εξέτασης των προβαλλόμενων λόγων προσφυγής)*, αναφορικός με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, με το οποίο τάσσεται υπέρ της αποδοχής των προβαλλόμενων με την προσφυγή λόγων, επιβεβαιώνοντας το βάσιμο αυτών. Το άνω έγγραφο απόψεων κοινοποιήθηκε μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ και στους συμμετέχοντες στις 22-3-2022.

11. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 3ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 Ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν, και του άρθρου 3 του ΠΔ 39/2017.

12. Επειδή, με την υπό κρίση προσφυγή της, η προσφεύγουσα, ως προελέχθη, επιδιώκει την ακύρωση της με αριθμ. πρωτ. **549/1-2-2022** Απόφασης του Διοικητή της Αναθέτουσας Αρχής, με την οποία εγκρίθηκαν τα με αριθμ. πρωτ. 6011/06-12-2021 και 521/31-01-2022 Πρακτικά της Επιτροπής του Διαγωνισμού Α΄ και Β΄ Φάσης αντίστοιχα, περί έγκρισης δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών, καθ'ο μέρος κρίθηκαν αποδεκτές και δεν απορρίφθηκαν οι προσφορές των εταιρειών «...» και «...» και αποφασίστηκε η ανάδειξη της εταιρείας «...» ως αναδόχου του διαγωνισμού, ενώ η εταιρεία «...» κατετάγη δεύτερη σε σειρά μειοδοσίας. Ειδικότερα, το αιτητικό της υπό εξέταση προσφυγής έχει επί λέξει ως εξής: *“Να ακυρωθεί η υπ’αριθμ. 549/01-02-2022(ΑΔΑ ...) απόφαση του Διοικητή του ΓΝ , όπου εγκρίνει τα υπ’αριθμ. 6011/06-12-2021 και 521/31-01-202, πρακτικά της επιτροπής αξιολόγησης του ανωτέρω διαγωνισμού, η οποία ελήφθη στο πλαίσιο του προκηρυχθέντος την υπ’αριθ. ... Διακήρυξη του ..., για την σύναψη Σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαρισμού των κτιρίων του*

Αριθμός απόφασης: 686/2022

Νοσοκομείου για χρονικό διάστημα ενός έτους, με την οποία αποφασίσθηκε, η κατακύρωση του ανωτέρω διαγωνισμού στην εταιρεία "...", και κατέταξε 2η σε σειρά μειοδοσίας την εταιρεία «...»".

13. Επειδή με το άρθρ. 40 του ν. 4782/2021 αναμορφώθηκε πλήρως το άρθρ. 100 του ν. 4412/2016 και η εκεί διαγραφόμενη διαδικασία αποσφράγισης και αξιολόγησης των προσφορών επί σκοπώ επιτάχυνσης της διαδικασίας και ολοκλήρωσης των επίμαχων διαδικασιών σε συντομότερο χρόνο. Ειδικότερα, στο άρθρ. 100 του ν. 4412/2016, ως τροποποιηθέν ισχύει και καταλαμβάνει ως εκ του χρόνου ισχύος του (βλ. άρθρ. 142 παρ. 3 του ν. 4412/2016) και τον παρόντα διαγωνισμό, ο οποίος εκκίνησε στις 13-9-2021, προβλέπεται ότι:

«1. Το αρμόδιο όργανο αρχίζει τη διαδικασία αποσφράγισης των προσφορών την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή από τη σχετική πρόσκληση.

2. Αν ως κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης έχει επιλεγεί η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής, τα επιμέρους στάδια, στην ανοικτή διαδικασία ή στο δεύτερο στάδιο της κλειστής διαδικασίας, έχουν ως εξής:

α) Η αποσφράγιση των δικαιολογητικών συμμετοχής, της τεχνικής προσφοράς, εφόσον προβλέπεται η υποβολή της στα έγγραφα της σύμβασης, και της οικονομικής προσφοράς γίνεται την ημερομηνία και ώρα που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης ή τη σχετική πρόσκληση. Στο στάδιο αυτό τα στοιχεία των προσφορών που αποσφραγίζονται είναι προσβάσιμα μόνο στα μέλη του αρμόδιου γνωμοδοτικού οργάνου και την αναθέτουσα αρχή. Το αρμόδιο όργανο προβαίνει αρχικά στον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και εν συνεχεία στην αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών των προσφερόντων, με την επιφύλαξη της παρ. 1 του άρθρου 72, περί παράλειψης προσήκουσας προσκόμισης εγγύησης συμμετοχής. Η διαδικασία αξιολόγησης ολοκληρώνεται με την καταχώριση σε πρακτικό των προσφερόντων, των αποτελεσμάτων του ελέγχου και της αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών.

β) Στη συνέχεια αξιολογούνται οι οικονομικές προσφορές των προσφερόντων, των οποίων τα δικαιολογητικά συμμετοχής και η τεχνική προσφορά κρίθηκαν

Αριθμός απόφασης: 686/2022

αποδεκτά σύμφωνα με την περ. α` και οι οικονομικές προσφορές καταχωρίζονται σε πρακτικό κατά σειρά μειοδοσίας.

γ) Μετά από την ολοκλήρωση της διαδικασίας των περ. α` και β`, η αναθέτουσα αρχή, εφόσον εγκρίνει τα πρακτικά με απόφασή της, προσκαλεί εγγράφως τον πρώτο σε κατάταξη μειοδότη, στον οποίον πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινός ανάδοχος»), να υποβάλει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, σύμφωνα με όσα ορίζονται στο άρθρο 103, περί πρόσκλησης για υποβολή δικαιολογητικών. **Η απόφαση έγκρισης των πρακτικών δεν κοινοποιείται στους προσφέροντες και ενσωματώνεται στην απόφαση κατακύρωσης.**

Η διαδικασία ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο.

Τα αποτελέσματα του ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης, επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης του άρθρου 105, **στην οποία ενσωματώνεται η απόφαση της παρ. γ`.**

Μετά από την έκδοση και κοινοποίηση της απόφασης κατακύρωσης σύμφωνα με όσα ορίζονται στο άρθρο 105, οι προσφέροντες λαμβάνουν γνώση των λοιπών συμμετεχόντων στη διαδικασία και των στοιχείων που υποβλήθηκαν από αυτούς.

Κατά της απόφασης κατακύρωσης χωρεί προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ σύμφωνα με όσα προβλέπονται στο Βιβλίο IV. Κατά της ανωτέρω απόφασης δεν επιτρέπεται η άσκηση άλλης διοικητικής προσφυγής [.....]

7. Όσα ορίζονται στις παρ. 2 έως 6 προσαρμόζονται για τις διαδικασίες σύναψης δημόσιων συμβάσεων προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών που διενεργούνται με ηλεκτρονικό τρόπο, σύμφωνα με τα άρθρα 22, περί κανόνων που εφαρμόζονται στις επικοινωνίες, και 36, περί υποχρέωσης χρήσης και λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ, με την απόφαση της παρ. 5 του άρθρου».

14. Επειδή σε πλήρη συμπόρευση προς την άνω νομοθετική ρύθμιση, στο άρθρ. 3.1. της επίμαχης Διακήρυξης με τίτλο «Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών» προβλέπεται ότι:

«3.1.1 Ηλεκτρονική αποσφράγιση προσφορών (Άρθρο 100 ν. 4412/2016 και άρθρο 16 ΚΥΑ ΕΣΗΔΗΣ Προμήθειες και Υπηρεσίες)

Αριθμός απόφασης: 686/2022

Το πιστοποιημένο στο ΕΣΗΔΗΣ, για την αποσφράγιση των προσφορών αρμόδιο όργανο της Αναθέτουσας Αρχής, ήτοι η επιτροπή διενέργειας/επιτροπή αξιολόγησης.....εφεξής Επιτροπή Διαγωνισμού, προβαίνει στην έναρξη της διαδικασίας ηλεκτρονικής αποσφράγισης των φακέλων των προσφορών, κατά το άρθρο 100 του ν. 4412/2016, ακολουθώντας τα εξής στάδια:

Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπό)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» και του (υπό)φακέλου «Οικονομική Προσφορά», την ημέρα και την ώρα που αναγράφεται στην 3η σελίδα της παρούσας διακήρυξης.

Στο στάδιο αυτό τα στοιχεία των προσφορών που αποσφραγίζονται είναι προσβάσιμα μόνο στα μέλη της Επιτροπής Διαγωνισμού και την Αναθέτουσα Αρχή.

3.1.2 Αξιολόγηση προσφορών

3.1.2.1 Μετά την κατά περίπτωση ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών η Αναθέτουσα Αρχή προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών, μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο ΕΣΗΔΗΣ οργάνων της, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων διατάξεων.[.....]

Ειδικότερα:

α) Η Επιτροπή Διαγωνισμού εξετάζει αρχικά την προσκόμιση της εγγύησης συμμετοχής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 του άρθρου 72 του ν. 4412/2016. Σε περίπτωση παράλειψης προσκόμισης, είτε της εγγύησης συμμετοχής ηλεκτρονικής έκδοσης, μέχρι την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, είτε του πρωτοτύπου της έντυπης εγγύησης συμμετοχής, μέχρι την ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης, η Επιτροπή Διαγωνισμού 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.

Αριθμός απόφασης: 686/2022

Κατά της εν λόγω απόφασης χωρεί προδικαστική προσφυγή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παράγραφο 3.4 της παρούσας.

Η αναθέτουσα αρχή επικοινωνεί παράλληλα με τους φορείς που φέρονται να έχουν εκδώσει τις εγγυητικές επιστολές, προκειμένου να διαπιστώσει την εγκυρότητά τους (Άρθρο 72 παρ. 13 ν. 4412/2016).

β) Μετά την έκδοση της ανωτέρω απόφασης η Επιτροπή Διαγωνισμού προβαίνει αρχικά στον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και εν συνεχεία στην αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών των προσφερόντων των οποίων τα δικαιολογητικά συμμετοχής έκρινε πλήρη. Η αξιολόγηση γίνεται σύμφωνα με τους όρους της παρούσας και η διαδικασία αξιολόγησης ολοκληρώνεται με την καταχώριση σε πρακτικό των προσφερόντων, των αποτελεσμάτων του ελέγχου και της αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών (Η αναθέτουσα αρχή δύναται να εγκρίνει το πρακτικό αυτό με εσωτερική της απόφαση).

γ) Στη συνέχεια η Επιτροπή Διαγωνισμού προβαίνει στην αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών των προσφερόντων, των οποίων τα δικαιολογητικά συμμετοχής και η τεχνική προσφορά κρίθηκαν αποδεκτά, συντάσσει πρακτικό στο οποίο καταχωρίζονται οι οικονομικές προσφορές κατά σειρά μειοδοσίας και εισηγείται αιτιολογημένα την αποδοχή ή απόρριψή τους, την κατάταξη των προσφορών και την ανάδειξη του προσωρινού αναδόχου.....[....]

Στη συνέχεια, **εφόσον το αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής εγκρίνει τα ανωτέρω πρακτικά εκδίδεται απόφαση για τα αποτελέσματα όλων των ανωτέρω σταδίων** (Άρθρο 100, παρ. 2 ν. 4412/2016) («Δικαιολογητικά Συμμετοχής», «Τεχνική Προσφορά» και «Οικονομική Προσφορά») και η αναθέτουσα αρχή προσκαλεί εγγράφως, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, τον πρώτο σε κατάταξη μειοδότη στον οποίον πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινός ανάδοχος») να υποβάλει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, σύμφωνα με όσα ορίζονται στο άρθρο 103 και την παράγραφο 3.2 της παρούσας, περί πρόσκλησης για υποβολή δικαιολογητικών. **Η απόφαση έγκρισης των πρακτικών δεν κοινοποιείται στους προσφέροντες και ενσωματώνεται στην απόφαση κατακύρωσης.**

Σε κάθε περίπτωση, όταν εξ αρχής έχει υποβληθεί μία προσφορά, τα αποτελέσματα όλων των σταδίων της διαδικασίας ανάθεσης, ήτοι

Αριθμός απόφασης: 686/2022

Δικαιολογητικών Συμμετοχής, Τεχνικής Προσφοράς και Οικονομικής Προσφοράς, επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης του άρθρου 105 του ν. 4412/2016, σύμφωνα με την παράγραφο 3.3 της παρούσας, που εκδίδεται μετά το πέρας και του τελευταίου σταδίου της διαδικασίας. Κατά της ανωτέρω απόφασης χωρεί προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ σύμφωνα με όσα προβλέπονται στην παράγραφο 3.4 της παρούσας (Άρθρο 100, παρ. 6 του ν. 4412/2016) ...[...]

3.3 Κατακύρωση - σύναψη σύμβασης

3.3.1. *Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών κατακύρωσης και της εισήγησης της Επιτροπής επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης, στην οποία ενσωματώνεται η απόφαση έγκρισης των πρακτικών των περ. α & β της παρ. 2 του άρθρου 100 του ν. 4412/2016 (περί αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής, της τεχνικής και της οικονομικής προσφοράς).*

Η αναθέτουσα αρχή κοινοποιεί, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», σε όλους τους οικονομικούς φορείς που έλαβαν μέρος στη διαδικασία ανάθεσης, εκτός από όσους αποκλείστηκαν οριστικά δυνάμει της παρ. 1 του άρθρου 72 του ν. 4412/2016, την απόφαση κατακύρωσης, στην οποία αναφέρονται υποχρεωτικά οι προθεσμίες για την αναστολή της σύναψης σύμβασης, σύμφωνα με τα άρθρα 360 έως 372 του ν. 4412/2016, μαζί με αντίγραφο όλων των πρακτικών της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών, και, επιπλέον, αναρτά τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου στα «Συνημμένα Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού».

Μετά την έκδοση και κοινοποίηση της απόφασης κατακύρωσης οι προσφέροντες λαμβάνουν γνώση των λοιπών συμμετεχόντων στη διαδικασία και των στοιχείων που υποβλήθηκαν από αυτούς, με ενέργειες της αναθέτουσας αρχής (πρβλ άρθρο 16 παρ. 3 ΚΥΑ ΕΣΗΔΗΣ Προμήθειες και Υπηρεσίες). Κατά της απόφασης κατακύρωσης χωρεί προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ, σύμφωνα με την παράγραφο 3.4 της παρούσας. Δεν επιτρέπεται η άσκηση άλλης διοικητικής προσφυγής κατά της ανωτέρω απόφασης (Πρβλ. άρθρο 100 παρ. 2 του ν. 4412/2016)»

15. *Επειδή από την ανωτέρω διατάξη του άρθρ. 100 του ν. 4412/2016, ως τροποποιήθηκε και ισχύει και η οποία επαναλαμβάνεται αυτούσια στο άρθρ.*

3.1 της επίμαχης Διακήρυξης, προκύπτει ότι καταρχάς τα στάδια δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικών και οικονομικών προσφορών συνεπικυρώνονται δια εκτελεστής ενδιάμεσης της διαδικασίας πράξης, που αυτοτελώς είναι παραδεκτώς προσβλητή, εφόσον ο διάδικος λάβει γνώση, **πλην όμως, από το σημείο όπου εκδίδεται η επόμενη εκτελεστή πράξη, ήτοι ανάδειξης οριστικού αναδόχου κατόπιν και αξιολόγησης δικαιολογητικών κατακύρωσης, κάθε προηγούμενη ενδιάμεση εκτελεστή πράξη ενσωματώνεται σε αυτήν κατά τη ρητή πρόβλεψη του άρθρου 100 ως ισχύει και του οικείου άρθρου 3.1. της Διακήρυξης, που ευρίσκεται σε πλήρη στοίχιση με την άνω νομοθετική πρόβλεψη.** Άρα, στο πλαίσιο της προσβολής της τελευταίας αυτής εκτελεστής πράξης (απόφασης δικαιολογητικών κατακύρωσης – οριστικού αναδόχου) είναι πλέον δυνατή η προβολή κάθε ισχυρισμού κατά κάθε προηγούμενος σταδίου. Άλλωστε, σκοπός του νομοθέτη ήταν ακριβώς προς επιτάχυνση της διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης και μείωσης των εκκρεμοδικιών και των σταδίων ανάδειξης διαφορών, να υφίσταται μία τελική εγκριτική εκτελεστή πράξη, στο πλαίσιο της οποίας να είναι δυνατή, προς διαδικαστική και δικονομική οικονομία, η προβολή και εξέταση κάθε είδους ισχυρισμού επί κάθε σταδίου της διαδικασίας από την υποβολή προσφοράς ως και την ανάδειξη αναδόχου, ώστε οι διαφορές να προκύπτουν και επιλύονται σε ένα στάδιο από δικονομικής άποψης (βλ. *Αιτιολογική Έκθεση Ν. 4782/2021, άρ. 40 «Με το άρθρο 40 τροποποιείται το άρθρο 100 του ν. 4412/2016 και αναμορφώνεται πλήρως η διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών σε συμβάσεις προμηθειών και γενικών υπηρεσιών, για λόγους επιτάχυνσης της διαδικασίας και μείωσης των διοικητικών βαρών. Ειδικότερα, όταν κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής, προβλέπεται η έκδοση μίας ενιαίας απόφασης της αναθέτουσας αρχής, αντί των δύο που προβλέπονται στη ισχύουσα διάταξη, με την οποία επικυρώνονται τα αποτελέσματα όλων των σταδίων της διαδικασίας, δηλαδή την υποβολή δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς, οικονομικής προσφοράς και δικαιολογητικών κατακύρωσης, οι δε συμμετέχοντες λαμβάνουν γνώση των στοιχείων των λοιπών προσφερόντων με την κοινοποίηση της απόφασης κατακύρωσης»*). Συνεπώς, οι οικονομικοί φορείς δια της προσβολής της τελικής κατακυρωτικής απόφασης ανάδειξης

Αριθμός απόφασης: 686/2022

οριστικού αναδόχου δύνανται να προβάλλουν αιτιάσεις και ισχυρισμούς που ανάγονται στο προηγηθέν στάδιο αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών, ακριβώς αφού στην τελευταία αυτή κατακυρωτική πράξη ενσωματώνεται, κατά τη ρητή διάταξη του νόμου πλέον κάθε προηγηθείσα εκτελεστή πράξη και άρα, κρίνεται κάθε προηγηθέν στάδιο. Προς τούτο δε προβλέπεται, ότι η ενδιάμεση πράξη περάτωσης σταδίων δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών και οικονομικών προσφορών και άρα, ανάδειξης προσωρινού αναδόχου, κοινοποιείται μόνο στον προσωρινό ανάδοχο, συνοδεία της πρόσκλησης υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης, ενώ αντίθετα η τελική εγκριτική της διαδικασίας πράξη ανάδειξης (οριστικού) αναδόχου, ήτοι η πράξη κατακύρωσης είναι εκείνη που υποχρεωτικώς κοινοποιείται και στους λοιπούς μη εισέτι οριστικώς αποκλεισθέντες μετέχοντες, ακριβώς προς άσκηση της προδικαστικής και δικαστικής προστασίας τους προς διασφάλιση τυχόν βλάβης στο δικαίωμά τους να αναλάβουν τη σύμβαση και χωρίς ουδόλως να καθίσταται λιγότερο αποτελεσματική, από το γεγονός ότι συγκεντρώνονται οι προς προβολή ισχυρισμοί, τα προς προσβολή στάδια και το πεδίο δικονομικής γέννησης διαφοράς, σε μια δικονομική ενέργεια και σε ένα δικονομικό στάδιο εξέτασης, **ήτοι αυτό της προσβολής της πράξης κατακύρωσης.** Ήτοι συμπερασματικώς, η τελική πράξη κατακύρωσης και ανάδειξης οριστικού αναδόχου ενσωματώνει πλέον όλες τις προηγηθείσες αποσπαστές πράξεις της διαδικασίας και είναι αυτή που υποχρεωτικώς κοινοποιείται σε όλους τους συμμετέχοντες προς άσκηση της προδικαστικής και δικαστικής προστασίας τους.

16. Επειδή εν προκειμένω την 1-3-2022 η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στους συμμετέχοντες α) την τελική κατακυρωτική απόφαση και δη τη με αριθμ. πρωτ. **898/1-3-2022** απόφαση του Διοικητή της αναθέτουσας αρχής, δυνάμει της οποίας επικυρώθηκε το Πρακτικό Γ΄ Φάσης και αποφασίστηκε η οριστική κατακύρωση της σύμβασης στην εταιρεία «...», β) την ενδιάμεση εκτελεστή – αποσπαστή πράξη έγκρισης των δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών και δη τη με αριθμ. **549/1-2-2022** απόφαση του Διοικητή της αναθέτουσας αρχής, με την οποία εγκρίθηκαν τα Πρακτικά Α΄ και Β΄ Φάσης και αποφασίστηκε η ανάδειξη της εταιρείας «SARP ΑΕ» ως

Αριθμός απόφασης: 686/2022

προσωρινής αναδόχου καθώς και γ) όλα τα εγκεκριμένα Πρακτικά της Επιτροπής του Διαγωνισμού και δη τα Πρακτικά Α, Β και Γ Φάσης. Σύμφωνα με όσα προεκτέθηκαν, και δη το άρθρ. 100 του Ν. 4412/2016 ως ισχύει και το άρθρ. 3.1 της Διακήρυξης, η συγκοινοποιηθείσα ενδιάμεση εκτελεστή πράξη (549/1-2-2022) ενσωματώνεται στην τελική κατακυρωτική απόφαση (898/1-3-2022), η οποία και αποτελεί την τελική εκτελεστή πράξη που προσβάλλεται παραδεκτώς με προδικαστική προσφυγή. Ήτοι αφ' ης στιγμής εκδόθηκε η με αριθμ. 89/1-3-2022 εκτελεστή πράξη ανάδειξης οριστικού αναδόχου κατόπιν και αξιολόγησης των δικαιολογητικών κατακύρωσης, η οποία κοινοποιήθηκε προσηκόντως στους συμμετέχοντες, κάθε προηγούμενη ενδιάμεση εκτελεστή πράξη, και δη εν προκειμένω προηγηθείσα με αριθμ. 549/1-2-2022 πράξη ενσωματώνεται σε αυτή χάνοντας έτσι την εκτελεστότητά της, ωστόσο στο πλαίσιο της προσβολής της τελευταίας κατακυρωτικής απόφασης, είναι δυνατή η προβολή κάθε ισχυρισμού κατά κάθε προηγηθέντος σταδίου, ακριβώς αφού στην τελευταία ενσωματώνεται κάθε προηγηθείσα εκτελεστή πράξη και άρα, κρίνεται κάθε προηγηθέν στάδιο.

17. Επειδή η προσφεύγουσα με την υπό εξέταση προσφυγή της στρέφεται αποκλειστικώς κατά της με αριθμ. 549/1-2-2002 εκτελεστής ενδιάμεσης πράξης έγκρισης δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών, την ακύρωση της οποίας αιτείται, προβάλλοντας ισχυρισμούς κατά της αποδοχής των οικονομικών προσφορών των συμμετεχουσών εταιρειών "...» και «...». Πλην όμως, σύμφωνα με όσα ανωτέρω έγιναν δεκτά (σκ. 15 και 16), η άνω αρχικώς εκτελεστή ενδιάμεση αποσπαστή απόφαση της αναθέτουσας αρχής (περί έγκρισης δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών), έχει απωλέσει την εκτελεστότητά της, έχουσα πλέον ενσωματωθεί κατά τη ρητή διάταξη του νόμου και της Διακήρυξης, στην τελική κατακυρωτική απόφαση, την οποία η προσφεύγουσα ουδόλως προσβάλλει και ούτε καθ' ερμηνεία της προσφυγής της δύναται να συναχθεί ότι προσβάλλει, καθώς ουδεμία αναφορά κάνει σε τυχόν ακύρωση άλλων τυχόν συναφών/ συμπροσβαλλόμενων/ προγενεστέρων ή μεταγενέστερων πράξεων. Δοθείσης δε της ενσωμάτωσης της πληττόμενης με την υπό κρίση προσφυγή απόφασης στην τελική κατακυρωτική απόφαση, η οποία πλέον αποτελεί την μόνη εκτελεστή και προσβλητή απόφαση, προκύπτει ότι η προδικαστική προσφυγή απαραδέκτως στρέφεται κατά

Αριθμός απόφασης: 686/2022

απόφασης που έχει απωλέσει την εκτελεστότητά της, έχουσα ενσωματωθεί στην τελική κατακυρωτική απόφαση, η οποία ουδόλως προσβάλλεται από την προσφεύγουσα ούτε και ερμηνευτικώς δύναται τούτο να συναχθεί. Εξάλλου δια της προσβολής της τελικής κατακυρωτικής απόφασης δύναται η προσφεύγουσα να προβάλλει ισχυρισμούς και αιτιάσεις που αφορούν προηγηθέν στάδιο, ενώ εν προκειμένω η προσβολή από την προσφεύγουσα μόνον της ενδιάμεσης πράξης που απώλεσε την εκτελεστότητά της καθιστά την ασκηθείσα προσφυγή της απαράδεκτη ως στρεφόμενη αποκλειστικώς κατά μη εκτελεστής πράξης και τούτο διότι, περίπτωση τυχόν ευδοκίμησης της προσφυγής, η ΑΕΠΠ, ήδη Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ, δεν δύναται, καθ' υπέρβαση εξουσίας να ακυρώσει πράξη ή απόφαση που ουδόλως προσβάλλεται ή δύναται να συναχθεί έστω και ερμηνευτικώς ότι προσβάλλεται. Συνεπεία των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη καθ' ο μέτρο στρέφεται αποκλειστικά και μόνο κατά της με αριθμ. 549/2022 απόφασης, η οποία κατά τα ανωτέρω έχει ενσωματωθεί στην μεταγενέστερη με αριθμ. 898/2022 απόφαση και έχει έτσι χάσει την εκτελεστότητά της και ενώ η προσφεύγουσα ουδόλως αιτείται την ακύρωση της τελευταίας και ούτε ερμηνευτικά, εκ του περιεχομένου της προσφυγής της, συνάγεται αίτημα της προσφεύγουσας ακύρωσης της τελευταίας.

18. Επειδή σε συνέχεια της ανωτέρω σκέψης πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα κατ' άρθρ. 363 του ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει ως απαράδεκτη την προδικαστική προσφυγή, κατά το σκεπτικό της παρούσας.

Ορίζει την κατάπτωση του καταβληθέντος από την προσφεύγουσα παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 18 Απριλίου 2022 και εκδόθηκε στις 6 Μαΐου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΜΙΧΑΗΛ ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ

ΣΩΚΡΑΤΗΣ ΤΣΑΠΑΛΙΑΡΗΣ