

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 16 Ιουνίου 2020 με την εξής σύνθεση:
Ιωάννα Θεμελή, Πρόεδρος, Ειρήνη Αψοκάρδου-Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα Μέλη.

Για να εξετάσει την από 8-05-2020 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 562/11.05.2020 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» (εφεξής «προσφεύγων»), που εδρεύει στα του Νομού, όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της (εφεξής «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και

Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «..... του» (εφεξής «παρεμβαίνων»), με έδρα το του του Νομού, όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων αιτείται, καθ' ερμηνείαν, να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 435/16.04.2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, να απορριφθεί η προσφορά του παρεμβαίνοντος και να κατακυρωθεί ο διαγωνισμός σ' αυτόν.

Με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων επιδιώκει την απόρριψη της ως άνω προσφυγής και τη διατήρηση του κύρους της προσβαλλόμενης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ειρήνη Αψοκάρδου

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή με την υπ' αριθμ. Πρωτ. διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής διακηρύχθηκε ηλεκτρονικός διεθνής διαγωνισμός για την Ανάδειξη εργολάβων για τον από εδάφους δολωματικό ψεκασμό

Αριθμός απόφασης: 755/2020

ελαιοδέντρων στα πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς στην για τα έτη 2020-2022 (CPV :), συνολικού προϋπολογισμού 19.694.208,36 ευρώ (χωρίς το ΦΠΑ), με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής.

2. Επειδή η προκήρυξη της ως άνω σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 6-3-2020 για δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης (2020/S 049-116455), ενώ το πλήρες κείμενο αυτής καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 9-3-2020 (Α.Δ.Α.Μ.), ως μεταγενεστέρως τροποποιήθηκε (Α.Δ.Α.Μ. και), καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο διαγωνισμός έλαβε όπου έλαβε αύξοντα αριθμό συστήματος

3.Επειδή ο διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 του Ν. 4412/2016.

4.Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 8.5.2020 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους προσφέροντες μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στις 30.4.2020 και β) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από τον προσφεύγοντα αυθημερόν 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 Π.Δ. 39/2017. Σημειωτέον ότι ο προσφεύγων άσκησε την προδικαστική προσφυγή στο ΕΣΗΔΗΣ χωρίς να κάνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου της ΑΕΠΠ, όπως προβλέπεται από τα άρθρα 362 παρ. 2 Ν. 4412/2016 και 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017. Ωστόσο, από την επισκόπηση του περιεχομένου της προσφυγής προκύπτει ότι αυτή δεν απέχει κατά το ουσιώδες μέρος της από τα προδιατυπωμένα πεδία του τυποποιημένου εντύπου, μεταξύ των οποίων, τουλάχιστον οι πραγματικοί και νομικοί ισχυρισμοί του προσφεύγοντος περί των πράξεων ή παραλείψεων της αναθέτουσας αρχής, που κατά παράβαση

Αριθμός απόφασης: 755/2020

νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας της προκάλεσαν ζημία, αλλά και σχετικό αίτημα, γεγονός που θεραπεύει την έλλειψη χρήσης του τυποποιημένου εντύπου, στο μέτρο που η χρήση του δεν απαιτείται εκ του νόμου επί ποινή απαραδέκτου, ενώ επιπλέον, δεν πλήττεται με τη χρήση του συγκεκριμένου δικογράφου ο δικαιολογητικός σκοπός της ανωτέρω διάταξης, που είναι η επιτάχυνση της διαδικασίας (ΔΕφΚομ 39/2017). Επομένως, οι ισχυρισμοί του παρεμβαίνοντος περί απόρριψης ως απαράδεκτης της προδικαστικής προσφυγής λόγω μη χρήσης του τυποποιημένου εντύπου τυγχάνουν απορριπτέοι ως αβάσιμοι.

5. Επειδή στις 11.05.2020 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής προς τον παρεμβαίνοντα κατά της προσφοράς του οποίου στρέφεται, μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

6. Επειδή με τις υπ' αριθμόν 705/2020 Πράξη της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

7. Επειδή η αναθέτουσα αρχή ανήρτησε στις 22.05.2020 μέσω της «Επικοινωνίας» του διαδικτυακού τόπου του διαγωνισμού τις απόψεις της επί της προσφυγής, οι οποίες κοινοποιήθηκαν στον προσφεύγοντα αυθημερόν.

8. Επειδή η παρεμβαίνουσα κατέθεσε εμπροθέσμως στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού την από 20-05-2020 παρέμβαση δοθέντος ότι έλαβε γνώση στις 11-05-2020 της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 3 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016 και με προφανές έννομο συμφέρον αιτείται τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης με την οποία και κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά της.

9. Επειδή σύμφωνα με την παρ. 1 υποπαρ. Β του άρθρου 365 του Ν. 4412/2016 (όπως επαναλαμβάνεται και στην παρ. 2 του άρθρου 9 του ΠΔ 39/2017): «[...] Η αναθέτουσα αρχή μπορεί στις απόψεις της να παραθέσει αρχική ή συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης με την προδικαστική προσφυγή πράξης» ενώ βάσει του τελευταίου εδαφίου της παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, όπως αυτό προστέθηκε με το ν. 4605/2019 (ΦΕΚ52/Α/1-4-2019): «Υπομνήματα επί των απόψεων και της

Αριθμός απόφασης: 755/2020

συμπληρωματικής αιτιολογίας της Αναθέτουσας Αρχής κατατίθενται μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ έως πέντε (5) ημέρες πριν από τη συζήτηση της προσφυγής». Εν προκειμένω, η προσφεύγουσα στις 15.06.2020 υπέβαλε μέσω της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού Υπόμνημά της αντικρούοντας τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής, οι οποίες κοινοποιήθηκαν στην προσφεύγουσα την 22.05.2020 μέσω του διαδικτυακού τόπου του διαγωνισμού, και δοθέντος ότι η συζήτηση της προσφυγής ορίσθηκε στις 16.06.2020, το ανωτέρω Υπόμνημα υποβλήθηκε εκπρόθεσμα και, άρα, απαραδέκτως και, ως εκ τούτου, δεν λαμβάνεται υπόψη από το αποφασίζον Κλιμάκιο.

10. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ/τος 39/2017.

11. Επειδή, με την άσκηση της προσφυγής, ο προσφεύγων προσκόμισε παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 686,34 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό, το από 8-05-2020 αποδεικτικό τραπεζικής συναλλαγής της για την πληρωμή του εν λόγω παραβόλου και εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»).

12. Επειδή το άρθρο 6 του Ν.4412/2016 ορίζει ότι: «1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαιρέσεως ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης. Αν η αναθέτουσα αρχή προβλέπει απονομή βραβείων ή καταβολή χρηματικών ποσών για τους υποψήφιους ή προσφέροντες, λαμβάνει υπόψη της τα ποσά αυτά κατά τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης [...]8. Όταν προτεινόμενο έργο ή προτεινόμενη παροχή υπηρεσιών μπορεί να οδηγήσει σε ανάθεση συμβάσεων υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων, λαμβάνεται υπόψη η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων αυτών των τμημάτων. Όταν η συνολική αξία των τμημάτων ισούται ή υπερβαίνει το κατώτατο όριο που προβλέπεται στο άρθρο 5, το παρόν Βιβλίο (άρθρα 3 έως 221) εφαρμόζεται στην ανάθεση κάθε

Αριθμός απόφασης: 755/2020

τμήματος [...] 10. Κατά παρέκκλιση από τα προβλεπόμενα στις παραγράφους 8 και 9, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αναθέτουν συμβάσεις για μεμονωμένα τμήματα κατά τις διατάξεις του παρόντος Βιβλίου, λαμβάνοντας υπόψη την εκτιμώμενη αξία μόνο του τμήματος, εφόσον αυτή, χωρίς ΦΠΑ, είναι μικρότερη από 80.000 ευρώ για προμήθειες ή υπηρεσίες ή από 1.000.000 ευρώ για έργα. Πάντως, η συνολική αξία των τμημάτων που ανατίθενται με αυτόν τον τρόπο, δεν υπερβαίνει το 20 % της συνολικής αξίας όλων των τμημάτων στις οποίες έχει διαιρεθεί το προτεινόμενο έργο, η προτεινόμενη απόκτηση ομοιογενών αγαθών ή η προτεινόμενη παροχή υπηρεσιών [...]».

13. Επειδή το άρθρο 363 του ν. 4412/2016 με τίτλο «Παράβολο» ορίζει ότι: «1. Για το παραδεκτό της άσκησης της προδικαστικής προσφυγής κατατίθεται παράβολο από τον προσφεύγοντα υπέρ του Δημοσίου, το ύψος του οποίου ανέρχεται σε ποσοστό 0,50 τοις εκατό (0,50%) της προϋπολογισθείσας αξίας (χωρίς Φ.Π.Α.) της σχετικής σύμβασης. Το ύψος του παραβόλου δεν μπορεί να είναι κατώτερο των εξακοσίων (600) ευρώ ούτε ανώτερο των δεκαπέντε χιλιάδων (15.000) ευρώ. 2. Εάν από τα έγγραφα της σχετικής σύμβασης παρέχεται η δυνατότητα υποβολής προσφοράς για τμήμα ή τμήματα της σύμβασης, το ύψος του παραβόλου υπολογίζεται επί της αξίας του τμήματος ή των τμημάτων της σύμβασης σχετικά με τα οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή [...]» 4. Με τον Κανονισμό Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών της παρ. 7 του άρθρου 365 ορίζεται ο τρόπος και ο χρόνος κατάθεσης και είσπραξης του παραβόλου και ο τρόπος απόδειξης της είσπραξής του [...]».

14. Επειδή το άρθρο 5 του ΠΔ 39/2017 με τίτλο «Παράβολο» ορίζει ότι: «1. Για το παραδεκτό της άσκησης της προδικαστικής προσφυγής κατατίθεται από τον προσφεύγοντα παράβολο υπέρ του Δημοσίου, το ύψος του οποίου ανέρχεται σε ποσοστό 0,50 τοις εκατό (0,50%) της προϋπολογισθείσας αξίας (χωρίς Φ.Π.Α.) της σχετικής σύμβασης. Το ύψος του παραβόλου δεν μπορεί να είναι κατώτερο των εξακοσίων (600) ευρώ ούτε ανώτερο των δεκαπέντε χιλιάδων (15.000) ευρώ. 2. Εάν από τα έγγραφα της σχετικής σύμβασης παρέχεται η δυνατότητα υποβολής προσφοράς για τμήμα ή τμήματα της σύμβασης, το ύψος του παραβόλου υπολογίζεται επί της αξίας του τμήματος ή

Αριθμός απόφασης: 755/2020

των τμημάτων της σύμβασης σχετικά με τα οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή (άρθρο 363 παρ. 2 ν. 4412/2016) [...]4. Το παράβολο καταβάλλεται κατά την κατάθεση της προδικαστικής προσφυγής. Η ως άνω κατάθεση του παραβόλου γίνεται ηλεκτρονικά μέσω της εφαρμογής επαβάβολου στη διαδικτυακή πύλη της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Αριθμός απόφασης: 587/2018 6 Συστημάτων (ΓΓΠΣ) και αποτελεί έσοδο του κρατικού προϋπολογισμού. Για την απόδειξη της καταβολής και της είσπραξης του παραβόλου ο προσφεύγων υποχρεούται να επισυνάψει στο προβλεπόμενο στην παράγραφο 2 του άρθρου 8 του παρόντος Κανονισμού έντυπο προσφυγής του Παραρτήματος Ι εκτυπωμένο αντίγραφο ηλεκτρονικής πληρωμής του ποσού σε Τράπεζα, επικυρωμένη εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών ότι το ως άνω παράβολο, υπό τον αντίστοιχο Κωδικό, φέρει την ένδειξη “πληρωμένο” καθώς και βεβαίωση περί ελέγχου και δέσμευσης του ηλεκτρονικού παραβόλου από την Υπηρεσία που το αποδέχεται [...]».

15. Επειδή στην αιτιολογική έκθεση του Ν.4412/2016 αναφέρεται ότι : «Η επιβολή παραβόλου κρίνεται αναγκαία προκειμένου να αποτραπεί η άσκηση αστήρικτων και παρελκυστικών προσφυγών». Ειδικότερα, μια οικονομικής φύσεως επιταγή συνιστά μέτρο ικανό να αποτρέψει την καταχρηστική άσκηση μέσων προσφυγής και να εγγυηθεί σε όλους τους πολίτες, χάριν της ορθής απονομής της δικαιοσύνης, την όσο το δυνατόν ταχύτερη εκδίκαση των ενδίκων προσφυγών τους (βλ. κατ’ αναλογία, προτάσεις του γενικού εισαγγελέα Ν. Jääskinen στην υπόθεση *Orizzonte Salente* C-61/14, EU: 2015: 307, σημείο 37). Επομένως, η βούληση του νομοθέτη είναι να καταβάλλεται ένα συγκεκριμένο χρηματικό ποσό με έκδοση ηλεκτρονικού παραβόλου λόγω της διεξαγωγής της διαγωνιστικής διαδικασίας κατ’ αποκλειστικό τρόπο μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. Στόχευση του νομοθέτη ήταν η αποτροπή της καταχρηστικής άσκησης προδικαστικών προσφυγών, οι οποίες θα δύναντο να παρακωλύσουν επί μακρόν τις διαγωνιστικές διαδικασίες ως προς την υπογραφή των εν λόγω συμβάσεων, δοθέντος του ανασταλτικού αποτελέσματος των άρθρων 364 του Ν. 4412/2016 και 6 του Π.Δ. 39/2017. Ρητώς και σαφώς σύμφωνα με τις παραπάνω διατάξεις, για την παραδεκτή άσκηση της προδικαστικής προσφυγής επιβάλλεται η καταβολή

Αριθμός απόφασης: 755/2020

του νόμιμου ποσού κατά το χρόνο άσκησης της. Όπως εξάλλου παγίως δέχεται η νομολογία, η υποχρέωση καταβολής παραβόλου, ως προϋπόθεση του παραδεκτού ενδίκου βοηθήματος ή μέσου, αποβλέπει στην αποτροπή της ασκήσεως απερίσκεπτων και αστήρικτων ενδίκων βοηθημάτων και μέσων, χάριν της εύρυθμης λειτουργίας των δικαστηρίων και της αποτελεσματικής απονομής της δικαιοσύνης, γι' αυτό και η τύχη του συναρτάται με την έκβαση και τις εν γένει περιστάσεις της δίκης (ΣτΕ 601/2012 Ολομ., 3087/2011 Ολομ., ΣτΕ 1583/2010 Ολομ., 1852/2009 Ολομ., 647/2004 Ολομ.).

16. Επειδή περαιτέρω στην εκδοθείσα κατ' εξουσιοδότηση του άρθ. 29 παρ. 3 του ν. 3943/2011 ΠΟΛ1163/3-7-2013 απόφαση του Υφυπουργού Οικονομικών με τον τίτλο «Όροι και διαδικασία είσπραξης-επιστροφής για την εφαρμογή του ηλεκτρονικού παραβόλου» όπως ισχύει ορίζεται στο άρθ. 3 ότι «Πληρωμή e-παραβόλου. Ο ενδιαφερόμενος καταβάλλει το αναλογούν ποσό στον φορέα είσπραξης που επιθυμεί γνωστοποιώντας τον μοναδικό ψηφιακό κωδικό [...]», στο άρθ. 4 ότι «Κατάθεση e-παραβόλου σε Υπηρεσία ...Ο υπάλληλος της Υπηρεσίας που κατατίθεται το e-παραβόλο για να το αποδεχθεί/δεσμεύσει συνδέεται με την εφαρμογή κάνοντας την επιλογή του ρόλου ως εκπρόσωπος του φορέα, αναζητά το e-Παράβολο και ελέγχει την εγκυρότητά του ...Μετά τον σχετικό έλεγχο η Υπηρεσία αποδέχεται το eΠαράβολο και αυτό δεσμεύεται ώστε να αποκλεισθεί η εκ νέου χρήση του...»

17. Επειδή στους όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι : « [...] 1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης Αντικείμενο της σύμβασης είναι η ανάθεση υλοποίησης του έργου: «Ανάδειξη εργολάβων για τον από εδάφους δολωματικό ψεκασμό ελαιοδέντρων στα πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς στην για τα έτη 2020-2022» με κωδικό CPV, συνολικού προϋπολογισμού 19.694.208,36 (χωρίς το ΦΠΑ) και με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής. Συγκεκριμένα ο διαγωνισμός αφορά την παροχή υπηρεσιών για την εκτέλεση του ανωτέρω έργου σε όλες τις Περιφερειακές Ενότητες της όπως φαίνεται παρακάτω και περιγράφονται αναλυτικότερα στις τεχνικές προδιαγραφές, Α. Περιφερειακή Ενότητα προϋπολογιζόμενης συνολικής αξίας 5.153.097,36 € (χωρίς ΦΠΑ) για δολωματικούς ψεκασμούς

Αριθμός απόφασης: 755/2020

7.732.100 προστατευόμενων ελαιόδεντρων. Στον προϋπολογισμό της Π.Ε. συμπεριλαμβάνονται δικαιώματα προαίρεσης ποσοστού 3,74% ύψους 192.802,56 € (χωρίς ΦΠΑ) Β. Περιφερειακή Ενότηταπροϋπολογιζόμενης συνολικής αξίας 2.737.611€ (χωρίς ΦΠΑ), για δολωματικούς ψεκασμούς 4.066.000 προστατευόμενων ελαιόδεντρων.

Γ. Περιφερειακή Ενότητα προϋπολογιζόμενης συνολικής αξίας 6.899.481 € (χωρίς ΦΠΑ), για δολωματικούς ψεκασμούς 14.593.000 προστατευόμενων ελαιόδεντρων. Στον προϋπολογισμό της Π.Ε. συμπεριλαμβάνονται δικαιώματα προαίρεσης ποσοστού 19,21% ύψους 1.326.000 € (χωρίς ΦΠΑ).

Δ. Περιφερειακή Ενότητα προϋπολογιζόμενης συνολικής αξίας 4.904.019 € (χωρίς ΦΠΑ), για δολωματικούς ψεκασμούς 5.769.000 προστατευόμενων ελαιόδεντρων.

Ο αριθμός των δολωματικών ψεκασμών του κάθε τμήματος αναφέρεται στους πίνακες του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι΄. Ο ακριβής αριθμός των ψεκασμών θα εξαρτηθεί από επιστημονικά δεδομένα που σχετίζονται με το μέγεθος του δακοπληθυσμού και τις κλιματολογικές συνθήκες.

Το έργο χωρίζεται στις παρακάτω ομάδες και τμήματα:

ΟΜΑΔΑ Α. Π.Ε. 159 τμήματα, όσες και οι Δημοτικές/Τοπικές Κοινότητες των Δημοτικών Ενοτήτων των Δήμων της Περιφερειακής Ενότητας όπου καλλιεργείται η ελιά και θα υπογραφούν μέχρι και 159 συμβάσεις.

ΟΜΑΔΑ Β. Π.Ε. 6 τμήματα και θα υπογραφούν μέχρι και 6 συμβάσεις. ΟΜΑΔΑ Γ. Π.Ε. 37 τμήματα, όπως προκύπτουν από συνενώσεις δημοτικών ή/και κοινοτικών ενοτήτων των Δήμων της Περιφερειακής Ενότητας και θα υπογραφούν μέχρι και 37 συμβάσεις.

ΟΜΑΔΑ Δ. Π.Ε..... 43 τμήματα και θα υπογραφούν μέχρι και 43 συμβάσεις.

Προσφορές υποβάλλονται για το σύνολο των τμημάτων μιας ή και περισσότερων ομάδων, είτε για ένα ή περισσότερα τμήματα μιας ή και περισσότερων ομάδων.

Η συνολική εκτιμώμενη αξία των συμβάσεων που θα εκτελεστούν για την υλοποίηση του έργου, συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης

Αριθμός απόφασης: 755/2020

που προβλέπεται για τις Π.Ε. και ανέρχεται στο ποσό των 19.694.208,36 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13 % (ΦΠΑ: 2.560.247,09 €, σύνολο προϋπολογισμού συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 22.254.455,45 €).

Αυξομείωση φυσικού αντικειμένου.

Οι κατά τόπους Δ/νσεις Αγροτικής Οικονομίας και Κτηνιατρικής διατηρούν το δικαίωμα:

Μείωσης του αριθμού των ψεκασμών στην περίπτωση που οι κλιματολογικές συνθήκες ή το ύψος του δακοπληθυσμού το απαιτούν, ή της αύξησής τους (των ψεκασμών) χωρίς υπέρβαση του προϋπολογισμού της κάθε Περιφερειακής Ενότητας.

Εξαίρεσης Τοπικών ή Δημοτικών Κοινοτήτων στις οποίες διαπιστώνει ότι δεν υφίστανται οι απαραίτητες προϋποθέσεις εφαρμογής του προγράμματος δολωματικών ψεκασμών (εφαρμόζεται όταν η καρποφορία των ελαιοδέντρων είναι μεγαλύτερη από 25% για τις ελαιοποιήσιμες ή 20% για τις βρώσιμες) ή η καρποφορία καταστραφεί από κάποιο αστάθμητο παράγοντα.

Μη εφαρμογής του προγράμματος Δακοκτονίας στις Τοπικές ή Δημοτικές Κοινότητες εφόσον ληφθεί απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου με την οποία δεν γίνεται αποδοχή του υπό εφαρμογή προγράμματος Δακοκτονίας.

Αύξησης του αριθμού των ψεκασμών σε τμήμα ή τμήματα της ίδιας εργολαβίας χωρίς υπέρβαση του προϋπολογισμού.

Διενέργειας τοπικών ψεκασμών (ψεκασμού μέρους των ελαιοδέντρων μίας Τοπικής ή Δημοτικής Κοινότητας) στις περιπτώσεις αυξημένου δακοπληθυσμού στις περιοχές αυτές ή στην περίπτωση που παρόλο που η καρποφορία των ελαιοδέντρων είναι άνω του 25% συνολικά, αυτή εντοπίζεται σε συγκεκριμένες περιοχές.

Περικοπής των ψεκασθέντων ελαιοδέντρων σε περιπτώσεις όπως:
ο όταν υπάρχουν νέες εκτιμήσεις για μειωμένη καρποφορία ή παρεμπόδιση της διενέργειας των ψεκασμών από τους κατοίκους ο στην περίπτωση που η συνολική χρησιμοποιηθείσα ποσότητα ψεκαστικού διαλύματος υπολείπεται της ποσότητας που θεωρείται αναγκαία για την κανονική προστασία του συνόλου των ελαιοδέντρων της εργολαβίας και ο όταν το προσωπικό που χρησιμοποιείται είναι ανεπαρκές για την κανονική εκτέλεση του έργου. Στην περίπτωση αυτή οι ημέρες διάρκειας του ψεκασμού θα μειώνονται ανάλογα.

Αριθμός απόφασης: 755/2020

Οι συμβάσεις που θα υπογραφούν για την εφαρμογή των από εδάφους δολωματικών ψεκασμών στα πλαίσια του προγράμματος της συλλογικής καταπολέμησης του δάκου της ελιάς για τα έτη 2020 – 2022 θα έχουν διάρκεια από την ημερομηνία υπογραφής τους έως 15.11.2022. Το πρόγραμμα δακοκτονίας κάθε έτους έχει εξάμηνη διάρκεια, ήτοι από την 15η Μαΐου έως την 15^η Νοεμβρίου κάθε έτους. Σε περίπτωση που η διάρκεια του προγράμματος τροποποιηθεί με νεώτερη απόφαση του Υπουργείου Αγροτικής Οικονομίας οι ανάδοχοι οφείλουν να συμμορφώνονται με αυτό χωρίς καμία αξίωση από την Αναθέτουσα Αρχή. Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της παρούσας διακήρυξης.

Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει τιμής. [...] 2.2.2 Εγγύηση συμμετοχής

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 ανέρχεται σε ποσοστό 0,5% (μη συμπεριλαμβανομένου του αναλογούντος ΦΠΑ) του συνολικού προϋπολογισμού του τμήματος ή των τμημάτων για τα οποία υποβάλλεται προσφορά μη συνυπολογιζομένων των δικαιωμάτων προαίρεσης και παράτασης των συμβάσεων [...] 2.3 Κριτήρια Ανάθεσης

2.3.1 Κριτήριο ανάθεσης

Κριτήριο ανάθεσης της Σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. [...] 2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών [...] Ειδικά για τα τμήματα της Περιφερειακής Ενότητας και της Περιφερειακής Ενότητας οι συμμετέχοντες στον διαγωνισμό θα συμπληρώσουν την τιμή μονάδος για κάθε Δημοτική, τοπική κοινότητα ή οικισμό του τμήματος. Η κατάταξη και ανάδειξη μειοδότη θα γίνει με βάση το σύνολο της προσφερόμενης τιμής ανά τμήμα [...]

3.4 Προδικαστικές Προσφυγές - Προσωρινή Δικαστική Προστασία

Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση

Αριθμός απόφασης: 755/2020

της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, δικαιούται να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, προσδιορίζοντας ειδικώς τις νομικές και πραγματικές αιτιάσεις που δικαιολογούν το αίτημά του. Σε περίπτωση προσφυγής κατά πράξης της αναθέτουσας αρχής η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι:

(α) δέκα (10) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα αν η πράξη κοινοποιήθηκε με ηλεκτρονικά μέσα ή τηλεομοιοτυπία ή (β) δεκαπέντε (15) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης σε αυτόν αν χρησιμοποιήθηκαν άλλα μέσα επικοινωνίας, άλλως γ) δέκα (10) ημέρες από την πλήρη, πραγματική ή τεκμαιρόμενη, γνώση της πράξης που βλάπτει τα συμφέροντα του ενδιαφερόμενου οικονομικού φορέα.

Ειδικά για την άσκηση προσφυγής κατά προκήρυξης, η πλήρης γνώση αυτής τεκμαίρεται μετά την πάροδο δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση στο ΚΗΜΔΗΣ. Σε περίπτωση παράλειψης, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι δεκαπέντε (15) ημέρες από την επομένη της συντέλεσης της προσβαλλόμενης παράλειψης.

Η προδικαστική προσφυγή κατατίθεται ηλεκτρονικά μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, επιλέγοντας κατά περίπτωση την ένδειξη «Προδικαστική Προσφυγή» και επισυνάπτοντας το σχετικό έγγραφο σε μορφή ηλεκτρονικού αρχείου Portable Document Format (PDF), το οποίο φέρει εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών.

Για το παραδεκτό της άσκησης της προδικαστικής προσφυγής κατατίθεται παράβολο από τον προσφεύγοντα υπέρ του Δημοσίου, κατά τα ειδικά οριζόμενα στο άρθρο 363 του ν. 4412/2016 στο άρθρο 19 παρ. 1.1 και στο άρθρο 7 της με αριθμ. 56902/215 Υ.Α.

Το παράβολο επιστρέφεται στον προσφεύγοντα, σε περίπτωση ολικής ή μερικής αποδοχής της προσφυγής του ή σε περίπτωση που, πριν την έκδοση της απόφασης της ΑΕΠΠ επί της προσφυγής, η αναθέτουσα αρχή ανακαλεί την προσβαλλόμενη πράξη ή προβαίνει στην οφειλόμενη ενέργεια.

Αριθμός απόφασης: 755/2020

Η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής και η άσκησή της κωλύουν τη σύναψη της σύμβασης επί ποινή ακυρότητας, η οποία διαπιστώνεται με απόφαση της ΑΕΠΠ μετά από άσκηση προσφυγής, σύμφωνα με το άρθρο 368 του ν. 4412/2016. Κατ' εξαίρεση, δεν κωλύεται η σύναψη της σύμβασης εάν υποβλήθηκε μόνο μία (1) προσφορά και δεν υπάρχουν ενδιαφερόμενοι υποψήφιοι.

Κατά τα λοιπά, η άσκηση της προδικαστικής προσφυγής δεν κωλύει την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας, εκτός αν ζητηθούν προσωρινά μέτρα προστασίας κατά το άρθρο 366 του ν.4412/2016. [..]».

18. Επειδή, εν προκειμένω, δοθέντος ότι ο προσφεύγων αιτείται την απόρριψη της προσφοράς του παρεμβαίνοντος για τα Τμήματα 14 και, ήτοι προϋπολογισμού 209.781 ευρώ και 154.980 ευρώ αντίστοιχα μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και συνολικά 364.761 ευρώ, το καταβληθέν από τον προσφεύγοντα παράβολο ποσού 686,34 ευρώ υπολείπεται του νομίμου ποσού παραβόλου το οποίο ανέρχεται στο 0,5% του ποσού των Τμημάτων 14 και 18 της σύμβασης στα οποία αφορά η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, ήτοι (Τμήμα 14) 209.781 ευρώ +(Τμήμα 18) 154.980 ευρώ=364.761 ευρώΧ0,5%=1.823,8 ευρώ. Αλλά, ακόμα και αν ήθελε υποτεθεί ότι για την παραδεκτή άσκηση της προσφυγής το ποσό του παραβόλου πρέπει να υπολογιστεί με βάση τον προϋπολογισμό του Τμήματος στο οποίο συμμετέχει ο προσφεύγων (*quod non*), ήτοι το Τμήμα 18, το καταβληθέν ποσό του παραβόλου θα υπολείπονταν επίσης από το νόμιμο ποσό καθώς θα ήταν 154.980 ευρώΧ0,5%=774,9 ευρώ, ποσό που ταυτίζεται εξάλλου με το ποσοστό της εγγυητικής επιστολής κατά τη Διακήρυξη και το οποίο έχει καταβάλει ο προσφεύγων για τη συμμετοχή του στον επίμαχο διαγωνισμό. Αντίθετα, ο προσφεύγων υπολόγισε το ποσό του παραβόλου με βάση το ύψος της οικονομικής του προσφοράς για το Τμήμα 18 χωρίς τον ΦΠΑ και όχι επί της προϋπολογισθείσας αξίας του Τμήματος της σύμβασης άνευ ΦΠΑ, ως ο νόμος ορίζει, ήτοι επί του ποσού 137.268 ευρώΧ0,5%=686,34 ευρώ. Συνεπώς, για την παραδεκτή άσκηση της υπό κρίση προσφυγής δεν έχει καταβληθεί το νόμιμο οριζόμενο ηλεκτρονικό παράβολο, παρά τις διατάξεις του άρθ. 5 του ΠΔ 39/2017 και του άρθ. 363 του ν. 4412/2016, σύμφωνα με τις οποίες ο προσφεύγων όφειλε να έχει

Αριθμός απόφασης: 755/2020

εκδώσει και καταβάλει εμπρόθεσμα κατά την άσκηση της προσφυγής. Και τούτο ίδια καθώς ο υπολογισμός του ορθού ποσού παραβόλου καθώς και η διαδικασία καταβολής του για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής ενώπιον της ΑΕΠΠ (ποσόν, τρόπος, χρόνος κατάθεσης και απόδειξη καταβολής και είσπραξής του) προβλέπεται ρητά και με σαφήνεια στον νόμο, αποτελεί δε, εν πάσει περιπτώσει, ευθύνη του οικονομικού φορέα ο οποίος οφείλει να επιδεικνύει και την ανάλογη επιμέλεια (ΣΤΕ 27/2015, ΔΕΦΑΘ 269/2018). Η, δε, προσπάθεια διάσωσης της προδικαστικής προσφυγής, δεν μπορεί να φτάσει μέχρι την υποκατάσταση του προσφεύγοντος από την ΑΕΠΠ και την εκ μέρους της τελευταίας συμπλήρωση της «τυπικής προϋπόθεσης παραδεκτού», αφού αυτό θα ισοδυναμούσε με παραβίαση της αρχής της ισότητας (βλ.ΣΤΕ 935/2017, σχετικές αποφάσεις ΑΕΠΠ 178, 72, 140, 155/2017) που συνιστά συνταγματικά κατοχυρωμένη αρχή (άρθρο 4 και 20 Συντ. και 6 ΕΣΔΑ) και της αρχής της αμεροληψίας, που δέον είναι να διέπει την κρίση των κρίση των διοικητικών οργάνων.

19. Επειδή ο υπολογισμός του ύψους του παραβόλου είναι ευχερής και στηρίζεται στη σαφή διάταξη του άρθ. 363 του ν. 4412/2016 και του άρθ. 5 του Π.Δ. 39/2017 (πρβλ. ΣΤΕ ΕΑ 27,29,235/2015, ΣΤΕ 777/2013 Ολομ., 494/2013), οπότε παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και επιδεικνύοντες τη συνήθη επιμέλεια διαγωνιζομένους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενο των εν λόγω όρων και λεπτομερειών και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο (βλ., ιδίως, απόφαση της 29ης Απριλίου 2004, 7 C 496/99 P, *Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta*, Συλλογή 2004, σ. I 3801, σκέψη 111). Επομένως, δεν είναι αντικειμενικώς ικανές οι οικείες διατάξεις να γεννήσουν αμφιβολίες ούτε ως προς τον τρόπο υπολογισμού του ύψους του προσκομισθέντος παραβόλου ή ως προς τα ρητώς προσδιορισθέντα στο νόμο όρια αυτού (κατώτατο και ανώτατο ύψος παραβόλου), ούτε ως προς την επερχόμενη συνέπεια του απαραδέκτου της προσφυγής λόγω μη προσκόμισης με την κατάθεσή της του νόμιμου ποσού παραβόλου (πρβλ ΣΤΕ Ολ.1583/2010, ΣΤΕ Ολομ, 1852/2009).

20. Επειδή, στο πλαίσιο των διοικητικών προσφυγών που ασκούνται στο πεδίο των δημοσίων συμβάσεων, δεδομένου του μικρού κύκλου των αποδεκτών της οικείας νομοθεσίας και της κατ' επάγγελμα κατά την συνήθη

Αριθμός απόφασης: 755/2020

πορεία των πραγμάτων ενασχολήσεώς τους με τις διαδικασίες των δημοσίων συμβάσεων, αυτοί οφείλουν να γνωρίζουν τις κρίσιμες διατάξεις (ΟΛΣΤΕ 876/2013, ΣΤΕ 268, 360/2018, 1400, 1595/2016, 3128, 3129/2015, 1072, 1985, 1988/2014, 2886/2013, 2315/2013). Επιπλέον, οι διατάξεις που προβλέπουν την προδικαστική προσφυγή, αφενός, χαρακτηρίζονται ως «δικονομικές» και, αφετέρου, απευθύνονται σε μικρό κύκλο αποδεκτών που οφείλουν να τις γνωρίζουν ενόψει της ιδιαιτερότητας του αντικειμένου.

21. Επειδή, σε κάθε περίπτωση, δεν θα ήταν νόμιμη η κατάθεση πρόσθετου συμπληρωματικού παραβόλου εκ μέρους του προσφεύγοντος μετά την κατάθεση της προδικαστικής προσφυγής, προκειμένου να θεραπευτεί το απαράδεκτο αυτής, διότι όχι μόνον ο υπολογισμός του, ως ελέγχθη είναι ευχερής και στηρίζεται σε σαφείς διατάξεις, αλλά και διότι η αποδοχή συμπληρωματικού παραβόλου, θα μπορούσε να καταστήσει εκ των υστέρων παραδεκτή μία προδικαστική προσφυγή που είχε ασκηθεί απαραδέκτως, κατά προφανή παραγνώριση της αρχής της ισότητας των διαδίκων της ενδικοφανούς διαδικασίας (πρβλ. ΣΤΕ 935/2017 και ΔΕφΛάρισας 46/2018).

22. Επειδή οι προϋποθέσεις του παραδεκτού που πρέπει να συντρέχουν κατά την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής κρίνονται σε κάθε περίπτωση και αυτεπαγγέλτως από την ΑΕΠΠ (πρβλ. ΣΤΕ 2080/2016).

23. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

24. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

25. Επειδή, ύστερα από τα εκτεθέντα στην προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων (άρθρα 363 παρ.5 του ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Αριθμός απόφασης: 755/2020

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 16 Ιουνίου 2020 και εκδόθηκε στις 2 Ιουλίου 2020 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΑ ΘΕΜΕΛΗ

ΓΕΩΡΓΙΑ ΔΟΥΓΚΑ