

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
2ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε την 25^η Οκτωβρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Τόλης, Πρόεδρος, Χρήστος Σώκος - Εισηγητής και Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου - Μέλη.

Για να αποφασίσει σχετικά με την από 15.09.2023 με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1425/20-09-2023 προδικαστική προσφυγή της ατομικής επιχείρησης με την επωνυμία «Πλούμης Νικόλαος του Λάμπρου», όπως νομίμως εκπροσωπείται, κατά του «...», όπως νομίμως εκπροσωπείται [εφεξής η αναθέτουσα αρχή]. Και

Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα «...» ως διαχειριστή και μέλους της «Ένωσης οικονομικών φορέων ...», όπως νομίμως εκπροσωπείται {εφεξής παρεμβαίνουσα}, και κατέθεσε την από 26.09.2023 παρέμβαση.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να ακυρωθούν οι προσβαλλόμενες υπ' αριθμ. .../2023 και .../2023 αποφάσεις της οικονομικής επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, προς τον σκοπό να απορριφθεί η προσφορά της παρεμβαίνουσας και ήδη αναδόχου της σύμβασης.

Με την παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της υπό κρίση προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Χρήστο Σώκο

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε κατ' άρθρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρθρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αριθμ. ... ποσού € 600,00.

2. Επειδή, με την υπ' αριθμ. 24060/17.11.2022 διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής, προκηρύχθηκε δημόσια, ανοικτή, ηλεκτρονική διαδικασία επιλογής αναδόχου για την υπηρεσία με τίτλο «...» σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 4412/2016 και τους όρους αυτής. Κριτήριο ανάθεσης είναι η χαμηλότερη τιμή

Αριθμός απόφασης: 1674/2023

(άρθρο 2.3.1. της διακήρυξης). Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίσθηκε η 05/12/2022 και ώρα 15.00.

3. Επειδή, στον ως άνω διαγωνισμό συμμετείχαν η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα. Με τις με αριθμούς .../2022 και .../2023 αποφάσεις της οικονομικής επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, έγιναν αποδεκτά τα δικαιολογητικά συμμετοχής, η τεχνική προσφορά και τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της προσφεύγουσας και ανακηρύχθηκε οριστική ανάδοχος. Η παρεμβαίνουσα άσκησε ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ, την από 3/2/2023 προδικαστική προσφυγή της, επί της οποίας εκδόθηκε η με αριθμό .../2023 απόφαση, η οποία ακύρωσε τις ανωτέρω αποφάσεις. Ακολούθως, η αναθέτουσα αρχή αποφάσισε με τη με αριθμό .../2023 απόφαση της οικονομικής επιτροπής, την ματαίωση του διαγωνισμού, αλλά μετά από δεύτερη προδικαστική προσφυγή εκδόθηκε η με αριθμό 1068/2023 απόφαση ΕΑΔΗΣΥ, η οποία ακύρωσε την ως άνω απόφαση με την οποία είχε αποφασισθεί η ματαίωση του διαγωνισμού «...». Ακολούθως, σε συμμόρφωση με την προαναφερομένη απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ, με τις υπ'αριθμ. .../2023 και .../2023 αποφάσεις της οικονομικής επιτροπής, η αναθέτουσα αρχή αποφάσισε την ανάδειξη ως οριστικής αναδόχου της παρεμβαίνουσας για το σύνολο της σύμβασης.

4. Επειδή, κατά των ως άνω αποφάσεων, των οποίων πλήρη γνώση έλαβαν ηλεκτρονικά οι προσφέροντες στις 09.09.2023, ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή στις 15.09.2023, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017 και κοινοποιήθηκε αυθημερόν από την προσφεύγουσα στην ΕΑΔΗΣΥ, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις των άρθρων 361 παρ. 1, 362 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016, 4 παρ. 1 εδάφ. α' και 8 παρ. 2 του ΠΔ 39/2017.

5. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, κοινοποίησε την υπό κρίση προσφυγή στους συμμετέχοντες στις 20.09.2023 και απέστειλε στην ΕΑΔΗΣΥ τις από 25.09.2023 απόψεις της σχετικά με αυτήν, τις οποίες απόψεις κοινοποίησε στους συμμετέχοντες αυθημερόν, ενώ προς αντίκρουση αυτών η προσφεύγουσα υπέβαλε νομίμως και παραδεκτώς στις 29.09.2023 το με ίδια ημερομηνία υπόμνημά της.

6. 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, καθόσον η υπό κρίση

Αριθμός απόφασης: 1674/2023

προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή στις 20.09.2023, οπότε και εκκινεί η σχετική 10ήμερη προθεσμία προς άσκηση παρέμβασης και η εν λόγω παρέμβαση ασκήθηκε στις 26.09.2023, με κατάθεση μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ και με σαφές έννομο συμφέρον καθότι η παρεμβαίνουσα επιδιώκει τη διατήρηση της προσβαλλόμενης πράξης με την οποία έχει ανακηρυχθεί ανάδοχος.

7. 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 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 αναζητεί το πραγματικό νόημα των ενσωματωμένων σε αυτή κανόνων με αφετηρία τη λεκτική, ήτοι γραμματική διατύπωσή τους (γραμματική ερμηνευτική μέθοδος).

8. Επειδή, η προσφεύγουσα με την υπό κρίση προσφυγή της ισχυρίζεται ότι πρέπει να ακυρωθούν οι προσβαλλόμενες αποφάσεις με τις οποίες κατακυρώθηκε στην παρεμβαίνουσα ολόκληρη η σύμβαση (ΤΜΗΜΑΤΑ Α και Β), ενώ η διακήρυξη του διαγωνισμού (άρθρο 1.3), είχε θέσει τον περιορισμό στον αριθμό των τμημάτων που μπορούν να ανατεθούν σε έναν προσφέροντα, σε ένα (1).

9. Επειδή, ύστερα από τη μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα σχετικά με τον ως άνω λόγο: Η υπ' αριθμ. .../2022 μελέτη της Δ/σης ... ορίζει ότι: *«Η οικονομική προσφορά συντάσσεται σύμφωνα με τον Ενδεικτικό Προϋπολογισμό της μελέτης. Κάθε υποψήφιος οικονομικός φορέας υποβάλλει οικονομική προσφορά για το σύνολο των υπηρεσιών, όπως αναφέρονται στον ενδεικτικό προϋπολογισμό της μελέτης. Δεν γίνονται δεκτές οικονομικές προσφορές για επιμέρους είδη του ενδεικτικού προϋπολογισμού...»*. Όπως βάσιμα αναφέρει η αναθέτουσα αρχή, οι αναφερόμενες ομάδες της προαναφερόμενης μελέτης δεν αποτελούν διακριτά

Αριθμός απόφασης: 1674/2023

τμήματα αλλά προσδιορίζουν τις βασικές κτηνιατρικές υπηρεσίες (Ομάδα Α) και τις έκτακτες κτηνιατρικές υπηρεσίες κατόπιν εγκρίσεως από τον Δήμο (Ομάδα Β), για τις οποίες υποβάλλονται προσφορές στο σύνολό τους. Επομένως, ορθώς η αναθέτουσα αρχή προχώρησε στην οριστική κατακύρωση του συνόλου του διαγωνισμού στην παρεμβαίνουσα και ο υπό κρίση λόγος πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

10. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί.

11. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, θα πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ. 5 του ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 5 του π.δ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 25^η Οκτωβρίου 2023 και εκδόθηκε την 14^η Νοεμβρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΤΟΛΗΣ

ΜΑΡΙΑ ΚΑΤΣΑΡΟΥ