

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 12 Μαΐου 2023 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 03.04.2023 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 467/04.04.2023 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «....» και τον διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στην «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της «...» και δη κατά της με αριθμ. 292/2023 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της «...», διά της οποίας αποφασίσθηκε η ακύρωση του διαγωνισμού και η επαναδημοπράτηση αυτού με το ορθό πρότυπο διαγωνισμού.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,
σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 600,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό «...» και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2. Επειδή, όπως προκύπτει από τα μηνύματα που έχουν αναρτηθεί μέσω του συνδέσμου «επικοινωνία» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. (με α/α συστήματος «...»), η προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 361 παρ. 1 περ. α' του Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. α' του Π.Δ.39/2017. Περαιτέρω, η

αναθέτουσα αρχή, διά του με αριθμ. πρωτ. 150268/12.04.2023 εγγράφου της, εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτώς, διατυπώνει τις απόψεις της επί της εξεταζόμενης προσφυγής, αναρτώντας το σχετικό έγγραφο στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, στις 13.04.2023, προς γνώση όλων, η δε η προσφεύγουσα παραδεκτώς και εμπροθέσμως υποβάλει το υπόμνημα της επί των ως άνω απόψεων της αναθέτουσας αρχής.

3. Επειδή, με την με αριθμ. πρωτ. «...» Διακήρυξη προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την επιλογή αναδόχου κατασκευής του έργου «...» του υποέργου 7: «...», εκτιμώμενης αξίας 101.612,90 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και με κριτήριο ανάθεσης τη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, ο οποίος αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 20.02.2023 με Α.Δ.Α.Μ. «...» καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό «...». Διά της προσβαλλομένης δε, αποφασίστηκε η ακύρωση του διαγωνισμού και η επαναδημοπράτησή του «με το ορθό πρότυπο διαγωνισμού» διότι «η ηλεκτρονική δημοπρασία μέσω του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. (Α/Α ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ : «...») έχει διεξαχθεί κάνοντας χρήση εκ παραδρομής λάθους πρότυπου διαγωνισμού», ως επακριβώς διατυπώνεται σε αυτή. Προσέτι, μετ' εννόμου συμφέροντος, στρέφεται η προσφεύγουσα κατά της ανωτέρω απόφασης, δοθέντος ότι υπέβαλε τη προσφορά της στην εξεταζόμενη διαγωνιστική διαδικασία σύμφωνα με τους όρους της οικείας διακήρυξης, ως ισχυρίζεται και υφίσταται βλάβη από την επαναπροκήρυξη της διαδικασίας.

4. Επειδή, ειδικότερα η προσφεύγουσα υποστηρίζει εν προκειμένω ότι κατά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας δεν προηγήθηκε της προσβαλλόμενης απόφασης ματαίωσης του διαγωνισμού, η προβλεπόμενη από τις σχετικές διατάξεις γνώμη της επιτροπής διαγωνισμού, ούτε άλλωστε ζητήθηκε, πριν από την έκδοση της απόφασης, η υποβολή γνώμης ως προς το ζήτημα αυτό. Επιπλέον, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι η αιτιολογία στην οποία ερείδεται η εν λόγω απόφαση ματαίωσης, συνιστάμενη στο γεγονός ότι η δημοπρασία «έχει διεξαχθεί κάνοντας χρήση εκ παραδρομής λάθους πρότυπου διαγωνισμού» είναι αόριστη και ως εκ τούτου μη νόμιμη, της στερεί

δε το δικαίωμα άμυνας της, ήτοι της αποτελεσματικής από πλευράς της άσκησης των προδικαστικών και δικαστικών βοηθημάτων αλλά εξαλείφεται και η δυνατότητα ελέγχου της νομιμότητάς αυτής από την ΕΑΔΗΣΥ και το Δικαστήριο.

5. Επειδή, στις διατάξεις του άρθρου 106 του Ν.4412/2016 ορίζεται: «1. Η αναθέτουσα αρχή με ειδικά αιτιολογημένη απόφασή της, η οποία εκδίδεται μετά από γνώμη του αρμοδίου οργάνου, ματαιώνει τη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης: α) 2. Ματαίωση της διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης μπορεί να λάβει χώρα με ειδικώς αιτιολογημένη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, μετά από γνώμη του αρμοδίου οργάνου, στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) λόγω παράτυπης διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης με την επιφύλαξη των διατάξεων της παρ. 3, β)3. Αν διαπιστωθούν σφάλματα ή παραλείψεις σε οποιοδήποτε στάδιο της διαδικασίας ανάθεσης, η αναθέτουσα αρχή μπορεί, μετά από γνώμη του αρμοδίου οργάνου, να ακυρώσει μερικώς τη διαδικασία ή να αναμορφώσει ανάλογα το αποτέλεσμα της ή να αποφασίσει την επανάληψή της από το σημείο που εμφιλοχώρησε το σφάλμα ή η παράλειψη. 4. Όταν συντρέχουν οι λόγοι για τη ματαίωση της διαδικασίας που αναφέρονται στις παρ. 1 και 2, η αναθέτουσα αρχή ακυρώνει τη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης για ολόκληρο το αντικείμενο της σύμβασης ή, αν οι λόγοι αυτοί συνδέονται με τμήμα της σύμβασης, για το εν λόγω τμήμα, εφόσον επιτρέπεται η κατάθεση τέτοιων προσφορών. 5. Η αναθέτουσα αρχή διατηρεί, επίσης, το δικαίωμα, να αποφασίσει, παράλληλα με τη ματαίωση της διαδικασίας ανάθεσης σύμβασης, και την επανάληψη οποιασδήποτε φάσης της διαδικασίας σύναψης, με αντικατάσταση ή μη των όρων της ή την προσφυγή στη διαδικασία των άρθρων 29, περί ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, ή 32, περί προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, εφόσον, στην τελευταία αυτήν περίπτωση, πληρούνται οι όροι και οι προϋποθέσεις των άρθρων αυτών. [...]».

6. Επειδή, από τις διαληφθείσες στη προηγούμενη σκέψη διατάξεις συνάγεται ότι επιτρέπεται να ματαιωθεί η διαδικασία της ανάθεσης δημόσιας σύμβασης, για τους περιοριστικά αναφερόμενους στην παρ. 2 του άρθρου

106 του Ν. 4412/2016 λόγους, κατόπιν ειδικής προς τούτο αιτιολογημένης απόφασης της αναθέτουσας αρχής, μετά από αιτιολογημένη γνωμοδότηση του αρμόδιου προς τούτο οργάνου, ενώ, επιπροσθέτως, εάν διαπιστωθούν σφάλματα ή παραλείψεις σε οποιοδήποτε στάδιο της διαδικασίας ανάθεσης, η αναθέτουσα αρχή μπορεί, μετά από γνώμη του αρμόδιου οργάνου, να ακυρώσει μερικώς τη διαδικασία ή να αναμορφώσει ανάλογα το αποτέλεσμα της ή να αποφασίσει την επανάληψή της από το σημείο που εμφιλοχώρησε το σφάλμα ή η παράλειψη. Η δυνατότητα εφαρμογής του άρθρου 106 του Ν. 4412/2016 περί ματαίωσης του διαγωνισμού, ανάγεται στη διακριτική ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής, η οποία και συνεκτιμώντας τις ειδικώς εκείνες συντρέχουσες περιστάσεις που αιτιολογούν τη ματαίωση, δύναται να προβεί αιτιολογημένα στην ενέργεια αυτήν. Η κατά τα ανωτέρω ματαίωση της διαγωνιστικής διαδικασίας απαιτεί ειδικώς αιτιολογημένη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατ' εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 106 του Ν. 4412/2016, καθώς και σύμφωνα με το άρθρο 17 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας αναφορικά με την υποχρέωση αιτιολόγησης των διοικητικών πράξεων, η ειδική δε αυτή αιτιολογία της απόφασης ματαίωσης είναι απαραίτητη, προκειμένου να δύναται να υποβληθεί η εκτελεστή πράξη της αναθέτουσας αρχής σε αποτελεσματικό προδικαστικό έλεγχο ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ, τελικώς, δε, ενώπιον του αρμοδίου ακυρωτικού Δικαστηρίου, κατά το άρθρο 372 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016.

7. Επειδή, στην υπόψη διακήρυξη, που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και δεσμεύει αμφίδρομα τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και όλους όσοι συμμετέχουν ανεπιφύλακτα σε αυτόν (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 15/2021, 241/2020) προβλέπονται τα εξής: «3.5 Ο χρήστης – οικονομικός φορέας υποβάλλει τους ανωτέρω (υπο)φακέλους μέσω του υποσυστήματος, όπως περιγράφεται κατωτέρω: [...] γ) Οι προσφέροντες συντάσσουν την οικονομική τους προσφορά, συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του υποσυστήματος. δ) Οι προσφέροντες δύνανται να προβαίνουν, μέσω των λειτουργιών του υποσυστήματος, σε εκτύπωση ελέγχου ομαλότητας των επιμέρους ποσοστών έκπτωσης, ανά ομάδα εργασιών, στην περίπτωση υποβολής προσφοράς με επιμέρους ποσοστά έκπτωσης, κατ' εφαρμογή της παρ. 2α του άρθρου 95 του ν.4412/2016. ε) Στη

συνέχεια, οι προσφέροντες παράγουν από το υποσύστημα τα ηλεκτρονικά αρχεία [«εκτυπώσεις» των Δικαιολογητικών Συμμετοχής και της Οικονομικής Προσφοράς τους σε μορφή αρχείου Portable Document Format (PDF)]. Τα αρχεία αυτά γίνονται αποδεκτά, εφόσον φέρουν, τουλάχιστον προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή, η οποία υποστηρίζεται από αναγνωρισμένο (εγκεκριμένο) πιστοποιητικό και επισυνάπτονται στους αντίστοιχους (υπο)φακέλους της προσφοράς. Κατά τη συστημική υποβολή της προσφοράς το υποσύστημα πραγματοποιεί αυτοματοποιημένους ελέγχους επιβεβαίωσης της ηλεκτρονικής προσφοράς σε σχέση με τα παραχθέντα ηλεκτρονικά αρχεία (Δικαιολογητικά Συμμετοχής και Οικονομική Προσφορά) και εφόσον οι έλεγχοι αυτοί αποβούν επιτυχείς η προσφορά υποβάλλεται στο υποσύστημα. Διαφορετικά, η προσφορά δεν υποβάλλεται και το υποσύστημα ενημερώνει τους προσφέροντες με σχετικό μήνυμα σφάλματος στη διεπαφή του χρήστη των προσφερόντων, προκειμένου οι τελευταίοι να προβούν στις σχετικές ενέργειες διόρθωσης. στ) Εφόσον οι οικονομικοί όροι δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του υποσυστήματος, οι προσφέροντες επισυνάπτουν τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία, σύμφωνα με τα ανωτέρω, στην περίπτωση ε. [...] Άρθρο 11: Τίτλος, προϋπολογισμός, τόπος, περιγραφή και ουσιώδη χαρακτηριστικά του έργου Τίτλος του έργου Ο τίτλος του έργου είναι: «...», υποέργο 7 «...» 11.1. Προϋπολογισμός Δημοπράτησης του έργου (εκτιμώμενη αξία της σύμβασης) Ο προϋπολογισμός δημοπράτησης του έργου ανέρχεται σε 126.000,00 Ευρώ και αναλύεται σε: Δαπάνη Εργασιών 74.879,20€ Γενικά έξοδα και Όφελος εργολάβου (Γ.Ε.+Ο.Ε.) 13.478,26€ Απρόβλεπτα (ποσοστού 15% επί της δαπάνης εργασιών και του κονδυλίου Γ.Ε.+Ο.Ε.) 13.253,62€, που αναλώνονται σύμφωνα με τους όρους του άρθρου 156 παρ. 3.(α) του ν. 4412/2016. Στο ανωτέρω ποσό προβλέπεται αναθεώρηση στις τιμές ποσού 1.82€ σύμφωνα με το άρθρο 153 του ν. 4412/2016. Φόρος Προστιθέμενης Αξίας (ποσοστό 24%) 24.387,10€ [...] 11.3 Περιγραφή και ουσιώδη χαρακτηριστικά του έργου Το έργο ανήκει στην κατηγορία της «...» κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 100 του Ν. 3669/2008, εγκύκλιος 20/1997 της Γ.Γ.Δ.Ε Υ.Π.Ε.ΧΩ.Δ.Ε., Κωδικός CPV: «...») Η παρούσα μελέτη, αφορά σε εργασίες που προβλέπεται να υλοποιηθούν στο πλαίσιο της βελτίωσης της ασφάλειας του «...». Θα

πραγματοποιηθούν εργασίες «...», αρμοδιότητας της Διεύθυνσης Τεχνικών Έργων της Π.Ε. «...», για την ενίσχυση της «...» σε διάφορες «...» και σε σημεία που θα επιδείξει η υπηρεσία. Ειδικότερα θα πραγματοποιηθούν οι ακόλουθες εργασίες: [...] Άρθρο 13: Διαδικασία σύναψης σύμβασης - Όροι υποβολής προσφορών 13.1 Η επιλογή του Αναδόχου, θα γίνει σύμφωνα με την «ανοικτή διαδικασία» του άρθρου 27 του ν. 4412/2016 και υπό τις προϋποθέσεις του νόμου αυτού. 13.2 Η οικονομική προσφορά των διαγωνιζομένων, θα συνταχθεί και υποβληθεί σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 95 παρ. 2.(α) του ν. 4412/2016, καθώς και στην παρ. 3.5 περ. γ έως στ της παρούσας. 13.3 Κάθε προσφέρων μπορεί να υποβάλει μόνο μία προσφορά. 13.4 Δεν επιτρέπεται η υποβολή εναλλακτικών προσφορών. 13.5 Δε γίνονται δεκτές προσφορές για μέρος του αντικειμένου της σύμβασης.»

8. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣτΕ 3703/2010, ΣτΕ 53/2011, ΕΣ Πράξεις Τμήματος VI 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). Αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της Διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής, αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.10.2001, Υπόθεση C19/00 Siac Construcrtion Ltd, σκέψεις 34 και 44· ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54).

9. Επειδή, περαιτέρω, στις διατάξεις του άρθρου 95 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών» ορίζεται: «1. Η οικονομική προσφορά (προσφερόμενη τιμή) δίνεται σε ευρώ. 2. Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ορίσει στα έγγραφα της σύμβασης ότι οι οικονομικές προσφορές

Αριθμός απόφασης: 816 /2023

συντάσσονται και υποβάλλονται, σύμφωνα με τα παρακάτω:

α) αν κριτήριο ανάθεσης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής, οι οικονομικοί φορείς προσφέρουν είτε συνολικό και ενιαίο ποσοστό έκπτωσης επί της προϋπολογιζόμενης δαπάνης για το συνολικό αντικείμενο του έργου που προκηρύσσεται με κατ' αποκοπή τίμημα είτε επιμέρους ποσοστά έκπτωσης για κάθε ομάδα τιμών ομοειδών εργασιών του τιμολογίου και του προϋπολογισμού, εκφραζόμενα σε ακέραιες μονάδες επί τοις εκατό (%), ιδίως όταν είναι μεγάλο το πλήθος των τιμών μονάδας, με τις οποίες θα καταρτισθεί η σύμβαση. Οι οικονομικές προσφορές συντάσσονται, αριθμητικώς και ολογράφως, υποχρεωτικά επί του εντύπου που χορηγεί η αναθέτουσα αρχή. Τα επιμέρους ποσοστά έκπτωσης πρέπει να βρίσκονται σε ομαλή σχέση μεταξύ τους. Ομαλή είναι η προσφορά όταν κανένα επιμέρους ποσοστό έκπτωσης (Ει) δεν είναι μικρότερο από $1,10Εμ10\%$ ούτε μεγαλύτερο από $0.90Εμ + 10\%$, όπου (Εμ) το μέσο ποσοστό έκπτωσης. Προσφορά που έχει αποκλίσεις από τα όρια αυτά είναι απαράδεκτη. Είναι δυνατόν, σε κάποια ή κάποιες ομάδες εργασιών η προσφερόμενη έκπτωση να είναι μηδενική, εφόσον τηρούνται οι παραπάνω απαιτήσεις ομαλότητας ή β) αν κριτήριο ανάθεσης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής, οι οικονομικές προσφορές συντάσσονται με ελεύθερη συμπλήρωση ανοιχτού τιμολογίου, ιδίως όταν οι ποσότητες των εργασιών έχουν προμετρηθεί χωρίς κίνδυνο συμβατικών σφαλμάτων και δεν αναμένονται κατασκευαστικές αποκλίσεις. Στους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς χορηγούνται από την αναθέτουσα αρχή, σε ηλεκτρονική ή έντυπη μορφή, σύμφωνα με το σχετικό υπόδειγμα που συμπεριλαμβάνεται στα έγγραφα της σύμβασης: βα) τιμολόγιο όμοιο με το τιμολόγιο της υπηρεσίας, στο οποίο όμως οι τιμές είναι ασυμπλήρωτες και ββ) προϋπολογισμός, όμοιος με τον προϋπολογισμό δημοπράτησης (εκτιμώμενη αξία σύμβασης) της αναθέτουσας αρχής στον οποίον όμως οι τιμές μονάδας, τα γινόμενα και τα αθροίσματα είναι ασυμπλήρωτα. Το κονδύλι για απρόβλεπτες δαπάνες, σύμφωνα με την περ. α' της παρ. 3 του άρθρου 156, συμπληρώνεται από την υπηρεσία. Οι οικονομικοί φορείς προσφέρουν τιμές, συμπληρώνοντας ηλεκτρονικά ή έντυπα το ασυμπλήρωτο τιμολόγιο και προϋπολογισμό με τις προσφερόμενες

από αυτούς τιμές, χωρίς όμως καμία δέσμευση ομαλότητας. Συμπληρώνουν επίσης, εφόσον απαιτείται από το επιλεγέν κριτήριο, τα γινόμενα των ποσοτήτων επί τις τιμές, τα επιμέρους και το γενικό άθροισμα, το ποσό για γενικά έξοδα και όφελος εργολάβου (Γ.Ε. και Ο.Ε.) βάσει του αναγραφόμενου ποσοστού, αν προβλέπεται χωριστά και το συνολικό άθροισμα του προϋπολογισμού προσφοράς. Όλες οι τιμές στο τιμολόγιο συμπληρώνονται ολογράφως επί ποινή απαραδέκτου. Αριθμητική μόνο αναγραφή τιμής στο τιμολόγιο δεν λαμβάνεται υπόψη. [...]»

10. Επειδή, από την επισκόπηση των στοιχείων της προκείμενης υπόθεσης σε συνδυασμό με τις εφαρμοστέες διατάξεις του οικείου κανονιστικού και νομοθετικού πλαισίου, ως έχουν παρατεθεί στις αμέσως προηγούμενες σκέψεις, συνάγεται ότι η αναθέτουσα αρχή διά της με αριθμ. πρωτ. «...» διακήρυξης της προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την επιλογή αναδόχου κατασκευής του έργου «...» εκτιμώμενης αξίας 101.612,90€. Πιο συγκεκριμένα και σύμφωνα με τους διαληφθέντες στη σκέψη 7 της παρούσας όρους της οικείας διακήρυξης, η οικονομική προσφορά των διαγωνιζομένων, θα πρέπει να συνταχθεί και υποβληθεί κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 95 παρ. 2.(α) του ν. 4412/2016, καθώς και στην παρ. 3.5 περ. γ έως στ της υπόψη διακήρυξης. Ενόψει των ανωτέρω και δοθέντος ότι ο επίμαχος διαγωνισμός επιβάλλει τη σύνταξη της οικονομικής προσφοράς των υποψηφίων σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 95 παρ. 2.(α) του Ν. 4412/2016, οι υποβαλλόμενες εν προκειμένω οικονομικές προσφορές των υποψηφίων συντάσσονται, αριθμητικώς και ολογράφως, υποχρεωτικά επί του εντύπου που χορηγεί η αναθέτουσα αρχή, κατά τα ρητώς επιτασσόμενα στις προρρηθείσες διατάξεις. Άλλοις λόγοις, δοθέντος ότι κατά τα αξιωθέντα στο άρθρο 95 παρ. 2.(α) του Ν. 4412/2016, οι οικονομικές προσφορές συντάσσονται, αριθμητικώς και ολογράφως, υποχρεωτικά επί του εντύπου που χορηγεί η αναθέτουσα αρχή, πρέπει να γίνει δεκτό ότι η αναθέτουσα αρχή ενείχε εν προκειμένω την υποχρέωση να αναρτήσει στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ έντυπο για την σύνταξη της οικονομικής προσφοράς κατά το άρθρο 95 παρ. 2.(α) του Ν. 4412/2016. Από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού τόπου του προκείμενου διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ εμφανίζεται, όπερ άλλωστε δεν αμφισβητείται από τα μέρη, ότι η

αναθέτουσα αρχή ανήρτησε, εσφαλμένως, στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ έντυπο για την σύνταξη της οικονομικής προσφοράς κατά το άρθρο 95 παρ. 2.(β) του Ν. 4412/2016. Διαπιστώνοντας δε τούτο προέβη η αναθέτουσα αρχή στην έκδοση της προσβαλλόμενης με την υπό κρίση προσφυγή απόφασης ματαίωσης του διαγωνισμού διότι, ως διατυπώνεται σε αυτή, έκανε χρήση εκ παραδρομής λάθος προτύπου διαγωνισμού. Πριν από την έκδοση της προσβαλλομένης δε, όπως αναφέρει η αναθέτουσα αρχή στο έγγραφο των απόψεων της, διάφορες εταιρείες επικοινωνήσαν τηλεφωνικά με την υπηρεσία, δηλώνοντας ότι δεν δύνανται να υποβάλλουν προσφορά λόγω αδυναμίας του συστήματος να δεχτεί ποσοστό έκπτωσης, ενώ οι εταιρείες «...» και «...» επικοινωνήσαν με ηλεκτρονικό μήνυμα στην αναθέτουσα αρχή το πρόβλημα στη συμπλήρωση της οικονομικής προσφοράς και δη στο άρθρο 95 παρ. 2α, παράλληλα δε υπέβαλαν τη προσφορά τους πέντε (5) οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων και η προσφεύγουσα, οι οποίοι κατά τεκμήριο χρησιμοποίησαν το εσφαλμένο πρότυπο, το οποίο είχε αναρτήσει η αναθέτουσα αρχή στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ. Σημειωτέον ότι διαπιστωθέντος του ζητήματος και προκειμένου για την επίλυση του, η αναθέτουσα αρχή προέβη σε επικοινωνία με τους υπεύθυνους του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ, αποστέλλοντας και σχετικό ερώτημα στο helpdesk, κατέστη ωστόσο αδύνατο να διορθωθεί το πρόβλημα, ενώ ο διαγωνισμός ήταν σε εξέλιξη. Υπό τα ανωτέρω δεδομένα, ήτοι της διαπίστωσης ανάρτησης από την αναθέτουσα αρχή εσφαλμένου προτύπου για την υποβολή της οικονομικής προσφοράς των υποψηφίων και επομένως, της κατά λογικής ακολουθίας, χρήσης από όσους υπέβαλαν τη προσφορά τους στον επίμαχο διαγωνισμό του προτύπου του άρθρου 95 παρ. 2.(β), παρόλο που ρητώς συνάγεται από την υπόψη διακήρυξη ότι η οικονομική προσφορά των διαγωνιζομένων, συντάσσεται και υποβάλλεται σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 95 παρ. 2.(α) του Ν. 4412/2016 (13.2) καθώς και, της υποχρέωσης εν προκειμένω της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το οικείο νομοθετικό πλαίσιο, να χορηγήσει το σχετικό έντυπο, όπερ αποτελεί ουσιώδες και απαραίτητο στοιχείο για την ορθή διεξαγωγή της προκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας, σε αντίθεση με όσα υποστηρίζει σχετικώς η προσφεύγουσα,

πρέπει να γίνει δεκτό ότι λόγω της παράτυπης διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης, ήτοι εξαιτίας του κατά τα ως άνω διαπιστωθέντος σφάλματος που επιφύλαξε στην εν εξελίξει διαγωνιστική διαδικασία, η αναθέτουσα αρχή προέβη διά της προσβαλλομένης απόφασης της στην ματαίωση αυτής, κατά τα επιτασσόμενα στο άρθρο 106 παρ. 2 του Ν. 4412/2016. Περαιτέρω, εκ των ανωτέρω εντεθέντων, συνάγεται ότι δεν χωρούσαν εν προκειμένω ηπιότερα μέτρα, καθόσον η αναθέτουσα αρχή ενήργησε στο πλαίσιο δεσμίας αρμοδιότητάς της, δοθέντος ότι αφενός η αναθέτουσα αρχή ενείχε την υποχρέωση χορήγησης του ορθού προτύπου για την υποβολή της οικονομικής προσφοράς των υποψηφίων, αφετέρου οι υποψήφιοι είχαν την υποχρέωση να χρησιμοποιήσουν το χορηγηθέν και αναρτηθέν από την αναθέτουσα αρχή στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ πρότυπο οικονομικής προσφοράς. Συνεπεία τούτων, πρέπει να γίνει δεκτό ότι αβασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα διά της εξεταζόμενης προσφυγής της ότι η αιτιολογία στην οποία ερείδεται η προσβαλλόμενη απόφαση ματαίωσης, είναι αόριστη και ως εκ τούτου μη νόμιμη, διότι, αντιθέτως η αποτυπωθείσα στη προσβαλλόμενη αιτιολογία συνιστάμενη στο γεγονός ότι η δημοπρασία «έχει διεξαχθεί κάνοντας χρήση εκ παραδρομής λάθους πρότυπου διαγωνισμού», είναι ειδική, σαφής και ορισμένη, λαμβάνοντας δε υπόψη και τη συμπληρωματική αιτιολογία της αναθέτουσας αρχής, είναι και πλήρης. Επιπλέον δε, απορριπτέοι ως αβάσιμοι τυγχάνουν και οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας ότι δεν προηγήθηκε της εν λόγω απόφασης ματαίωσης του διαγωνισμού, η προβλεπόμενη από τις σχετικές διατάξεις γνώμη της επιτροπής διαγωνισμού, δοθέντος ότι το σχετικό πρακτικό της επιτροπής του διαγωνισμού μνημονεύεται στο σώμα της προσβαλλομένης απόφασης, επιβεβαιώνει συναφώς η αναθέτουσα αρχή στο έγγραφο των απόψεων της, ότι δηλαδή έχει συνταχθεί πρακτικό εισήγησης προς την Οικονομική Επιτροπή της «...» (με αρ. πρωτ. 98579/ 13.03.2023 ΔΤΕ ΠΕ «...») και τέλος, απεστάλη με τα λοιπά στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης στο επιληφθέν κλιμάκιο.

11. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και επομένως, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να

Αριθμός απόφασης: 816 /2023

καταπέσει υπέρ του Ελληνικού Δημοσίου, κατ' άρθρο 363 παρ. 6 του Ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει τη προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 12 Μαΐου 2023 και εκδόθηκε την 1 Ιουνίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος
Βασιλική Καραδήμα**

**Η Γραμματέας
Αναστασία Ρουμελιώτη**