

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 9 Ιανουαρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαργαρίτα Κανάβα Εισηγήτρια και Μαρία Μανδράκη Μέλη.

Για να εξετάσει την από 1.12.2022 με ΓΑΚ Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1707/6.12.2022 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στο «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα

Κατά της «...» (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της υπ' αριθμ. 1200/14.11.2022 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής περί έγκρισης του από 25.10.2022 Πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού (εφεξής η «προσβαλλόμενη») και

Κατα του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «παρεμβαίνων»), που εδρεύει στο «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή του, ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το σκέλος που απορρίπτεται η προσφορά του

Με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων επιδιώκει την απόρριψη της προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαργαρίτα Κανάβα

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο κατά τα άρθρα 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 14.919,36 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό «...» την από 1.12.2022 πληρωμή στην ΕΘΝΙΚΗ

ΤΡΑΠΕΖΑ και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη της σύμβασης, σχετικά με την οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή, ήτοι 2.983.870,97€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2. Επειδή, με την από 6.09.2022 Διακήρυξη, προκηρύχθηκε δημόσιος ανοικτός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου για το έργο «...», με κριτήριο κατακύρωσης της πλέον συμφέρουσας ,από οικονομική άποψη, προσφοράς βάσει τιμής, ο οποίος αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 6.09.2022 με Α.Δ.Α.Μ. «...», καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό «...». Ως εκ τούτου, ο επίδικος διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή, ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

3. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στις 1.12.2022 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 21.11.2022 και εν γένει παραδεκτά.

4. Επειδή, ο παρεμβαίνων κατέθεσε μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 16.12.2022, ήτοι εκπροθέσμως δεδομένης της από 2.12.2022 κοινοποίησης της προσφυγής από την αναθέτουσα αρχή, τη με αριθμό ΓΑΚ ΠΑΡ 5853/2022 παρέμβασή του, η οποία δεν λαμβάνεται υπόψιν από το Κλιμάκιο.

5. Επειδή, ο προσφεύγων στις 21.12.2022, ήτοι εμπροθέσμως σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, ως ισχύει μετά την τροποποίηση του με το ν. 4782/2021, δοθέντος ότι οι απόψεις της αναθέτουσας αρχής κοινοποιήθηκαν στις 16.12.2022, υπέβαλε μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού υπόμνημα επί των

απόψεων της αναθέτουσας αρχής, το οποίο λαμβάνεται υπόψη από το Κλιμάκιο

6. Επειδή, στο υπό κρίση διαγωνισμό έλαβαν μέρος έντεκα οικονομικοί φορείς μεταξύ των οποίων ο προσφεύγων και ο παρεμβαίνων. Σύμφωνα την προσβαλλόμενη, η αναθέτουσα αρχή αποφάσισε την αποδοχή των προσφορών πέντε συμμετεχόντων και την απόρριψη όλων των λοιπών οικονομικών φορέων, μεταξύ των οποίων και του προσφεύγοντος λόγω μη συμμόρφωσης της εγγυητικής του επιστολής συμμετοχής με την παρ. 15.3 του άρθρου 15 της Διακήρυξης καθώς είχε διάρκεια ισχύος 427 ημέρες από τις 18.10.2022.

7. Επειδή, ο προσφεύγων, ως προσφέρων του υπό κρίση διαγωνισμού, θεμελιώνει πρόδηλο έννομο συμφέρον για την άσκηση της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης απόφασης, ως προς το σκέλος που αφορά στην απόρριψη της προσφοράς του.

8. Επειδή, το άρθρο 18 του Ν.4412/2016 « Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ) φεκ 200/24.10.2016» ορίζει ότι : «1.Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης».

9. Επειδή, το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών [...] 2. Τα έγγραφα της σύμβασης...περιέχουν ιδίως : [...] ι) τις απαιτούμενες εγγυήσεις, τον τύπο, τα ποσοστά, τον χρόνο υποβολής των εγγυήσεων, όλους τους σχετικούς όρους αυτών, καθώς και άλλες εξασφαλίσεις, εάν ζητούνται, [...]ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς,[...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.),...».

10. Επειδή, το άρθρο 72 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Οι αναθέτουσες αρχές ζητούν από τους προσφέροντες να παράσχουν «εγγύηση συμμετοχής», το ύψος της οποίας καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης σε συγκεκριμένο χρηματικό ποσό, αριθμητικώς και ολογράφως σε ευρώ, και δεν μπορεί να υπερβαίνει το δύο τοις εκατό (2%) της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, μη συνυπολογιζόμενων των δικαιωμάτων προαίρεσης και παράτασης της σύμβασης, με στρογγυλοποίηση στο δεύτερο δεκαδικό ψηφίο.[...]. Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει για τριάντα (30) ημέρες τουλάχιστον μετά από τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς που καθορίζουν τα έγγραφα της σύμβασης.[...]». Ως δε έχει κριθεί, η μη συμμόρφωση της εγγυητικής επιστολής προς τις απαιτήσεις της διακήρυξης καθιστά αυτήν απαράδεκτη και επιφέρει την απόρριψη της προσφοράς του υποψηφίου οικονομικού φορέα στο σύνολό της, εφόσον οι εγγυητικές επιστολές συμμετοχής δεν πληρούν τους ουσιώδεις όρους που τέθηκαν στην διακήρυξη (Πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 259/2011, 386/2009, 803/2008, 487/1998, ΓνΝΣΚ 356/2003, πρβλ. ΣτΕ 600/2011)

11. Επειδή, το άρθρο 102 του ν. 4412/2016 όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 42 του ν. 4782/2021 (ΦΕΚ Α'36) και ισχύει εν προκειμένω ορίζει ότι : «Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, οι αναθέτουσες αρχές, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητούν από τους προσφέροντες ή υποψήφιους οικονομικούς φορείς, όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλιπείς ή λανθασμένες, συμπεριλαμβανομένων εκείνων στο ΕΕΕΣ, ή όταν λείπουν συγκεκριμένα έγγραφα, να υποβάλλουν, να συμπληρώνουν, να αποσαφηνίζουν ή να ολοκληρώνουν τις σχετικές πληροφορίες ή τεκμηρίωση, εντός προθεσμίας όχι μικρότερης των δέκα (10) ημερών και όχι μεγαλύτερης των είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης». Κατά την έννοια των ως άνω διατάξεων η αναθέτουσα αρχή δύναται να ζητήσει να διορθωθούν ή να συμπληρωθούν σε επιμέρους σημεία τα στοιχεία που περιλαμβάνονται σε ένα φάκελο υποψηφιότητας, αρκεί να μην τροποποιείται η προσφορά του οικονομικού φορέα με τέτοιο τρόπο, ώστε να

του δίνεται αθέμιτο πλεονέκτημα έναντι των λοιπών συμμετεχόντων στη διαδικασία ανάθεσης της σύμβασης και η αίτηση αυτή της αναθέτουσας αρχής να αφορά στοιχεία ή δεδομένα, των οποίων είναι αντικειμενικά εξακριβώσιμος ο προγενέστερος χαρακτήρας σε σχέση με το πέρας της προθεσμίας που είχε ταχθεί για την υποβολή υποψηφιότητας. Τα ανωτέρω ισχύουν κατ' αναλογία και για τυχόν ελλείπουσες δηλώσεις, υπό την προϋπόθεση ότι βεβαιώνουν γεγονότα αντικειμενικώς εξακριβώσιμα (ΣΤΕ ΕπΑν 237/2021). Η ανωτέρω, όμως, δυνατότητα συμπλήρωσης-διευκρίνησης προϋποθέτει αναγκαίως να έχει προηγηθεί σχετική απάντηση/εγγραφή στην προσφορά, που δεν ισχύει όμως σε περίπτωση παντελούς ελλείψεως ουσιωδών στοιχείων της προσφοράς (ΔεφΧανίων 18/2022), οπότε η συμπλήρωση αυτών θα συνιστούσε μεταγενέστερη (μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών) τροποποίηση της προσφοράς που έχει υποβληθεί κατά καταστρατήγηση της αρχής της ίσης μεταχείρισης και της νομιμότητας.

12. Επειδή, στους κρισιμους για την εξέταση της παρούσας προσφυγής όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι : «[...] 15.1 Για την συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτείται η κατάθεση από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς, κατά τους όρους της παρ. 1 του άρθρου 72 του ν. 4412/2016, εγγυητικής επιστολής συμμετοχής, που ανέρχεται στο ποσό των 59.677,42 ευρώ. [...] 15.3 Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς του άρθρου 19 της παρούσας, ήτοι μέχρι ..., άλλως η προσφορά απορρίπτεται [...] Άρθρο 18. Ως ημερομηνία και ώρα λήξης της προθεσμίας υποβολή των προσφορών ορίζεται η 18/10/2022, ημέρα Τρίτη 10:00 και ώρα πμ 19.1 Κάθε υποβαλλόμενη προσφορά δεσμεύει τον συμμετέχοντα στον διαγωνισμό κατά τη διάταξη του άρθρου 97 παρ. 3 του ν. 4412/2016, για διάστημα 13 μηνών από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής των προσφορών [...]». Κατά δε τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005, 31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε

ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (Ολ.ΣΤΕ2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Επομένως, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

13. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι μη νομίμως απορρίφθηκε η προσφορά του διότι από το κείμενο της εγγυητικής του επιστολής συμμετοχής προκύπτει με σαφήνεια ότι αυτή ισχύει και για κάθε επανάληψη του διαγωνισμού και άρα, εν προκειμένω, ο χρόνος ισχύος των 427 ημερών που αναφέρεται στην εγγυητική του επιστολή αρχίζει να τρέχει από 24.10.2022 που ήταν η ημερομηνία υποβολής των προσφορών της επανάληψης του διαγωνισμού και καλύπτει τον καθοριζόμενο από την διακήρυξη ελάχιστο χρόνο των 13 μηνών και 30 ημερών από τη διεξαγωγή του διαγωνισμού. Επίσης, κατά τον προσφεύγοντα, η αναθέτουσα αρχή όφειλε να ενημερώσει τους διαγωνιζόμενους ότι θα έπρεπε να υποβάλουν νέα εγγυητική επιστολή με χρόνο ισχύος 13 μηνών και 30 ημερών από 24.10.2022 και να τον καλέσει προς συμπλήρωση ,κατ' άρθρον 102 του ν. 4412/2016. Σε περίπτωση δε που ο διενεργηθείς στις 24.10.2022 διαγωνισμός δεν θεωρηθεί ως επαναληπτικός του ορισθέντος για τις 18.10.2022 διαγωνισμού, ο προσφεύγων προβάλλει ότι αναρμοδίως ορίστηκε από το «...» της Π.Ε. «...» νέα ημεροχρονολογία του διαγωνισμού διότι αρμόδιο όργανο για την τροποποίηση των όρων του διαγωνισμού είναι η Οικονομική Επιτροπή.

14. Επειδή, στο άρθρο 18 της διακήρυξης τίθεται ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών η 18.10.2022. Περαιτέρω, αφενός μεν στο άρθρο 19.1 της διακήρυξης προβλέπεται ότι οι προσφορές ισχύουν για 13 μήνες από την επομένη της ημερομηνίας υποβολής των προσφορών,

αφετέρου σύμφωνα με τον άρθρο 15.3 της διακήρυξης η εγγυητική επιστολή συμμετοχής πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να έχει διάρκεια ισχύος τουλάχιστον τριάντα ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος των προσφορών, ως προσδιορίζεται στο άρθρο 19 της διακήρυξης. Επομένως, εκ των ως άνω άρθρων της διακήρυξης σαφώς προκύπτει ότι ο χρόνος ισχύος της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής συνδέεται άρρηκτα και υπολογίζεται σε συνάρτηση με την ημερομηνία υποβολής των προσφορών. Ως εκ τούτου, σε περίπτωση ορισμού από την αναθέτουσα αρχή νέας ημερομηνίας υποβολής των προσφορών, τότε μετατίθεται συγχρόνως και η ημερομηνία του ελάχιστου χρόνου ισχύος της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής, δίχως να απαιτείται προς εφαρμογή της νέας αυτής πρόβλεψης οιαδήποτε πρόσθετη ενέργεια της αναθέτουσας αρχής.

15. Επειδή, εν προκειμένω, με τη με αριθμ. πρωτ. 405412/17.10.2022 απόφαση του «...» ορίστηκε νέα ημερομηνία υποβολής προσφορών η 24.10.2022 και τροποποιήθηκε το τιμολόγιο του διαγωνισμού. Επισημαίνεται ότι η εν λόγω απόφαση δεν αμφισβητήθηκε δια προδικαστικής προσφυγής από κάποιον οικονομικό φορέα. Συνεπώς, κατά τα εκτεθέντα στην προηγούμενη σκέψη, οι διαγωνιζόμενοι όφειλαν, επί ποινή αποκλεισμού, να υποβάλλουν εγγυητική επιστολή συμμετοχής με διάρκεια ισχύος τουλάχιστον μέχρι την 24.12.2022. Ο δε επιμελής και ευλόγως ενημερωμένος υποψήφιος δύναται ευχερώς να προσδιορίσει τη μοναδική ημερομηνία που αντιστοιχεί σε 13 μήνες από τη νέα ημερομηνία υποβολής των προσφορών πλέον 30 ημερών, προκειμένου να καλύπτει την ελάχιστη απαιτούμενη κατά το άρθρο 15.3 της διακήρυξης διάρκεια ισχύος της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής.

16. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, ο προσφεύγων υπέβαλε με την προσφορά του την υπ' αριθμ. «...» από 17.10.2022 ηλεκτρονική εγγυητική επιστολή του ΤΜΕΔΕ στην οποία αναφέρεται ότι *«Έχουμε την τιμή να σας γνωρίσουμε ότι σας παρέχουμε την εγγύησή μας ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, παραιτούμενοι από την ένσταση δίζησης και το δικαίωμα διαίρεσης, υπέρ του/της «...»μέχρι του ποσού ευρώ ΠΕΝΗΝΤΑ ΕΝΝΕΑ ΧΙΛΙΑΔΕΣ ΕΞΑΚΟΣΙΑ ΕΒΔΟΜΗΝΤΑ ΕΠΤΑ ΕΥΡΩ και ΣΑΡΑΝΤΑ ΔΥΟ ΛΕΠΤΑ (59.677,42 €) στο οποίο και μόνο*

Αριθμός απόφασης: 94 /2023

περιορίζεται η εγγύησή μας για τη συμμετοχή του/της στο διαγωνισμό σας, που θα διεξαχθεί την 18/10/2022 με τη διακήρυξη...ή/και την με αρ.....πρόσκληση εκδήλωσης ενδιαφέροντος για την ανάδειξη αναδόχου για την ανάθεση της σύμβασης «...» όπως και για κάθε επανάληψή του, εφόσον αυτός ήθελε γίνει μέσα στο επόμενο τρίμηνο από σήμερα. Η παρούσα εγγυητική επιστολή ισχύει 427 ημέρες από την ημερομηνία διεξαγωγής του διαγωνισμού και καλύπτει μόνο τις από τη συμμετοχή στο διαγωνισμό απορρέουσες υποχρεώσεις του υπέρ ου η εγγύηση καθ' όλο το χρόνο ισχύος της....». Επομένως, εκ του ως άνω περιεχομένου της εγγυητικής επιστολής προκύπτει σαφώς ότι η εγγυητική επιστολή συμμετοχής του προσφεύγοντος έχει διάρκεια ισχύος 427 ημέρες από την 18.10.2022 και άρα δεν πληροί την απαίτηση του άρθρου 15.3 της διακήρυξης. Αβασίμως δε ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι, εφόσον η εγγυητική του επιστολή συμμετοχής καλύπτει και κάθε επανάληψη του διαγωνισμού εντός τριμήνου, άρα καλύπτει και την επανάληψη του διαγωνισμού που έλαβε χώρα εν προκειμένω την 24.10.2022 και κατ' αποτέλεσμα ο χρόνος ισχύος της εγγυητικής του εκκινεί από την 24.10.2022 που ήταν η ημερομηνία υποβολής των προσφορών της επανάληψης του διαγωνισμού. Και τούτο διότι, ουδόλως από το κείμενο της επίμαχης εγγυητικής προκύπτει ρητώς ότι η ημερομηνία εκκίνησης της διάρκειας ισχύος της είναι είτε η 24.10.2022 είτε η εκάστοτε ημερομηνία επανάληψης του διαγωνισμού που αυτή καλύπτει, ούτε δε τούτο δύναται να συναχθεί δια ερμηνείας, ενόψει της φύσεως της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής και των δεσμεύσεων που συνεπάγεται για τον εκδότη και τον εγγυητή. Τουναντίον, στο κείμενο της εγγυητικής επιστολής του προσφεύγοντος, ρητώς δηλώνεται συγκεκριμένη ημερομηνία διεξαγωγής του διαγωνισμού, ήτοι η 18.10.2022, η εν λόγω δε ημερομηνία συνδέεται μονοσήμαντα με τη δηλωθείσα στο ίδιο κείμενο διάρκεια ισχύος της που ανέρχεται σε 427 ημέρες και ως εκ τούτου αλυσιτελώς προβάλλονται από τον προσφεύγοντα αιτιάσεις περί του αν επήλθε επανάληψη ή συνέχιση του διαγωνισμού. Το δε γεγονός ότι η απόφαση παράτασης κοινοποιήθηκε μια ημέρα πριν την αρχική ημερομηνία υποβολή των προσφορών ουδόλως εμπόδιζε τον προσφεύγοντα, ως επιμελή υποψήφιο, να εκδώσει νέα

εγγυητική επιστολή συμμετοχής ή να προσκομίσει κάποιο συμπληρωματικό έγγραφο του ΤΜΕΔΕ, το οποίο θα αποτελούσε αναπόσπαστο τμήμα της από 17.10.2022 εγγυητικής του επιστολής και στο οποίο ρητώς θα δηλώνεται ότι η εκδοθείσα εγγυητική έχει διάρκεια ισχύος 427 ημέρες από τις 24.10.2022. Δοθέντος δε του παρακολουθηματικού χαρακτήρα της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής με την ημερομηνία υποβολής των προσφορών και της αποκλειστικής ευθύνης του συμμετεχόντος ως προς τη σύνταξη της προσφοράς του, ουδόλως η αναθέτουσα αρχή όφειλε να ενημερώσει ειδικώς τους συμμετέχοντες για τις υποχρεώσεις τους λόγω της παράτασης της ημερομηνίας υποβολής των προσφορών, τα δε περί του αντιθέτου προβαλλόμενα από τον προσφεύγοντα. Εξάλλου, τυχόν κλήση του προσφεύγοντος να συμπληρώσει την εγγυητική του επιστολή βάσει του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, θα συνεπαγόταν θεραπεία πλημμέλειας που επιφέρει αποκλεισμό δια της μεταγενέστερης το πρώτον πλήρωσης της απαίτησης του όρου 15.3 της διακήρυξης αλλά και ανεπίτρεπτη εκ των υστέρων τροποποίηση της προσφοράς του προσφεύγοντος ως προς την έκταση της ευθύνης του εκδότη της εγγυητικής. Όσον αφορά δε τις αιτιάσεις του προσφεύγοντος περί αναρμοδιότητας του οργάνου που αποφάσισε την παράταση της ημερομηνίας υποβολής των προσφορών, αυτές αφορούν προγενέστερο στάδιο του διαγωνισμού, η νομιμότητα του οποίου δεν αμφισβητήθηκε από τον προσφεύγοντα και άρα προβάλλονται ανεπικαίρως και απαραδέκτως στο παρόν στάδιο, ως βασίμως υποστηρίζει η αναθέτουσα αρχή. Επομένως, βάσει των προεκτεθέντων, ορθώς και κατά δεσμία αρμοδιότητα η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά του προσφεύγοντος και ο σχετικός λόγος της προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος ως αβάσιμος

17. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί στο σύνολό της ως ουσία αβάσιμη, να

Αριθμός απόφασης: 94 /2023

απορριφθεί ως απαράδεκτη η παρέμβαση και να καταπέσει το παράβολο κατ' άρθρο 363 του ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση

Διατάσσει την κατάπτωση του κατατεθέντος παραβόλου ποσού υπέρ του Ελληνικού Δημοσίου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 9 Ιανουαρίου 2023 και εκδόθηκε στις 16 Ιανουαρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ**