

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 21 Ιανουαρίου 2025 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος – Εισηγήτρια.

-Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 13/12/2024 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1835/16-12-2024 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» που εδρεύει στη ..., οδός ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

ΚΑΤΑ

-Του ... που εδρεύει στο ..., οδός ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

-Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» που εδρεύει στη ..., οδός ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της απόφασης της ... Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής με αριθμό .../2024 που περιέχεται στο απόσπασμα πρακτικού συνεδρίασης .../2024 με ημερομηνία .../.../2024 και θέμα *«Περί έγκρισης ή μη της γνώμης της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού επί του από2024 πρακτικού Ι αποσφράγισης και ελέγχου δικαιολογητικών συμμετοχής που υποβλήθηκαν στο διαγωνισμό με ανοικτή ηλεκτρονική διαδικασία μέσω του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημόσιων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ), για την επιλογή αναδόχου υλοποίησης της υπηρεσίας με τίτλο «...» για το χρηματοδοτούμενο έργο: ...» (Α.Μ: .../2024)», κατά το μέρος της που έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας.*

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο ποσού 1.016,00 ευρώ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ...).
2. Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με ΑΔΑΜ ... προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών ... με τίτλο «... για το χρηματοδοτούμενο έργο: '...» εκτιμώμενης αξίας ... ευρώ. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις .../.../2024 και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός, με συστημικό α/α Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε με τη Διακήρυξη αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς με βάση την τιμή και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η ...η/.../2024.
3. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα. Με το Πρακτικό 1 με ημερομηνία .../.../2024 η Επιτροπή Διαγωνισμού, αφού αποσφράγισε τους φακέλους δικαιολογητικών συμμετοχής, εισηγήθηκε την αποδοχή της προσφοράς της προσφεύγουσας και την απόρριψη της προσφοράς της παρεμβαίνουσας λόγω μη προσκόμισης πρωτότυπης εγγύησης συμμετοχής. Με το Πρακτικό της με ημερομηνία .../.../2024 η Επιτροπή Διαγωνισμού ανακάλεσε κατ' ουσία το Πρακτικό 1 ως προς την απόρριψη της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, αφού διαπίστωσε ότι η πρωτότυπη εγγύηση συμμετοχής είχε κατατεθεί εμπρόθεσμα από την παρεμβαίνουσα και είχε πρωτοκολληθεί από τις αρμόδιες υπηρεσίες της αναθέτουσας αρχής, αλλά δεν είχε διαβιβαστεί αρμοδίως στην Επιτροπή Διαγωνισμού κατά την ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών. Το δεύτερο αυτό πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού επικυρώθηκε με την προσβαλλόμενη απόφαση του αποφαινόμενου οργάνου, με την οποία κρίθηκαν παραδεκτές αμφότερες οι υποβληθείσες προσφορές. Η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους στις .../.../2024.
4. Ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου της σύμβασης (παροχή υπηρεσιών), της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της, χωρίς ΦΠΑ, του χρόνου έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης, καθώς επίσης και της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής, υπάγεται στις διατάξεις του ν. 4412/2016. Συνακόλουθα, η κρίσιμη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, η δε ΕΑΔΗΣΥ είναι αρμόδια για την εξέταση της προδικαστικής προσφυγής, για την

άσκηση της οποίας έχουν τηρηθεί οι προϋποθέσεις παραδεκτού, μεταξύ των οποίων και το εμπρόθεσμο.

5. Η προσφεύγουσα ασκεί την προδικαστική προσφυγή με πρόδηλο έννομο συμφέρον προβάλλοντας λόγο απόρριψης της προσφοράς του μόνου άλλου διαγωνιζόμενου οικονομικού φορέα.

6. Η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την προδικαστική προσφυγή στον θιγόμενο οικονομικό φορέα στις 16/12/2024 και υπέβαλε τις απόψεις της στις 24/12/2024, νόμιμα και εμπρόθεσμα.

7. Το συμπληρωματικό υπόμνημα της προσφεύγουσας κατατέθηκε στις 17/1/2025, μετά την πάροδο της αποκλειστικής πενθήμερης προθεσμίας του άρθρου 365 παρ. 1 και 8 ν. 4412/2016 από την ημερομηνία κοινοποίησης των απόψεων της αναθέτουσας αρχής (24/12/2024) και, επομένως, δεν μπορεί να ληφθεί υπόψη. Απορριπτέος είναι ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι με το αρχικό μήνυμα κοινοποίησης των απόψεων και του φακέλου στις 24/12/2024 δεν απεστάλησαν συνημμένα αρχεία από την αναθέτουσα αρχή και ότι οι απόψεις της κοινοποιήθηκαν για πρώτη φορά στις 15/1/2025, αφού υπέβαλε σχετικό αίτημα στις 9/1/2025. Και τούτο, διότι από τα στοιχεία του ηλεκτρονικού φακέλου του διαγωνισμού προκύπτει ότι στις 24/12/2024 η αναθέτουσα αρχή απέστειλε μέσω της «Επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ μήνυμα με παραλήπτες τον Πρόεδρο και τα Μέλη του παρόντος Κλιμακίου, καθώς επίσης και την προσφεύγουσα και την παρεμβαίνουσα, με το οποίο κοινοποιήθηκαν συνημμένα: α) διαβιβαστικό έγγραφο με αριθμό πρωτ. .../...-...-2024, β) το έγγραφο απόψεων με αριθμό πρωτ. .../...-...-2024, γ) η προδικαστική προσφυγή και δ) φάκελος στοιχείων. Σύμφωνα δε με το άρθρο 9 παρ. 3 της ΚΥΑ με αριθμό .../8-6-2021 με θέμα «Ρυθμίσεις τεχνικών ζητημάτων που αφορούν την ανάθεση των Δημοσίων Συμβάσεων Προμηθειών και Υπηρεσιών με χρήση των επιμέρους εργαλείων και διαδικασιών του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ)» (...), τα στοιχεία κοινοποίησης που αποτυπώνονται στις οθόνες της διεπαφής του χρήστη αποτελούν απόδειξη επικοινωνίας και διακίνησης εγγράφων μέσω του ΕΣΗΔΗΣ. Εξάλλου, η προσφεύγουσα ζήτησε την κοινοποίηση των απόψεων μόλις στις 9/1/2025 ισχυριζόμενη ότι δεν είχε συνημμένα το μήνυμα με ημερομηνία 24/12/2024, το οποίο, ωστόσο, δεν αμφισβητεί ότι έλαβε. Σε κάθε περίπτωση, με το υπόμνημα η προσφεύγουσα επαναλαμβάνει τους

προβαλλόμενους με την προδικαστική προσφυγή ισχυρισμούς περί απαραδέκτου της εγγύησης συμμετοχής της παρεμβαίνουσας, χωρίς να προσθέτει νέους ουσιώδεις ισχυρισμούς.

8. Η παρεμβαίνουσα κατέθεσε παρέμβαση στις .../.../2024 νόμιμα, εμπρόθεσμα και με έννομο συμφέρον, με αίτημα τη διατήρηση ισχύος της προσαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής.

9. Η Διακήρυξη, η οποία αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει τόσο τους τρίτους, προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και τον αναθέτοντα φορέα που υποχρεούται μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τους όρους της (βλ. ενδεικτικά αποφάσεις ΣτΕ 1217/2018, σκ. 5, 2434/2017, σκ. 5, 1086/2015, σκ. 5, 4901/2014, σκ. 8, 2551/2013, 5022/2012, 2635/2009, ΕΑ ΣτΕ 15/2021, 352/2016, 53/2011, 241/2020, Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224/2007, 78/2007, 19/2005 και αποφάσεις 7ου Τμ. Ε.Σ 539/2024, 2106/2021 κ.α.) ορίζει τα εξής με τις κρίσιμες για την επίλυση της παρούσας διαφοράς διατάξεις:

«2.1.5 Εγγυήσεις. Οι εγγυητικές επιστολές των παραγράφων 2.2.2 και 4.1. εκδίδονται από πιστωτικά ιδρύματα ή χρηματοδοτικά ιδρύματα ή ασφαλιστικές επιχειρήσεις κατά την έννοια των περιπτώσεων β' και γ' της παρ. 1 του άρθρου 14 του ν. 4364/ 2016 (Α'13)36, που λειτουργούν νόμιμα στα κράτη - μέλη της Ένωσης ή του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου ή στα κράτη-μέλη της ΣΔΣ και έχουν, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις, το δικαίωμα αυτό. Μπορούν, επίσης, να εκδίδονται από το Τ.Μ.Ε.Δ.Ε. ή να παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με παρακατάθεση σε αυτό του αντίστοιχου χρηματικού ποσού. Αν συσταθεί παρακαταθήκη με γραμμάτιο παρακατάθεσης χρεογράφων στο Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων, τα τοκομερίδια ή μερίσματα που λήγουν κατά τη διάρκεια της εγγύησης επιστρέφονται μετά τη λήξη τους στον υπέρ ου η εγγύηση οικονομικό φορέα. Οι εγγυητικές επιστολές εκδίδονται κατ' επιλογή των οικονομικών φορέων από έναν ή περισσότερους εκδότες της παραπάνω παραγράφου. Οι εγγυήσεις αυτές περιλαμβάνουν κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: α) την ημερομηνία έκδοσης, β) τον εκδότη, γ) την αναθέτουσα αρχή προς την οποία απευθύνονται, δ) τον αριθμό της εγγύησης, ε) το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, στ) την πλήρη επωνυμία, τον Α.Φ.Μ. και τη διεύθυνση του οικονομικού φορέα υπέρ του οποίου

εκδίδεται η εγγύηση (στην περίπτωση ένωσης αναγράφονται όλα τα παραπάνω για κάθε μέλος της ένωσης), ζ) τους όρους ότι: αα) η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και της διζήσεως και ββ) ότι σε περίπτωση κατάπτωσης αυτής, το ποσό της κατάπτωσης υπόκειται στο εκάστοτε ισχύον τέλος χαρτοσήμου, η) τα στοιχεία της σχετικής Διακήρυξης και την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, θ) την ημερομηνία λήξης ή τον χρόνο ισχύος της εγγύησης, ι) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται και ια) στην περίπτωση των εγγυήσεων καλής εκτέλεσης και προκαταβολής, τον αριθμό και τον τίτλο της σχετικής σύμβασης. Η περ. αα' του προηγούμενου εδαφίου ζ' δεν εφαρμόζεται για τις εγγυήσεις που παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων. Η αναθέτουσα αρχή επικοινωνεί με τους εκδότες των εγγυητικών επιστολών προκειμένου να διαπιστώσει την εγκυρότητά τους. ...

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 συμμετοχής⁴⁵, 2% επί της εκτιμώμενης αξίας χωρίς ΦΠΑ ποσού ... - ... ευρώ».

10. Με τον μόνο λόγο της προδικαστικής προσφυγής, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας έπρεπε να απορριφθεί, διότι, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 72 παρ. 12 ν. 4412/2016 και 2.1.5 της Διακήρυξης, η εγγύηση συμμετοχής που υπέβαλε, ήτοι το γραμμάτιο σύστασης παρακαταθήκης του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με αριθμό ..., δεν αναφέρει τον αριθμό της Διακήρυξης, τον αριθμό πρωτοκόλλου ή οποιοδήποτε άλλον χαρακτηριστικό αριθμό, όπως ο ΑΔΑΜ του ΚΗΜΔΗΣ, ούτε την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού και την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών. Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, επίσης, ότι το γραμμάτιο εκδόθηκε στις .../.../2024, ήτοι πριν την ανάρτηση της Διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ στις .../.../2024. Κατά τους ισχυρισμούς της, εφόσον η εγγύηση συμμετοχής είχε εκδοθεί για τη συμμετοχή της παρεμβαίνουσας στον διαγωνισμό που προκηρύχθηκε με προηγούμενη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με ΑΔΑΜ ..., δεν μπορεί να θεωρηθεί ότι καλύπτεται η συμμετοχή και στον παρόντα διαγωνισμό, διότι η προκείμενη Διακήρυξη δημοσιεύθηκε,

κατόπιν έκδοσης απόφασης της αναθέτουσας αρχής για επαναπροσδιορισμό των όρων του διαγωνισμού. Κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, εξαιτίας των παραπάνω πλημμελειών δεν διασφαλίζεται ότι η εγγύηση συμμετοχής της παρεμβαίνουσας εκδόθηκε για τον συγκεκριμένο διαγωνισμό και κατά συνέπεια, η προσφορά της πρέπει να απορριφθεί.

11. Η αναθέτουσα αρχή αντιτάσσει στα παραπάνω ότι για την υπό ανάθεση σύμβαση συντάχθηκε η μελέτη της Δ/νσης ... του ... με αριθμό .../2024 που εγκρίθηκε με την απόφαση της ... Επιτροπής με αριθμό .../2024 και, στη συνέχεια, εκδόθηκε η απόφαση έγκρισης των όρων δημοπράτησης με αριθμό .../2024. Η αναθέτουσα αρχή εκθέτει ότι η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις .../.../2024 και έλαβε ΑΔΑΜ ..., καθώς επίσης και στο ΕΣΗΔΗΣ με α/α Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών στον αρχικό διαγωνισμό ορίστηκε, σύμφωνα με τις απόψεις, η ...η/.../2024. Στη συνέχεια, πάντα σύμφωνα με τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής, κρίθηκε σκόπιμο να περιληφθούν και άλλες ομάδες – ... στη σύμβαση και για τον λόγο αυτόν, ανασυντάχθηκε η μελέτη από την αρμόδια υπηρεσία της αναθέτουσας αρχής και εγκρίθηκε με την απόφαση της ... Επιτροπής με αριθμό .../2024. Η νέα Διακήρυξη εγκρίθηκε με την απόφαση της ... Επιτροπής με αριθμό .../2024, δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με ΑΔΑΜ ... και αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ με τον ίδιο συστημικό αριθμό. Η αναθέτουσα αρχή προβάλλει ότι, εφόσον στο γραμμάτιο παρακαταθήκης της παρεμβαίνουσας αναφέρονται ο τίτλος του διαγωνισμού και η επωνυμία της αναθέτουσας αρχής, η έλλειψη των λοιπών στοιχείων δεν είναι ουσιώδης. Εξάλλου, κατά τους ισχυρισμούς της, η αρχική Διακήρυξη τροποποιήθηκε μεν, αλλά ο συστημικός αριθμός του ΕΣΗΔΗΣ διατηρήθηκε και, επομένως, η εγγύηση συμμετοχής που είχε εκδοθεί στο πλαίσιο της προηγούμενης Διακήρυξης αφορά στον ίδιο διαγωνισμό.

12. Η παρεμβαίνουσα προβάλλει ότι στις .../.../2024 προέβη στη σύσταση παρακαταθήκης για εγγύηση της συμμετοχής της στον προκηρυχθέντα διαγωνισμό με καταληκτική ημερομηνία .../.../2024. Στη συνέχεια, κατόπιν της έκδοσης της Διακήρυξης του προκείμενου διαγωνισμού, επικοινωνήσε με την αναθέτουσα αρχή, η οποία τη διαβεβαίωσε ότι δεν απαιτείτο έκδοση νέας εγγύησης συμμετοχής. Κατά τους ισχυρισμούς της, το επίμαχο γραμμάτιο αφορά στην τρέχουσα διαγωνιστική διαδικασία, πράγμα που προκύπτει σαφώς, κατά τους ισχυρισμούς της, από την παράθεση σε αυτό του τίτλου της

Διακήρυξης και του αριθμού μελέτης. Σε κάθε περίπτωση, κατά τους ισχυρισμούς της, τα στοιχεία που απουσιάζουν δεν είναι ουσιώδη και δεν είναι ικανά να προκαλέσουν σύγχυση σε σχέση με την έκταση της εγγύησης, αφού το ποσό εγγύησης είναι ορθό.

13. Από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα κατέθεσε με τον φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς γραμμάτιο σύστασης παρακαταθήκης του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με αριθμό .../...-...-2024 ποσού ... ευρώ. Στο γραμμάτιο αναφέρεται ότι η παρακαταθήκη συστάθηκε ως εγγύηση «για την συμμετοχή στον ανοικτό διαγωνισμό μέσω ΕΣΗΔΗΣ για την επιλογή αναδόχου υλοποίησης της υπηρεσίας ‘...’ (ΑΜ ...)», ενώ δεν είναι συμπληρωμένο κανένα από τα πεδία της ημερομηνίας διενέργειας, της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών και του αριθμού Διακήρυξης.

14. Με το παραπάνω περιεχόμενο το γραμμάτιο σύστασης παρακαταθήκης που εκδόθηκε για την εγγύηση συμμετοχής της παρεμβαίνουσας στον προκείμενο διαγωνισμό παρουσιάζει πλημμέλειες, οι οποίες **το καθιστούν απαράδεκτο, όπως βάσιμα υποστηρίζει η προσφεύγουσα**. Και τούτο, διότι από τον συνδυασμό της έλλειψης στοιχείων ταυτοποίησης της διαγωνιστικής διαδικασίας και του γεγονότος ότι το γραμμάτιο σύστασης παρακαταθήκης εκδόθηκε στις .../.../2024, ήτοι πριν την ημερομηνία δημοσίευσης της Διακήρυξης με την οποία προκηρύχθηκε ο προκείμενος διαγωνισμός (.../.../2024), δημιουργείται ασάφεια ως προς τη διαγωνιστική διαδικασία, για την οποία εκδόθηκε το επίμαχο γραμμάτιο σύστασης παρακαταθήκης. Επομένως, η προσφορά της παρεμβαίνουσας έπρεπε να απορριφθεί λόγω μη προσήκουσας υποβολής εγγύησης συμμετοχής.

15. Απορριπτέος είναι ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι στο γραμμάτιο αναφέρεται ο αριθμός Μελέτης .../2024, με βάση την οποία εκδόθηκε η Διακήρυξη, διότι ο μόνος αριθμός που παρατίθεται στο γραμμάτιο είναι «ΑΜ ...», ο οποίος δεν αντιστοιχεί σε κανένα στοιχείο ταυτοποίησης της προκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας. Ομοίως, απορριπτέος ως αναπόδεικτος είναι ο ισχυρισμός της ότι έλαβε τη διαβεβαίωση της αναθέτουσας αρχής ότι δεν χρειαζόταν να εκδώσει νέα εγγύηση για τη συμμετοχή της στον νέο διαγωνισμό, ενώ, σε κάθε περίπτωση, μία τέτοια πληροφόρηση δεν αίρει την υποχρέωση

των οικονομικών φορέων να τηρήσουν τους όρους της Διακήρυξης του διαγωνισμού, στον οποίο τελικά συμμετέχουν.

16. Επίσης, απορριπτέος είναι ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής και της παρεμβαίνουσας ότι η εγγύηση συμμετοχής μπορεί να γίνει δεκτή, εφόσον αναφέρεται η επωνυμία της αναθέτουσας αρχής και ο τίτλος της Διακήρυξης, διότι στην προκείμενη περίπτωση, πέραν της έλλειψης πολλών από τα στοιχεία του άρθρου 2.1.5 της Διακήρυξης, η παρακαταθήκη συστάθηκε πριν από τη δημοσίευση της Διακήρυξης, με την οποία προκηρύχθηκε ο επίμαχος διαγωνισμός, με αποτέλεσμα να καταλείπονται αμφιβολίες ως προς την ταυτότητα της διαγωνιστικής διαδικασίας για την οποία παρέχεται εγγύηση συμμετοχής. Απορριπτέος είναι και ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι γραμμάτιο σύστασης παρακαταθήκης που εκδόθηκε στις .../.../2024 ενόψει της συμμετοχής της σε διαγωνισμό προκηρυχθέντα με διαφορετική Διακήρυξη με ΑΔΑΜ ... και καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών στις .../.../2024 μπορεί να καλύψει τη συμμετοχή της και στον προκείμενο διαγωνισμό που προκηρύχθηκε στις .../.../2024. Και τούτο, διότι δεν πρόκειται για επανάληψη του ίδιου διαγωνισμού, ώστε να μπορεί, υπό προϋποθέσεις, να θεωρηθεί ότι καλύπτεται η εγγύηση συμμετοχής από τη διατύπωση επί του επίμαχου γραμματίου παρακαταθήκης ότι αυτό «ισχύει και για τυχόν επαναλήψεις». Αντίθετα, πρόκειται για νέο διαγωνισμό που προκηρύχθηκε κατόπιν ανασύνταξης της μελέτης, η οποία εγκρίθηκε με νέα απόφαση της αναθέτουσας αρχής με αριθμό .../2024 (ΑΔΑ: ...), αφού τροποποιήθηκαν οι όροι του αρχικού διαγωνισμού, όπως προκύπτει από το σώμα της απόφασης αυτής (*«επειδή κρίθηκε απαραίτητο να προστεθούν προς ... και άλλα ... που εκτιμάτε ότι θα προκύψουν κατά την υλοποίηση του έργου, έγινε ανασύνταξη της μελέτης προκειμένου τα ... να συμπεριληφθούν σε αυτή. Η Τεχνική υπηρεσία του ... μας υπέβαλλε για έγκριση την ανασυνταγμένη μελέτη (Α.Μ. .../2024) που συντάχθηκε από την Δ/ση Τεχνικών Υπηρεσιών του ... με τίτλο ‘...’ συνολικού προϋπολογισμού ... € πλέον ΦΠΑ24%»*) και συνομολογεί η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της. Στη συνέχεια, εκδόθηκε απόφαση της αναθέτουσας αρχής με αριθμό .../2024 (ΑΔΑ: ...) και θέμα *«Περί επανακαθορισμού των όρων Διακήρυξης της υπηρεσίας: ‘...’ (Α.Μ. .../2024)»*, με την οποία εγκρίθηκαν οι όροι του νέου διαγωνισμού που προκηρύχθηκε τελικά με τη Διακήρυξη που έλαβε ΑΔΑΜ Συνεπώς, ο προκείμενος διαγωνισμός διαφοροποιείται, για

όλους τους παραπάνω λόγους, από τον αρχικό διαγωνισμό με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών στις .../.../2024. Δεδομένης δε της έκδοσης νέας Διακήρυξης, κατόπιν τροποποίησης των όρων του αρχικού διαγωνισμού, είναι νομικά αδιάφορο το γεγονός ότι η αναθέτουσα αρχή διεξάγει τον προκείμενο διαγωνισμό με συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ ..., όμοιο με αυτόν του αρχικού (...), απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών της. Κατά συνέπεια, **ο μόνος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός.**

17. Κατόπιν των παραπάνω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, η παρέμβαση να απορριφθεί και να οριστεί η επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου στην προσφεύγουσα.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη, σύμφωνα με το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 21 Ιανουαρίου 2025 και εκδόθηκε στις 5 Φεβρουαρίου 2025, στην Αθήνα.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΚΥΡΙΑΚΗ ΧΑΡΙΤΟΥ