

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

5ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 11 Νοεμβρίου 2022, με την εξής σύνθεση: Γαρυφαλλιά Σκιάνη, Πρόεδρος, Μιχαήλ Οικονόμου - Εισηγητής, και Μαρία Βύρρα, Μέλη.

Για να εξετάσει την με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ. 1400/10.10.2022 της κοινοπραξίας με την επωνυμία «... .. -» που εδρεύει στην ... αρ. ... ΤΚ., νομίμως εκπροσωπούμενης (εφ' εξής «προσφεύγουσα»).

Κατά του, (εφ' εξής «αναθέτουσα αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να ακυρωθεί η με αρ. .../2022 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του, η οποία επικύρωσε το με αριθμ.32/06.9.2022 Πρακτικό Τακτικής Συνεδρίασης Οικονομικής Επιτροπής για την κήρυξη οικονομικών φορέων έκπτωτων για την εκτέλεση του έργου με τίτλο «ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΗ ΑΝΑΒΑΘΜΙΣΗ» με αριθμό μελέτης .../2019, κήρυξε έκπτωτη την προσφεύγουσα και αποφάσισε την κατάπτωση υπέρ του των εγγυητικών επιστολών συμμετοχής της με αρ. e-113371/21.05.2021 του ΤΜΕΔΕ ποσού 1244,42 Ευρώ και e-113414/21.05.2021 του ΤΜΕΔΕ ποσού 1.416,87 Ευρώ.

Αφού άκουσε τον εισηγητή

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφθηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της υπό κρίσης προσφυγής έχει καταβληθεί νόμιμο e-παράβολο σύμφωνα με το άρθρο 3... του ν. 4412/2016 και άρθρο 5 του ΠΔ 39/2017, ύψους ευρώ 665,50 [βλ. α) Παράβολο με αριθμό ..., β) Αποδεικτικό ηλεκτρονικής πληρωμής του ανωτέρω παραβόλου της

τράπεζας, γ) εκτύπωση από την ιστοσελίδα της ΓΓΠΣ του Υπουργείου Οικονομικών, όπου αναφέρεται ως κατάσταση παραβόλου «δεσμευμένο»].

2. Επειδή η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε, μέσω του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), ανοικτή διαδικασία για την επιλογή αναδόχου κατασκευής του έργου: ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΗ ΑΝΑΒΑΘΜΙΣΗ, εκτιμώμενης αξίας 133.064,52 Ευρώ (πλέον Φ.Π.Α.24%) και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση την τιμή. Ο διαγωνισμός πραγματοποιήθηκε ηλεκτρονικά, με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), και μετά την παρέλευση της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών των οικονομικών φορέων η επιτροπή διενέργειας διαγωνισμού, προέβη στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των κατατεθειμένων προσφορών, κατά την οποία διαπιστώθηκε ότι οι αποδεκτές προσφορές διαμορφώθηκαν με την κάτωθι σειρά μειοδοσίας :

Α/Α ΕΠΩΝΥΜΙΑ ΠΡΟΣΦΕΡΟΝΤΑ. Ποσοστό [%]

1... .. 35,00 %

2. ...-... .. 30,37 %

3. ... 29,74%

4. ... 16,47%

5. ... 12,25%. Κατά συνέπεια των ανωτέρω, η επιτροπή

διαγωνισμού εισηγήθηκε ως προσωρινό ανάδοχο τον οικονομικό φορέα: «...», με μέση έκπτωση 35%. Δεύτερη κατά σειρά κατατάχθηκε η προσφεύγουσα (υπό σύσταση κοινοπραξία), με ποσοστό έκπτωσης 30,37%. Κατόπιν των ανωτέρω, η Οικονομική Επιτροπή κλήθηκε να αποφασίσει σχετικά με την ανάδειξη προσωρινού αναδόχου για την υλοποίηση του ανωτέρω έργου. Αφού έλαβε υπόψη της το παραπάνω πρακτικό και την εισήγηση του προέδρου της, αποφάσισε ομόφωνα να κηρύξει προσωρινό ανάδοχο του ανωτέρω έργου τον οικονομικό φορέα: «...» με μέση έκπτωση 35% και συνολική προσφορά 86.491,94€. Ακολούθως, η Επιτροπή διενέργειας του εν λόγω διαγωνισμού προχώρησε στις 17.08.2021 στον έλεγχο πληρότητας των προβλεπόμενων από τη σχετική διακήρυξη,

δικαιολογητικών κατακύρωσης. Η παραπάνω απόφαση 357/2021, μαζί με το Πρακτικό Ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης, αναρτήθηκαν στο ΕΣΗΔΗΣ στις 03.09.2021. Κατά της ανωτέρω απόφασης η προσφεύγουσα άσκησε προδικαστική προσφυγή που στρεφόταν κατά της αναθέτουσας αρχής και κατά της απόφασης με αρ. 357/2021 της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ..., στο πλαίσιο του ηλεκτρονικού διαγωνισμού με Συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ ..., και με αντικείμενο εκτέλεση του έργου «ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΗ ΑΝΑΒΑΘΜΙΣΗ», επί της οποίας δεν εκδόθηκε απόφαση και άρα απορρίφθηκε σιωπηρά η προσφυγή. Μέσω ΕΣΗΔΗΣ στις 08.06.2022 πληροφορήθηκε η προσφεύγουσα την ανάκληση του με αρ. 12357/06.09.2021 εγγράφου και συνέχιση της αγωνιστικής διαδικασίας. Μέσω ΕΣΗΔΗΣ στις 26.07.2022 πληροφορήθηκε με την με αρ. 228/2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής για συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας. Έκτοτε, η προσφεύγουσα υποστηρίζει, ότι ουδέποτε ενημερώθηκε νομίμως, όπως επιτάσσει η διάταξη του άρθρου 72 Ν. 4412/2016, για την υποχρέωσή της να παρατείνει την εγγυητική και την οικονομική προσφορά της, μέσω ΕΣΗΔΗΣ ή με άλλο πρόσφορο τρόπο. Στις 19.09.2022 της κοινοποιήθηκε με ηλεκτρονική αλληλογραφία η έκπτωσή της και η κατάπτωση των εγγυητικών της. Με την εξεταζόμενη προσφυγή προσβάλλει την με αριθμό 301/2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του, που εγκρίνει το με αρ. 32/06-9-2022 Πρακτικό Τακτικής Συνεδρίασης Οικονομικής Επιτροπής και την κηρύσσει σε έκπτωση και στην κατάπτωση, υπέρ του Δήμου, των εγγυητικών επιστολών συμμετοχής της, ήτοι της με αρ. e-113371/21.05.2021 του ΤΜΕΔΕ ποσού 1244,42 Ευρώ και β) e-113414/21.05.2021 του ΤΜΕΔΕ ποσού 1416,87 Ευρώ.

3. Επειδή, στο άρθρο 361 «Προθεσμία άσκησης της προσφυγής» Ν. 4412/2016 προβλέπεται: «1. 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 στον

ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα, 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. 2. Σε περίπτωση παράλειψης, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι δεκαπέντε (15) ημέρες από την επομένη της συντέλεσης της προσβαλλόμενης παράλειψης.» Στην προκειμένη περίπτωση η προσφεύγουσα έλαβε την επιστολή με την προσβαλλόμενη απόφαση έκπτωσης στις 19.09.2022 με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, άρα η προθεσμία άσκησης της παρούσας προσφυγής είναι 15 ημέρες και άρα εμπροθέσμως ασκείται η από 04/10//2022 υπό κρίση προσφυγή.

4. Επειδή, η υπό εξέταση προσφυγή, εν όψει του αντικειμένου του διαγωνισμού, της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2017, καθώς και του χρόνου δημοσίευσης της Διακήρυξης, σύμφωνα με τα άρθρα 5 περ. β), 61 παρ. 1, 3 76 και 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και στην καθ' ύλην και κατά χρόνο αρμοδιότητα της ΕΑΔΗΣΥ.

5. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της ως άνω προσφυγής προς την παρεμβαίνουσα, μέσω του συστήματος επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2017 την 04.10.2022.

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με το από 19.10.2022 έγγραφο υπέβαλε τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής προς την ΕΑΔΗΣΥ μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις .10.2022 κατά τα προβλεπόμενα στο άρθρο 9 του ΠΔ 39/2017 (μετά λοιπών εγγράφων), τις οποίες κοινοποίησε αυθημερόν με τον αυτό τρόπο προς την προσφεύγουσα.

7. Επειδή, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι, όσον αφορά στην έκπτωσή της, «στην περίπτωση μας δεν τηρήθηκε καμία από τις παραπάνω

ουσιαστικές και διαδικαστικές προϋποθέσεις, αλλά αιφνιδιαστικά κηρυχθήκαμε έκπτωτοι, χωρίς προηγουμένως να μας καλέσει η αναθέτουσα ως όφειλε να παρατείνουμε την προσφορά μας».

8. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, συνομολογώντας το πραγματικό των προβαλλόμενων ισχυρισμών, υποστηρίζει, ότι «Εκ παραδρομής δεν κοινοποιήθηκαν στον προσφεύγοντα α) Το αριθ. 3239/24-03-2022 έγγραφο της Υπηρεσίας μας, σχετικά με την παράταση του χρόνου ισχύος οικονομικών προσφορών και εγγυητικών επιστολών συμμετοχής, το οποίο κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες Οικονομικούς φορείς μέσω του e-procurement και β) Το από 09-06-2022 ηλεκτρονικό μας μήνυμα μέσω του e-procurement, προς τους συμμετέχοντες στο διαγωνισμό οικονομικούς φορείς, σχετικά με την υπενθύμιση του αριθ. 3239/24-03-2022 εγγράφου μας και την παράταση του χρόνου ισχύος των οικονομικών προσφορών και των εγγυητικών επιστολών συμμετοχής με καταληκτική ημερομηνία την 15-06-2022. Σε επανειλημμένες όμως τηλεφωνικές επικοινωνίες, μας διαβεβαίωνε ότι δεν ενδιαφέρεται πλέον για την εκτέλεση του πιο πάνω έργου λόγω της μεγάλης αύξησης των τιμών και των παλιών τιμών του προϋπολογισμού της Μελέτης Η αριθ. 228/2022 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής για τη συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας, η οποία κοινοποιήθηκε σε όλους τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (και στον προσφεύγοντα) στις 26-07-2022 (Ωρα 08:52:37) μέσω του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ, με την οποία έλαβε γνώση για τη συνέχιση του διαγωνισμού, με τους παρακάτω συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς : α) ... β) πλην όμως ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας (“... .. -”) δεν εκδήλωσε κανένα ενδιαφέρον για την ανάληψη του πιο πάνω έργου και δεν κατέθεσε ένδικα μέσα κατά της πιο απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής μέσα στον προβλεπόμενο χρόνο. ακολούθησε η αριθ. 301/2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου μας “περί έκπτωσης οικονομικών φορέων” κατά της οποίας έχει προσφύγει η “..... .. -”».

9. Επειδή, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (Ε.Α. ΣτΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους, προς τους οποίους

απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται εφ' εξής και μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.). Ταυτόχρονα, επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς σε αυτήν τα προς συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς, δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. 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 (βλ. Πράξη VI Τμήματος ΕλΣυν 70/2006). Σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιοκτικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής. Όπως, δε, παγίως γίνεται δεκτό, οι αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης στους δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν στις αναθέτουσες αρχές να διατυπώνουν τους όρους διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης στην προκήρυξη του διαγωνισμού με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία, κατά τρόπο ώστε αφ' ενός να παρέχουν σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και επιδεικνύοντες τη συνήθη επιμέλεια διαγωνιζομένους τη δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενο των όρων αυτών και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο, αφ' ετέρου, να καθιστούν δυνατό τον αποτελεσματικό έλεγχο του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα τιθέμενα κριτήρια (Ε.Σ Κλ.Ε 157/2017, Τμ. VI 2452/2012, 1643/2014, 6869/2015, 261/2017, βλ. και ΔΕΚ απόφαση της 18.10.2001, C-19/2000, SIAC Construcion Ltd, σκέψεις 41 έως 44, απόφαση της 29.4.2004, C-496/1999 Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, σκέψη 111, απόφαση της 10.5.2012, C-368/10, Επιτροπή κατά Κάτω Χωρών σκ. 109 επ.). Άλλωστε, όπως παγίως

έχει κριθεί, η αρχή της ίσης μεταχείρισης και η υποχρέωση διαφάνειας απαγορεύουν στην αναθέτουσα αρχή να απορρίψει προσφορά στηριζόμενη σε λόγους, οι οποίοι δεν προβλέπονται στην οικεία προκήρυξη (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 28, και απόφαση Medipac—Καζαντζίδης, C-6/05, EU:C:2007:337, σκέψη 54). Υπό αυτό το πρίσμα, συνάγεται ότι η αυστηρότητα της εφαρμογής της διακήρυξης προϋποθέτει την σαφήνεια των όρων αυτής, καθώς η παραβίαση αμφίσημων όρων δεν οδηγεί αναγκαστικά στον αποκλεισμό διαγωνιζόμενου, αν δεν ευθύνεται ο ίδιος για την παρερμηνεία των υποχρεώσεών του (Συμβάσεις Δημοσίων Έργων Χρ. Μητκίδης, 2009, σελ. 87 επ.). Τούτο, διότι η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται εις βάρος του καλόπιστου διαγωνιζόμενου, εφ' όσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφρασθεί σαφέστερα (ΕφΑθ 1959/1970 Αρμ. 1970 σελ. 1111, ΕφΘεσ 501/1987 ΕΔημΕργ 1990/1, σελ. 84, Α. Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, εκδ. Θ', σελ. 776).

10. Επειδή, στο άρθρο 72 του ν. 4412/2016 προβλέπεται 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. Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα της σύμβασης, το ύψος της εγγύησης συμμετοχής υπολογίζεται επί της εκτιμώμενης αξίας, του/των προσφερομένου/ων τμήματος/τμημάτων της σύμβασης. Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η εγγύηση συμμετοχής περιλαμβάνει και τον όρο ότι η εγγύηση καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση. 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. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν από τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τον προσφέροντα να παρατείνει, πριν από τη λήξη

τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής.». Άλλωστε, στο άρθρο 203 Ν. 4412/2016 προβλέπεται: «1. Ο ανάδοχος κηρύσσεται υποχρεωτικά έκπτωτος από την ανάθεση που έγινε στο όνομά του και από κάθε δικαίωμα που απορρέει από αυτήν, με απόφαση του αρμόδιου αποφαινόμενου οργάνου, ύστερα από γνωμοδότηση του αρμόδιου οργάνου: α) στην περίπτωση της παρ. 7 του άρθρου 105 περί κατακύρωσης και σύναψης σύμβασης, β) στην περίπτωση που δεν εκπλήρωσε τις υποχρεώσεις του που απορρέουν από τη σύμβαση ή/και δεν συμμορφώθηκε με τις σχετικές γραπτές εντολές της υπηρεσίας, που είναι σύμφωνες με τη σύμβαση ή τις κείμενες διατάξεις, εντός του συμφωνημένου χρόνου εκτέλεσης της σύμβασης, γ) στην περίπτωση δημόσιας σύμβασης προμήθειας αγαθών, εφόσον δεν φόρτωσε, δεν παρέδωσε ή δεν αντικατέστησε τα συμβατικά αγαθά ή δεν επισκεύασε ή δεν συντήρησε αυτά μέσα στον συμβατικό χρόνο ή στον χρόνο παράτασης που του δόθηκε, σύμφωνα με όσα προβλέπονται στο άρθρο 206 περί χρόνου παράδοσης υλικών, με την επιφύλαξη της παρ. 2, δ) στην περίπτωση δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών, εφόσον δεν παρείχε τις υπηρεσίες ή δεν υπέβαλε τα παραδοτέα ή δεν προέβη στην αντικατάστασή τους μέσα στον συμβατικό χρόνο ή στον χρόνο παράτασης που του δόθηκε, σύμφωνα με τα όσα προβλέπονται στο άρθρο 217 περί διάρκειας σύμβασης παροχής υπηρεσίας, με την επιφύλαξη της παρ. 2 του παρόντος. 2. Στην περίπτωση συνδρομής λόγου έκπτωσης του αναδόχου από σύμβαση κατά τις περ. γ' και δ' της παρ. 1, η αναθέτουσα αρχή κοινοποιεί στον ανάδοχο ειδική όχληση, η οποία μνημονεύει τις διατάξεις του παρόντος άρθρου και περιλαμβάνει συγκεκριμένη περιγραφή των ενεργειών στις οποίες οφείλει να προβεί ο ανάδοχος, θέτοντας προθεσμία για τη συμμόρφωσή του. Η τασσόμενη προθεσμία πρέπει να είναι εύλογη και ανάλογη της διάρκειας της σύμβασης και πάντως όχι μικρότερη των δεκαπέντε (15) ημερών. Αν η προθεσμία, που τέθηκε με την ειδική όχληση, παρήλθε, χωρίς ο ανάδοχος να συμμορφωθεί, κηρύσσεται έκπτωτος μέσα σε προθεσμία τριάντα (30) ημερών από την άπρακτη πάροδο της προθεσμίας συμμόρφωσης, με απόφαση της αναθέτουσας αρχής. 3. Ο ανάδοχος δεν κηρύσσεται έκπτωτος για λόγους που

αφορούν σε υπαιτιότητα του φορέα εκτέλεσης της σύμβασης ή αν συντρέχουν λόγοι ανωτέρας βίας.».

11. Επειδή, από την επισκόπηση του επίμαχου διοικητικού φακέλου προκύπτουν τα κάτωθι. Ως και η ίδια η αναθέτουσα αρχή συνομολογεί διά των απόψεων της, κατά παράβαση της αρχής της τυπικότητας των δημόσιων διαγωνιστικών διαδικασιών και της σχετικώς δεσμευτικού περιεχομένου διακήρυξης, δεν κοινοποιήθηκε ως όφειλε στην προσφεύγουσα το αριθ. 3239/24-03-2022 έγγραφο της πρώτης, σχετικά με την παράταση του χρόνου ισχύος οικονομικών προσφορών και εγγυητικών επιστολών συμμετοχής, το οποίο κοινοποιήθηκε στους λοιπούς συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, και το από 09-06-2022 ηλεκτρονικό μήνυμά της, μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, προς τους συμμετέχοντες στο διαγωνισμό οικονομικούς φορείς, σχετικά με την υπενθύμιση του υπ' αριθ. 3239/24-03-2022 εγγράφου της και την παράταση του χρόνου ισχύος των οικονομικών προσφορών και των εγγυητικών επιστολών συμμετοχής με καταληκτική ημερομηνία την 15-06-2022. Αντιθέτως της στέρησε τεχνικά την ηλεκτρονική πρόσβαση στο ΕΣΗΔΗΣ, και στη συνέχεια, στις 19-09-2022, άνευ οιασδήποτε προγενέστερης όχλησης ή οφειλόμενης γνωστοποίησης την ενημέρωσε μέσω ηλεκτρονικής επικοινωνίας, ότι κηρύσσεται έκπτωτη. Συνεπώς, εκ των ανωτέρω παρέπεται ότι πρέπει να γίνει δεκτός, ως βάσιμος, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας, ότι δεν τηρήθηκε εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής ουδεμία από τις οφειλόμενες προϋποθέσεις της διακήρυξης αλλά και του ν. 4412/2016, αλλά κηρύχθηκε έκπτωτη, κατά τρόπο μη σύννομο, ενώ η αναθέτουσα όφειλε επί ποινή ακυρότητας να την καλέσει σε χρόνο προγενέστερο να παρατείνει την προσφορά της. Οι δε ισχυρισμοί της αναθέτουσας περί απόπειρας τηλεφωνικής επικοινωνίας με την προσφεύγουσα απορρίπτονται, διότι, πέραν του ότι είναι ως αναπόδεικτοι, άλλως πάντως ως αβασίμως προβαλλόμενοι, καθώς δεν ερείδονται στο κανονιστικό κείμενο της διακήρυξης, σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας. Ως εκ των ως άνω, προκύπτει ότι η προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη κατά το αιτητικό.

11. Επειδή σε συνέχεια των ανωτέρω, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να της επιστραφεί (άρθρο 3... του Ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή
Ακυρώνει την προσβαλλόμενη απόφαση, κατά το σκεπτικό.
Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου στην προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 11 Νοεμβρίου 2022 και εκδόθηκε στις 30 Νοεμβρίου 2022 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΓΑΡΥΦΑΛΛΙΑ ΣΚΙΑΝΗ

ΗΛΕΚΤΡΑ ΝΙΚΟΛΑΚΟΠΟΥΛΟΥ