

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Το 2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ Α.Ε.Π.Π. αποτελείμενο από τον Πρόεδρο, Νικόλαο Σαββίδη και τα μέλη Νεκταρία-Πηνελόπη Ταμανίδη – Εισηγήτρια και Μαρία Μανδράκη, αναπληρώτρια της Γερασιμούλας – Μαρίας Δρακονταειδή, δυνάμει της με αριθμό 23/2018 Πράξης του Προέδρου της ΑΕΠΠ, συνεδρίασε σήμερα, 28 Αυγούστου 2018, στην έδρα της Αρχής.

Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με Γεν. Αριθ. Κατ. ΑΕΠΠ 703/30-07-2018 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «», νομίμως εκπροσωπούμενης (εφεξής προσφεύγων) κατά της «ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΣ ΑΤΤΙΚΗΣ» νομίμως εκπροσωπούμενης (εφεξής αναθέτουσα αρχή).

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων επιδιώκει την ακύρωση των με αριθμούς πρωτοκόλλου 1933/2018 και 2025/2018 αποφάσεων της Δ/σης Οικονομικών Π.Ε. Νήσων της Περιφέρειας Αττικής – Τμήμα Προμηθειών, οι οποίες περιλαμβάνουν τα πρακτικά 1, 2 και 3 αξιολόγησης και Κατακύρωσης διαγωνισμού της Οικονομικής Επιτροπής Αποσφράγισης και αξιολόγησης προσφορών, μέσα στα πλαίσια της με αριθμό πρωτοκόλλου οικ. 119759/19-6-2018 Πρόσκλησης συμμετοχής σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, με ΑΔΑ: 68ΧΑ7Λ7-ΟΑΡ και ΑΔΑΜ:18PROC003286231 - της ίδιας Δ/σης - η οποία έλαβε συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 60235. Σημειώνεται ότι η ανωτέρω πρόσκληση διενεργείται σύμφωνα με τους όρους του Διαγωνισμού 1/2018 επιλογής αναδόχου για την παροχή υπηρεσιών για την επιλογή αναδόχου για την καταπολέμηση του δάκου της ελιάς στις ελαιοκομικές περιοχές του Δήμου Πόρου και του Δήμου Τροιζηνίας της Περιφερειακής Ενότητας Νήσων της Περιφέρειας Αττικής για το έτος 2018 και ο συνολικός προϋπολογισμός είναι 149.832,67€ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ (24%), ήτοι 120.832,80€ χωρίς ΦΠΑ, ο οποίος ανέρχεται στο ποσό των 28.999,87€. Κριτήριο ανάθεσης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη

Αριθμός Απόφασης: 714 / 2018

προσφορά, βάσει της τιμής σε ευρώ χωρίς ΦΠΑ ανά ψεκαζόμενο δέντρο, υπό την προϋπόθεση ότι δεν υπερβαίνει την ανώτατη τιμή, ήτοι 0,092€, και καλύπτονται οι όροι και οι τεχνικές προδιαγραφές της αρ. 1/2018 διακήρυξης. Περαιτέρω ο προσφεύγων επιδιώκει την ακύρωση κάθε άλλης τυχόν συναφούς απόφασης.

Επί της ανωτέρω προδικαστικής προσφυγής κατατέθηκε εμπρόθεσμα και νομότυπα η από 25/07/2018 παρέμβαση του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», με την οποία αιτείται να γίνει δεκτή η παρέμβασή του και οι επ' αυτής ισχυρισμοί του, και να απορριφθεί καθ' ολοκληρίαν η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή και οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντα και επιπλέον αρνείται τους πραγματικούς ισχυρισμούς του τελευταίου. Σημειώνεται ότι η εδώ εξεταζόμενη παρέμβαση έχει ληφθεί υπόψιν κατά την εξέταση της παρούσας προσφυγής.

Αφού άκουσε την εισηγήτρια Νεκταρία-Πηνελόπη Ταμανίδη

και μελέτησε το σύνολο των εγγράφων του φακέλου,

σκέφτηκε κατά νόμο και έκανε ομοφώνως δεκτά τα εξής:

1. Επειδή για την άσκηση της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής ο προσφεύγων κατέβαλε παράβολο συνολικού ποσού 604,16 Ευρώ (κωδικός e-Παραβόλου 225827235958 0921 0067), σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 5 ΠΔ 39/2017 (363 παρ.2 Ν.4412/2016). Το εν λόγω ποσό αντιστοιχεί στο νόμιμο παράβολο 0,5 % επί του ποσού της σύμβασης, δεδομένου ότι η προϋπολογιζόμενη δαπάνη του διαγωνισμού στο οποίο συμμετείχε και στο πλαίσιο του οποίου προσφεύγει ο προσφεύγων ανέρχεται στο ποσό των 120.832,80€ χωρίς ΦΠΑ. Το εν λόγω ποσό πληρώθηκε σύμφωνα με το προσκομιζόμενο e-παράβολο αυτόματης δέσμευσης ποσού 604,16€, το οποίο έχει εκδοθεί για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)». Σημειώνεται ότι κατόπιν ελέγχου από την αρμόδια υπηρεσία της ΑΕΠΠ το εν λόγω παράβολο έχει δεσμευτεί.

2. Επειδή η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του ΠΔ 39/2017 και της παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016.

Αριθμός Απόφασης: 714 / 2018

3. Επειδή η προσφυγή έχει κατατεθεί εμπρόθεσμα, στις 23-07-2018, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1γ του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 γ του Ν. 4412/2016, δεδομένου ότι η προθεσμία άσκησης αυτής έληγε 10 ημέρες από την κοινοποίηση των προσβαλλομένων αποφάσεων στον προσφεύγοντα, οι οποίες κοινοποιήθηκαν, η μεν με αριθμό πρωτοκόλλου 1933/2018 την 12-07-2018 μέσω του ΕΣΗΔΗΣ και η δε με αριθμό πρωτοκόλλου 2025/2018 την 20-07-2018 μέσω του ΕΣΗΔΗΣ. Η εν λόγω προσφυγή αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 23-07-2018 και κοινοποιήθηκε αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην Α.Ε.Π.Π.

4. Επειδή η ΑΕΠΠ είναι αρμόδια για την εξέταση της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής και λόγω ποσού (345 παρ.1 Ν.4412/2016, 6 παρ.1 Ν.4412/2016).

5. Επειδή με την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή της ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι: **A)** Κατά παράβαση του νόμου και των όρων της Προκήρυξης 1/2018 αλλά και χωρίς καμία απολύτως ειδική και εμπειριστατωμένη αιτιολογία η Επιτροπή Αξιολόγησης έκρινε στο πρακτικό της και εν συνεχεία η ΑΑ απέρριψε την προσφορά του προσφεύγοντα με το αιτιολογικό ότι - ενώ στο φυσικό φάκελο που κατατέθηκε, στα ΕΕΕΣ, που υποβλήθηκαν ηλεκτρονικά στο σύστημα αλλά και στην εγγύηση συμμετοχής αναφέρεται ότι ο προσφέρων οικονομικός φορέας είναι η, εντούτοις δεν υποβλήθηκε συμφωνητικό συνεργασίας για την σύσταση Κοινοπραξίας του προσφεύγοντα, σύμφωνα με το άρθρο 2 του Παραρτήματος Ι της αρ. 1/2018 Διακήρυξης και το άρθρο 96 παρ. 7 του ν.4412/2016. **B)** Κατά παράβαση του νόμου και των όρων της Προκήρυξης 1/2018 αλλά και χωρίς καμία απολύτως ειδική και εμπειριστατωμένη αιτιολογία η Επιτροπή Αξιολόγησης έκρινε στο πρακτικό της και εν συνεχεία η ΑΑ απέρριψε την προσφορά του προσφεύγοντα με το αιτιολογικό ότι – ενώ στα στοιχεία καταθέτη της εγγύησης συμμετοχής αναφέρεται η εντούτοις ο ΑΦΜ που αναγράφεται ανήκει στην εταιρεία με την επωνυμία «.....». **Γ)** Κατά παράβαση του νόμου και των όρων της Προκήρυξης 1/2018 αλλά και χωρίς καμία απολύτως ειδική και εμπειριστατωμένη αιτιολογία η Επιτροπή Αξιολόγησης έκρινε στο πρακτικό της και εν συνεχεία η ΑΑ απέρριψε την προσφορά του προσφεύγοντα με το αιτιολογικό ότι η

Αριθμός Απόφασης: 714 / 2018

εγγύηση συμμετοχής φέρει ημερομηνία έκδοσης 29-6-2018 αλλά ο χρόνος διάρκειας ισχύος της είναι μέχρι την 28-2-2018, δηλ. προγενέστερος της ημερομηνίας έκδοσης της.

6. Επειδή ο προσφεύγων έχει έννομο συμφέρον στην άσκηση της υπό κρίση προσφυγής καθώς συμμετέχει στο διαγωνισμό, έχοντας υποβάλλει προσφορά (Α/Α 102472) για την διαπραγμάτευση στο πλαίσιο της οποίας προσφεύγει. Σημειώνεται ότι για την συγκεκριμένη διαπραγμάτευση υπέβαλλαν προσφορά μόνο ο προσφεύγων και η παρεμβαίνουσα. Συνεπώς, ο προσφεύγων πρόκειται να υποστεί ζημία σε περίπτωση παρανομίας των προσβαλλομένων αποφάσεων.

7. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας και του Ελεγκτικού Συνεδρίου, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το Δημόσιο διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο τη δημόσια αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν και υποχρεούται από την έναρξη και μέχρι την ολοκλήρωση της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει όσα ορίζονται σε αυτή (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οι οποίες πρέπει να ερμηνεύονται στενά και αυστηρά, συνιστά παράβαση νόμου και οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνολολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Εξάλλου, σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως «με ποινή αποκλεισμού...», «με ποινή απαραδέκτου οι συμμετέχοντες πρέπει...» ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ 70/2002). Περαιτέρω, γίνεται δεκτό ότι δεν είναι δυνατό εκ των υστέρων να προσκομιστούν νέα κρίσιμα κατά τη Διακήρυξη στοιχεία (ΣΤΕ 436/2002), όπως δεν είναι δυνατή και η λήψη υπόψη κατά τη διαδικασία ανάθεσης προσόντος που ενώ όχι μόνο δεν αποδείχθηκε αλλά και ουσιαστικά έλειπε, κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, τυχόν απεκτήθη μεταγενεστέρως,

Αριθμός Απόφασης: 714 / 2018

καθώς έτσι θα παραβιαζόταν η αρχή της τυπικότητας του διαγωνισμού και ασφάλειας αυτού, εκθέτοντας την κατακυρωτική κρίση σε τυχαία, μελλοντικά και αβέβαια γεγονότα. Τα παραπάνω προκύπτουν και εκ της αρχής της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή των κριτηρίων ανάθεσης και την κρίση επί των προδιαγραφών κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construction Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54), καθώς οι προσφορές τους θα αξιολογηθούν στα επόμενα στάδια επί τη βάση των όσων δήλωσαν, προσκόμισαν και εν τέλει ίσχυαν κατά τον ως άνω κρίσιμο χρόνο (ήτοι αυτόν της ολοκλήρωσης χρόνου υποβολής προσφορών).

8. Επειδή η επίδικη Διακήρυξη, μεταξύ άλλων ορίζει ότι: « (σελίδα 7) ... Οι ενώσεις οικονομικών φορέων, συμπεριλαμβανομένων και των προσωρινών συμπράξεων, δεν απαιτείται να περιβληθούν συγκεκριμένη νομική μορφή για την υποβολή προσφοράς. Μπορεί ωστόσο αυτό να απαιτηθεί εφόσον τους ανατεθεί η σύμβαση, στο μέτρο που η περιβολή αυτής της νομικής μορφής είναι αναγκαία για την ικανοποιητική εκτέλεση της σύμβασης. Στις περιπτώσεις υποβολής προσφοράς από ένωση οικονομικών φορέων, όλα τα μέλη της ευθύνονται έναντι της αναθέτουσας αρχής αλληλέγγυα και εις ολόκληρον. Σε περίπτωση ανάθεσης της σύμβασης στην ένωση, η ευθύνη αυτή εξακολουθεί μέχρι πλήρους εκτέλεσης της σύμβασης. 5. Οι προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους διαγωνιζόμενους για έξι (6) μήνες από την επόμενη της διενέργειας του διαγωνισμού. Προσφορά που ορίζει χρόνο ισχύος μικρότερο του παραπάνω αναφερόμενου, απορρίπτεται ως απαράδεκτη. 6. Για την συμμετοχή στο διαγωνισμό απαιτείται εγγύηση συμμετοχής ύψους 2% επί της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης χωρίς ΦΠΑ, ισχύος τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς. ... ΑΡΘΡΟ 1ο ΣΥΜΜΕΤΟΧΗ ΣΤΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ – ΠΡΟΫΠΟΘΕΣΕΙΣ 1. Δεκτοί στο διαγωνισμό γίνονται φυσικά ή νομικά πρόσωπα, ενώσεις οικονομικών φορέων που υποβάλουν κοινή προσφορά, συνεταιρισμοί, που ασκούν επαγγελματική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της παρούσας διακήρυξης. ... ΑΡΘΡΟ 2ο ΚΑΤΑΡΤΙΣΗ ΚΑΙ ΥΠΟΒΟΛΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ. Οι προσφορές υποβάλλονται ηλεκτρονικά σε μορφή

Αριθμός Απόφασης: 714 / 2018

αρχείου τύπου .pdf σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο ν. 4412/2016, ιδίως άρθρα 36 και 37 και την με αρ. 56902/215/19-52017 (Β' 1924) Απόφαση του Υπουργού Οικονομίας και Ανάπτυξης «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.)». Τα περιεχόμενα του ηλεκτρονικού φακέλου της προσφοράς ορίζονται ως εξής: (α) ένας (υπο)φάκελος με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά», στον οποίο περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά και η τεχνική προσφορά του οικονομικού φορέα, σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα διακήρυξη. και (β) ένας (υπο)φάκελος με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά», στον οποίο περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα, σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα διακήρυξη. ... Η ένωση οικονομικών φορέων υποβάλλει κοινή προσφορά, η οποία υπογράφεται υποχρεωτικά ψηφιακά είτε από όλους τους οικονομικούς φορείς που αποτελούν την ένωση, είτε από εκπρόσωπό τους νομίμως εξουσιοδοτημένο. Στην προσφορά, απαραίτητως πρέπει να προσδιορίζεται η έκταση και το είδος της συμμετοχής του (συμπεριλαμβανομένης της κατανομής αμοιβής μεταξύ τους) κάθε μέλους της ένωσης, καθώς και ο εκπρόσωπος/συντονιστής αυτής. Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για τη συμμετοχή του οικονομικού φορέα στο διαγωνισμό υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου τύπου .pdf και εφόσον έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν ορατή μη κρυπτογραφημένη ψηφιακή υπογραφή σκληρής αποθήκευσης, χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου της υπογραφής. ... Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή της προσφοράς, προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στο Πρωτόκολλο της Διεύθυνσης Οικονομικών Π.Ε. Νήσων της Περιφέρειας Αττικής (Εθνικής Αντιστάσεως 2 & Τσαμαδού, Τ.Κ. 18531, Πειραιάς, 2ος όροφος), σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή σύμφωνα με τον ν. 4250/2014. Τέτοια στοιχεία και δικαιολογητικά είναι ενδεικτικά η εγγυητική επιστολή συμμετοχής, τα πρωτότυπα έγγραφα τα οποία έχουν εκδοθεί από ιδιωτικούς φορείς και δεν φέρουν επικύρωση από δικηγόρο, καθώς και τα έγγραφα που φέρουν τη Σφραγίδα της Χάγης (Apostille). Δεν προσκομίζονται σε έντυπη μορφή στοιχεία και δικαιολογητικά τα οποία φέρουν ψηφιακή υπογραφή, τα ΦΕΚ, τα τεχνικά φυλλάδια και όσα προβλέπεται από το ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να

Αριθμός Απόφασης: 714 / 2018

αποδέχονται σε αντίγραφα των πρωτοτύπων. ... Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά την διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν σε έντυπη μορφή και σε εύλογη προθεσμία όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά και στοιχεία που έχουν υποβάλει ηλεκτρονικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας. ... ΑΡΘΡΟ 3ο ΠΕΡΙΕΧΟΜΕΝΑ ΥΠΟΦΑΚΕΛΟΥ «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ – ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ» Στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» υποβάλλονται: 1. Το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), όπως προβλέπεται στις παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α' 75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο υποψήφιος οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δε βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις του άρθρου 1B του Παραρτήματος I της παρούσας διακήρυξης, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής των άρθρων 1Γ και 1Δ του Παραρτήματος I της παρούσας διακήρυξης. Το σχετικό πρότυπο ΕΕΕΣ, όπως αυτό έχει καθοριστεί από την παρούσα διακήρυξη, έχει αναρτηθεί σε μορφή αρχείων τύπου XML και PDF, στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στα συνημμένα του διαγωνισμού με α/α συστήματος 54560 και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της (Παράρτημα III). Ο προσφέρων οικονομικός φορέας οφείλει να αποθηκεύσει το αρχείο `espdrequest.xml` στον υπολογιστή του, να μεταβεί στην ιστοσελίδα <https://ec.europa.eu/growth/tools-databases/espd>, να επιλέξει «Εισαγωγή ΕΕΕΣ» και να τηλεφορτώσει («ανεβάσει») το αρχείο του συγκεκριμένου ΕΕΕΣ. Έπειτα συμπληρώνει τα πεδία που έχουν καθοριστεί από την αναθέτουσα αρχή, καθώς και τα πεδία με την ημερομηνία και τον τόπο σύνταξης, επιλέγει «Εκτύπωση» σε μορφή .pdf και αποθηκεύει το αρχείο στον υπολογιστή του. Τέλος υπογράφει ψηφιακά το αρχείο και το υποβάλλει ηλεκτρονικά. Επισημαίνεται ότι: Το Μέρος VI του ΕΕΕΣ συμπληρώνεται σε κάθε περίπτωση με την ημερομηνία, τον τόπο και την ψηφιακή υπογραφή του/των κατά νόμο υπόχρεου/ων. Είναι δυνατή, με μόνη την υπογραφή του κατά περίπτωση εκπροσώπου του οικονομικού φορέα στο ΕΕΕΣ η προκαταρκτική απόδειξη των λόγων αποκλεισμού που αναφέρονται στην παράγραφο 1 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016 για το σύνολο των φυσικών προσώπων που είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του ή έχουν εξουσία

Αριθμός Απόφασης: 714 / 2018

εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτόν. Ως εκπρόσωπος του οικονομικού φορέα, νοείται ο νόμιμος εκπρόσωπος αυτού, όπως προκύπτει από το ισχύον καταστατικό ή το πρακτικό εκπροσώπησής του κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ή το αρμοδίως εξουσιοδοτημένο φυσικό πρόσωπο να εκπροσωπεί τον οικονομικό φορέα για διαδικασίες σύναψης συμβάσεων ή για συγκεκριμένη διαδικασία σύναψης σύμβασης. Οικονομικός φορέας που συμμετέχει μεμονωμένα στο διαγωνισμό συμπληρώνει και υποβάλλει ένα ΕΕΕΣ. Οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στο διαγωνισμό υπό τη μορφή ένωσης ή κοινοπραξίας, οφείλουν να απαντήσουν θετικά στο σχετικό ερώτημα του Μέρους II.A να συμπληρώσουν τις πληροφορίες που ζητούνται στα επιμέρους ερωτήματα α, β και γ και να υποβάλουν χωριστά ΕΕΕΣ για κάθε οικονομικό φορέα – μέλος που συμμετέχει στην ένωση ή κοινοπραξία. Στην περίπτωση που ο συμμετέχων οικονομικός φορέας προτίθεται να αναθέσει μέρος της σύμβασης σε τρίτους υπό μορφή υπεργολαβίας, οφείλει να συμπληρώσει το Μέρος II.Δ. και να δηλώσει το τμήμα (ποσοστό) της σύμβασης που θα αναλάβουν καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνει. Στην περίπτωση που ο συμμετέχων οικονομικός φορέας δηλώσει πως θα αναθέσει υπό μορφή υπεργολαβίας ποσοστό της σύμβασης που ξεπερνάει το 30% της συνολικής της αξίας σύμφωνα με την παρ. 6 του άρθρου 131 του ν. 4412/2016, τότε υποβάλλεται μαζί με το ΕΕΕΣ του συμμετέχοντα οικονομικού φορέα και χωριστό ΕΕΕΣ εκ μέρους του/των υπεργολάβου/ων, όπου παρατίθενται οι πληροφορίες που απαιτούνται σύμφωνα με τις ενότητες Α και Β του Μέρους III του ΕΕΕΣ για καθέναν από τον/τους υπεργολάβο/ους, προκειμένου να επαληθευτεί η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74 του ν. 4412/2016. Επισημαίνεται πως όταν από την ως άνω επαλήθευση προκύπτει ότι συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού, τότε η αναθέτουσα αρχή απαιτεί από τον προσφέροντα να τον/ τους αντικαταστήσει. Στην περίπτωση που ο συμμετέχων οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με το άρθρο 78 του ν. 4412/2016, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις ως άνω πληροφορίες όσον αφορά τους φορείς αυτούς. Στην περίπτωση που ο οικονομικός φορέας συμμετέχει μόνος του, αλλά στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, πρέπει να μεριμνά ώστε η αναθέτουσα αρχή να λαμβάνει τόσο το δικό του ΕΕΕΣ, όσο και χωριστό ΕΕΕΣ όπου παρατίθενται οι σχετικές πληροφορίες για τους φορείς στους οποίους στηρίζεται. 2. Η εγγύηση συμμετοχής, σύμφωνα με το άρθρο 72 του ν. 4412/2016 και το άρθρο 20 της παρούσας διακήρυξης, για ποσό που

Αριθμός Απόφασης: 714 / 2018

αντιστοιχεί σε ποσοστό 2% επί της συνολικής προϋπολογισθείσης δαπάνης χωρίς ΦΠΑ, ήτοι 2.416,66€ (δύο χιλιάδες τετρακόσια δέκα έξι ευρώ και εξήντα έξι λεπτά).
Προσφορά της οποίας η εγγύηση συμμετοχής υπολείπεται από το ως άνω απαιτούμενο ποσό, απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς του άρθρου 5 της παρούσας διακήρυξης, άλλως η προσφορά απορρίπτεται. Η εγγύηση συμμετοχής προσκομίζεται σε έντυπη μορφή (πρωτότυπη) εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή της προσφοράς. Σχετικό υπόδειγμα εγγύησης συμμετοχής επισυνάπτεται στο Παράρτημα VI της παρούσας διακήρυξης. 3. Η Τεχνική Προσφορά του οικονομικού φορέα, η οποία θα πρέπει να καλύπτει όλες τις Τεχνικές Προδιαγραφές του Παραρτήματος II της παρούσας διακήρυξης, συντάσσεται συμπληρώνοντας τη λέξη ΝΑΙ στην αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Στην συνέχεια το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο το οποίο υπογράφεται ψηφιακά και υποβάλλεται ηλεκτρονικά από τον προσφέροντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ηλεκτρονικού αρχείου pdf (το οποίο θα υπογραφεί ψηφιακά) πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παραγάγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο pdf. Επιπρόσθετα ο οικονομικός φορέας, μαζί με την τεχνική του προσφορά, οφείλει να υποβάλλει υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν.1599/1986 (Α΄ 75), όπως εκάστοτε ισχύει, στην οποία θα δηλώνει ότι: 1. έλαβε γνώση όλων των όρων της αρ. 1/2018 διακήρυξης, τους οποίους αποδέχεται πλήρως και ανεπιφύλακτα, 2. δεσμεύεται ότι θα συμμορφώνεται με τις Τεχνικές Προδιαγραφές του Παραρτήματος II της αρ. 1/2018 διακήρυξης, 3. σε περίπτωση που αναδειχτεί ανάδοχος α) θα τηρεί το σύνολο των δράσεων και υποχρεώσεων, όπως περιγράφονται αναλυτικά στο Παράρτημα II της αρ. 1/2018 διακήρυξης, β) θα διαθέτει τον απαιτούμενο εξοπλισμό εφαρμογής γεωργικών φαρμάκων και το ανάλογο προσωπικό στελέχωσης του εξοπλισμού, όπως περιγράφονται αναλυτικά στο Παράρτημα II της αρ. 1/2018 διακήρυξης, γ) θα διαθέτει ισάριθμες συσκευές GPS-GPRS με τα ψεκαστικά συγκροτήματα και τα ψεκαστικά συνεργεία με το ανάλογο λογισμικό (παρακολούθηση σε πραγματικό χρόνο) και δ) θα διαθέτει μέσα προστασίας στο ανάλογο προσωπικό στελέχωσης του εξοπλισμού εφαρμογής γεωργικών φαρμάκων. Η ανωτέρω υπεύθυνη δήλωση υπογράφεται ψηφιακά από

Αριθμός Απόφασης: 714 / 2018

τον οικονομικό φορέα και επισυνάπτεται στο σύστημα σε μορφή αρχείου τύπου .pdf. Σχετικό υπόδειγμα υπεύθυνης δήλωσης του φακέλου τεχνικής προσφοράς επισυνάπτεται στο Παράρτημα IV της παρούσας διακήρυξης. Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων που υποβάλλει κοινή προσφορά, ο φάκελος με την ένδειξη «Τεχνική Προσφορά» περιέχει την Τεχνική Προσφορά για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει στην ένωση. Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν το τμήμα της σύμβασης που προτίθενται να αναθέσουν υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν. ... ΑΡΘΡΟ 8ο ΛΟΓΟΙ ΑΠΟΡΡΙΨΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται στην παρούσα διακήρυξη, β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παρούσα διακήρυξη, γ) για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, δ) η οποία είναι εναλλακτική ή αντιπροσφορά, ε) η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλλει δύο ή περισσότερες προσφορές. Ο περιορισμός αυτός ισχύει στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων με κοινά μέλη, καθώς και στην περίπτωση οικονομικών φορέων που συμμετέχουν είτε αυτοτελώς είτε ως μέλη ενώσεων, ζ) η οποία είναι υπό αίρεση, η) η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής, θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσας διακήρυξης καθώς και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές. ... ΑΡΘΡΟ 20ο ΕΓΓΥΗΣΕΙΣ Α. Εγγύηση συμμετοχής στο διαγωνισμό Για την συμμετοχή στο διαγωνισμό, οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς (προσφέροντες) καταθέτουν εγγυητική επιστολή συμμετοχής, σύμφωνα με το άρθρο 72 παρ. 1 α) του ν. 4412/2016, για ποσό που αντιστοιχεί σε ποσοστό 2% επί της συνολικής προϋπολογισθείσης δαπάνης χωρίς ΦΠΑ, ήτοι 2.416,66€ (δύο χιλιάδες τετρακόσια δέκα έξι ευρώ και εξήντα έξι λεπτά). Προσφορά της οποίας η εγγύηση συμμετοχής υπολείπεται από το ως άνω απαιτούμενο ποσό, απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η εγγύηση συμμετοχής

Αριθμός Απόφασης: 714 / 2018

περιλαμβάνει και τον όρο ότι η εγγύηση καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση. Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς του άρθρου 5 της παρούσας διακήρυξης, άλλως η προσφορά απορρίπτεται. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τον προσφέροντα να παρατείνει, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής. Η εγγύηση συμμετοχής καταπίπτει, αν ο προσφέρων αποσύρει την προσφορά του κατά τη διάρκεια ισχύος αυτής, παρέχει ψευδή στοιχεία ή πληροφορίες που αναφέρονται στα άρθρα 73 έως 78 του ν. 4412/2016, δεν προσκομίσει εγκαίρως τα προβλεπόμενα από την παρούσα διακήρυξη δικαιολογητικά ή δεν προσέλθει εγκαίρως για υπογραφή της σύμβασης. Η εγγύηση συμμετοχής επιστρέφεται στον ανάδοχο με την προσκόμιση της εγγύησης καλής εκτέλεσης. Η εγγύηση συμμετοχής επιστρέφεται στους λοιπούς προσφέροντες μετά: α) την άπρακτη πάροδο της προθεσμίας άσκησης προσφυγής ή την έκδοση απόφασης επί ασκηθείσας προσφυγής κατά της απόφασης κατακύρωσης και β) την άπρακτη πάροδο της προθεσμίας άσκησης ασφαλιστικών μέτρων ή την έκδοση απόφασης επ' αυτών και γ) την ολοκλήρωση του προσυμβατικού ελέγχου από το Ελεγκτικό Συνέδριο, σύμφωνα με το άρθρα 35 και 36 του ν. 4129/2013 (Α' 52), εφόσον απαιτείται. Για τα προηγούμενα στάδια της κατακύρωσης η εγγύηση συμμετοχής επιστρέφεται στους συμμετέχοντες στην περίπτωση απόρριψης της προσφοράς τους και εφόσον δεν έχει ασκηθεί ενδικοφανής προσφυγή ή ένδικο βοήθημα ή έχει εκπνεύσει άπρακτη η προθεσμία άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής ή ένδικων βοηθημάτων ή έχει λάβει χώρα παραίτηση από το δικαίωμα άσκησης αυτών ή αυτά έχουν απορριφθεί αμετακλήτως. Σχετικό υπόδειγμα εγγυητικής επιστολής συμμετοχής επισυνάπτεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ VI. ... 9Α: Δικαιολογητικά Κατακύρωσης – Αποδεικτικά έγγραφα Τα δικαιολογητικά κατακύρωσης / αποδεικτικά έγγραφα⁴ που οφείλει να υποβάλλει ο προσωρινός ανάδοχος είναι τα εξής: ... Οι ενώσεις οικονομικών φορέων που υποβάλλουν κοινή προσφορά, υποβάλλουν τα παραπάνω, κατά περίπτωση δικαιολογητικά, για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει στην ένωση, σύμφωνα με τα ειδικότερα προβλεπόμενα στο άρθρο 19 παρ. 2 του ν. 4412/2016.».

Αριθμός Απόφασης: 714 / 2018

9. Επειδή αναφορικά με τον πρώτο λόγο της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής, ο οποίος κρίνεται βάσιμος, λεκτέα τα ακόλουθα: Από τον συνδυασμό των προαναφερθεισών διατάξεων της επίδικης Διακήρυξης (σκέψη 8) δεν προκύπτει υποχρέωση για τους υποψήφιους οικονομικούς φορείς, συμπεριλαμβανομένου και του προσφεύγοντα, όταν αυτοί συμμετέχουν ως κοινοπραξία, να προσκομίσουν στο παρόν στάδιο του επίδικου Διαγωνισμού, στον ηλεκτρονικό Φάκελο των Δικαιολογητικών Συμμετοχής τους, ή στον έγχαρτο, συμφωνητικό συνεργασίας της κοινοπραξίας. Αντίστοιχα, στο παρόν στάδιο του επίδικου Διαγωνισμού, η διαγωνιστική υποχρέωση του υποψήφιου οικονομικού φορέα, όταν αυτός αποτελεί κοινοπραξία, εξαντλείται στην ορθή προσκόμιση του ΕΕΕΣ, της εγγυητικής επιστολής και της τεχνικής προσφοράς, όπερ και έπραξε προσηκόντως ο προσφεύγων. Ως εκ των ανωτέρων, επομένως, παρά το νόμο και την επίδικη Διακήρυξη η ΑΑ απέρριψε την προσφορά του προσφεύγοντα με το αιτιολογικό ότι: *«Στο φυσικό φάκελο που κατατέθηκε, στα ΕΕΕΣ που υποβλήθηκαν ηλεκτρονικά στο σύστημα και στην εγγύηση συμμετοχής αναφέρεται ότι ο προσφέρων οικονομικός φορέας είναι η», για την σύσταση της οποίας δεν υποβλήθηκε συμφωνητικό συνεργασίας σύμφωνα με το άρθρο 2 του Παραρτήματος Ι της αρ. 1/2018 Διακήρυξης και το άρθρο 96 παρ. 7 του ν.4412/2016.»*.

10. Επειδή σύμφωνα με το με αριθμό πρωτοκόλλου (0) 39447_17/24-04-2017 έγγραφο της Κεντρικής Υπηρεσίας του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων, με θέμα «Εγγυοδοτικές Παρακαταθήκες Τ.Π. & Δανείων» ορίζονται τα εξής: *«Με αφορμή το γεγονός ότι απορρίπτονται από τη διαγωνιστική διαδικασία δημοσίων φορέων, συμμετέχοντες που καταθέτουν γραμμάτιο εγγυοδοτικής παρακαταθήκης, το οποίο εκδίδεται από το Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων, λόγω μη συμμόρφωσης τους με το υπόδειγμα της εγγυητικής επιστολής που περιέχεται ως παράρτημα στις διακηρύξεις, σας γνωρίζουμε τα εξής: 1. Σύμφωνα με την εκάστοτε ισχύουσα νομοθεσία για τις δημόσιες συμβάσεις και ειδικότερα τον Ν.4412/ 2016 , στο άρθρο 72 παρ. 3, 4 αναφέρεται ότι: Οι εγγυήσεις των παραγράφων 1 και 2 εκδίδονται από πιστωτικά ιδρύματα 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 Ε.Τ.Α.Α. - Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε. ή να παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου*

Αριθμός Απόφασης: 714 / 2018

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 εγγυήσεις του παρόντος άρθρου περιλαμβάνουν κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: α) την ημερομηνία έκδοσης, β) τον εκδότη, γ) την αναθέτουσα αρχή προς την οποία απευθύνονται (ή τον κύριο του έργου ή τον φορέα κατασκευής στις περιπτώσεις δημοσίων συμβάσεων έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών), 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, 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, τα ποσό της κατάπτωσης υπόκειται στο εκάστοτε ισχύον τέλος χαρτοσήμου, η) τα στοιχεία της σχετικής διακήρυξης ή πρόσκλησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος και την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, 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. 2α. Σύμφωνα με την ειδική νομοθεσία που διέπει το Τ. Π. και Δανείων, (άρθρο 4 Π.Δ. της 30 12.1926 /3 1. 1927, «Περί συστάσεως και αποδόσεως παρακαταθηκών και καταθέσεων παρά τω Ταμείω Παρακαταθηκών και Δανείων»), συστήνονται εγγυοδοτικές παρακαταθήκες για την παροχή Εγγυήσεων συμμετοχής, καλής εκτέλεσης κ.λ.π. για την εξυπηρέτηση του δημοσίου συμφέροντος. 2β. Σε εφαρμογή των ανωτέρω, το Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων από της ιδρύσεώς του εκδίδει εγγυοδοτικές παρακαταθήκες με τις οποίες παρέχονται εγγυήσεις συμμετοχής σε διαγωνισμούς για την κατασκευή δημοσίων έργων ή για προμήθειες δημοσίου τομέα και εγγυήσεις για την καλή εκτέλεση όρων των συμβάσεων, με το εξής περιεχόμενο: 2γ. Στο Γραμμάτιο Εγγυοδοτικής Παρακαταθήκης αναγράφονται: 1. ο αριθμός του γραμματίου σύστασης παρακαταθήκης, 2. η ημερομηνία έκδοσης του γραμματίου σύστασης παρακαταθήκης, 3. ο εκδότης (Τ.Π. και Δανείων), 4. η υπηρεσία προς την οποία

Αριθμός Απόφασης: 714 / 2018

απευθύνεται, 5. το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, 6. η πλήρης επωνυμία και η διεύθυνση του καταθέτη (προμηθευτή), ο οποίος συστήνει την παρακαταθήκη ως εγγύηση συμμετοχής, 7. ο αριθμός της διακήρυξης, 8. ο ακριβής τίτλος του διαγωνισμού και η ημερομηνία διεξαγωγής του (εγγύηση συμμετοχής) και ο αριθμός της σύμβασης όταν πρόκειται για εγγύηση καλής εκτέλεσης, με την προϋπόθεση ότι υπάρχει. 2δ. Όσον αφορά στη μη αναφορά στο Γραμμάτιο των όρων ότι η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται της ένστασης διζήσεως, σας διευκρινίζουμε ότι σύμφωνα με την υπ' αριθ. 34/1992 γνωμοδότηση του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, αντίγραφο της οποίας σας αποστέλλουμε συνημμένα, με την κατάθεση εγγυήσεως στο Τ. Π. και Δανείων καταρτίζεται εγγυοδοτική παρακαταθήκη, σύμβαση, δηλαδή, που ΕΠΕΙΔΗ α) είναι αυτοτελής και έχει σαν περιεχόμενο την εξασφάλιση που παρέχεται με μετρητά ή χρεόγραφα κ.α. από ένα πρόσωπο για την καλή εκπλήρωση των καθηκόντων του ή από τον οφειλέτη για την εκπλήρωση των υποχρεώσεών του (εγγυοδοσία) και διαφέρει της εγγυήσεως, της ανάληψης δηλαδή, από τον εγγυητή της υποχρεώσεως απέναντι στο δανειστή, να εκπληρώσει την παροχή του πρωτοφειλέτου, αν δεν το κάνει ο τελευταίος (ορ. ΓΕΩΡΓΙΑΔΗΣΤΑΘΟΠΟΥΛΟΥ ΑΣ σελ. 368, ΖΕΠΟΣ Ειδ. Ενοχ. Δικ. σελ. 534) και β) στην οποία οφειλέτης είναι ο θεματοφύλακας και στην προκειμένη περίπτωση το Τ. Π. και Δανείων και δανειστής ο παρακαταθέτης (ορ. ΖΕΠΟΣ Ειδ. Ενοχ. Δικ. σελ. 431) και ως εκ τούτου δε νοείται άσκηση από το Τ. Π. και Δανείων της ένστασης διζήσεως, άρνηση δηλαδή καταβολής της οφειλής, μέχρις ότου ο δανειστής προβεί σε αναγκαστική εκτέλεση κατά του πρωτοφειλέτου και αυτή καταστεί ατελέσφορος, και κατ' ακολουθίαν και παραίτηση από το δικαίωμα διζήσεως, το οποίο παρέχεται από το νόμο μόνο στον εγγυητή. Επομένως, στην περίπτωση κατάπτωσης του ποσού της εγγύησης, το ποσό αυτό αποδίδεται στον υπέρ ου η κατάπτωση άμεσα μετά από σχετικό έγγραφο και με την προσκόμιση ή την αποστολή του γραμματίου παρακαταθήκης. Επίσης όσον αφορά το χρόνο ισχύος του Γραμματίου, σας επισημαίνουμε ότι οι χρηματικές παρακαταθήκες παραγράφονται μετά από 15ετία από το χρόνο που κατέστησαν απαιτητές βάσει του Ν. 3646/28, άρθρο 17. 3. Από τα ανωτέρω καθίσταται προφανές ότι οι όροι: ότι η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ότι ο εκδότης παραιτείται από την ένσταση της διζήσεως, ότι το ποσό της θα καταβληθεί άνευ αντιρρήσεων και απροφασίστως, χρόνος ισχύος κ.λ.π. αφορούν μόνο τις παρεχόμενες από τις Τράπεζες εγγυητικές επιστολές και όχι τις

Αριθμός Απόφασης: 714 / 2018

εγγυοδοτικές παρακαταθήκες που εκδίδει το Ταμείο Παρακαταθηκών & Δανείων. Συνημμένα σας αποστέλλουμε, σχετικά υποδείγματα γραμματίων εγγυοδοτικής παρακαταθήκης και παρακαλούμε να κοινοποιηθούν αρμοδίως στους εμπλεκόμενους φορείς μαζί με σχετικές οδηγίες ως άνω (υποπαρ. 3).
Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ ΓΕΝ. ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ. Δ.ΑΣΗΜΑΚΗ».

11. Επειδή αναφορικά με τον δεύτερο και τρίτο λόγο της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής, οι οποίοι κρίνονται βάσιμοι, λεκτέα τα ακόλουθα: Από τον συνδυασμό των προαναφερθεισών διατάξεων της επίδικης Διακήρυξης (σκέψη 8) με την σκέψη 10 και την κατατεθείσα από τον προσφεύγοντα εγγυητική επιστολή συμμετοχής εκδόσεως ΤΠΔ, δεν προκύπτει υποχρέωση για τους υποψήφιους οικονομικούς φορείς, συμπεριλαμβανομένου και του προσφεύγοντα, και μάλιστα επί ποινή απαραδέκτου, όταν αυτοί αποτελούν κοινοπραξία, να προσκομίσουν στο παρόν στάδιο του επίδικου Διαγωνισμού, εγγυητική επιστολή συμμετοχής από την οποία να προκύπτουν τα ΑΦΜ όλων των συμμετεχόντων. Εν προκειμένω μάλιστα η επίδικη εγγυητική επιστολή συμμετοχής εκδόσεως ΤΠΔ υπάγεται σε ειδικό καθεστώς, δυνάμει του οποίου περιέχει υποχρεωτικά τα εξής στοιχεία: «Στο Γραμμάτιο Εγγυοδοτικής Παρακαταθήκης αναγράφονται: 1. ο αριθμός του γραμματίου σύστασης παρακαταθήκης, 2. η ημερομηνία έκδοσης του γραμματίου σύστασης παρακαταθήκης, 3. ο εκδότης (Τ.Π. και Δανείων), 4. η υπηρεσία προς την οποία απευθύνεται, 5. το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, 6. η πλήρης επωνυμία και η διεύθυνση του καταθέτη (προμηθευτή), ο οποίος συστήνει την παρακαταθήκη ως εγγύηση συμμετοχής, 7. ο αριθμός της διακήρυξης, 8. ο ακριβής τίτλος του διαγωνισμού και η ημερομηνία διεξαγωγής του (εγγύηση συμμετοχής) και ο αριθμός της σύμβασης όταν πρόκειται για εγγύηση καλής εκτέλεσης, με την προϋπόθεση ότι υπάρχει.». Ως εκ των ανωτέρων, επομένως, παρά το νόμο και την επίδικη Διακήρυξη η ΑΑ απέρριψε την προσφορά του προσφεύγοντα με το αιτιολογικό ότι: «Στα στοιχεία καταθέτη της εγγύησης συμμετοχής αναφέρεται η» αλλά ο ΑΦΜ ανήκει στην εταιρεία με την επωνυμία «.....». Περαιτέρω, και πέραν του γεγονότος ότι αποτελεί πρόδηλο σφάλμα, το ότι η επίμαχη εγγύηση συμμετοχής φέρει μεν ημερομηνία έκδοσης την 29-6-2018 και χρόνο ισχύος της μέχρι την 28-2-2018, ήτοι χρόνο προγενέστερο της έκδοσης της, σημειώνεται ότι όσον αφορά το χρόνο ισχύος του Γραμματίου, οι χρηματικές παρακαταθήκες παραγράφονται μετά

Αριθμός Απόφασης: 714 / 2018

από 15ετία από το χρόνο που κατέστησαν απαιτητές βάσει του Ν. 3646/28, άρθρο 17. Ως εκ των ανωτέρων, επομένως, παρά το νόμο και την επίδικη Διακήρυξη η ΑΑ απέρριψε την προσφορά του προσφεύγοντα με το αιτιολογικό ότι: «*Η εγγύηση συμμετοχής φέρει ημερομηνία έκδοσης 29-6-2018 και ο χρόνος ισχύος της είναι 28-2-2018, δηλ. προγενέστερος της ημερομηνίας έκδοσης της*».

11. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να απορριφθεί η παρέμβαση.

12. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 Ν.4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει τις με αριθμούς πρωτοκόλλου 1933/2018 και 2025/2018 αποφάσεις της Δ/σης Οικονομικών Π.Ε. Νήσων της Περιφέρειας Αττικής – Τμήμα Προμηθειών, οι οποίες περιλαμβάνουν τα πρακτικά 1, 2 και 3 αξιολόγησης και Κατακύρωσης διαγωνισμού της Οικονομικής Επιτροπής Αποσφράγισης και αξιολόγησης προσφορών, μέσα στα πλαίσια της με αριθμό πρωτοκόλλου οικ. 119759/19-6-2018 Πρόσκλησης συμμετοχής σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, με ΑΔΑ: 68ΧΑ7Λ7-ΟΑΡ και ΑΔΑΜ:18PROC003286231 – και συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 60235.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε, αποφασίστηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη στις 28-08-2018 και καταχωρήθηκε στο Βιβλίο Αποφάσεων της ΑΕΠΠ την 10-09-2018.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

Αριθμός Απόφασης: 714 / 2018

δυνάμει της με αρ. 1/2018 Απόφασης της
Ολομέλειας Α.Ε.Π.Π. περί εξέτασης και έκδοσης
Απόφασης επί των μέχρι 06-09-2018 εκκρεμών
Προσφυγών από τις μέχρι τότε συνθέσεις των
Κλιμακίων Α.Ε.Π.Π.

ΝΙΚΟΛΑΟΣ Σ. ΣΑΒΒΙΔΗΣ

ΟΛΓΑ ΘΑΝΟΥ