

Αριθμός απόφασης: Α 550 / 2018

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της στις 14.12.2018, με την εξής σύνθεση:
Μαρία Μανδράκη Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Γερασιμούλα – Μαρία
Δρακονταειδή και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής – ορισμού προσωρινών
μέτρων, το οποίο σωρεύεται στην από 06.12.2018 (ημερομηνία καταχώρησης
στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) Προδικαστική
Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης
Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1297/07.12.2018 και χρέωσης στο 2^ο
Κλιμάκιο στις 07.12.2018, του οικονομικού φορέα με την επωνυμία
«.....» με διακριτικό τίτλο «.....», που
εδρεύει στη, επί της οδού αρ., νομίμως
εκπροσωπούμενης.

Κατά της υπ' αριθ. 462/2018 απόφασης της Οικονομικής
Επιτροπής του, κατ' αποδοχήν του Πρακτικού Ι της Επιτροπής
Διαγωνισμού για την ανακήρυξη μειοδότη και την ανάθεση σύμβασης, στο
πλαίσιο ηλεκτρονικής, ανοικτής, κάτω των ορίων διαγωνιστικής διαδικασίας
που προκηρύχθηκε με την με ΑΔΑΜ -11-05 Διακήρυξη για
το έργο «.....», με εκτιμώμενη
προϋπολογισθείσα αξία ύψους 129.032,26€ άνευ ΦΠΑ και με κριτήριο για την
ανάθεση της σύμβασης αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη
προσφοράς μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή).

Αριθμός απόφασης: Α 550 / 2018

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της ανωτέρω προσβαλλόμενης πράξης κατά το μέρος που δεν έκανε δεκτή την συμμετοχή της στο διαγωνισμό, ούτως ώστε να γίνει δεκτή η συμπληρωματική καταβολή εγγυοδοσίας εκ μέρους της ποσού 161,30€ για το συγκεκριμένο έργο και εντέλει να εγκριθεί ως νόμιμη η συμμετοχή της στην περαιτέρω διαδικασία σύναψης της προκείμενης σύμβασης.

Ετέρωθεν, η προσφεύγουσα αιτείται την αναστολή προόδου της υπόψη διαγωνιστικής διαδικασίας, σωρεύοντας στη προσφυγή της σχετικό αίτημα περί αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων της προόδου της εν λόγω διαγωνιστικής διαδικασίας της υπόψη σύμβασης, μέχρι την έκδοση απόφασης της Α.Ε.Π.Π. επί της παρούσας προδικαστικής προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την με ΑΔΑΜ 2018-11-05 διακήρυξη του προκηρύχθηκε ανοικτός, ηλεκτρονικός διαγωνισμός μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ για την επιλογή αναδόχου κατασκευής του έργου «.....», με εκτιμώμενη προϋπολογισθείσα αξία ύψους 129.032,26€ άνευ ΦΠΑ και με κριτήριο για την ανάθεση της σύμβασης αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή), η οποία καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 05.11.2018 καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 18.10.2018, όπου έλαβε συστημικό αριθμό α/α Αντικείμενο της προκείμενης σύμβασης έργου είναι εργασίες επισκευής, συντήρησης και κατασκευής μικρής κλίμακας στο χώρο «.....» του Το έργο συντίθεται από τις ακόλουθες κατηγορίες εργασιών: 1) Κατηγορία ΧΩΜΑΤΟΥΡΓΙΚΑ-ΚΑΘΑΙΡΕΣΕΙΣ, με προϋπολογισμό 5.234,79€ άνευ ΦΠΑ, 2) Κατηγορία ΕΠΙΧΡΙΣΜΑΤΑ - ΕΠΙΣΤΡΩΣΕΙΣ, με προϋπολογισμό 30.879,27€

Αριθμός απόφασης: Α 550 / 2018

άνευ ΦΠΑ, 3) Κατηγορία ΜΕΤΑΛΛΙΚΕΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΕΣ, ΛΟΙΠΑ ΤΕΛΕΙΩΜΑΤΑ, με προϋπολογισμό 51.406.89€ άνευ ΦΠΑ, 4) Κατηγορία ΔΙΚΤΥΑ (ΥΔΡΑΥΛΙΚΑ-ΗΛΕΚΤΡΙΚΑ), με προϋπολογισμό 39.978,02€ άνευ ΦΠΑ. Ειδικότερα ο συνολικός προϋπολογισμός δημοπράτησης του έργου ανέρχεται σε 129.032,26€ άνευ ΦΠΑ και αναλύεται σε: Δαπάνη Εργασιών 93.956,50€, Γενικά έξοδα και Όφελος εργολάβου (Γ.Ε.+Ο.Ε.) 16.912,17€, Απρόβλεπτα (ποσοστού 15% επί της δαπάνης εργασιών και του κονδυλίου Γ.Ε.+Ο.Ε.) 16.630,30€, που αναλώνονται σύμφωνα με τους όρους του άρθρου 156 παρ. 3 (α) του Ν. 4412/2016 και Απολογιστικά 1.533,29€.

2. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό), ποσού 645,20€, το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη της σύμβασης άνευ ΦΠΑ, ήτοι εν προκειμένω επί ποσού 129.032,26€.

3. Επειδή, έχει γίνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017.

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (έργο), της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 129.032,26€ χωρίς ΦΠΑ, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και του χρόνου δημοσίευσης της διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ (05.11.2018), σύμφωνα με τα άρθρα 61, 120, 376 και 379 -όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν- του Ν. 4412/2016, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου ΙV του Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π.

5. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ. α'), έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη αναρτήθηκε από την αναθέτουσα αρχή στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ στις 27.11.2018, οπότε και έλαβαν γνώση

Αριθμός απόφασης: Α 550 / 2018

αυτής οι συμμετέχοντες και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 06.12.2018, ήτοι εντός της ως άνω προβλεπόμενης εκ του νόμου δεκαήμερης προθεσμίας.

6. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 366 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147/08.08.2016) ορίζεται ότι: «1. Η ΑΕΠΠ, μπορεί, ύστερα από αίτημα του προσφεύγοντος ή αυτεπαγγέλτως και μετά από κλήση της αναθέτουσας αρχής προ τριών (3) ημερών, να εκδώσει πράξη αναστολής εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης και να ορίσει τα κατάλληλα μέτρα έως ότου αποφανθεί για την προσφυγή και, πάντως όχι πέραν της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1 του άρθρου 367 για την έκδοση απόφασής της. 2. Με την απόφαση της προηγούμενης παραγράφου μπορεί να διατάσσονται προσωρινά μέτρα για να επανορθωθεί η εικαζόμενη παράβαση ή να αποτραπεί η ζημία των θιγόμενων συμφερόντων, στα οποία συμπεριλαμβάνονται μέτρα που αναστέλλουν τη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης ή την εκτέλεση οποιασδήποτε απόφασης λαμβάνει η αναθέτουσα αρχή. 3. Η ΑΕΠΠ μπορεί να αποφασίσει να μη χορηγηθούν τα προσωρινά μέτρα της προηγούμενης παραγράφου αν κρίνει ότι, ύστερα από στάθμιση όλων των συμφερόντων που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη ...». Ομοίως, δε, ορίζεται και στις διατάξεις του άρθρου 15 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64/04.05.2017).

7. Επειδή, σύμφωνα με την αιτιολογική έκθεση του Ν.4412/2016, επί του άρθρου 366 αυτού, αναφέρεται ότι: «Δίδεται η δυνατότητα στην ΑΕΠΠ να διατάξει προσωρινά μέτρα προκειμένου να μην καταστεί αλυσιτελής η αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής λόγω της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας».

8. Επειδή, οίκοθεν προκύπτει ότι η απόφαση επί του αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων, σκοπεί να αποτρέψει τη δημιουργία ανεπανόρθωτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου

Αριθμός απόφασης: Α 550 / 2018

του διαγωνισμού. Ετέρωθεν, δεν θα πρέπει και η ίδια η απόφαση να δημιουργεί τέτοιες καταστάσεις, οδηγώντας σε πλήρη ικανοποίηση του ασφαλιστέου δικαιώματος, αφού η ισχύς της είναι προσωρινή και δεν θα πρέπει να επηρεάζει κατά τούτο την απόφαση επί της προδικαστικής προσφυγής. Στο πλαίσιο αυτό, σκοπός της απόφασης επί αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων είναι η διασφάλιση των αμφισβητούμενων δικαιωμάτων των προσφευγόντων μέχρι την οριστική κρίση της διαφοράς και ειδικότερα η ρύθμιση μέχρι τότε μιας κατάστασης προς αποτροπή επικείμενου κινδύνου ή ανεπανόρθωτης βλάβης ή ζημίας.

9. Επειδή, τα ανωτέρω, άλλωστε, στοιχούν, κατά τα παγίως νομολογιακώς γενόμενα δεκτά και υπό το πρίσμα του προϊσχύσαντος νομοθετικού πλαισίου (Ν. 3886/2010), που δεν διαφοροποιείται εν προκειμένω από το ισχύον πλαίσιο του Ν. 4412/2016, αναφορικά με το σύστημα παροχής προσωρινής έννομης προστασίας, κατά το στάδιο που προηγείται της σύναψης δημοσίων συμβάσεων, το οποίο αποσκοπεί στην προστασία όσων ενδιαφέρονται να τους ανατεθούν δημόσιες συμβάσεις, έναντι της βλάβης την οποία υφίστανται ή ενδέχεται να υποστούν από την πιθανολογούμενη εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής, παράβασης διατάξεων του ενωσιακού ή εθνικού δικαίου.

10. Επειδή, παρέπεται ότι προϋποθέσεις που πρέπει να πληρούνται για την ικανοποίηση του αιτήματος αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων αποτελούν α) ως προς το παραδεκτό του αιτήματος αναστολής – προσωρινών μέτρων, το προδήλως παραδεκτό της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής, β) ως προς το βάσιμο του αιτήματος αναστολής – προσωρινών μέτρων, η πιθανολόγηση παραβίασης κανόνα του ενωσιακού ή εθνικού δικαίου για τις δημόσιες συμβάσεις και την ανάγκη λήψης προσωρινών μέτρων για την άρση δυσμενών από την παράβαση αυτή αποτελεσμάτων ή για την αποτροπή της ζημίας των συμφερόντων του αιτούντος (βλ. Ράικο, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, 2014, σελ. 766 επομ.), γ) η ύπαρξη βλάβης του προσφεύγοντος ως στοιχείο του παραδεκτού της αίτησης, θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον του- τεκμαιρόμενη από την

Αριθμός απόφασης: Α 550 / 2018

ιδιότητα του αιτούντος ως διαγωνιζομένου ή προτιθέμενου βάσει αντικειμένου δραστηριότητας και ρητής δήλωσής του να διαγωνισθεί και δ) να μην προκύπτει από τη στάθμιση όλων των συμφερόντων των εμπλεκόμενων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη.

11. Επειδή, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της υπ' αριθ. 462/2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του, με την οποία κατ' αποδοχήν του Πρακτικού Ι της Επιτροπής Διαγωνισμού για την ανακήρυξη μειοδότη και την ανάθεση σύμβασης, στο πλαίσιο ηλεκτρονικής, ανοικτής, κάτω των ορίων διαγωνιστικής διαδικασίας που προκηρύχθηκε με την με ΑΔΑΜ Διακήρυξη για το έργο «.....», με εκτιμώμενη προϋπολογισθείσα αξία ύψους 129.032,26€ άνευ ΦΠΑ και με κριτήριο για την ανάθεση της σύμβασης αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή), απερρίφθη η προσφορά της συμμετέχουσας και νυν προσφεύγουσας διότι, όπως αποτυπώνεται στη προσβαλλόμενη απόφαση, κατά τον έλεγχο των εγγυητικών επιστολών διαπιστώθηκε «ότι ο οικονομικός φορέας "....." προσκόμισε εγγυητική επιστολή με ποσό μικρότερο του απαιτούμενου. Κατόπιν τούτου ο εν λόγω οικονομικός φορέας αποκλείεται της περαιτέρω διαδικασίας και καταχωρείται στον παρακάτω Πίνακα Απορριπτέων». Όπως ειδικότερα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα στο έντυπο της προσφυγής της, στην υπ' αριθμ. πρωτ.Περίληψη διακήρυξης του Δήμου Καβάλας, η οποία αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού με ΑΔΑ:, αναφέρεται ως ποσόν εγγυοδοσίας της οικείας σύμβασης 2.419,35€. Με βάση την ανωτέρω περίληψη διακήρυξης κατέθεσε η συμμετέχουσα και νυν προσφεύγουσα την προβλεπόμενη εγγυοδοσία με την υπ' αριθμ.: Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής του Ταμείου Μηχανικών Εργοληπτών Δημοσίων Έργων (ΤΜΕΔΕ). Ωστόσο το άρθρο 15 της Διακήρυξης απαιτούσε εγγυητική επιστολή ποσού 2.580,65€. Όπως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα με τους λόγους προσφυγής της, παρά το

Αριθμός απόφασης: Α 550 / 2018

γεγονός ότι είναι αυτονόητο αλλά και αναγκαίο το αναγραφόμενο και απαιτούμενο ποσό εγγυοδοσίας στην Διακήρυξη αλλά και στην περίληψη διακήρυξης να είναι το ίδιο, εν τούτοις όπως προκύπτει εν προκειμένω υπάρχει διάσταση στα αναγραφόμενα ποσά των δύο ανωτέρω εγγράφων, οφειλόμενη σε πλημμέλεια της αναθέτουσας αρχής, η οποία ωστόσο δεν επιτρέπεται να είναι εις βάρος του καλόπιστου συμμετέχοντα και μάλιστα εν προκειμένω πρώτο στη τάξη μειοδοσίας υποψήφιο προσωρινό ανάδοχο. Υποστηρίζει επιπλέον η προσφεύγουσα ότι το γεγονός και μόνον ότι μεταξύ των δύο διαφορετικών ποσών εγγυοδοσίας στην περίληψη και στην ίδια την διακήρυξη του διαγωνισμού υπάρχει ελάχιστη διαφορά της τάξεως των (2.580,65-2.419,35=) 161,30€ καταδεικνύει ότι δεν υπήρξε καμία σκοπιμότητα ή πρόθεση να μη συμμορφωθεί και τηρήσει τα νόμιμα. Άλλωστε η περίληψη διακήρυξης αποτελεί επίσημο έγγραφο και τα αναγραφόμενα σε αυτήν στοιχεία αποτελούν αναπόσπαστο τμήμα της ίδιας της διακήρυξης. Σε κάθε περίπτωση εντούτοις και στο πλαίσιο της χρηστής διοίκησης, διατυπώνει η προσφεύγουσα στο έντυπο της προσφυγής της, δεν έπρεπε να αποκλεισθεί από τον διαγωνισμό, αλλά όφειλε η διοίκηση στο πλαίσιο της ισονομίας και της ορθής κρίσης να την καλέσει να καταβάλλει το συμπληρωματικό ποσό των 161,30€ προς αποκατάσταση ούτως της αρρυθμίας που προέκυψε από δικό της σφάλμα. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα στοιχειοθετεί το έννομο συμφέρον της στο γεγονός ότι έχει υποβάλει νομίμως και εμπροθέσμως την προσφορά της και εύλογα προσδοκά να της ανατεθεί η οικεία σύμβαση, αφού, ως ισχυρίζεται, παραβιάζεται η νομοθεσία περί δημοσίων συμβάσεων, σωρεύοντας παράλληλα στην Προσφυγή της αίτημα αναστολής – ορισμού κατάλληλων μέτρων έως ότου κριθεί αυτή.

12. Επειδή, ειδικότερα η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι, ως γίνεται νομολογιακώς δεκτό, τυχόν ασάφειες ή πλημμέλειες των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορούν να ερμηνεύονται εις βάρος των διαγωνιζομένων, κατά παράβαση των αρχών του ανταγωνισμού και της παροχής ίσων ευκαιριών και θα πρέπει να παρέχεται και σε αυτούς, οι οποίοι βλάπτονται από την ασάφεια ή την πλημμέλεια αυτή - όπως εν προκειμένω η ίδια - η δυνατότητα να

Αριθμός απόφασης: Α 550 / 2018

συμπληρώσουν την τυχόν ελαττωματική προσφορά τους (ΕΑ ΣΤΕ 423/2011, 424/2011, 425/2011). Τούτο, διότι η ερμηνεία των όρων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται σε βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (ΕφΑθ 1959/1970, Αρμ. 1970, σελ. 1111, Εφ.Θεσ. 501/87, ΕΔημ.Εργ. 1990/1, σελ. 84, Α. Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, έκδοση θ', Σάκκουλας, σελ. 776).

13. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον προβαλλόμενο λόγο της Προσφυγής της στρέφεται κατά της ανωτέρω προσβαλλόμενης πράξης, κατά το μέρος που με αυτήν απορρίφθηκε η προσφορά της για το λόγο ότι προσκόμισε εγγυητική επιστολή με ποσό μικρότερο του απαιτούμενου, ισχυριζόμενη εντούτοις συμμορφώθηκε με τα οριζόμενα στη περίληψη διακήρυξης της υπόψη σύμβασης η οποία όριζε ποσό εγγυοδοσίας 2.419,35€ ενώ η διακήρυξη 2.580,65€ αντιστοίχως και συνεπεία της ασάφειας αυτής η προσφεύγουσα υπέβαλε εγγυητική επιστολή συμμετοχής ποσού 2.419,35€, που, σύμφωνα με την αναθέτουσα αρχή, δεν κάλυπτε τους όρους της διακήρυξης. Για το λόγο αυτόν, διατείνεται η προσφεύγουσα ότι όφειλε η αναθέτουσα αρχή να την καλέσει να προβεί σε συμπλήρωση του απαιτούμενου προς κάλυψη του οφειλόμενου ποσού Εγγυητικής Επιστολής Συμμετοχής, σύμφωνα με τη Διακήρυξη, σε κάθε, δε, περίπτωση η πλημμελής συμπλήρωση του ποσού της Εγγυητικής Επιστολής Συμμετοχής δεν οφειλόταν σε δική της πλημμέλεια, αλλά σε ασάφεια και αντίφαση των όρων της Διακήρυξης και κατ'ακολουθίαν ο αποκλεισμός της από τη συνέχεια της υπό κρίση διαγωνιστικής διαδικασίας, παραβιάζει γενικές αρχές του δικαίου των δημοσίων συμβάσεων, ήτοι αυτές της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, του ελεύθερου ανταγωνισμού και της πρόσβασης στις διαδικασίες ανάθεσης των δημοσίων συμβάσεων, καθώς επίσης και τις διατάξεις του Ν. 4412/2016.

14. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 72 με τίτλο «Εγγυήσεις» του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «1. Οι αναθέτουσες αρχές ζητούν από τους προσφέροντες να παράσχουν, κατά περίπτωση, τα ακόλουθα είδη εγγυήσεων: α) «Εγγύηση συμμετοχής», το ύψος της οποίας καθορίζεται στα έγγραφα της

Αριθμός απόφασης: Α 550 / 2018

σύμβασης σε συγκεκριμένο χρηματικό ποσό, αριθμητικώς και ολογράφως σε ευρώ, και δεν μπορεί να υπερβαίνει το 2% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης εκτός ΦΠΑ, με ανάλογη στρογγυλοποίηση. Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα της σύμβασης, το ύψος της εγγύησης συμμετοχής υπολογίζεται επί της εκτιμώμενης αξίας, εκτός ΦΠΑ, του/των προσφερομένου/ων τμήματος/τμημάτων». Περαιτέρω, στο άρθρο 6 «Μέθοδοι υπολογισμού της εκτιμώμενη αξίας της σύμβασης (άρθρο 5 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαίρεσεως ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης».

15. Επειδή, επέκεινα, στο άρθρο 53 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης» ορίζεται: «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών».

16. Επειδή, στο άρθρο 15. 1 της υπό εξέταση Διακήρυξης ορίζεται: «Για την συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτείται η κατάθεση από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς, κατά τους όρους της παρ. 1 α) του άρθρου 72 του ν. 4412/2016, εγγυητικής επιστολής συμμετοχής, που ανέρχεται στο ποσό των 2.580,65 ευρώ»

17. Επειδή, τούτων ούτως εχόντων, καταδεικνύεται ότι η παρούσα προσφυγή δεν είναι προδήλως απαράδεκτη επιπλέον δε ο λόγος προσφυγής πιθανολογείται ως βάσιμος, σε περίπτωση που η πλημμελής συμπλήρωση του ποσού της κατατεθείσας Εγγυητικής Επιστολής Συμμετοχής της προσφεύγουσας δεν οφειλόταν σε δική της πλημμέλεια, αλλά των εγγράφων της Διακήρυξης, συνεπεία της διαφορετικής αναγραφής του ποσού εγguοδοσίας στην περίληψη διακήρυξης και στην ίδια τη διακήρυξη, κατά τα προλεχθέντα.

Αριθμός απόφασης: Α 550 / 2018

18. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 18 παρ. 1 του Ν. 4412/2016: «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».

19. Επειδή, ενόψει των ως άνω, η υπό κρίση Προσφυγή δεν πιθανολογείται ως προδήλως απαράδεκτη ή ως προδήλως αβάσιμη, σε κάθε δε περίπτωση η προσφεύγουσα επικαλείται συγκεκριμένους λόγους για τους οποίους η Προσφυγή της θα πρέπει να γίνει δεκτή.

20. Επειδή, εν προκειμένω, το μόνο πρόσφορο και συγχρόνως αναγκαίο και εν στενή εννοία αναλογικό για τη θεραπεία και προστασία των διακινδυνευόμενων συμφερόντων της προσφεύγουσας, της αναθέτουσας αρχής αλλά και των υπολοίπων συμμετεχόντων, διασφαλιστικό μέτρο είναι η, έως και την έκδοση απόφασης επί της Προσφυγής, αναστολή προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας, συμπεριλαμβανομένης της αποχής της αναθέτουσας αρχής από την έκδοση οιασδήποτε απόφασης και διενέργεια οιασδήποτε πράξης ή οιασδήποτε σχετικής προγραμματισμένης εξ αυτής ενέργειας, σύνταξης πρακτικού, έγκρισης ή έκδοσης πρόσκλησης για προσκόμιση δικαιολογητικών, σχετικώς με το στάδιο αυτό και κάθε επόμενο στάδιο, καθώς σε περίπτωση αποδοχής της προκείμενης προσφυγής, όλες οι επόμενες της νυν προσβαλλόμενης πράξεις θα είναι άκυρες.

21. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, πληρούται η *ratio* της διάταξης για τη χορήγηση αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων κατά τα προλεχθέντα (βλ. σκ. 8 και 9), η οποία σκοπεί στην αποτροπή ανεπανόρθωτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του διαγωνισμού.

22. Επειδή, σε κάθε περίπτωση κατά την κρίση του παρόντος Κλιμακίου υφίστανται εκείνες οι περιστάσεις, σύμφωνα με τα

Αριθμός απόφασης: Α 550 / 2018

προαναφερόμενα, προκειμένου να χορηγηθεί αναστολή της διαγωνιστικής διαδικασίας – ορισμού προσωρινών μέτρων.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται το αίτημα αναστολής της προσφεύγουσας.

Αναστέλλει την περαιτέρω πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας που προκηρύχθηκε με την με ΑΔΑΜ -11-05 Διακήρυξη του για το έργο «.....» με εκτιμώμενη προϋπολογισθείσα αξία ύψους 129.032,26€ άνευ ΦΠΑ και με κριτήριο για την ανάθεση της σύμβασης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής, μέχρι την έκδοση απόφασης επί της Προδικαστικής Προσφυγής.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγ. Ιωάννη Ρέντη στις 14 Δεκεμβρίου 2018 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο αυθημερόν.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Μαρία Κων. Μανδράκη

Όλγα Θάνου