

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 17 Νοεμβρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος – Εισηγήτρια.

-Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 9/10/2023 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1568/10-10-2023 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «Κ*** ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ» που εδρεύει στο ***, οδός *** & ***, και εκπροσωπείται νόμιμα.

ΚΑΤΑ

Του ΔΗΜΟΥ *** που εδρεύει στη *** και εκπροσωπείται νόμιμα.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής με αριθμό ***/2023 και θέμα «Έγκριση του με αρ. πρωτ. *** /13-9-2023 ΠΡΑΚΤΙΚΟΥ II της Επιτροπής Διενέργειας του Δημόσιου Ανοικτού Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού κάτω των ορίων με Α/Α Συστήματος *** για το έργο με τίτλο 'ΜΕΤΡΑ ΑΝΑΜΟΡΦΩΣΗΣ ΤΟΥ ΑΣΤΙΚΟΥ ΟΔΙΚΟΥ ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΟΣ ΣΤΟ ΔΗΜΟ ***' (ΥΠΟΕΡΓΟ 2 ΤΗΣ ΠΡΑΞΗΣ 'ΒΕΛΤΙΩΣΗ ΟΔΙΚΗΣ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ ΔΗΜΟΥ ***), εκτιμώμενης αξίας 1.411.290,32€ (πλέον ΦΠΑ 24%)».

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 7.057,00 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 αριθμό πρωτ. ***/4-4-2023 προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης εκτέλεσης του δημοσίου έργου «ΜΕΤΡΑ ΑΝΑΜΟΡΦΩΣΗΣ ΤΟΥ ΑΣΤΙΚΟΥ ΟΔΙΚΟΥ ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΟΣ ΣΤΟ ΔΗΜΟ ***» ΥΠΟΕΡΓΟ 2 ΤΗΣ ΠΡΑΞΗΣ «ΒΕΛΤΙΩΣΗ ΟΔΙΚΗΣ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ ΔΗΜΟΥ ***», εκτιμώμενης αξίας 1.411.290,32 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 10/4/2023 (ΑΔΑΜ: ***) και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α ***. Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 25/4/2023

3. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν τέσσερις (4) οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων και η προσφεύγουσα. Οι διαγωνιζόμενοι οικονομικοί φορείς κατετάγησαν κατά σειρά μειοδοσίας ως εξής: 1) Κ*** ΕΠΕ με έκπτωση 25,26%, 2) Α.*** ΑΤΕ με έκπτωση 17,43%, 3) Ι*** ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΤΕΧΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ με δ.τ. Ι*** ΑΤΕ με έκπτωση 14,92% και 4) Γ*** Ε.Π.Ε. με έκπτωση 2,42%.

4. Η αναθέτουσα αρχή, αφού διαπίστωσε ότι η οικονομική προσφορά της προσφεύγουσας απέκλινε κατά περισσότερες από δέκα ποσοστιαίες μονάδες από τον μέσο όρο των λοιπών παραδεκτών προσφορών, της απηύθυνε την πρόσκληση με αριθμό πρωτ. ***/28-6-2023 για παροχή εξηγήσεων με το εξής περιεχόμενο: *«Σύμφωνα με την με αριθμ. ***/2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής και σε συνέχεια της διαγωνιστικής διαδικασίας, καλείται ο οικονομικός φορέας με σειρά κατάταξης 1, ήτοι με ποσοστό έκπτωσης 25,26% στον Κατάλογο συμμετεχόντων κατά σειρά μειοδοσίας, εντός αποκλειστικής προθεσμίας είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της παρούσας πρόσκλησης, να εξηγήσει την τιμή ή το κόστος που προτείνει στην προσφορά του (μέσω της επικοινωνίας του ΕΣΗΔΗΣ), σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 88 και 89 του ν. 4412/2016 και σύμφωνα και με το συνημμένο Πρακτικό»*. Η προσφεύγουσα υπέβαλε τα σχετικά έγγραφα μέσω της «Επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στις 15/7/2023.

5. Με την προσβαλλόμενη απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής επικυρώθηκε το πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού σχετικά με την αποσφράγιση και τον έλεγχο των φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικών προσφορών και οικονομικών προσφορών και απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας με την αιτιολογία ότι δεν εξηγεί κατά τρόπο ικανοποιητικό το χαμηλό επίπεδο του κόστους του έργου που προτείνεται από αυτόν. Η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους στις 27/9/2023.

6. Ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου της σύμβασης (δημόσιο έργο), 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 κρινόμενη 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.

7. Η προσφεύγουσα ασκεί την προδικαστική προσφυγή με έννομο συμφέρον προβάλλοντας λόγους ακύρωσης της απόρριψης της προσφοράς της, ως ασυνήθιστα χαμηλής.

8. Η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την προδικαστική προσφυγή στους λοιπούς διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς στις 10/10/2023 και υπέβαλε τις απόψεις της επ' αυτής στις 23/10/2023.

9. Με την κρινόμενη προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα προβάλλει:
α) δεδομένου ότι με την πρόσκληση δεν της ζητήθηκε η προσκόμιση συγκεκριμένων στοιχείων, είναι μη νόμιμη η αιτιολογική βάση της προσβαλλόμενης ότι οι εξηγήσεις της είναι απορριπτέες, διότι δεν προσκόμισε στοιχεία σχετικά με τη συμμόρφωση με τις υποχρεώσεις του άρθρου 18 παρ. 2 ν. 4412/2016, την εφαρμοστέα ΣΣΕ, τη μισθοδοσία και τις ασφαλιστικές εισφορές των εργαζομένων, το χρονοδιάγραμμα κατασκευής του έργου, το οργανόγραμμα, το κόστος των μηχανημάτων και το ενδεχόμενο χορήγησης κρατικής βοήθειας, **β)** ότι δεν έγινε οικονομική αποτίμηση των παραπάνω στοιχείων από την αναθέτουσα αρχή και **γ)** ότι, σε κάθε περίπτωση, δεν είχε υποχρέωση προσκόμισης των παραπάνω στοιχείων.

10. Όπως, όμως, προκύπτει από το σώμα της προσβαλλόμενης πράξης και το ενσωματωμένο σε αυτή Πρακτικό II της Επιτροπής Διαγωνισμού, οι

εξηγήσεις της προσφεύγουσας δεν απορρίφθηκαν μόνο στη βάση της μη προσκόμισης των προαναφερθέντων στοιχείων, αλλά επιπροσθέτως και διότι η Επιτροπή Διαγωνισμού διαπίστωσε τα εξής: «3) Τον Πίνακα 1 όπου παρουσιάζεται το 'Άμεσο κόστος του έργου', στον οποίο περιλαμβάνονται τιμές που βασίζονται σε προσφορές άλλων εταιρειών ή συνεργείων, αλλά και προσφορές για την προμήθεια των υλικών και των εργασιών τοποθέτησης αντίστοιχα, χωρίς όμως την ανάλυση των υλικών, του κόστους της εργασίας και των σχετικών ασφαλιστικών εισφορών. Επιπλέον δεν αναλύεται και δεν αποδεικνύεται το κόστος του έμμισθου προσωπικού, αλλά και των απαραίτητων μηχανημάτων που θ' απασχοληθούν αποκλειστικά στο εν λόγω έργο. Ως εκ τούτου ο Πίνακας Άμεσου Κόστους (Πίνακας 1) δεν γίνεται αποδεκτός από την Επιτροπή Διαγωνισμού. 4) Τον Πίνακα 2 όπου παρουσιάζονται τα 'Γενικά έξοδα έργου' (Έμμεσο Κόστος), στον οποίο οι επιμέρους τιμές δεν αναλύονται και δεν έχουν υπολογισθεί σύμφωνα με την Εγκύκλιο 9/2017 (ΑΔΑ: 6Η6Κ465ΧΘΞ-3Φ5), αλλά συμπληρώνονται χωρίς τεκμηρίωση και υπολογιστική ανάλυση. Στον παραπάνω Πίνακα 2 παρουσιάζεται ως χρόνος διάρκειας του έργου είκοσι (20) μήνες, αντί για είκοσι τρεις (23) μήνες (συμβατική προθεσμία: 240 ημερολογιακές ημέρες και 15 μήνες διάρκεια υποχρεωτικής συντήρησης του έργου από τον ανάδοχο), με αποτέλεσμα τόσο οι αμοιβές του προσωπικού όσο και το ασφαλιστήριο συμβόλαιο να αναφέρονται σε διάστημα μικρότερο κατά τρεις (-3-) μήνες».

11. Οι παραπάνω διαπιστώσεις συνιστούν αιτιολογικές βάσεις που στηρίζουν αυτοτελώς την απόρριψη των εξηγήσεων και, κατά συνέπεια, της οικονομικής προσφοράς της προσφεύγουσας ως ασυνήθιστα χαμηλής, οι οποίες, όμως, δεν πλήττονται, ούτε αμφισβητούνται με οποιοδήποτε λόγο της προδικαστικής προσφυγής. Εφόσον, όμως, τα παραπάνω αιτιολογικά ερείσματα απόρριψης της προσφοράς της δεν αμφισβητούνται από την προσφεύγουσα ως προς την νομική και πραγματική βάση τους, αποβαίνει αλυσιτελής η εξέταση των προβαλλόμενων λόγων κατά της επάλληλης αιτιολογικής βάσης απόρριψης των εξηγήσεων και, συνακόλουθα, της προσφοράς της προσφεύγουσας (βλ. ΕΑ ΣτΕ 458/2010, 487/2006, 155/2004, ΔΕφΑθ 145/2012 κ.α.).

12. Κατόπιν των παραπάνω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και να διαταχθεί η κατάπτωση του καταβληθέντος από την προσφεύγουσα παραβόλου.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 17 Νοεμβρίου 2023 και εκδόθηκε στις 7 Δεκεμβρίου 2023, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ