

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

3ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 12-05-2023 με την εξής σύνθεση Ιωάννης Λαμπρόπουλος, Πρόεδρος, Αγγελική Πουλοπούλου, Εισηγήτρια και Βικτωρία Πισμίρη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 06-04-2023 προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 487/07.04.2023 του Οικονομικού φορέα με την επωνυμία «Τ...ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στον ..., οδός ... αρ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του Δήμου ... (εφεξής η «Αναθέτουσα Αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της με αριθμό .../2023 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής, με την οποία αποφασίστηκε η ματαίωση του διαγωνισμού με αντικείμενο «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΑΝΤΙΡΡΥΠΑΝΣΗΣ ΣΤΟ ΛΙΜΑΝΙ ΤΟΥ ...ΚΑΙ ΣΤΑ ΑΛΙΕΥΤΙΚΑ ΚΑΤΑΦΥΓΙΑ ...».

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ.

39/2017, ποσού 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2. Επειδή, με την υπ' αριθ. πρωτ. .../19.12.2022 διακήρυξη της Αναθέτουσας Αρχής προκηρύχθηκε διεθνής ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός, με αντικείμενο αντικείμενο «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΑΝΤΙΡΡΥΠΑΝΣΗΣ ΣΤΟ ΛΙΜΑΝΙ ΤΟΥ ...ΚΑΙ ΣΤΑ ΑΛΙΕΥΤΙΚΑ ΚΑΤΑΦΥΓΙΑ ...» προϋπολογισμού χωρίς ΦΠΑ € 276.545,92 (αξία ΟΜΑΔΑΣ 1 συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 134.596,34 ευρώ), με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα προσφορά βάσει τιμής, ο οποίος αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) την 19-12-2022 με Α.Δ.Α.Μ. ... καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε συστημικό αριθμό

3. Επειδή, ο ένδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 (Α' 147).

4. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα αφού η προσβαλλόμενη πράξη αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού την 27.03.2023, μετ' εννόμου συμφέροντος και εν γένει παραδεκτως, αφού με την προσβαλλόμενη πράξη της η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου ..., ως Αναθέτουσας Αρχής, δεν έκανε αποδεκτά τα υπ' αριθ. 2939/6.3.2023 και 3132/7.3.2023 πρακτικά της Επιτροπής του Διαγωνισμού, η οποία πρότεινε την ανάδειξη της προσφεύγουσας ως προσωρινής μειοδότης.

5. Επειδή, εμπροθέσμως, κατ' αρ. 365 παρ. 1β ν.4412/2016, και δη την 19-04-2023 η Αναθέτουσα Αρχή ανάρτησε στην «Επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού και κοινοποίησε τις απόψεις της επί της κρινόμενης προσφυγής.

6. Επειδή η προσφεύγουσα με τον πρώτο λόγο της προσφυγής της υποστηρίζει ότι η προσβαλλόμενη έχει εκδοθεί κατά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας αφού δεν εξεδόθη κατόπιν διατύπωσης γνώμης του μόνου αρμόδιου προς τούτο συλλογικού οργάνου, ήτοι της Επιτροπής Διαγωνισμού. Με το δεύτερο και τρίτο λόγο της προσφυγής της προβάλλει ότι η αιτιολογία της προσβαλλόμενης είναι μη νόμιμη ως ελλιπής.

7. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή με τις απόψεις της υποστηρίζει ότι η απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου, περί ματαίωσης του διαγωνισμού, έχει ληφθεί σύμφωνα με τον νόμο. Ειδικότερα, υποστηρίζει ότι η Οικονομική Επιτροπή αποφάσισε, κατ' εφαρμογή του άρθρου 106 ν.4412/2016, τη ματαίωση της διαδικασίας ανάθεσης, ως είχε το δικαίωμα, αφού προηγουμένως έλαβε υπόψη της την αιτιολογημένη αντίθετη – θετική εισήγηση της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού, δηλαδή το Πρακτικό 1ο και το Πρακτικό 2ο και έκρινε αντίθετα με την πρόταση της τελευταίας, στηρίζοντας την κρίση της στις υποβληθείσες οικονομικές προσφορές των οικονομικών φορέων σε συνδυασμό με την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης. Από τη σύγκριση αυτή των οικονομικών δεδομένων προέκυψε σχεδόν μηδενική έκπτωση και, ως εκ τούτου, έκρινε, για λόγους δημοσίου συμφέροντος, μη συμφέρουσες από οικονομική άποψη τις προσφορές. Περαιτέρω, η Αναθέτουσα Αρχή εκθέτει ότι η προσβαλλόμενη απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής περιλαμβάνει όλα τα στοιχεία που έλαβε υπόψη της, δηλαδή και τα δύο πρακτικά της Επιτροπής Διενέργειας, από τα οποία προκύπτουν και τα τελικά ποσά των οικονομικών προσφορών.

8. Επειδή, η προσφεύγουσα υπέβαλε παραδεκτή προσφορά στον ως άνω διαγωνισμό, στον οποίο συμμετείχαν, επίσης και οι οικονομικοί φορείς «Τ. Β. ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ» και «Ν...ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ». Η Επιτροπή του Διαγωνισμού, αφού προέβη στην αποσφράγιση και αξιολόγηση των προσφορών, αρχικώς ζήτησε συμπληρωματικά στοιχεία από τον οικονομικό φορέα «Ν...ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ» και από την προσφεύγουσα, δυνάμει των υπ' αριθμ. 1521 & 1522/07.02.2023 Προσκλήσεων της, αντίστοιχα. Οι δύο οικονομικοί φορείς υπέβαλαν τα συμπληρωματικά στοιχεία που ζητήθηκαν. Ακολούθησε αξιολόγηση των προσφορών και η Επιτροπή Διαγωνισμού, αφού προέβη σε έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και στην αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών, με το υπ' αριθμόν 1 Πρακτικό της, το οποίο έλαβε αριθμό 2939/6.3.2023, έκρινε απορριπτέα την προσφορά της «Ν...ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ», λόγω μη κάλυψης των τεχνικών προδιαγραφών της Μελέτης, και αποδεκτές τις προσφορές των άλλων δύο συμμετεχόντων, ήτοι της προσφεύγουσας και της εταιρίας «Τ... Β... ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ». Στη συνέχεια, στις 07.03.2023, η Επιτροπή Διαγωνισμού προέβη στην αξιολόγηση των

οικονομικών προσφορών των προσφερουσών, των οποίων τα δικαιολογητικά συμμετοχής και η τεχνική προσφορά είχαν κριθεί αποδεκτά, και δια του υπ' αριθμόν 2 Πρακτικού της, το οποίο έλαβε αριθμό 3132/7.3.3023, εισηγήθηκε προς την Αναθέτουσα Αρχή την ανάδειξη της προσφεύγουσας ως προσωρινής αναδόχου για την Ομάδα 1 (εξοπλισμός αντιρρύπανσης) της προμήθειας «Βελτίωση και εκσυγχρονισμός των υποδομών λιμένων και αλιευτικών καταφυγίων του Δημοτικού Λιμενικού Ταμείου ...» με τιμή €134.518,18 και την ανάδειξη της εταιρίας «Τ... Β... ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ» ως προσωρινής αναδόχου για την Ομάδα 2 «Υπέργειο σύστημα κάδων συλλογής ανακυκλώσιμων υλικών και ειδικά διαμορφωμένο κοντέινερ 20 ποδών για την αποθήκευση του αντιρρυπαντικού εξοπλισμού». Περαιτέρω, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου ... συνεδρίασε την 14η Μαρτίου 2023, με πρώτο θέμα ημερήσιας διάταξης την «έγκριση πρακτικών εξέτασης δικαιολογητικών – τεχνικών προσφορών και οικονομικών προσφορών του Διαγωνισμού» και με την υπ' αριθμ. .../2023 απόφασή της, η οποία ελήφθη κατά την ... συνεδρίασή της της 14ης Μαρτίου 2023, δεν έκανε δεκτή την εισήγηση της Επιτροπής του Διαγωνισμού. Αντιθέτως, κάνοντας δεκτή την ενώπιόν της Εισήγηση του Προέδρου της και Εισηγητή της υπόθεσης, αποφάσισε την απόρριψη της Εισήγησης της Επιτροπής του Διαγωνισμού, την ματαίωση της διαδικασίας και την έγκριση διενέργειας εκ νέου του Διαγωνισμού με τους ίδιους όρους. Ειδικότερα, σύμφωνα με το περιεχόμενο της προσβαλλόμενης, οι προσφέροντες «στην οικονομική προσφορά υπέβαλαν εξαιρετικά χαμηλό ποσοστό έκπτωσης, σχεδόν μηδενικό» και για το λόγο αυτό η προσφορά τους κρίθηκε ως μη συμφέρουσα από οικονομική άποψη.

9. Επειδή, με τη διάταξη του άρθρου 106 ν. 4412/2016 "Δημόσιες Συμβάσεις Έργων Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 214/25/ΕΕ) (ΦΕΚ Α' 200/24.10.16) ορίζεται ότι: «1. Η αναθέτουσα αρχή με ειδικά αιτιολογημένη απόφασή της, η οποία εκδίδεται μετά από γνώμη του αρμοδίου οργάνου, ματαιώνει τη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης: α) εφόσον η διαδικασία απέβη άγονη είτε λόγω μη υποβολής προσφοράς είτε λόγω απόρριψης όλων των προσφορών ή αιτήσεων ή αποκλεισμού όλων των προσφερόντων ή συμμετεχόντων, σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος βιβλίου και τα έγγραφα της σύμβασης

ή β) στην περίπτωση του δευτέρου εδαφίου της παρ. 7 του άρθρου 105, περί κατακύρωσης και σύναψης σύμβασης. 2. Ματαίωση της διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης μπορεί να λάβει χώρα με ειδικώς αιτιολογημένη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, μετά από γνώμη του αρμόδιου οργάνου, στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) λόγω παράτυπης διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης με την επιφύλαξη των διατάξεων της παρ. 3, β) αν οι οικονομικές και τεχνικές παράμετροι που σχετίζονται με τη διαδικασία ανάθεσης άλλαξαν ουσιωδώς και η εκτέλεση του συμβατικού αντικειμένου δεν ενδιαφέρει πλέον την αναθέτουσα αρχή ή τον φορέα για τον οποίο προορίζεται το υπό ανάθεση αντικείμενο, γ) αν λόγω ανωτέρας βίας, δεν είναι δυνατή η κανονική εκτέλεση της σύμβασης, δ) αν η επιλεγείσα προσφορά κριθεί ως μη συμφέρουσα από οικονομική άποψη, ε) στην περίπτωση των παρ. 3 και 4 του άρθρου 97, περί χρόνου ισχύος προσφορών, στ) για άλλους επιτακτικούς λόγους δημοσίου συμφέροντος, όπως ιδίως, δημόσιας υγείας ή προστασίας του περιβάλλοντος. 3. Αν διαπιστωθούν σφάλματα ή παραλείψεις σε οποιοδήποτε στάδιο της διαδικασίας ανάθεσης, η αναθέτουσα αρχή μπορεί, μετά από γνώμη του αρμόδιου οργάνου, να ακυρώσει μερικώς τη διαδικασία ή να αναμορφώσει ανάλογα το αποτέλεσμα της ή να αποφασίσει την επανάληψή της από το σημείο που εμφοιλόχωρησε το σφάλμα ή η παράλειψη. [...]».

10. Επειδή, με τη διάταξη του άρθρου 221 του νόμου 4412/2016 «Όργανα διενέργειας διαδικασιών ανάθεσης και εκτέλεσης δημοσίων συμβάσεων - Εξουσιοδοτική διάταξη» ορίζεται ότι : «1. Στο πλαίσιο των διαδικασιών ανάθεσης και εκτέλεσης δημοσίων συμβάσεων, τα όργανα που γνωμοδοτούν προς τα αποφαινόμενα όργανα (γνωμοδοτικά όργανα) έχουν ιδίως τις ακόλουθες αρμοδιότητες: ε) εισηγούνται τον αποκλεισμό των προσφερόντων ή υποψηφίων από τη διαδικασία, την απόρριψη των προσφορών, την κατακύρωση των αποτελεσμάτων, την αποδέσμευση των εγγυήσεων, τη ματαίωση της διαδικασίας [...]».

11. Επειδή, κατά την έννοια των ως άνω διατάξεων η ματαίωση ενός διαγωνισμού αποτελεί εξαιρετική διαδικασία, επιτρεπτή περιοριστικά για τους αναφερόμενους στη νομοθεσία λόγους, οι οποίοι αποσκοπούν στο να αποτρέψουν καταχρηστικές, από την πλευρά των αναθετουσών αρχών, ματαιώσεις διαγωνιστικών διαδικασιών, ανάλογα με τον προσφέροντα της

επιλογής τους, στον οποίο επιθυμούν να αναθέσουν μία δημόσια σύμβαση. Σε κάθε περίπτωση δεν πρέπει να αγνοείται το γεγονός ότι οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς ανάλωσαν χρόνο και πόρους για τη σύνταξη της προσφοράς τους, που δεν μπορούν να θεωρούνται αμελητέοι, ειδικά σε σύνθετες συμβάσεις με πολύπλοκο αντικείμενο. Μάλιστα η «ειδική αιτιολογία» της ματαιωτικής απόφασης είναι απαραίτητη προκειμένου να υποβληθεί η εκτελεστή πράξη αυτή σε αποτελεσματικό προδικαστικό έλεγχο ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ, τελικώς δε ενώπιον του αρμοδίου ακυρωτικού Δικαστηρίου, κατά το άρθρο 372 παρ. 1 και 3 Ν. 4412/2016 (βλ. Δ. Ράικο, Δημόσιες Συμβάσεις-Ν.4412/2106, εκδ. 2018 σελ. 986-987).

12. Επειδή, περαιτέρω, κατά πάγια νομολογία, η αναθέτουσα αρχή έχει μεν την ευχέρεια να ματαιώσει προκηρυχθέντα διαγωνισμό, κατόπιν ωστόσο γνωμοδότησης του αρμόδιου για την αξιολόγηση των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού συλλογικού οργάνου, εφόσον συντρέχει νόμιμος λόγος, η ευχέρεια όμως αυτή δεν είναι απεριόριστη, καθότι η περί ματαίωσης του διαγωνισμού απόφαση της αναθέτουσας αρχής πρέπει να είναι ειδικώς και επαρκώς αιτιολογημένη, αναφερόμενη στους λόγους για τους οποίους αποφασίζεται η ματαίωση του διαγωνισμού (πρβλ. ΣΤΕ 121/2015, 543/2010, 1803/2008, ΕΑ 88/2015, 158/2011, 226/2009) (Δ.Εφ.Αθ. (Ασφ) 842/2012).

13. Επειδή, όπως προκύπτει από το γράμμα της διάταξης του άρθρου 106 του ν. 4412/2016 σε συνδυασμό με τη διάταξη του άρθρου 221 του νόμου αυτού, εφόσον η αναθέτουσα αρχή αποφασίσει τη ματαίωση της διαγωνιστικής διαδικασίας, χωρίς να προκύπτει ότι είχε ζητηθεί η απαιτούμενη, απλή γνώμη της Επιτροπής Διαγωνισμού, υφίσταται παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας, λόγω ανυπαρξίας γνωμοδότησης του συλλογικού οργάνου, το οποίο είναι αρμόδιο για την ματαίωση των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού (ad hoc Δ.Εφ.Αθ. (Ασφ) 842/2012).

14. Επειδή, σύμφωνα με το γράμμα, αλλά και τη ratio του αρ. 221 του ν.4412/2016, λαμβανομένης υπόψη και της ανάγκης οικονομίας και επιτάχυνσης των διαγωνιστικών διαδικασιών, το πρακτικό της επιτροπής διαγωνισμού μπορεί, κατά περίπτωση, να θεωρηθεί επαρκές προς πλήρωση

του ουσιώδους τύπου της διαδικασίας -σύμφωνα με τον οποίο της απόφασης της αναθέτουσας αρχής περί ματαίωσης προηγείται απλή γνώμη της επιτροπής διαγωνισμού- αν κατά περιεχόμενο προκύπτει ότι η επιτροπή διαγωνισμού, κατά τη διατύπωση της εισήγησής της προς την οικονομική επιτροπή, περί αποδοχής ή μη μίας προσφοράς, έλαβε υπόψη της όλες τις αναγκαίες παραμέτρους και αξιολόγησε τις δυνατότητες που τις παρέχει ο με τις διατάξεις του άρθρου 221 του ν. 4412/2016, ακόμη δε και αυτή της ματαίωσης, παραθέτοντας και αξιολογώντας τα στοιχεία εκείνα, που την οδήγησαν στη συγκεκριμένη εισήγηση, επιτρέποντας ούτως στην οικονομική επιτροπή να αποφασίσει επί του περιεχομένου του πρακτικού ακόμη και τη ματαίωση της διαδικασίας χωρίς να απαιτείται η εκ νέου γνωμοδότηση της επιτροπής διαγωνισμού για ζητήματα επί των οποίων έχει ήδη εκφραστεί και διατυπωθεί πλήρως η άποψή της ως αρμοδίου προς τούτου οργάνου.

15. Επειδή, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι στην προσβαλλόμενη απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής αναφέρονται αυτολεξεί τα ακόλουθα: *«Σήμερα καλείται η Οικονομική Επιτροπή να επικυρώσει τα παραπάνω το υπ' αριθ. 2939/6-3- 2023 και υπ' αριθ. 3132/7-3- 2023 Πρακτικά της Επιτροπής διαγωνισμού με τα οποία η Επιτροπή εισηγείται στην Οικονομική Επιτροπή τα ακόλουθα: 1. Την έγκριση α) του υπ' αριθ. 2939/6-3-2023 πρακτικού ηλεκτρονικής αποσφράγισης και αξιολόγησης τεχνικών προσφορών της επιτροπής διαγωνισμού και β) του υπ' αριθ. 3132/7-3- 2023 πρακτικού αξιολόγησης οικονομικών προσφορών και ανάδειξης του προσωρινού μειοδότη της επιτροπής διαγωνισμού. 2α. Την ανάδειξη της εταιρείας Τ...ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ως προσωρινού αναδόχου της προμήθειας με τίτλο: «ΒΕΛΤΙΩΣΗ ΚΑΙ ΕΣΚΥΓΧΡΟΝΙΣΜΟΣ ΤΩΝ ΥΠΟΔΟΜΩΝ ΛΙΜΕΝΩΝ ΚΑΙ ΑΛΙΕΥΤΙΚΩΝ ΚΑΤΑΦΥΓΙΩΝ ΤΟΥ ΔΗΜΟΤΙΚΟΥ ΛΙΜΕΝΙΚΟΥ ΤΑΜΕΙΟΥ ...» για την Ομάδα 1 «Εξοπλισμός αντιρρύπανσης» γιατί η προσφορά του είναι πλήρης, σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης και τις τεχνικές προδιαγραφές και προσφέρει τη χαμηλότερη τιμή (134.518,18 ευρώ (με ΦΠΑ). [...] Στις διατάξεις του άρθρου 106: «Ματαίωση διαδικασίας» του Ν. 4412/2016, όπου ορίζεται: «2.Ματαίωση της διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης μπορεί να λάβει χώρα με ειδικώς αιτιολογημένη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, μετά από γνώμη του αρμόδιου οργάνου, στις*

ακόλουθες περιπτώσεις: α), δ) αν η επιλεγείσα προσφορά κριθεί ως μη συμφέρουσα από οικονομική άποψη,..... 4. Όταν συντρέχουν οι λόγοι για τη ματαίωση της διαδικασίας που αναφέρονται στις παραγράφους και 2, η αναθέτουσα αρχή ακυρώνει τη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης για ολόκληρο το αντικείμενο της σύμβασης ή, αν οι λόγοι αυτοί συνδέονται με τμήμα της σύμβασης, για το εν λόγω τμήμα, εφόσον επιτρέπεται η κατάθεση τέτοιων προσφορών. 5. Η αναθέτουσα αρχή διατηρεί, επίσης, το δικαίωμα, μετά από γνώμη του αρμοδίου οργάνου, να αποφασίσει, παράλληλα με τη ματαίωση της διαδικασίας σύναψης, και την επανάληψη οποιασδήποτε φάσης της διαδικασίας σύναψης, με τροποποίηση ή μη των όρων της ή την προσφυγή στη διαδικασία των άρθρων 29 ή 32, εφόσον, στην τελευταία αυτή περίπτωση, πληρούνται οι όροι και οι προϋποθέσεις των άρθρων αυτών». Οι συμμετέχοντες “Τ...ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ” για την Ομάδα 1 «Εξοπλισμός αντιρρύπανσης» και “Τ... Β... ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ” για την Ομάδα 2 «Υπέργειο σύστημα κάδων συλλογής ανακυκλώσιμων υλικών» και «Ειδικά διαμορφωμένο κοντέινερ 20 ποδών για την αποθήκευση του αντιρρυπαντικού εξοπλισμού» της προμήθειας με τίτλο: «ΒΕΛΤΙΩΣΗ ΚΑΙ ΕΣΚΥΓΧΡΟΝΙΣΜΟΣ ΤΩΝ ΥΠΟΔΟΜΩΝ ΛΙΜΕΝΩΝ ΚΑΙ ΑΛΙΕΥΤΙΚΩΝ ΚΑΤΑΦΥΓΙΩΝ ΤΟΥ ΔΗΜΟΤΙΚΟΥ ΛΙΜΕΝΙΚΟΥ ΤΑΜΕΙΟΥ ...» στην οικονομική τους προσφορά υπέβαλαν εξαιρετικά χαμηλό ποσοστό έκπτωσης, σχεδόν μηδενικό. Επειδή οι προσφορές τους κρίνονται ως μη συμφέρουσες από οικονομική άποψη προτείνω 1) Την απόρριψη της εισήγησης της Επιτροπής του Διαγωνισμού για την έγκριση α) του υπ’ αριθ. 2939/6-3-2023 πρακτικού ηλεκτρονικής αποσφράγισης και αξιολόγησης τεχνικών προσφορών της επιτροπής διαγωνισμού και β) του υπ’ αριθ. 3132/7-3-2023 πρακτικού αξιολόγησης οικονομικών προσφορών και ανάδειξης του προσωρινού μειοδότη της επιτροπής διαγωνισμού. 2) Τη ματαίωση της διαδικασίας ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης για την προμήθεια με τίτλο: «ΒΕΛΤΙΩΣΗ ΚΑΙ ΕΣΚΥΓΧΡΟΝΙΣΜΟΣ ΤΩΝ ΥΠΟΔΟΜΩΝ ΛΙΜΕΝΩΝ ΚΑΙ ΑΛΙΕΥΤΙΚΩΝ ΚΑΤΑΦΥΓΙΩΝ ΤΟΥ ΔΗΜΟΤΙΚΟΥ ΛΙΜΕΝΙΚΟΥ ΤΑΜΕΙΟΥ ...», διότι οι επιλεγείσες προσφορές κρίνονται ως μη συμφέρουσες από οικονομική άποψη, σύμφωνα με την περίπτωση δ) της παρ. 2 του άρθρου 106: «Ματαίωση διαδικασίας» του Ν.4412/2016. 3) Την έγκριση διενέργειας εκ νέου του ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου της

προμήθειας με τίτλο: «ΒΕΛΤΙΩΣΗ ΚΑΙ ΕΣΚΥΓΧΡΟΝΙΣΜΟΣ ΤΩΝ ΥΠΟΔΟΜΩΝ ΛΙΜΕΝΩΝ ΚΑΙ ΑΛΙΕΥΤΙΚΩΝ ΚΑΤΑΦΥΓΙΩΝ ΤΟΥ ΔΗΜΟΤΙΚΟΥ ΛΙΜΕΝΙΚΟΥ ΤΑΜΕΙΟΥ ...» με τους ίδιους όρους. [...] Η Οικονομική Επιτροπή αφού έλαβε υπόψη την εισήγηση και μετά από διαλογική συζήτηση και κατόπιν ψηφοφορίας με 5 ψήφους υπέρ, σε σύνολο 5 ψηφισάντων μελών αποφασίζει ομόφωνα 1) Την απόρριψη της εισήγησης της Επιτροπής του Διαγωνισμού για την έγκριση α) του υπ' αριθ. 2939/6-3-2023 πρακτικού ηλεκτρονικής αποσφράγισης και αξιολόγησης τεχνικών προσφορών της επιτροπής διαγωνισμού και β) του υπ' αριθ. 3132/7-3-2023 πρακτικού αξιολόγησης οικονομικών προσφορών και ανάδειξης του προσωρινού μειοδότη της επιτροπής διαγωνισμού. 2) Τη ματαίωση της διαδικασίας ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης για την προμήθεια με τίτλο: «ΒΕΛΤΙΩΣΗ ΚΑΙ ΕΣΚΥΓΧΡΟΝΙΣΜΟΣ ΤΩΝ ΥΠΟΔΟΜΩΝ ΛΙΜΕΝΩΝ ΚΑΙ ΑΛΙΕΥΤΙΚΩΝ ΚΑΤΑΦΥΓΙΩΝ ΤΟΥ ΔΗΜΟΤΙΚΟΥ ΛΙΜΕΝΙΚΟΥ ΤΑΜΕΙΟΥ ...», διότι οι επιλεγείσες προσφορές κρίνονται ως μη συμφέρουσες από οικονομική άποψη, σύμφωνα με την περίπτωση δ) της παρ. 2 του άρθρου 106: «Ματαίωση διαδικασίας» του Ν.4412/2016. 3) Την έγκριση διενέργειας εκ νέου του ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου της προμήθειας με τίτλο: «ΒΕΛΤΙΩΣΗ ΚΑΙ ΕΣΚΥΓΧΡΟΝΙΣΜΟΣ ΤΩΝ ΥΠΟΔΟΜΩΝ ΛΙΜΕΝΩΝ ΚΑΙ ΑΛΙΕΥΤΙΚΩΝ ΚΑΤΑΦΥΓΙΩΝ ΤΟΥ ΔΗΜΟΤΙΚΟΥ ΛΙΜΕΝΙΚΟΥ ΤΑΜΕΙΟΥ ...» με τους ίδιους όρους. Επισημαίνεται ότι κατά της απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου χωρεί προδικαστική προσφυγή, σύμφωνα με την παράγραφο 3.5. της διακήρυξης Η απόφαση αυτή πήρε αύξοντα αριθμό 64/2023».

16. Επειδή, εν προκειμένω, όπως προκύπτει από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου, σε συνδυασμό με τα προβαλλόμενα με τις απόψεις της Αναθέτουσας Αρχής, η προσβαλλόμενη απόφαση έχει ληφθεί χωρίς να έχει ζητηθεί, υποβληθεί και ληφθεί υπόψη η απλή μεν, υποχρεωτική ως στοιχείο του ουσιώδους τύπου της διαδικασίας δε, ειδική ως προς τη ματαίωση γνώμη του αρμοδίου οργάνου, ήτοι της Επιτροπής Διαγωνισμού. Το δε πρακτικό 2, με το οποίο η Επιτροπή Διαγωνισμού εισηγήθηκε την ανάδειξη της προσφεύγουσας ως προσωρινής μειοδότης για την Ομάδα 1, δεν μπορεί να υποκαταστήσει εν προκειμένω την ως άνω απαιτούμενη

γνώμη, η οποία, κατά τη γραμματική και τεολογική ερμηνεία της διάταξης, πρέπει να αφορά στην εξαιρετική διαδικασία της ματαίωσης του διαγωνισμού, ακριβώς επειδή η διαδικασία της ματαίωσης είναι εξαιρετική και δεν εντάσσεται στη συνήθη πορεία της διαγωνιστικής διαδικασίας, ούτε αποτελεί τη συνήθη έκβαση αυτής. Εν προκειμένω τα πρακτικά 1 και 2 διαλαμβάνουν απλή εισήγηση προς αποδοχή της χαμηλότερης οικονομικής προσφοράς και, συνεπώς, δεν αρκούν προς πλήρωση του ουσιώδους τύπου της διαδικασίας, περί προηγούμενης γνωμοδότησης της επιτροπής διαγωνισμού, καθώς τα εν λόγω πρακτικά, προκειμένου να πληρούν τις προϋποθέσεις περί προηγούμενης απλής γνώμη του αρμοδίου οργάνου (σύμφωνα και με τη σκέψη 14 της παρούσας), θα έπρεπε να διαλαμβάνουν σχετικό με τη ματαίωση ή τη μηδενική έκπτωση προβληματισμό, ακόμη κι αν υιοθετούσαν αιτιολογημένα αντίθετη εισήγηση. Συνεπώς, στην προκειμένη περίπτωση, η προσβαλλόμενη απόφαση, κατ' αποδοχή του πρώτου λόγου της προσφυγής, τυγχάνει ακυρωτέα ως εκδοθείσα κατά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας.

17. Επειδή, ως προς το δεύτερο και τρίτο λόγο της προσφυγής, περί μη νόμιμης αιτιολογίας της προσβαλλόμενης απόφασης, ενόψει της κρίσης περί παράβασης ουσιώδους τύπου της διαδικασίας έκδοσης αυτής, κατ' αποδοχή του προβαλλόμενου κατά τα ως άνω λόγου και της ως εκ τούτου εκ νέου υποχρεωτικής έκδοσης αυτής, νομίμως κατά την προβλεπόμενη διαδικασία και, μάλιστα, αιτιολογημένως, ως απαιτείται, αλυσιτελώς προβάλλεται εν προκειμένω και πρέπει να απορριφθεί, ενόψει ακύρωσης ούτως ή άλλως αυτής

18. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, πρέπει να γίνει δεκτή η προδικαστική προσφυγή ως βάσιμη, να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής, για παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας, να επιστραφεί δε τέλος, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα, κατ' άρθρο 363 του ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Αριθμός Απόφασης: 823/2023

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλομένη ,κατά τα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 12-5-2023 και εκδόθηκε την 1-6-2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Ιωάννης Λαμπρόπουλος

Φωτεινή Μαραντίδου