

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 30 Ιανουαρίου 2025, με την εξής σύνθεση:
Γαρυφαλλιά Σκιάνη, Πρόεδρος, Μιχαήλ Οικονόμου, Μέλος, Ναυσικά – Σοφία
Μπάσδελη, Μέλος – Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την από 21.12.2024 και υπό Γενικό Αριθμό Κατάθεσης
(ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1876/23.12.2024 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού
φορέα, εταιρείας, με την επωνυμία «...», (εφ' εξής η «προσφεύγουσα»), όπως
νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά: «...(...)» (εφ' εξής η «αναθέτουσα Αρχή»), όπως νόμιμα
εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της
προσβαλλόμενης, υπ' αριθμό πρωτοκόλλου ... , απόφασης της ... (...) του ...
(...), ληφθείσας κατά την, με αριθμό ... , συνεδρίασή της, με την οποία απόφαση
απερρίφθη, ως απαράδεκτη, η προσφορά της προσφεύγουσας, στο πλαίσιο
του προκείμενου διαγωνισμού, για τα τμήματα ...: α) ... και β) ..., λόγω μη
υποβολής ηλεκτρονικά μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ, στον ηλεκτρονικό
(υπο)φάκελλο, με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής–Τεχνική
Προσφορά», της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια,
Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,
Σκέφθηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της εν λόγω 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 την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών
Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών, με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»),
το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη της

σύμβασης, σχετικά με την οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή, ήτοι 16.500,00€ για το Τμήμα 115 και 15.000,00€ για το Τμήμα 117, συνολικά 31.500,00€, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2. Επειδή, με την υπ' αριθμ. πρωτ. ... διακήρυξη, προκηρύχθηκε δημόσιος ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάθεση της σύμβασης ..., με τίτλο: «...», η οποία αφορά στην ..., τα οποία έχουν κατηγοριοποιηθεί ως Τμήματα Η προαναφερθείσα διακήρυξη αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 08/10/2024 με Α.Δ.Α.Μ ... καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό ... Η προσφεύγουσα υπέβαλε προσφορά για τα Τμήματα ...: «...», εκτιμώμενης αξίας 16.500,00 €, πλέον ΦΠΑ, και «...», εκτιμώμενης αξίας 15.000,00€, πλέον ΦΠΑ. Κριτήριο ανάθεσης της προκείμενης σύμβασης ορίσθηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής. Με την προσβαλλόμενη απόφαση, απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας, ως απαράδεκτη, *«καθώς δεν υπέβαλε ως όφειλε ηλεκτρονικά μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ, και συγκεκριμένα στον ηλεκτρονικό (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής–Τεχνική Προσφορά», την απαιτούμενη εγγυητική επιστολή συμμετοχής (άρθρο 72 του ν.4412/2016), για το Τμήμα ... και το Τμήμα ...:»*.

3. Επειδή η επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία, ως εκ του αντικειμένου της, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, άνευ Φ.Π.Α., και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 του ν. 4412/2016, η δε Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

4. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπροθέσμως, καθ' όσον η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες, μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, στις 12.12.2024, η δε προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης, στις 21.12.2024. Επιπλέον, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί μετ' εννόμου συμφέροντος, καθώς η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης, κατά το

σκέλος αυτής, με το οποίο απορρίφθηκε η προσφορά της στο πλαίσιο του προκειμένου διαγωνισμού, για τα τμήματα ...: α) ... και β)...:

5. Επειδή η αναθέτουσα Αρχή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 365 της παρ. 1 του ν. 4412/2016, κοινοποίησε την προσφυγή μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στους θιγόμενους από τυχόν αποδοχή της, στις 23.12.2024, προκειμένου αυτοί να λάβουν γνώση και ν' ασκήσουν ενδεχομένως το δικαίωμα παρέμβασής τους. Περαιτέρω, η αναθέτουσα Αρχή υπέβαλε εμπροθέσμως τις απόψεις της, στις 24.12.2024.

6. Επειδή, στο **άρθρο 53 του ν. 4412/2016** ορίζεται, ότι «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών [...] 2. Τα έγγραφα της σύμβασης....περιέχουν ιδίως : ...ι) τις απαιτούμενες εγγυήσεις, τον τύπο, τα ποσοστά, τον χρόνο υποβολής των εγγυήσεων, όλους τους σχετικούς όρους αυτών, καθώς και άλλες εξασφαλίσεις, εάν ζητούνται, [...] ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς.[...]κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.),...», στο **άρθρο 72 του ν. 4412/2016** ορίζεται, 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[...].Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιων συμβάσεων, οι οποίες διενεργούνται μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, οι πρωτότυπες εγγυήσεις συμμετοχής, πλην των εγγυήσεων που εκδίδονται ηλεκτρονικά, προσκομίζονται, με ευθύνη του οικονομικού φορέα, το αργότερο πριν την ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης των προσφορών που ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης, άλλως η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Η προσφορά οικονομικού φορέα που παρέλειψε να προσκομίσει την απαιτούμενη από τα έγγραφα της σύμβασης εγγύηση συμμετοχής απορρίπτεται ως απαράδεκτη, μετά από γνώμη του αρμόδιου συλλογικού οργάνου. Η απόφαση απόρριψης της προσφοράς του προηγούμενου εδαφίου εκδίδεται πριν από την έκδοση οποιασδήποτε άλλης απόφασης σχετικά με την αξιολόγηση των προσφορών της οικείας διαδικασίας ανάθεσης σύμβασης.[...]», στο **άρθρο 92 παρ. 6 του ν. 4412/2016** προβλέπεται, ότι «6. Στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων που διενεργούνται με ηλεκτρονικά μέσα, σύμφωνα με τα άρθρα 22 και 36 όλα τα παραπάνω δικαιολογητικά υποβάλλονται σε (υπο)φακέλους

(κατηγορία επισυναπτόμενων αρχείων στο ηλεκτρονικό σύστημα), σύμφωνα με τα οριζόμενα στις αποφάσεις που εκδίδονται κατ' εξουσιοδότηση των παρ.4 και 5 του άρθρου 36.», στο **άρθρο 93 του ν. 4412/2016** προβλέπεται, ότι «Ο ξεχωριστός σφραγισμένος φάκελος, με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» περιέχει το Ενιαίο Ευρωπαϊκό Έγγραφο Σύμβασης του του άρθρου 79 και την εγγύηση συμμετοχής, σύμφωνα με όσα προβλέπονται στην παρ.1 του άρθρου 72, καθώς και πρόσθετα έγγραφα, όπως καθορίζει η οικεία διακήρυξη. [...]» και στο **άρθρο 102 του ιδίου ως άνω νόμου** ορίζεται, ότι «Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, οι αναθέτουσες αρχές, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητούν από τους προσφέροντες ή υποψήφιους οικονομικούς φορείς, όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλιπείς ή λανθασμένες, συμπεριλαμβανομένων εκείνων στο ΕΕΕΣ, ή όταν λείπουν συγκεκριμένα έγγραφα, να υποβάλλουν, να συμπληρώνουν, να αποσαφηνίζουν ή να ολοκληρώνουν τις σχετικές πληροφορίες ή τεκμηρίωση, εντός προθεσμίας όχι μικρότερης των δέκα (10) ημερών και όχι μεγαλύτερης των είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης.». Περαιτέρω, με το **άρθρο 13 της υπ' αριθμ. 64233 ΚΥΑ-** «Ρυθμίσεις τεχνικών ζητημάτων που αφορούν την ανάθεση των Δημοσίων Συμβάσεων Προμηθειών και Υπηρεσιών με χρήση των επιμέρους εργαλείων και διαδικασιών του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ)” (ΦΕΚ 2453/Β/9.06.2021)-ορίζεται ότι «1. Χρόνος και τρόπος υποβολής ηλεκτρονικών προσφορών 1.1. Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν σε ηλεκτρονική διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης καταρτίζουν την ηλεκτρονική προσφορά τους μέσω του Υποσυστήματος με τρόπο και σε χρόνο που ορίζεται κατά περίπτωση στις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και της παρούσας. Η προσφορά υποβάλλεται στην προθεσμία που ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης σε ηλεκτρονικό φάκελο υπογεγραμμένη τουλάχιστον με προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή η οποία υποστηρίζεται από αναγνωρισμένο (εγκεκριμένο) πιστοποιητικό σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 37 του ν. 4412/2016.1.2. Τα στοιχεία, δηλαδή τα μεταδεδομένα και τα συνημμένα της εκάστοτε ηλεκτρονικής προσφοράς καταχωρίζονται στις σχετικές φόρμες του Υποσυστήματος ως εξής: 1.2.1. Με καταχώριση των απαιτούμενων στοιχείων στις αντίστοιχες

ηλεκτρονικές φόρμες των δικαιολογητικών συμμετοχής τεχνικής προσφοράς και της οικονομικής προσφοράς του Υποσυστήματος 1.2.2. Με επισύναψη στον (υπο)φάκελο, ήτοι στην κατηγορία επισυναπτόμενων του Υποσυστήματος με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» του συνόλου των κατά περίπτωση απαιτούμενων εγγράφων που αφορούν τα δικαιολογητικά συμμετοχής και την τεχνική προσφορά σε μορφή ηλεκτρονικών αρχείων, σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας της παρούσας και των εγγράφων της σύμβασης.[...] 1.6. Έως την ημέρα και ώρα αποσφράγισης των προσφορών, που ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης, προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή/αναθέτοντα φορέα, σε έντυπη μορφή και σε κλειστό φάκελο, τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη έντυπη μορφή. Τέτοια στοιχεία και δικαιολογητικά ενδεικτικά είναι: α) η πρωτότυπη εγγυητική επιστολή συμμετοχής, πλην των περιπτώσεων που αυτή εκδίδεται ηλεκτρονικά, άλλως η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη,[...]».

7. Επειδή η διακήρυξη, η οποία συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, δεσμεύοντας αμφίδρομα την αναθέτουσα Αρχή και τους διαγωνιζόμενους (βλ. ενδεικτικά αποφάσεις ΣτΕ 1217/2018, σκ. 5, 2434/2017, σκ. 5, 1086/2015, σκ. 5, 4901/2014, σκ. 8, 2551/2013, 5022/2012, 2635/2009, ΕΑ ΣτΕ 15/2021, 352/2016, 53/2011, 241/2020, Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224/2007, 78/2007, 19/2005 και αποφάσεις 7ου Τμ. Ε.Σ 539/2024, 2106/2021 κ.α.), ορίζει στις κρίσιμες για την επίλυση της παρούσας διαφοράς διατάξεις τα εξής: **«2.1.2 Επικοινωνία - Πρόσβαση στα έγγραφα της Σύμβασης** Όλες οι επικοινωνίες σε σχέση με τα βασικά στοιχεία της διαδικασίας σύναψης της σύμβασης, καθώς και όλες οι ανταλλαγές πληροφοριών, ιδίως η ηλεκτρονική υποβολή, εκτελούνται με τη χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ), η οποία είναι προσβάσιμη μέσω της Διαδικτυακής πύλης [www....](http://www.esys.gov.gr)**2.2.2 Εγγύηση συμμετοχής⁴⁰** **2.2.2.1.** Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής⁴¹, που αντιστοιχεί σε ποσοστό 2% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, μη συνυπολογιζόμενων των δικαιωμάτων προαίρεσης και παράτασης της σύμβασης, με στρογγυλοποίηση στο δεύτερο δεκαδικό ψηφίο,

του προσφερόμενου τμήματος ..., και ανέρχεται στο ποσό σε ευρώ⁴², σύμφωνα με τον ακόλουθο Πίνακα:.... ... 300,00 € ...Οι πρωτότυπες εγγυήσεις συμμετοχής, πλην των εγγυήσεων που εκδίδονται ηλεκτρονικά, προσκομίζονται, σε κλειστό φάκελο με ευθύνη του οικονομικού φορέα, το αργότερο πριν την ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης των προσφορών που ορίζεται στην παρ. 3.1 της παρούσας, άλλως η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη, μετά από γνώμη της Επιτροπής Διαγωνισμού.**2.4.2.3.** Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13 της Κ.Υ.Α. ΕΣΗΔΗΣ Προμήθειες και Υπηρεσίες: (α) έναν ηλεκτρονικό (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής–Τεχνική Προσφορά», στον οποίο περιλαμβάνεται το σύνολο των κατά περίπτωση απαιτούμενων δικαιολογητικών και η τεχνική προσφορά, σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα. ... Έως την ημέρα και ώρα αποσφράγισης των προσφορών προσκομίζονται με ευθύνη του οικονομικού φορέα στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε κλειστό-ούς φάκελο-ους, στον οποίο αναγράφεται ο αποστολέας και ως παραλήπτης η Επιτροπή Διαγωνισμού του παρόντος διαγωνισμού, τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς του, τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή. Τέτοια στοιχεία και δικαιολογητικά ενδεικτικά είναι : α) η πρωτότυπη εγγυητική επιστολή συμμετοχής, πλην των περιπτώσεων που αυτή εκδίδεται ηλεκτρονικά, άλλως η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη, Οι πρωτότυπες εγγυήσεις συμμετοχής, πλην των εγγυήσεων που εκδίδονται ηλεκτρονικά, προσκομίζονται, με ευθύνη του οικονομικού φορέα, σε κλειστό φάκελο, στον οποίο αναγράφεται ο αποστολέας, τα στοιχεία του παρόντος διαγωνισμού και ως παραλήπτης η Επιτροπή Διαγωνισμού, το αργότερο πριν την ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης των προσφορών που ορίζεται στην παρ. 3.1 της παρούσας, άλλως η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη, μετά από γνώμη της Επιτροπής Διαγωνισμού. Η προσκόμιση των εγγυήσεων συμμετοχής πραγματοποιείται είτε με κατάθεση του ως άνω φακέλου στην υπηρεσία πρωτοκόλλου της αναθέτουσας αρχής, είτε με την αποστολή του ταχυδρομικώς, επί αποδείξει. Το βάρος απόδειξης της έγκαιρης προσκόμισης φέρει ο οικονομικός φορέας. Το εμπρόθεσμο αποδεικνύεται με την επίκληση του αριθμού πρωτοκόλλου ή την προσκόμιση του σχετικού αποδεικτικού αποστολής κατά περίπτωση. Στην περίπτωση που επιλεγεί η αποστολή του φακέλου της

εγγύησης συμμετοχής ταχυδρομικώς, ο οικονομικός φορέας αναρτά, εφόσον δεν διαθέτει αριθμό έγκαιρης εισαγωγής του φακέλου του στο πρωτόκολλο της αναθέτουσας αρχής, το αργότερο έως την ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης των προσφορών, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία», τα σχετικό αποδεικτικό στοιχείο προσκόμισης (αποδεικτικό κατάθεσης σε υπηρεσίες ταχυδρομείου- ταχυμεταφορών), προκειμένου να ενημερώσει την αναθέτουσα αρχή περί της τήρησης της υποχρέωσής του σχετικά με την (εμπρόθεσμη) προσκόμιση της εγγύησης συμμετοχής του στον παρόντα διαγωνισμό. **2.4.3**

Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά»

2.4.3.1 Δικαιολογητικά Συμμετοχής Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για τη συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν με ποινή αποκλεισμού¹⁰⁷ τα ακόλουθα υπό α και β στοιχεία: α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), ..., β) την εγγύηση συμμετοχής, όπως προβλέπεται στο άρθρο 72 του ν.4412/2016, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει και τις παραγράφους 2.1.5 και 2.2.2 αντίστοιχα της παρούσας διακήρυξης.

...**2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών**¹¹⁴ Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία, με την επιφύλαξη του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 όπως τροποποιήθηκε με το Άρθρο 42 Ν. 4782/2021 περί συμπλήρωσης, αποκλίνει από απαραίτατους όρους περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, ή δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται στην παρούσα και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς, ειδικά ως προς τους όρους, οι οποίοι ρητώς έχουν καθοριστεί, επί ποινή αποκλεισμού, στην παρούσα Διακήρυξη), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών, ειδικά ως προς τους όρους, οι οποίοι ρητώς έχουν καθοριστεί, επί ποινή αποκλεισμού, στην παρούσα Διακήρυξη), 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας,¹¹⁵... **3.1.2 Αξιολόγηση προσφορών 3.1.2.1** Μετά την κατά περίπτωση ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών η αναθέτουσα αρχή προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών, μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων

στο ΕΣΗΔΗΣ οργάνων της¹¹⁸, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων διατάξεων. Ειδικότερα : α) Η Επιτροπή Διαγωνισμού εξετάζει αρχικά την προσκόμιση της εγγύησης συμμετοχής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 του άρθρου 72. Σε περίπτωση παράλειψης προσκόμισης, είτε της εγγύησης συμμετοχής ηλεκτρονικής έκδοσης, μέχρι την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, είτε του πρωτοτύπου της έντυπης εγγύησης συμμετοχής, μέχρι την ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης, η Επιτροπή Διαγωνισμού συντάσσει πρακτικό στο οποίο εισηγείται την απόρριψη της προσφοράς ως απαράδεκτης. Στη συνέχεια εκδίδεται από την αναθέτουσα αρχή απόφαση, με την οποία επικυρώνεται το ανωτέρω πρακτικό. Η απόφαση απόρριψης της προσφοράς του παρόντος εδαφίου εκδίδεται πριν από την έκδοση οποιασδήποτε άλλης απόφασης σχετικά με την αξιολόγηση των προσφορών της οικείας διαδικασίας ανάθεσης σύμβασης και κοινοποιείται σε όλους τους προσφέροντες, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ. Κατά της εν λόγω απόφασης χωρεί προδικαστική προσφυγή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παράγραφο 3.4 της παρούσας. Η αναθέτουσα αρχή επικοινωνεί παράλληλα με τους φορείς που φέρονται να έχουν εκδώσει τις εγγυητικές επιστολές, προκειμένου να διαπιστώσει την εγκυρότητά τους¹²¹.».

8. Επειδή, με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, ότι η υποχρέωση υποβολής της εγγυητικής επιστολής στην πλατφόρμα του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. συντρέχει αποκλειστικά και μόνο για τις περιπτώσεις που αυτή εκδίδεται ηλεκτρονικά, όχι όμως και στις περιπτώσεις που εκδίδεται σε έντυπη μορφή, ως εν προκειμένω. Επιπροσθέτως, η προσφεύγουσα υποστηρίζει, ότι, με την κατάθεση της έντυπης εγγυητικής συμμετοχής, πληρούται η απαίτηση του ν. 4412/2016, καθώς με τον τρόπο αυτόν, η αναθέτουσα Αρχή έλαβε πλήρη γνώση της έκδοσής της και της δέσμευσης του σχετικού ποσού υπέρ της, ενώ παράλληλα η αναθέτουσα Αρχή δύναται να επικοινωνήσει με τον φορέα έκδοσης της εγγυητικής επιστολής, προκειμένου να διαπιστώσει την εγκυρότητά της. Περαιτέρω, η προσφεύγουσα υποστηρίζει, ότι είναι μη νόμιμη η προσβαλλόμενη απόφαση, καθώς η αναθέτουσα Αρχή όφειλε να την καλέσει, πριν την αποσφράγιση των προσφορών (14.11.2024), να προσκομίσει ηλεκτρονικά την εγγυητική επιστολή, βάσει του άρθρου 102 ν. 4412/2016, καθώς η αναθέτουσα Αρχή

γνώριζε, ότι η εγγυητική επιστολή δεν είχε υποβληθεί ηλεκτρονικά, αλλά είχε προσκομισθεί μόνο σε έντυπη μορφή ήδη από την 6^η.11.2024. Με τις απόψεις της, η αναθέτουσα Αρχή υποστηρίζει, ότι η Επιτροπή Διαγωνισμού προέβη στον έλεγχο των εγγυητικών επιστολών συμμετοχής και διαπίστωσε, ότι η προσφεύγουσα δεν υπέβαλε, ως όφειλε, ηλεκτρονικά μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ, και συγκεκριμένα στον ηλεκτρονικό υποφάκελλο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής–Τεχνική Προσφορά», την απαιτούμενη εγγυητική επιστολή συμμετοχής (άρθρο 72 του ν. 4412/2016), αλλά προσκόμισε αυτή μόνο σε έντυπη μορφή (...). Συνεπώς, σύμφωνα με τις απόψεις της αναθέτουσας Αρχής, ορθώς κρίθηκε με την προσβαλλόμενη απόφαση ότι παραβιάζεται το κανονιστικό πλαίσιο διεξαγωγής του προκείμενου διαγωνισμού. Επιπροσθέτως, η αναθέτουσα Αρχή υποστηρίζει, ότι δεν δύναται να εφαρμοστεί η διάταξη του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, καθώς το περιεχόμενο του έντυπου φακέλλου της προσφεύγουσας (...) και το περιεχόμενο των φακέλλων των ηλεκτρονικών προσφορών, που υποβάλλονται μέσω ΕΣΗΔΗΣ, γνωστοποιείται μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση μέσω ΕΣΗΔΗΣ του διαγωνισμού, βάσει του ισχύοντος θεσμικού πλαισίου.

9. Επειδή, από τις διατάξεις των άρθρων 2.1.2, 2.4.2 και 2.4.3 της διακήρυξης, καθώς και από την διάταξη του άρθρου 13 της υπ' αριθμ. 64233/2021 ΚΥΑ (ΦΕΚ Β' 2453), προκύπτει αδιαμφισβητήτως, ότι, σε ηλεκτρονικώς διεξαγόμενους διαγωνισμούς, ως ο υπό κρίση, ο μόνος παραδεκτός και προσήκων τρόπος υποβολής των εγγράφων της προσφοράς, από τους συμμετέχοντες σ' αυτόν οικονομικούς φορείς, είναι η ηλεκτρονική υποβολή τους, μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ και συμπληρωματικώς μόνο, για συγκεκριμένα δικαιολογητικά και έγγραφα της προσφοράς, μεταξύ των οποίων συγκαταλέγεται και η μη ηλεκτρονικώς εκδοθείσα εγγυητική επιστολή συμμετοχής, προβλέπεται σωρευτικώς η υποβολή τους σε έντυπη μορφή εντός τριών εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή τους (βλ. ad hoc ΔΕφΘεσ/κης 355/2021). Περαιτέρω, στο άρθρο 2.4.3.1 της διακήρυξης, ρητώς και σαφώς προβλέπεται, ότι ο ηλεκτρονικός φάκελλος με τα δικαιολογητικά συμμετοχής πρέπει να περιλαμβάνει, επί ποινή απόρριψης, το ΕΕΕΣ και την εγγυητική επιστολή συμμετοχής η δε απαίτηση των άρθρων 2.2.2.1 και 2.4.2.5 της διακήρυξης περί προσκόμισης της πρωτότυπης, μη ηλεκτρονικώς εκδοθείσας εγγύησης

συμμετοχής, στον έντυπο φάκελλο της προσφοράς συνιστά διακριτή και αυτοτελή υποχρέωση, που ισχύει σωρευτικώς με την εξ ίσου προβλεπόμενη στο άρθρο 2.4.3.1 της διακήρυξης υποχρέωση περί προσκόμισης στον ηλεκτρονικό φάκελλο της προσφοράς εγγυητικής επιστολής (βλ. ad hoc ΔΕφΘεσ/κης 355/2021, ΕΑΔΗΣΥ 412/2024). Επομένως, σύμφωνα με το άρθρο 2.4.6 της διακήρυξης, συντρέχει λόγος απόρριψης προσφοράς σε περίπτωση, που ο συμμετέχων δεν συμπεριλάβει στην ηλεκτρονικώς υποβληθείσα προσφορά του (ηλεκτρονικό υποφάκελλο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής») την εγγύηση συμμετοχής του άρθρου 2.2.2.1 της διακήρυξης, η δε ως άνω παράλειψη ηλεκτρονικής υποβολής της εγγύησης συμμετοχής δεν μπορεί να αναπληρωθεί/ υποκατασταθεί από την υποβολή της σε έντυπη μορφή αλλ' ούτε και δια διευκρινίσεων κατ' άρθρο 102 του ν. 4412/2016 (βλ. ad hoc ΔΕφΘεσ/κης 355/2021).

10. Επειδή, εν προκειμένω, από την επισκόπηση των στοιχείων της προσφοράς της προσφεύγουσας, προκύπτει, ότι η προσφεύγουσα δεν έχει υποβάλει στον ηλεκτρονικό υποφάκελλο της προσφοράς της, που αφορά στα δικαιολογητικά συμμετοχής, την εγγυητική επιστολή συμμετοχής, γεγονός, το οποίο συνομολογεί και με την υπό κρίση προσφυγή της. Οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας, ότι η διακήρυξη δεν απαιτεί την ταυτόχρονη υποβολή της, εκδιδόμενης σε φυσική μορφή, εγγυητικής επιστολής στον ηλεκτρονικό φάκελλο της προσφοράς της, πέραν της πρωτότυπης έγχαρτης υποβολής της, είναι αβάσιμοι. Τούτο, διότι, ως προεκτέθηκε στην σκέψη 9 της παρούσας, ο προκείμενος διαγωνισμός είναι ηλεκτρονικός και στο άρθρο 2.4.3.1 της διακήρυξης ρητώς και σαφώς προβλέπεται, ότι ο ηλεκτρονικός φάκελλος με τα δικαιολογητικά συμμετοχής πρέπει να περιλαμβάνει, επί ποινή απόρριψης, το ΕΕΕΣ και την εγγυητική επιστολή συμμετοχής, η δε απαίτηση των άρθρων 2.2.2.1 και 2.4.2.5 της διακήρυξης, περί προσκόμισης της πρωτότυπης, μη ηλεκτρονικώς εκδοθείσας εγγύησης συμμετοχής, στον έντυπο φάκελλο της προσφοράς, συνιστά διακριτή και αυτοτελή υποχρέωση, που ισχύει σωρευτικώς με την εξ ίσου προβλεπόμενη στο άρθρο 2.4.3.1 της διακήρυξης υποχρέωση, περί προσκόμισης στον ηλεκτρονικό φάκελλο της προσφοράς της εγγυητικής επιστολής. Περαιτέρω, η παράλειψη ηλεκτρονικής υποβολής της εγγύησης συμμετοχής δεν μπορεί να καλυφθεί από την υποβολή της σε έντυπη μορφή, καθ' όσον η τυπική προϋπόθεση προσκόμισης των δικαιολογητικών

κατά τον προσήκοντα τρόπο, η οποία συνεχεται προς την κρατούσα στους δημόσιους διαγωνισμούς αρχή της τυπικότητας της διαγωνιστικής διαδικασίας, αποτελεί αυτοτελή και διακριτό όρο της διαδικασίας υποβολής προσφοράς και επαρκή λόγο αποκλεισμού, σε περίπτωση διαπίστωσης παραλείψεων κατά τον σχετικό έλεγχο. Επιπροσθέτως, η αναθέτουσα Αρχή δεν όφειλε να καλέσει την προσφεύγουσα, κατ' άρθρο 102 του ν. 4412/2016, να αποσαφηνίσει την προσφορά της, εν όψει του ότι η παράλειψη υποβολής της εγγυητικής επιστολής δεν δύναται να θεραπευθεί εκ των υστέρων, ούτε είναι δυνατή (επιτρεπτή) η επανυποβολή της, κατά τον προσήκοντα τρόπο, μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, δοθέντος ότι η ενέργεια αυτή θα συνιστούσε ουσιώδη τροποποίηση της προσφοράς της, ενώ είναι επιτρεπτή η συμπλήρωση ή διευκρίνιση δικαιολογητικών, μόνον εφ' όσον έχουν ήδη νομίμως και εμπροθέσμως υποβληθεί, άλλως θα οδηγούσε σε άνιση μεταχείριση των συνδιαγωνιζομένων, αντικείμενη στην αρχή της ισότητας. Εξ άλλου, αποτελεί ευθύνη των διαγωνιζομένων να συντάσσουν επιμελώς τις προσφορές τους, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης του διαγωνισμού, και να περιλαμβάνουν το σύνολο των απαιτούμενων δικαιολογητικών και στοιχείων. Επομένως, βάσει των ανωτέρω, απορριπτέοι ως αβάσιμοι είναι οι σχετικοί ισχυρισμοί της προσφεύγουσας περί εφαρμογής του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, γενομένων δεκτών των σχετικών ισχυρισμών της αναθέτουσας Αρχής. Ως εκ τούτου, βάσει των προεκτεθέντων, η αναθέτουσα Αρχή, ορθώς και κατά δεσμία αρμοδιότητα, απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας, λόγω μη υποβολής στον ηλεκτρονικό φάκελλο της προσφοράς της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής, ο δε σχετικός λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί, ως αβάσιμος.

11. Επειδή, κατόπιν όλων των ανωτέρω, πρέπει η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή να απορριφθεί και να καταπέσει το παράβολο, που κατέβαλε η προσφεύγουσα, κατά τις διατάξεις των άρθρων 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Αριθμός Απόφασης: 201 /2025

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 30 Ιανουαρίου 2025 και εκδόθηκε στις 11 Φεβρουαρίου 2025, στην Αθήνα.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΓΑΡΥΦΑΛΛΙΑ ΣΚΙΑΝΗ

ΗΛΕΚΤΡΑ ΝΙΚΟΛΑΚΟΠΟΥΛΟΥ