

Αριθμός απόφασης: 143 / 2019

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 17 Ιανουαρίου 2019, με την εξής σύνθεση: Μαρία Μανδράκη Πρόεδρος, Νικόλαος Σαββίδης – Εισηγητής - δυνάμει της με αρ. 1760/2018 Πράξης της Προέδρου του Κλιμακίου και Γερασιμούλα – Μαρία Δρακονταειδή, Μέλη.

Για να εξετάσει τη με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1343/17-12-2018 Προδικαστική Προσφυγή τηςμε την επωνυμία «.....» και διακριτικό τίτλο «.....», που εδρεύει στην, επί του, όπως νόμιμα εκπροσωπείται (εφεξής «προσφεύγων»).

Κατά του Αναθέτοντος Φορέα με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στη(εφεξής «Αναθέτων Φορέας» ή «.....» ή «...») και κατά της με αριθμό 536/2018 Απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της, με την οποία εγκρίθηκαν τα με αριθμούς 1ο και 2ο Πρακτικά της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού «.....», κατά το μέρος που αποφασίστηκε ο αποκλεισμός του προσφεύγοντος από τη συνέχεια του διαγωνισμού και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος της σύμβασης η εταιρεία

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή, Νικόλαο Σαββίδα

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, με την με αριθ.διακήρυξή του ο αναθέτων φορέας προκήρυξε ανοικτό, δημόσιο, ηλεκτρονικό διαγωνισμό, με αρ. ΕΣΗΔΗΣ, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από

Αριθμός απόφασης: 143 / 2019

οικονομική άποψη προσφορά με βάση την τιμή, με αντικείμενο την «.....», προϋπολογισμού εκατόν τριάντα πέντε χιλιάδων ευρώ (135.000,00€), πλέον ΦΠΑ, για δύο (2) έτη, με δικαίωμα προαίρεσης ενός (1) επιπλέον έτους, και συνολικό προϋπολογισμό, συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης, διακοσίων δύο χιλιάδων, πεντακοσίων ευρώ (202.500,00€), πλέον ΦΠΑ. Στα πλαίσια του διαγωνισμού αυτού, κατά την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικών προσφορών των δύο (2) μόνο συμμετεχόντων, η επιτροπή του διαγωνισμού διαπίστωσε ότι εντός του φακέλου με τα έντυπα δικαιολογητικά του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα υπήρχαν δύο (2) διαφάνειες, καθεμιά από τις οποίες περιελάμβανε σε κοινή θέα την τεχνική και την οικονομική προσφορά αντίστοιχα, χωρίς να ληφθεί κανένα μέτρο περί διατήρησης της μυστικότητας της οικονομικής προσφοράς και με το με αριθμό 1 πρακτικό της εισηγήθηκε τον αποκλεισμό του από τη συνέχεια του διαγωνισμού, με την εξής αιτιολογία: Γιατί με την ενέργεια του αυτή παραβιάζεται: α) Η αρχή της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων (άρθ. 253 του Ν.4412/16), καθώς το άνοιγμα των οικονομικών προσφορών πρέπει να έπεται της αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών, β) Η αρχή της τυπικότητας, καθώς η τήρηση των διαδοχικών σταδίων αποσφράγισης και αξιολόγησης των προσφορών συνιστά ουσιώδεις όρους και τύπους της διαδικασίας και γ) Η αρχή της μυστικότητας των οικονομικών προσφορών, δεδομένου ότι η υποβληθείσα σε έντυπη μορφή οικονομική προσφορά βρισκόταν σε κοινή θέα (εντός διαφάνειας), προ του σταδίου της ηλεκτρονικής της αποσφράγισης. Μετά την αποσφράγιση της οικονομικής προσφοράς του εναπομείναντος οικονομικού φορέα και την αξιολόγησή της, η επιτροπή του διαγωνισμού με το με αριθμό 2 πρακτικό της εισηγήθηκε αυτή να γίνει δεκτή και ο φορέας αυτός να ανακηρυχθεί προσωρινός ανάδοχος. Κατόπιν, το Διοικητικό Συμβούλιο του αναθέτοντος φορέα με την με αριθμό 536/2018 Απόφασή του της 29^{ης}/22-11-2018 Συνεδρίασής του ενέκρινε τα πρακτικά της επιτροπής του διαγωνισμού και αποφάσισε τον αποκλεισμό του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα για τους λόγους για τους οποίους η επιτροπή του διαγωνισμού είχε εισηγηθεί τον

Αριθμός απόφασης: 143 / 2019

αποκλεισμό του, όπως αυτοί είχαν αποτυπωθεί στο με αριθμό 1 Πρακτικό της και την ανάδειξη ως προσωρινού αναδόχου της υπό δημοπράτηση προμήθειας της εταιρείας, με τιμή α) 39.600,00€, πλέον ΦΠΑ για την, β) 49.500,00€, πλέον ΦΠΑ για την..... και γ) 42.900,00€, πλέον ΦΠΑ για την 3.300.000 λογαριασμών και με συνολική τιμή εκατόν τριάντα δύο χιλιάδων ευρώ (132.000,00 €), πλέον ΦΠΑ για δύο (2) έτη, όπως η επιτροπή του διαγωνισμού είχε εισηγηθεί στο με αριθμό 2 πρακτικό της.

2. Επειδή, για την άσκηση της υπό εξέταση Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 5 παρ. 1 του π.δ. 39/2017 και το άρθρο 363 παρ. 1 του ν. 4412/2016, {ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό, εκδοθέν για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)}, ποσού 1.012,50€, το οποίο υπερβαίνει το προβλεπόμενο ποσοστό 0,5% επί της προϋπολογισθείσας άνευ ΦΠΑ δαπάνης του διαγωνισμού, στο πλαίσιο του οποίου ασκείται η προσφυγή (135.000,00€), κατά το ποσό των 337,50€ (1.012,50-675), το οποίο ως επιπλέον του νομίμου καταβλήθηκε αχρεωστήτως.

3. Επειδή, ο διαγωνισμός, ως εκ της προϋπολογισθείσας δαπάνης της υπό δημοπράτηση σύμβασης, του αντικείμενου αυτής (προμήθεια – υπηρεσίες, με κύριο αντικείμενο την προμήθεια), της ημερομηνίας δημοσίευσης της προκήρυξης της σύμβασης στο ΚΗΜΔΗΣ (05-09-2018) και του τομέα δραστηριότητας (...) του φορέα που διενεργεί το διαγωνισμό, δεν εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της οδηγίας 2014/25/ΕΕ, εμπίπτει όμως στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016 (Φ.Ε.Κ. Α΄147/8-8-2016) και συγκεκριμένα του Βιβλίου ΙΙ αυτού. Συνακόλουθα, η κρινομένη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου ΙV του ίδιου νόμου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περ. γ΄ της παρ. 7 του άρθρου 379 του νόμου τούτου, όπως η παράγραφος αυτή αντικαταστάθηκε εντέλει από την παρ. 4 του άρθρου 43 του ν. 4487/2017

Αριθμός απόφασης: 143 / 2019

(Φ.Ε.Κ. Α'116/9-8-2017), η δε Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκείται η προδικαστική προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

4. Επειδή, κατά τα λοιπά, η υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή έχει ασκηθεί τύποις παραδεκτώς και εμπροθέσμως, επομένως, πρέπει να εξεταστεί κατ' ουσίαν.

5. Επειδή, με την υπό εξέταση προσφυγή του, με έννομο συμφέρον ο προσφεύγων επιδιώκει την ακύρωση της απόφασης του διοικητικού συμβουλίου του αναθέτοντος φορέα που τον απέκλεισε από τον διαγωνισμό, ισχυριζόμενος ότι: η προσβαλλόμενη απόφαση είναι 1) αόριστη, γιατί δεν επικαλείται ποιες θεμελιώδεις αρχές του δικαίου των Δημοσίων Συμβάσεων παρέβη ο προσφεύγων και με ποιο τρόπο εν τέλει είναι αυτές συνυφασμένες με το αποτέλεσμα της ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών και 2) μη νόμιμη, γιατί πλημμελώς εφάρμοσε τους όρους της διακήρυξης και, συγκεκριμένα, το άρθρο 11 περί της δομής των προσφορών, το άρθρο 20 περί της αξιολόγησης των ηλεκτρονικά υποβληθέντων δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικών προσφορών και το άρθρο 10 περί λόγων αποκλεισμού, 3) γιατί η προσφορά του προσφεύγοντος πληρούσε όλα τα κριτήρια επιλογής και η τιμή του ήταν χαμηλότερη από αυτήν του οικονομικού φορέα που αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος και 4) γιατί δεν κλήθηκε για διευκρινίσεις σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016. Τέλος, βάλλει κατά της προσβαλλόμενης απόφασης, γιατί δεν ματαίωσε το διαγωνισμό, μολονότι, μετά τον αποκλεισμό του, ανοίχτηκε και αξιολογήθηκε μία και μόνη προσφορά, του έτερου συμμετέχοντος οικονομικού φορέα.

6. Επειδή, ο αναθέτων φορέας, με τις απόψεις του, ως περιέχονται στο από 24-12-2018 με αρ. πρωτ. 38359 έγγραφο απόψεων της Διευθύντριας Οικονομικών του, με τις οποίες παραθέτει και συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης απόφασής του, κατ' άρθρο 365 παρ. 1 εδ. τελ. του ν. 4412/2016, ισχυρίζεται ότι η αιτιολογία με την οποία αποκλείστηκε ο προσφεύγων είναι νόμιμη, πλήρης και εξαντλητική, αφού αυτός υπέβαλε απαράδεκτη προσφορά, κατά παράβαση της αρχής της μυστικότητας της

Αριθμός απόφασης: 143 / 2019

οικονομικής προσφοράς και σε χρόνο που η αποκάλυψή της δεν προβλεπόταν από το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού. Περαιτέρω, σημειώνει ότι το συγκεκριμένο πραγματικό γεγονός, της συμπερίληψης, δηλαδή, εντός του φακέλου με τα έντυπα δικαιολογητικά της οικονομικής προσφοράς σε κοινή θέα (εντός διαφάνειας), δεν αμφισβητεί ο προσφεύγων στην προδικαστική προσφυγή του. Ο αναθέτων φορέας, εξάλλου, ισχυρίζεται ότι η απόρριψη της προσφοράς του προσφεύγοντος δεν χώρησε λόγω πλημμέλειας στον (ηλεκτρονικό) φάκελο (με τα δικαιολογητικά συμμετοχής και την τεχνική προσφορά), αλλά επειδή στο φάκελο με τα έντυπα δικαιολογητικά που απέστειλε αποκάλυψε την οικονομική του προσφορά, κατά παράβαση των διακριτών σταδίων αποσφράγισης και αξιολόγησης των προσφορών, η τήρηση των οποίων συνιστά ουσιώδη όρο της Διακήρυξης και ουσιώδη τύπο της διαδικασίας. Άλλωστε, δεδομένου ότι η υποβληθείσα σε έντυπη μορφή οικονομική προσφορά του βρισκόταν με δική του πρωτοβουλία σε κοινή θέα (εντός διαφανούς φακέλου) συνιστά παραβίαση της διέπουσας τον επίμαχο Διαγωνισμό αρχής της μυστικότητας των οικονομικών προσφορών. Ισχυρίζεται, επιπλέον, ότι η ηλεκτρονική αποσφράγιση του (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» περιλαμβάνει την αξιολόγηση των έντυπων δικαιολογητικών που υποχρεωτικά αποστέλλονται στον αναθέτοντα φορέα κατά το άρθρο 11 της διακήρυξης, ενώ ο προσφεύγων δεν συμπεριέλαβε, απλώς, δικαιολογητικό που δεν προβλεπόταν στο άρθρο 11 της Διακήρυξης(ή σε άλλη συναφή διάταξη αυτής), μεταξύ των εντύπων που απέστειλε (όπως θα συνέβαινε, π.χ., αν είχε αποστείλει την τεχνική του προσφορά) αλλά την οικονομική του προσφορά σε κοινή θέα με συνέπεια τούτη να αποκαλυφθεί σε προγενέστερο στάδιο του διαγωνισμού. Για τον λόγο αυτό αποκλείστηκε από τη συνέχεια του διαγωνισμού και όχι γιατί συνέτρεχε λόγος αποκλεισμού στο πρόσωπό του, ούτε γιατί υπέβαλε δικαιολογητικό για το οποίο προ του αποκλεισμού του ο αναθέτων φορέας όφειλε να ζητήσει διευκρινίσεις, κατά τις διατάξεις του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 και το άρθρο 14 της διακήρυξης. Ο αναθέτων φορέας, τέλος, αντικρούει ως άνευ εννόμου συμφέροντος προβαλλόμενο και

Αριθμός απόφασης: 143 / 2019

αβάσιμο τον περί ματαίωσης του διαγωνισμού λόγο της υπό εξέτασης προσφυγής.

7. Επειδή, το άρθρο 315 του ν. 4412/2016 με τίτλο «Ειδικοί κανόνες διεξαγωγής διαδικασίας» που έχει εφαρμογή στον επίμαχο διαγωνισμό προβλέπει ότι: «Η διεξαγωγή της διαδικασίας σύναψης σύμβασης (διαδικασία υποβολής, αποσφράγισης, αξιολόγησης προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής, επιλογής συμμετεχόντων, υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης και σύμβασης, καθορισμού προθεσμιών ολοκλήρωσης του συνόλου ή των επιμέρους διαδικασιών) πραγματοποιείται κατά τα οριζόμενα στις διατάξεις των άρθρων 92 έως 100, 103 και 104, αναλόγως εφαρμοζόμενα.»

8. Επειδή, περαιτέρω, το άρθρο 100 του ίδιου ως άνω νόμου με τίτλο «Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών» προβλέπει ότι: «1... 2. Τα επιμέρους στάδια στην ανοικτή διαδικασία ή στο δεύτερο στάδιο της κλειστής διαδικασίας, όταν οι εν λόγω διαδικασίες δεν διενεργούνται με ηλεκτρονικό τρόπο, έχουν ως εξής: α) Αποσφραγίζεται ο κυρίως φάκελος προσφοράς, ο φάκελος των δικαιολογητικών συμμετοχής στην ανοικτή διαδικασία, καθώς και ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς, εφόσον προβλέπεται η υποβολή της στα έγγραφα της σύμβασης, μονογράφονται δε και σφραγίζονται από το αρμόδιο όργανο όλα τα δικαιολογητικά που υποβάλλονται κατά το στάδιο αυτό και η τεχνική προσφορά, ανά φύλλο. Το αρμόδιο όργανο καταχωρεί όσους υπέβαλαν προσφορές, καθώς και τα υποβληθέντα αυτών δικαιολογητικά και τα αποτελέσματα του ελέγχου αυτών σε πρακτικό, το οποίο υπογράφεται από τα μέλη του οργάνου. Οι φάκελοι των οικονομικών προσφορών δεν αποσφραγίζονται, αλλά μονογράφονται και σφραγίζονται από το παραπάνω όργανο και τοποθετούνται σε ένα νέο φάκελο ο οποίος επίσης σφραγίζεται και υπογράφεται από το ίδιο όργανο και φυλάσσεται, προκειμένου να αποσφραγισθεί την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή την πρόσκληση. β) Στη συνέχεια το αρμόδιο όργανο προβαίνει

Αριθμός απόφασης: 143 / 2019

στην αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς, σύμφωνα με τους όρους των εγγράφων της σύμβασης και συντάσσει πρακτικό για την απόρριψη των τεχνικών προσφορών που δεν γίνονται αποδεκτές και την αποδοχή ή/και βαθμολόγηση των τεχνικών προσφορών με βάση το κριτήριο ανάθεσης των εγγράφων της σύμβασης. γ) Οι κατά τα ανωτέρω σφραγισμένοι φάκελοι με τα οικονομικά στοιχεία των προσφορών, μετά την ολοκλήρωση της αξιολόγησης των λοιπών στοιχείων των προσφορών, αποσφραγίζονται κατά την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή την ειδική πρόσκληση και ακολουθεί σχετική ανακοίνωση τιμών. Για όσες προσφορές δεν κρίθηκαν αποδεκτές κατά τα προηγούμενα ως άνω στάδια α΄ και β΄ οι φάκελοι της οικονομικής προσφοράς δεν αποσφραγίζονται, αλλά επιστρέφονται. ... 4. Τα παραπάνω οριζόμενα στις παραγράφους 1 και 2 προσαρμόζονται για τις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων που διενεργούνται με ηλεκτρονικό τρόπο, σύμφωνα με τα άρθρα 22 και 36, με την απόφαση της παρ. 4 του άρθρου 36.».

9. Επειδή, τέλος, το Άρθρο 36 του ν. 4412/2016 με τίτλο «Υποχρέωση χρήσης – Λειτουργία ΕΣΗΔΗΣ», προβλέπει ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές υποχρεούνται να χρησιμοποιούν το Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. σε όλα τα στάδια της διαδικασίας σύναψης δημοσίων συμβάσεων του παρόντος νόμου, με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, χωρίς να συμπεριλαμβάνεται ο ΦΠΑ ... 4. Με κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού, Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων, καθώς και του κατά περίπτωση αρμόδιου Υπουργού, ρυθμίζονται τα τεχνικά ζητήματα που αφορούν τη διαλειτουργική σύνδεση του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. με την Εθνική Βάση Δεδομένων Δημοσίων Συμβάσεων της Αρχής και τα πληροφοριακά συστήματα των αναθετουσών αρχών, και των πάσης φύσεως φορέων του δημόσιου τομέα, όπως το Γενικό Εμπορικό Μητρώο, το Μητρώο Δεσμεύσεων του Γενικού Λογιστηρίου του Κράτους, τα σχετικά Μητρώα του Υπουργείου Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων (ΜΕΚ, ΜΕΕΠ, κ.λπ.), του Προγράμματος ΔΙΑΥΓΕΙΑ του ν. 3862/2010 (Α΄ 112), όπως εκάστοτε ισχύει, το Ολοκληρωμένο Πληροφοριακό Σύστημα παρακολούθησης

Αριθμός απόφασης: 143 / 2019

συγχρηματοδοτούμενων έργων, και με κάθε άλλο πληροφοριακό σύστημα που κρίνεται απαραίτητο για την παρακολούθηση των δημοσίων συμβάσεων για ελεγκτικούς, δημοσιονομικούς, στατιστικούς και λοιπούς σκοπούς των φορολογικών ασφαλιστικών, δικαστικών και εισαγγελικών αρχών, καθώς, και με τα πληροφοριακά συστήματα της Ένωσης και άλλων κρατών-μελών. 5. Με απόφαση του Υπουργού Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού ρυθμίζονται, για τις συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, τα τεχνικά ζητήματα που αφορούν: α) τη λειτουργία της ηλεκτρονικής πύλης ΕΣΗΔΗΣ, τη δομή και το περιεχόμενό της, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 3979/ 2011 και του ΠΗΔ, τη διαβάθμιση των χρηστών, τον τρόπο πρόσβασης και μελέτης των εγγράφων των διαγωνισμών και τη δημιουργία και χορήγηση αντιγράφων με χρήση ΤΠΕ, τα αντίστοιχα αναγνωριστικά και διαπιστευτήρια και τα ειδικότερα θέματα και μεθόδους εγγραφής, αυθεντικοποίησης, την πολιτική ασφάλειας του δικτυακού τόπου και την εφαρμογή της κείμενης νομοθεσίας για την προστασία προσωπικών δεδομένων των χρηστών του ΕΣΗΔΗΣ, β) τον προσδιορισμό του περιεχομένου, των κανόνων και λεπτομερειών χρήσης των επιμέρους εργαλείων του ΕΣΗΔΗΣ, όπως της διαδικτυακής διαχείρισης αιτημάτων και πληροφοριών, της χρήσης προτύπων και υποδειγμάτων, της ηλεκτρονικής κοινοποίησης, της διαδικασίας ηλεκτρονικής σύναψης των δημόσιων συμβάσεων, των ηλεκτρονικών καταλόγων, των ηλεκτρονικών πλειστηριασμών, των δυναμικών συστημάτων αγορών, των ηλεκτρονικών παραγγελιών, της ηλεκτρονικής τιμολόγησης, των ηλεκτρονικών πληρωμών, γ) τους όρους και τις προϋποθέσεις για την υποβολή, τη γνωστοποίηση, τη διακίνηση εγγράφων μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, τον τύπο και το περιεχόμενό τους, τον προσδιορισμό του χρόνου αποστολής ή παραλαβής και τον υπολογισμό των προθεσμιών, τεκμήρια γνωστοποίησης και απόκτησης πρόσβασης από τον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα, καθώς και τον τρόπο και την απόδειξη πρόσβασης σε έγγραφα μέσω του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. και χορήγησης αντιγράφων ...».

10. Επειδή, σε εκτέλεση των παραπάνω διατάξεων εκδόθηκε η με αριθμό 56902/215/2017 υπουργική απόφαση (Β`1924), το άρθρο 15 της

Αριθμός απόφασης: 143 / 2019

οποίας με τίτλο «Υποβολή Προσφορών- Αιτήσεων Συμμετοχής» προβλέπει ότι: «...1.2 Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν την προσφορά τους σε ηλεκτρονικό φάκελο μέσα στη προθεσμία που ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. Τα περιεχόμενα του ανωτέρω φακέλου ορίζονται ως εξής: (α) ένας (υπο)φάκελος με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα. (β) ένας (υπο)φάκελος με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα ... Ο χρήστης- οικονομικός φορέας υποβάλλει τους ανωτέρω (υπο)φακέλους μέσω του Συστήματος, όπως περιγράφεται παρακάτω: 1.2.1 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά που περιλαμβάνονται στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου Portable Document Format (PDF) και εφόσον έχουν συνταχθεί/ παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 8, χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου της υπογραφής. 1.2.1.1 Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή/ αναθέτοντα φορέα, 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). ... 1.2.2. Ο οικονομικός φορέας συντάσσει την τεχνική και οικονομική του προσφορά συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του Συστήματος και επισυνάπτοντας στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένων Ηλεκτρονικής Προσφοράς» και στον κατά περίπτωση (υπο)φάκελο όλα τα στοιχεία της

Αριθμός απόφασης: 143 / 2019

προσφοράς του σε μορφή αρχείου Portable Document Format(PDF). Στην συνέχεια, ο οικονομικός φορέας παράγει από το Σύστημα τα ηλεκτρονικά αρχεία (εκτυπώσεις της Τεχνικής Προσφοράς Προμηθευτή και της Οικονομικής Προσφοράς Προμηθευτή σε μορφή αρχείου Portable Document Format (PDF)), τα οποία υπογράφονται με εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 8 και επισυνάπτονται στους αντίστοιχους (υπο)φακέλους της προσφοράς από τον οικονομικό φορέα. Κατά την συστημική υποβολή της προσφοράς το Σύστημα πραγματοποιεί αυτοματοποιημένους ελέγχους επιβεβαίωσης της ηλεκτρονικής προσφοράς σε σχέση με τα παραχθέντα ηλεκτρονικά αρχεία (Τεχνική και Οικονομική Προσφορά) και εφόσον οι έλεγχοι αυτοί αποβούν επιτυχείς η προσφορά υποβάλλεται στο Σύστημα. Διαφορετικά, η προσφορά δεν υποβάλλεται και το Σύστημα ενημερώνει τον οικονομικό φορέα με σχετικό μήνυμα σφάλματος στη διεπαφή του χρήστη του οικονομικού φορέα, προκειμένου ο τελευταίος να προβεί στις σχετικές ενέργειες διόρθωσης. ...».

11. Επειδή, εν προκειμένω, σχετικώς με τον τρόπο υποβολής της προσφοράς, σε πλήρη ταύτιση με τις πιο πάνω διατάξεις, στην διακήρυξη του επίμαχου διαγωνισμού, που συνιστά το κανονιστικό του πλαίσιο, προβλέπεται, στο άρθρο 11, με τίτλο Δομή προσφορών – Γενικοί κανόνες, ότι: «Ο ηλεκτρονικός φάκελος προσφοράς αποτελείται από: α) τον (υπο)φάκελο* με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» και β) τον (υπο)φάκελο* με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά. (υπο)φάκελος* = κατηγορία επισυναπτόμενων αρχείων στο σύστημα ... Ο χρήστης – οικονομικός φορέας υποβάλλει τους ανωτέρω (υπο)φακέλους μέσω του Συστήματος όπως περιγράφεται παρακάτω: Τα στοιχεία και δικαιολογητικά που περιλαμβάνονται στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» υποβάλλονται ηλεκτρονικά σε μορφή... αρχείου pdf και εφόσον έχουν συνταχθεί /παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν ψηφιακή υπογραφή και δεν απαιτείται θεώρηση του γνησίου της υπογραφής. Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως

Αριθμός απόφασης: 143 / 2019

άνω στοιχείων και δικαιολογητικών προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή/αναθέτοντα φορέα, 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 στοιχεία και δικαιολογητικά προβλέπεται από το ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται σε αντίγραφα των πρωτοτύπων. ...» και στο άρθρο 16 με τίτλο Περιεχόμενο φακέλου Οικονομικής προσφοράς, ότι «Στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» υποβάλλεται ηλεκτρονικά η οικονομική προσφορά του προσφέροντος. Οι τιμές προσφοράς θα δίνονται α) ανά προεκτυπωμένο λογαριασμό, β) ανά φάκελο και γ) ανά μονάδα διπλώματος και εμφακέλωσης λογαριασμών καθώς και για το σύνολο όλων των παραπάνω, όπως περιγράφονται στο άρθρο «Αντικείμενο του Διαγωνισμού» της Διακήρυξης και στα σχετικά άρθρα των Ειδικών Όρων - Τεχνικών Προδιαγραφών. ...». Από τα ανωτέρω άρθρα της διακήρυξης, σε συνάφεια με τις ισχύουσες διατάξεις του νόμου και των εκτελεστικών αυτού αποφάσεων, συνάγεται ότι η οικονομική προσφορά υποβάλλεται μόνον ηλεκτρονικά, ενώ δεν περιλαμβάνεται στα έγγραφα και δικαιολογητικά που υποβάλλονται και σε έντυπη μορφή εντός τριών ημερών από την υποβολή του ηλεκτρονικού (υπο)φακέλου με τα δικαιολογητικά συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς. Συνακόλουθα, εκ περισσού ο προσφεύγων υπέβαλε την οικονομική του προσφορά και σε έντυπη μορφή, μαζί με τα έντυπα δικαιολογητικά που όφειλε εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή της προσφοράς να προσκομίσει. Περαιτέρω, δε, αλυσιτελώς, προβάλλει τον ισχυρισμό ότι δεν απαιτείτο να την υποβάλει σε διακριτό φάκελο, διότι εφόσον προβλεπόταν μόνον η ηλεκτρονική υποβολή

Αριθμός απόφασης: 143 / 2019

της οικονομικής προσφοράς, δεν μπορεί η διακήρυξη να προβλέπει και την έντυπη υποβολή της, σε διακριτό μάλιστα φάκελο.

12. Επειδή, περαιτέρω, το άρθρο 20 της διακήρυξης με τίτλο «Ηλεκτρονική αποσφράγιση – αξιολόγηση προσφορών» προβλέπει ότι: «Η ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών γίνεται τουλάχιστον τέσσερις (4) εργάσιμες ημέρες μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, δηλαδή 5/10/2018, ημέρα Παρασκευή και ώρα 9.00, μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο σύστημα οργάνων του Αναθέτοντος Φορέα, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κείμενων διατάξεων για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων και διαδικασιών. Κατά την προαναφερόμενη ημερομηνία και ώρα γίνεται αποσφράγιση του ηλεκτρονικού (υπό)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά». Ο ηλεκτρονικός (υπο)φάκελος των οικονομικών προσφορών όλων των συμμετεχόντων αποσφραγίζεται ηλεκτρονικά, σε ημερομηνία και ώρα που θα γνωστοποιηθεί στους συμμετέχοντες με ειδική πρόσκληση, μετά την αξιολόγηση των λοιπών στοιχείων αυτών (Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά). Αμέσως μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση του (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό έχουν ηλεκτρονική πρόσβαση στο περιεχόμενο των προσφορών που αποσφραγίσθηκαν. Ομοίως, μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση του (υπο)φακέλου «Οικονομική Προσφορά», οι προσφέροντες, έχουν ηλεκτρονική πρόσβαση στο περιεχόμενο των οικονομικών προσφορών, προκειμένου να λάβουν γνώση των τιμών που προσφέρθηκαν. Μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών, ο αναθέτων φορέας προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών. Συγκεκριμένα, μέσα από το σύστημα η αρμόδια Επιτροπή αξιολόγησης του διαγωνισμού: - ελέγχει και αξιολογεί τα δικαιολογητικά των φακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» των συμμετεχόντων στο διαγωνισμό, παραλαμβάνει, μονογράφει και ελέγχει το φυσικό αρχείο. - συντάσσει και υπογράφει πρακτικό/ά ελέγχου και αξιολόγησης των φακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά», σε τρία αντίτυπα, όπου τεκμηριώνει την αποδοχή ή την

Αριθμός απόφασης: 143 / 2019

απόρριψη των προσφορών. - συντάσσει και υπογράφει πρακτικό ανάδειξης προσωρινού αναδόχου, μετά την αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών, μόνο των συμμετεχόντων των οποίων τις τεχνικές προσφορές και τα δικαιολογητικά συμμετοχής έκρινε πλήρη και σύμφωνα με τους όρους και τις απαιτήσεις της παρούσας». Κατά την έννοια των όρων αυτών, συνάγεται ότι στον διαγωνισμό, η αξιολόγηση των υποβαλλόμενων προσφορών, λαμβάνει χώρα σε δύο διακριτά στάδια, στο πρώτο από τα οποία ενεργείται ηλεκτρονική αποσφράγιση του φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» και εξετάζεται η πληρότητα και νομιμότητα των δικαιολογητικών συμμετοχής και της τεχνικής προσφοράς των διαγωνιζομένων, και στο δεύτερο στάδιο ενεργείται η ηλεκτρονική αποσφράγιση των «Οικονομικών Προσφορών» των διαγωνιζομένων, οι οποίοι δεν αποκλείστηκαν κατά το πρώτο στάδιο της διαδικασίας. Επιπλέον, συνάγεται ότι κατά το πρώτο στάδιο της αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς, διενεργείται έλεγχος και αξιολόγηση τόσο του ηλεκτρονικά υποβληθέντος σχετικού φακέλου όσο και το άνοιγμα και ο έλεγχος του φυσικού φακέλου. Συνακόλουθα, αβάσιμα ισχυρίζεται ο προσφεύγων ότι μη νόμιμα ελέγχθηκε ο φάκελος με τα έντυπα δικαιολογητικά κατά το στάδιο ελέγχου και αξιολόγησης δικαιολογητικών - τεχνικής προσφοράς και ότι η διακήρυξη προέβλεπε την ολοκλήρωση του σταδίου αυτού με την ηλεκτρονική μόνον αποσφράγιση των ηλεκτρονικά υποβληθέντων στοιχείων και δικαιολογητικών.

13. Επειδή, τέλος, κατά πάγια νομολογία, η αποκάλυψη οικονομικών στοιχείων εκ μέρους διαγωνιζομένου πριν από την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών και κατά το χρόνο που διαρκεί ακόμα το στάδιο αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών επιφέρει τον αποκλεισμό αυτού από την περαιτέρω διαδικασία του διαγωνισμού, ανεξαρτήτως του κατά πόσον τα στοιχεία αυτά πράγματι ανταποκρίνονται, κατά το περιεχόμενό τους, στα περιλαμβανόμενα στο φάκελο της οικονομικής προσφοράς στοιχεία (ΣΤΕ 2283/06, 1452/2000, 2478/1997, Ε.Α. 326/08, 599/07, 1234/07, 1265/06, 44/05, ΔΕφΑθ 50/2013), συνακόλουθα, αν διαγωνιζόμενος, εντός του φυσικού

Αριθμός απόφασης: 143 / 2019

φακέλου με τα δικαιολογητικά συμμετοχής – έγγραφα τεχνικής προσφοράς του, συμπεριλάβει και εγγράφως την οικονομική του προσφορά, τότε νομίμως αποκλείεται από τη διαγωνιστική διαδικασία. Τούτο, δε διότι με την αποκάλυψη της οικονομικής του προσφοράς κατά το στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και αξιολόγησης της τεχνικής του προσφοράς παραβιάζει τα διακριτά στάδια αποσφράγισης και αξιολόγησης των προσφορών, η τήρηση των οποίων συνιστά ουσιώδη όρο της διαδικασίας, προκειμένου να αποφευχθεί ο επηρεασμός της κρίσης του φορέα που διεξάγει τον διαγωνισμό κατά την αξιολόγηση των δικαιολογητικών και της τεχνικής του προσφοράς.

14. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, ο προσφεύγων δεν αρνείται ότι εντός του φακέλου με τα έντυπα δικαιολογητικά του υπήρχαν δύο (2) διαφάνειες, η μία από τις οποίες περιελάμβανε σε κοινή θέα την οικονομική του προσφορά, λαμβανομένων υπόψη όσων έγιναν δεκτά στις παραπάνω σκέψεις, νομίμως ο αναθέτων φορέας τον απέκλεισε από τη διαγωνιστική διαδικασία.

15. Επειδή, εξάλλου, αβάσιμα ισχυρίζεται ο προσφεύγων ότι η παράβαση στην οποία υπέπεσε δεν περιλαμβάνεται στους λόγους αποκλεισμού, επομένως αποκλείσθηκε, μη νόμιμα. Και τούτο, διότι διαγωνιζόμενος δεν αποκλείεται μόνον όταν συντρέχει στο πρόσωπό ένας από τους προβλεπόμενους λόγους αποκλεισμού, αλλά, ενόψει των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των όρων συμμετοχής που διέπουν τη διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων, αλλά και προκειμένου να είναι ευχερής η εξέταση και αξιολόγηση των προσφορών, αλλά και η σύγκριση αυτών μεταξύ τους (πρβλ. ΕΑΣΤΕ 79/2009, 1285/2008, 1229/ 2007), αποκλείεται επιπλέον και όταν η προσφορά του δεν υποβάλλεται, σύμφωνα με τις υποδείξεις της αναθέτουσας Αρχής (ΕΑΣΤΕ 816/2007, 26/2007), ακόμη και αν η διακήρυξη δεν το αναφέρει ρητά.

16. Επειδή, άλλωστε, απορριπτέος είναι και ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι, προ του αποκλεισμού του, ο αναθέτων φορέας όφειλε να

Αριθμός απόφασης: 143 / 2019

του ζητήσει διευκρινίσεις, σύμφωνα με το άρθρο 14 της διακήρυξης. Το εν λόγω άρθρο προβλέπει ότι: «Μετά την κατάθεση της προσφοράς και σε όλη τη διάρκεια της διαδικασίας αξιολόγησης, επί νομίμως υποβληθέντων δικαιολογητικών οι διαγωνιζόμενοι παρέχουν διευκρινίσεις ηλεκτρονικά και μόνο όταν η αναθέτουσα αρχή τους απευθύνει σχετικό αίτημα. Σχετικά εφαρμόζεται το άρθρο 102 Ν.4412/2016.». Κατά την έννοια του όρου αυτού, δεν επιβάλλεται στον αναθέτοντα φορέα να ζητεί διευκρίνιση από κάθε διαγωνιζόμενο του οποίου επίκειται ο αποκλεισμός. Ομοίως, και κατά την διοικητική νομολογία της ΑΕΠΠ, και οι διατάξεις του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, στις οποίες παραπέμπει το άρθρο 14 της επίμαχης διακήρυξης, δεν παρέχει δυνατότητα διευκρινίσεων και συμπληρώσεων, παρά μόνον επί νομίμως καταρχήν υποβληθέντων δικαιολογητικών και στοιχείων για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό και μόνο για ασάφεια και επουσιώδη σφάλματα, ιδίως όλως τυπικής φύσης, γραφικά, λεκτικά, φραστικά ή υπολογιστικά, περίπτωση που δεν συντρέχει εν προκειμένω. Και τούτο, διότι ο αποκλεισμός του προσφεύγοντος δεν οφείλεται σε πλημμέλεια δικαιολογητικού που προσκόμισε, ούτε σε τυπικής φύσεως, επουσιώδες σφάλμα, αλλά αφορά τη νομιμότητα του συνόλου της προσφοράς του. Συνακόλουθα, αλυσιτελώς προβάλλεται ο ισχυρισμός ότι αυτός έπρεπε να ανακηρυχθεί ανάδοχος, εφόσον η προσφορά του πληρούσε όλα τα κριτήρια επιλογής και η τιμή του ήταν χαμηλότερη από αυτήν του έτερου συμμετέχοντος οικονομικού φορέα.

17. Επειδή, τέλος, απαραδέκτως και άνευ εννόμου συμφέροντος ο προσφεύγων βάλλει κατά της παράλειψης ματαίωσης του διαγωνισμού και επαναπροκήρυξής του, επειδή δεν αναπτύχθηκε ανταγωνισμός και η εξέλιξη του διαγωνισμού είναι μη συμφέρουσα από οικονομική άποψη. Τούτο, δε διότι κατά τα παγίως κριθέντα (βλ. ΣΤΕ 1156/2010, ΣΤΕ Ε.Α. 64/2012, 695, 311/2009) διαγωνιζόμενος, ο οποίος νομίμως αποκλείεται από διαγωνισμό, καθίσταται, ως προς το διαγωνισμό αυτό, τρίτος. Περαιτέρω, δε, άνευ εννόμου συμφέροντος έχει κριθεί ότι προβάλλονται λόγοι που αποσκοπούν στην ματαίωση του διαγωνισμού (πρβλ. ΣΤΕ ΕΑ ασφ.μ. 733/2012 σκ. 5.1137/2010 σκ. 4, 977/2010 σκ. 8, 342/2009 σκ. 12,1087/2008 σκ. 5, 14/2006 σκ. 6),

Αριθμός απόφασης: 143 / 2019

δεδομένου ότι, όπως κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 2 παρ. 1 του ν. 3886/2010, έτσι και κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 346 του ν. 4412/2016, που προβλέπει ότι: «...Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση ...», η επιδιωκόμενη με την αίτηση ασφαλιστικών μέτρων προσωρινή δικαστική προστασία και για την ταυτότητα του νομικού λόγου και με την προδικαστική προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π αποβλέπει όχι στη ματαίωση του διαγωνισμού, αλλά στη διατήρηση της δυνατότητας του ενδιαφερομένου να συμμετάσχει στην διαγωνιστική διαδικασία, προκειμένου να επιτύχει την κατακύρωση του διαγωνισμού σε αυτόν (147/2016 Αναστ. ΣΤΕ, ΣΤΕ ΕΑ 151/2006, ΣΤΕ ΕΑ 534/2006, ΣΤΕ ΕΑ-Ασφ 960/2008). Σε κάθε περίπτωση, ο συγκεκριμένος λόγος της υπό εξέταση προσφυγής είναι και αβάσιμος. Και τούτο, γιατί το άρθρο 25 της διακήρυξης παραπέμπει στις διατάξεις του άρθρου 106 ν. 4412/2016, σχετικά με την ματαίωση της διαγωνιστικής διαδικασίας, η παρ. 2 περ. δ' του οποίου προβλέπει ότι: «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: (...) δ) αν η επιλεγείσα προσφορά κριθεί ως μη συμφέρουσα από οικονομική άποψη.», από τη γραμματική διατύπωση της οποίας δεν καθιερώνεται υποχρέωση, αλλά διακριτική ευχέρεια στην αναθέτουσα αρχή να ματαιώσει το διαγωνισμό, ακόμα και αν η μία προσφορά που γίνεται δεκτή ήθελε θεωρηθεί μη συμφέρουσα. Ούτε τέλος, προβλέπεται ορισμός ή χαρακτηριστικά της μη συμφέρουσας προσφοράς. Συνακόλουθα, ακόμη και στην προκειμένη περίπτωση κατά την οποία η προσφορά του μόνου αποδεκτού συμμετέχοντος είναι λιγότερο συμφέρουσα από αυτήν του προσφεύγοντος, ο αναθέτων φορέας δεν υποχρεούται, αλλά δύναται να ματαιώσει το διαγωνισμό, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 106 παρ. 2 περ. δ' ή του άρθρου 317 παρ. 2 περ. δ' στο πεδίο του οποίου εμπίπτει ο επίμαχος διαγωνισμός.

18. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί, σύμφωνα με το σκεπτικό.

Αριθμός απόφασης: 143 / 2019

19. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό), πρέπει να καταπέσει, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017, μέρος όμως αυτού εκ ποσού 337,50€ θα πρέπει να του επιστραφεί ως αχρεωστήτως καταβληθέν, σύμφωνα με όσα έγιναν δεκτά στη σκέψη 2 της παρούσας.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου, με εξαίρεση ποσό 337,50€, το οποίο ορίζει ότι του επιστρέφεται ως αχρεωστήτως καταβληθέν.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 17 Ιανουαρίου 2019 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο την 6^η Φεβρουαρίου 2019.

Η Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

Μαρία Κων. Μανδράκη

Αλέξανδρος Γρυπάρης