

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**2ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 14 Δεκεμβρίου 2017 με την εξής σύνθεση: Νικόλαο Σαββίδη Πρόεδρο, Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη – Εισηγήτρια και Γερασιμούλα – Μαρία Δρακονταειδή Μέλος.

Για να εξετάσει την από 13-11-2017 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) – Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)/251/15-11-2017 και Ειδικό Αριθμό Κατάθεσης (ΕΑΚ) II/38/15-11-2017 της προσφεύγουσας Ένωσης Εταιρειών με την επωνυμία «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά του Δήμος Σικυωνίων και κατά της με αριθμό 391/2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Σικυωνίων με την περίληψη: Έγκριση πρακτικού επιτροπής παραλαβής και αποσφράγισης προσφορών του ανοικτού διαγωνισμού με τίτλο: «Προμήθεια σωλήνων κλπ υλικών για τις ανάγκες άδρευσης της ΔΕ Σικυωνίων», κατά της προσφοράς της παρεμβαίνουσας εταιρείας «.....», και με σκοπό όπως συνεχιστεί η διαγωνιστική διαδικασία με μόνη την προσφορά της προσφεύγουσας, μέσα στα πλαίσια του ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού προμήθειας με τίτλο «Προμήθεια σωλήνων κλπ υλικών για τις ανάγκες άδρευσης της ΔΕ Σικυωνίων», με κριτήριο ανάθεσης της Σύμβασης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, με εκτιμώμενη αξία της σύμβασης στο ποσό των ευρώ 199.000,00, πλέον ΦΠΑ και με αριθμό συστήματος διακήρυξης στο ΕΣΗΔΗΣ 46207.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....», με ΓΑΚ: ΠΑΡ/63/24-11-2017 και ΕΑΚ: 251/24-11-2017, νομίμως εκπροσωπούμενης

Με την Προδικαστική Προσφυγή η αιτούσα επιδιώκει όπως: 1. ακυρωθεί η με αριθμό 391/2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Σικυωνίων με την περίληψη: Έγκριση πρακτικού επιτροπής παραλαβής και αποσφράγισης προσφορών του ανοικτού διαγωνισμού με τίτλο: «Προμήθεια σωλήνων κλπ υλικών για τις ανάγκες άδρευσης της ΔΕ Σικυωνίων», 2.

## Αριθμός απόφασης: 202/2017

ακυρωθεί η προσφορά της παρεμβαίνουσας εταιρείας «.....» και 3. συνεχιστεί η διαγωνιστική διαδικασία με μόνη την προσφορά της προσφεύγουσας, μέσα στα πλαίσια του ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού προμήθειας με τίτλο «Προμήθεια σωλήνων κλπ υλικών για τις ανάγκες άδρευσης της ΔΕ Σικυωνίων», με κριτήριο ανάθεσης της Σύμβασης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, με εκτιμώμενη αξία της σύμβασης στο ποσό των ευρώ 199.000,00, πλέον ΦΠΑ και με αριθμό συστήματος διακήρυξης στο ΕΣΗΔΗΣ 46207.

Με την Παρέμβαση της η παρεμβαίνουσα εταιρεία με την επωνυμία «.....» επιδιώκει όπως απορριφθεί η κρινόμενη προσφυγή της προσφεύγουσας εταιρείας και διατηρηθεί η ισχύς της με αριθμό 391/2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Σικυωνίων με την περίληψη: Έγκριση πρακτικού επιτροπής παραλαβής και αποσφράγισης προσφορών του ανοικτού διαγωνισμού με τίτλο: «Προμήθεια σωλήνων κλπ υλικών για τις ανάγκες άδρευσης της ΔΕ Σικυωνίων»,

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί e-παράβολο, σύμφωνα με τα άρθ. 363 του ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ποσού ευρώ εννιακοσίων ενενήντα πέντε (995,00€) με κωδικό 174228880958 0112 0031, που αντιστοιχεί στο 0,5% της προϋπολογιζόμενης κατά την πρόσκληση δαπάνης της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ, το οποίο έχει βεβαιωθεί για τον έλεγχο και την δέσμευση σύμφωνα με το με αριθ. Πρωτ. 759/13-11-2017 έγγραφο της αρμόδιας υπαλλήλου της ΑΕΠΠ.

2. Επειδή με την με αριθ. πρωτ. Διακήρυξης 15946/27-09-2017 προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός προμήθειας με τίτλο «Προμήθεια σωλήνων κλπ υλικών για τις ανάγκες άδρευσης της ΔΕ Σικυωνίων», με κριτήριο ανάθεσης της Σύμβασης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, με εκτιμώμενη αξία της σύμβασης στο ποσό των ευρώ 199.000,00, πλέον ΦΠΑ και με αριθμό συστήματος διακήρυξης στο ΕΣΗΔΗΣ 46207.

## Αριθμός απόφασης: 202/2017

3. Επειδή ο επίδικος διαγωνισμός από την νομική του φύση, το αντικείμενό του, την προϋπολογισθείσα αξία της σύμβασης, τον χρόνο εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης, εμπίπτει στις διατάξεις των άρθρων του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, και επειδή η κρινόμενη προσφυγή είναι εμπρόθεσμη δεδομένου ότι η πλησόμενη απόφαση γνωστοποιήθηκε με ανάρτηση στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού την 01-11-2017 και η κρινόμενη προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα την 13-11-2017, ήτοι με την συμπλήρωση της επόμενης εργάσιμης ημέρας.

4. Επειδή στον επίδικο διαγωνισμό υπέβαλαν προσφορά η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα και με την με αριθμό 391/2017 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Σικυωνίων εγκρίθηκε το από 26-10-2017 πρακτικό της επιτροπής παραλαβής και αποσφράγισης προσφορών του ανοικτού διαγωνισμού με τίτλο: «Προμήθεια σωλήνων κλπ υλικών για τις ανάγκες άδρευσης της ΔΕ Σικυωνίων», δυνάμει του οποίου έγιναν αποδεκτές οι προσφορές της προσφεύγουσας και της παρεμβαίνουσας.

5. Επειδή με την κρινόμενη προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητάει όπως απορριφθεί ως απαράδεκτη και μη νόμιμη η προσφορά της παρεμβαίνουσας, γιατί η προσκομισθείσα (από την παρεμβαίνουσα) εγγυητική επιστολή δεν είναι σύμφωνη με τους όρους της επίδικης Διακήρυξης και την νομοθεσία. Πιο αναλυτικά ισχυρίζεται ότι η περιλαμβανόμενη επί του σώματος της με αριθμό 8002036262 εγγυητικής επιστολής της τράπεζας «.....» ήτοι «με την οποία θα ζητάτε την πληρωμή συγκεκριμένου ποσού στο πλαίσιο αυτής. Στην περίπτωση αιτήματος ολικής κατάπτωσης...» δεν προβλέπονται ούτε στο άρθρο 72 του Ν. 4412/2016, ούτε στις παραγράφους 2.1.5 και 2.2.2 της επίδικης Διακήρυξης και μη νόμιμα θέτουν προϋποθέσεις σχετικά με την εγκυρότητα του ενδεχόμενου αιτήματος κατάπτωσης της εγγυητικής και για τους παραπάνω λόγους δεν θα έπρεπε να γίνει δεκτή από την Αναθέτουσα Αρχή.

6. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 72 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «Εγγυήσεις. 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 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. Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η εγγύηση συμμετοχής περιλαμβάνει και τον όρο ότι η εγγύηση καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση. Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς που καθορίζουν τα έγγραφα της σύμβασης. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τον προσφέροντα να παρατείνει, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής. Δεν απαιτείται εγγύηση συμμετοχής για τη συμμετοχή σε διαδικασίες σύναψης συμφωνιών- πλαίσιο, δυναμικού συστήματος αγοράς, σε συνοπτικό διαγωνισμό, σε διαδικασίες απευθείας ανάθεσης ή σε διαδικασία επιλογής από κατάλογο, εκτός αν άλλως ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. Η εγγύηση συμμετοχής καταπίπτει, αν ο προσφέρων αποσύρει την προσφορά του κατά τη διάρκεια ισχύος αυτής, παρέχει ψευδή στοιχεία ή πληροφορίες που αναφέρονται στα άρθρα 73 έως 78, δεν προσκομίσει εγκαίρως τα προβλεπόμενα στα έγγραφα της σύμβασης δικαιολογητικά ή δεν προσέλθει εγκαίρως για υπογραφή της σύμβασης. Ειδικά στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου, μελέτης και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, οι εγγυήσεις συμμετοχής καταπίπτουν υπέρ του κυρίου του έργου, μετά από γνώμη του αρμόδιου Τεχνικού Συμβουλίου. Η ένσταση του αναδόχου κατά της απόφασης δεν αναστέλλει την είσπραξη του ποσού της εγγυήσεως. Η εγγύηση συμμετοχής επιστρέφεται στον ανάδοχο με την προσκόμιση της εγγύησης καλής εκτέλεσης. Η εγγύηση συμμετοχής επιστρέφεται στους λοιπούς προσφέροντες μετά: αα) την άπρακτη πάροδο της προθεσμίας άσκησης προσφυγής ή την έκδοση απόφασης επί ασκηθείσας προσφυγής κατά της απόφασης κατακύρωσης και ββ) την άπρακτη πάροδο της προθεσμίας άσκησης ασφαλιστικών μέτρων ή την έκδοση απόφασης επ' αυτών, και γγ) την ολοκλήρωση του προσυμβατικού ελέγχου από το Ελεγκτικό Συνέδριο, σύμφωνα με το άρθρα 35 και 36 του Ν. 4129/2013 (Α' 52), εφόσον απαιτείται. Για τα προηγούμενα στάδια της κατακύρωσης η εγγύηση

συμμετοχής επιστρέφεται στους συμμετέχοντες στην περίπτωση απόρριψης της προσφοράς τους και εφόσον δεν έχει ασκηθεί ενδικοφανής προσφυγή ή ένδικο βοήθημα ή έχει εκπνεύσει άπρακτη η προθεσμία άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής ή ένδικων βοηθημάτων ή έχει λάβει χώρα παραίτηση από το δικαίωμα άσκησης αυτών ή αυτά έχουν απορριφθεί αμετακλήτως.... 3. Οι εγγυήσεις των παραγράφων 1 και 2 εκδίδονται από πιστωτικά ιδρύματα που λειτουργούν νόμιμα στα κράτη - μέλη της Ένωσης ή του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου ή στα κράτη-μέρη της ΣΔΣ και έχουν, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις, το δικαίωμα αυτό. Μπορούν, επίσης, να εκδίδονται από το Ε.Τ.Α.Α. - Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε. ή να παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με παρακατάθεση σε αυτό του αντίστοιχου χρηματικού ποσού. Αν συσταθεί παρακαταθήκη με γραμμάτιο παρακατάθεσης χρεογράφων στο Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων, τα τοκομερίδια ή μερίσματα που λήγουν κατά τη διάρκεια της εγγύησης επιστρέφονται μετά τη λήξη τους στον υπέρ ου η εγγύηση οικονομικό φορέα. 4. Οι εγγυήσεις του παρόντος άρθρου περιλαμβάνουν κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: α) την ημερομηνία έκδοσης, β) τον εκδότη, γ) την αναθέτουσα αρχή προς την οποία απευθύνονται (ή τον κύριο του έργου ή τον φορέα κατασκευής στις περιπτώσεις δημοσίων συμβάσεων έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών), δ) τον αριθμό της εγγύησης, ε) το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, στ) την πλήρη επωνυμία, τον Α.Φ.Μ. και τη διεύθυνση του οικονομικού φορέα υπέρ του οποίου εκδίδεται η εγγύηση, ζ) τους όρους ότι: αα) η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και της διζήσεως, και ββ) ότι σε περίπτωση κατάπτωσης αυτής, τα ποσό της κατάπτωσης υπόκειται στο εκάστοτε ισχύον τέλος χαρτοσήμου, η) τα στοιχεία της σχετικής διακήρυξης ή πρόσκλησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος και την «καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών», του διαγωνισμού, θ) την ημερομηνία λήξης ή τον χρόνο ισχύος της εγγύησης, ι) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται και ια) στην περίπτωση των εγγυήσεων καλής εκτέλεσης και προκαταβολής, τον αριθμό και τον τίτλο της σχετικής σύμβασης.»

7. Επειδή στις παραγράφους 2.1.5 και 2.2.2 της επίδικης Διακήρυξης ορίζονται τα εξής: «Εγγυήσεις: Οι εγγυητικές επιστολές των παραγράφων 2.2.2 και 4.1. εκδίδονται από πιστωτικά ιδρύματα που λειτουργούν νόμιμα στα κράτη - μέλη της Ένωσης ή του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου ή στα κράτη- μέρη της ΣΔΣ και έχουν, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις, το δικαίωμα αυτό. Μπορούν, επίσης, να εκδίδονται από το Τ.Μ.Ε.Δ.Ε. ή να παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με παρακατάθεση σε αυτό του αντίστοιχου χρηματικού ποσού. Αν συσταθεί παρακαταθήκη με γραμμάτιο παρακατάθεσης χρεογράφων στο Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων, τα τοκομερίδια ή μερίσματα που λήγουν κατά τη διάρκεια της εγγύησης επιστρέφονται μετά τη λήξη τους στον υπέρ ου η εγγύηση οικονομικό φορέα. Τα γραμμάτια σύστασης χρηματικής παρακαταθήκης του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων, για την παροχή εγγυήσεων συμμετοχής και καλής εκτέλεσης (εγγυοδοτική παρακαταθήκη) συστήνονται σύμφωνα με την ειδική νομοθεσία που διέπει αυτό και ειδικότερα βάσει του άρθρου 4 του π.δ της 30 Δεκεμβρίου 1926/3 Ιανουαρίου 1927 (“Περί συστάσεως και αποδόσεως παρακαταθηκών και καταθέσεων παρά τω Ταμείω Παρακαταθηκών και Δανείων”). Πρβλ. το με αρ. πρωτ. 2756/23-5-2017 έγγραφο της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (ΑΔΑ: 7ΝΣΡΟΞΤΒ-975). Οι εγγυητικές επιστολές εκδίδονται κατ’ επιλογή των οικονομικών φορέων από έναν ή περισσότερους εκδότες της παραπάνω παραγράφου. Οι εγγυήσεις αυτές περιλαμβάνουν κατ’ ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: α) την ημερομηνία έκδοσης, β) τον εκδότη, γ) την αναθέτουσα αρχή προς την οποία απευθύνονται, δ) τον αριθμό της εγγύησης, ε) το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, στ) την πλήρη επωνυμία, τον Α.Φ.Μ. και τη διεύθυνση του οικονομικού φορέα υπέρ του οποίου εκδίδεται η εγγύηση (στην περίπτωση ένωσης αναγράφονται όλα τα παραπάνω για κάθε μέλος της ένωσης), ζ) τους όρους ότι: αα) η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και της διζήσεως, και ββ) ότι σε περίπτωση κατάπτωσης αυτής, το ποσό της κατάπτωσης υπόκειται στο εκάστοτε ισχύον τέλος χαρτοσήμου, η) τα στοιχεία της σχετικής διακήρυξης και την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, θ) την ημερομηνία λήξης ή τον χρόνο ισχύος της εγγύησης, ι) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη

ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται και ια) στην περίπτωση των εγγυήσεων καλής εκτέλεσης και προκαταβολής, τον αριθμό και τον τίτλο της σχετικής σύμβασης. Η αναθέτουσα αρχή επικοινωνεί με τους εκδότες των εγγυητικών επιστολών προκειμένου να διαπιστώσει την εγκυρότητά τους» και «Εγγύηση συμμετοχής: 2.2.2.1. Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής, σε ποσοστό ένα τοις εκατό (1 %) της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, εκτός Φ.Π.Α., με ανάλογη στρογγυλοποίηση, ήτοι χίλια εννιακόσια ενενήντα ευρώ (1.990,00€).».

8. Επειδή η εγγυητική επιστολή διέπεται αφενός από τις γενικές διατάξεις που ρυθμίζουν τις συμβάσεις και αφετέρου από τις αναλογικά εφαρμοζόμενες, λόγω έλλειψης άλλων ειδικότερων διατάξεων, διατάξεις του ΑΚ, που ρυθμίζουν την εγγύηση (αρ. 847 επ. ΑΚ) και εφόσον οι διατάξεις για την εγγύηση συμβιβάζονται με την εν λόγω σχέση. Ειδικότερα, οι παρά των τραπεζών συνήθως εκδιδόμενες εγγυητικές επιστολές, αποτελούν ιδιαίτερο είδος και τύπο εγγυήσεως, δημιούργημα της συναλλακτικής πρακτικής (ΑΚ 361), που διέπεται από τις διατάξεις περί παραγγελίας του ΕμπΝ και τις διατάξεις περί εντολής (714 επ.) του ΑΚ (ΑΠ862/1996), κύριο χαρακτηριστικό της οποίας είναι ότι οι συναλλασσόμενοι αποβλέπουν στην άμεση καταβολή από την τράπεζα στον δανειστή του ποσού που καλύπτει η εγγυητική επιστολή, χωρίς ο τελευταίος να προσφύγει σε άλλον τρόπο δικαστικής ικανοποίησης της αξίωσής του και μάλιστα ανεξάρτητα από το κύρος ή την ελαττωματικότητα της σχέσης μεταξύ αφενός του υπέρ ου η επιστολή και του λήπτη και αφετέρου μεταξύ του εγγυητή και του υπέρ ου η επιστολή. Χαρακτηριστικό της εγγυητικής επιστολής είναι ότι με αυτήν οι συναλλασσόμενοι δεν αποβλέπουν στην απόκτηση προσθέτου φερεγγυότητας, αλλά στην άμεση καταβολή από την τράπεζα στο δανειστή του καλυπτομένου με αυτήν ποσού με απλή ειδοποίηση του δανειστού, χωρίς ο τελευταίος να προσφύγει στα δικαστήρια και στη χρονοβόρο συνήθως διαδικασία τους (βλ. ενδεικτικά ΑΠ 1273/2014, 1884/2013). Επιπλέον, η εγγυητική επιστολή αποτελεί έγγραφη υπόσχεση τράπεζας προς οφειλέτη πελάτη της ότι θα εκπληρώσει ορισμένη χρηματική οφειλή του πελάτη της προς τον δανειστή του, είτε στην περίπτωση που ο πελάτης δεν εκπληρώσει την

παροχή του (εγγυητική επιστολή υπό όρο), είτε στην περίπτωση που ο δανειστής δηλώσει ότι ο πελάτης της τράπεζας δεν εκπλήρωσε την παροχή του. Με τη σύμβαση αυτή η τράπεζα αναλαμβάνει την υποχρέωση έναντι του δανειστή να του καταβάλει οφειλή τρίτου, λόγω δε του ενδοτικού χαρακτήρα των περί εγγυήσεως διατάξεων δεν αποκλείεται να περιληφθεί στη σύμβαση ρήτρα κατά την οποία ο εγγυητής θα στερείται της δυνατότητας να ελέγχει το υπαρκτό και το νόμιμο του χρέους και να προβάλλει την ένσταση διζήσεως (βλ. σχετ. Εφαθ 7798/2006, ΑΠ 1433/1998, ΕΛΛΔ 1999, 633, ΑΠ 48/1996 ΕΛΛΔ 1996, 1332, ΑΠ 210/1993 ΝοΒ 1994, 399, ΑΠ 467/ 1992 ΕΛΛΔ 1993, 1075, ΑΠ 10/1992 ΝοΒ 1993, 70, ΑΠ 5593/1989 ΕΛΛΔ 1990, 1252).

9. Επειδή, εν προκειμένω, όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό τόπο του επίμαχου Διαγωνισμού, με συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 46207, στην προσφορά της παρεμβαίνουσας με αριθμό 77924/20-10-2017, με αύξοντα αριθμό συνημμένου εγγράφου 1, η προσκομισθείσα (από την παρεμβαίνουσα) υπό στοιχεία 8002036262 εγγυητική επιστολή της τράπεζας «.....» φέρει ένα προς ένα τα απαιτούμενα εκ της διακηρύξεως στοιχεία. Πέραν των ανωτέρω αναφέρει πως *«Το παραπάνω ποσό τηρούμε στη διάθεσή σας και θα σας το καταβάλλουμε ολικά ή μερικά, δίχως καμία αντίρρηση ή ένσταση και χωρίς να ερευνηθεί το βάσιμο ή μη της απαίτησης, εντός πέντε (5) ημερών από τη λήψη, με απόδειξη, της απλής έγγραφης ειδοποίησής σας, με την οποία θα ζητάτε την πληρωμή συγκεκριμένου ποσού στο πλαίσιο αυτής»*. Ακολούθως δε, μνημονεύει πως *«Στην περίπτωση αιτήματος ολικής κατάπτωσης θα πρέπει ταυτόχρονα με την πληρωμή του ποσού από την Τράπεζά μας να μας επιστραφεί το πρωτότυπο της παρούσας»*, η δε αναφορά των επιπλέον στοιχείων δε δημιουργεί κανένα πραγματικό ή νομικό κώλυμα ως προς τη δυνατότητα της Αναθέτουσας Αρχής να εισπράξει το ποσό της εγγυητικής επιστολής σε περίπτωση κατάπτωσης της σε βάρος της παρεμβαίνουσας, καθώς η εκδούσα τράπεζα έχει ήδη δεσμευτεί απέναντί της, παραιτούμενη από το δικαίωμα της διζήσεως και της ενστάσεως και η εγγυητική είχε συνταχθεί απόλυτα νομότυπα κατά τα λοιπά στοιχεία της. Εν όψει των ανωτέρων, ο ισχυρισμός αυτός της προσφεύγουσας προβάλλεται αορίστως, δεν στηρίζεται στο νόμο, ούτε στην επίδικη Διακήρυξη, ειδικά δε η επιπλέον αναφορά επί της



**Αριθμός απόφασης: 202/2017**

επίδικης εγγυητικής επιστολής δεν αντιτίθεται στις σχετικές διατάξεις της επίδικης Διακήρυξης και απορρίπτεται.

10. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, πρέπει να απορριφθεί η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή.

11. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το κατατεθέν παράβολο (άρθρο 363 του Ν. 4412/2016).

**Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου ποσού ευρώ εννιακοσίων ενενήντα πέντε (995,00€).

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη την 14-12-2017 και καταχωρήθηκε στο βιβλίο αποφάσεων της ΑΕΠΠ αυθημερόν.

**Ο Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Νικόλαος Σαββίδης**

**Ανθούλα Νικολαΐδου**