

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
3ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 20 Απριλίου 2022 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Πρόεδρος, Μαρία Βύρρα, Μέλος και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος και Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την από 13.3.2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 403/14.3.2022 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» εφεξής η «προσφεύγουσα», που εδρεύει στ.. ..., επί της οδού ... αριθμ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του Δήμου ..., ΟΤΑ α" βαθμού (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), που εδρεύει στ.. ..., επί της οδού ... αριθμ. ..., "όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή της, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της, κοινοποιηθείσας μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 3-3-2022, με αριθμ. 96/28.2.2022 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, καθ' ο μέρος δι' αυτής εγκρίθηκε το 1^ο Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού και αποφασίστηκε η απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Σωτηρία Σταματοπούλου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της προσφυγής κατατέθηκε, πληρώθηκε και δεσμεύθηκε το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (βλ. ηλεκτρονικό

παράβολο με κωδικό ..., Την από 11-3-2022 ηλεκτρονική απόδειξη πληρωμής της Τράπεζας Eurobank, καθώς και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»), ποσού 15.000,00 ευρώ, το οποίο υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη άνευ Φ.Π.Α. αξία της σύμβασης, ήτοι €3.653.225,81.

2. Επειδή δυνάμει της με αριθμ. πρωτ. ... Διακήρυξης, η Αναθέτουσα Αρχή προκήρυξε ανοικτό δημόσιο ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την επιλογή αναδόχου εκτέλεσης του έργου «ΑΝΑΣΤΗΛΩΣΗ- ΕΠΑΝΑΧΡΗΣΗ ΚΤΙΡΙΟΥ ...», εκτιμώμενης αξίας €3.653.225,81 μη

συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α., με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή). Το αντικείμενο του έργου, σύμφωνα με το άρθρ. 11.3 της Διακήρυξης, αφορά τη συντήρηση, ανασύλωση του μνημείου ... και την επαναλειτουργία του, με εμπορικές και πολιτιστικές χρήσεις. Το ... (εμβαδού 600m²) είναι η παλιά Τουρκική Αγορά που κτίστηκε το διάστημα 1484-1506 μ.Χ. Είναι ένα ορθογώνιο κτίσμα διαστάσεων 30,15x20,20 του οποίου η στέγαση περιλαμβάνει έξι θόλους που στηρίζονταν με διπλά τόξα σε δύο μεγάλους κτιστούς πεσσούς. Η βιοκλιματική μελέτη του κτιρίου περιλαμβάνει την επανακατασκευή των έξι θόλων με ελαφριά διαφανή κατασκευή με ανοίγματα για την κυκλοφορία του αέρα, την κατασκευή εσωτερικού φέροντα οργανισμού με μεταλλική κατασκευή και όλων των λοιπών οικοδομικών και ηλεκτρομηχανολογικών εργασιών που απαιτούνται. Η επανάχρηση του Μνημείου θα περιλαμβάνει εμπορικές, πολιτιστικές και ψυχαγωγικές λειτουργίες. Επίσης παράπλευρα του μνημείου θα κατασκευαστεί νέο κτίριο (φέροντα οργανισμού σιδηροπαγούς σκυροδέματος) βοηθητικών λειτουργιών.

3. Επειδή το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ. Η. Μ .Δ. Η. Σ.) στις 13-12-2021 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο προκείμενος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό ...

4. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρ. 18 της Διακήρυξης, ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίστηκε η 07-1-2022, ημέρα

Παρασκευή και ώρα 14:00 μμ., ενώ ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε η 13-1-2022 ημέρα Πέμπτη και ώρα 10:00 πμ. Στον εν λόγω διαγωνισμό μετείχαν, υποβάλλοντας προσφορά, είκοσι τρεις (23) οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων και η προσφεύγουσα εταιρεία (με αια προσφοράς 240263). Κατόπιν της εξαγωγής του καταλόγου των συμμετεχόντων, του ελέγχου των κατατεθειμένων εγγυητικών επιστολών συμμετοχής ως και του ελέγχου, κατά σειρά μειοδοσίας, της ομαλότητας των επιμέρους ποσοστών έκπτωσης και των δικαιολογητικών συμμετοχής, η Επιτροπή του Διαγωνισμού προέβη στη σύνταξη του από 15-2-2022 1^ο Πρακτικού της, σύμφωνα με το οποίο η προσφορά της προσφεύγουσας, η οποία αρχικώς κατετάγη δεύτερη στον πίνακα μειοδοσίας με μέση προσφερθείσα έκπτωση 27,49%, κρίθηκε απορριπτέα με την ακόλουθη αιτιολογία «Η προσφορά τον οικονομικού φορέα ... απορρίπτεται σύμφωνα με Τα προβλεπόμενα στο άρθρο 15.3 Της Διακήρυξης, διότι υπέβαλε εγγυητική επιστολή συμμετοχής με ισχύ 423 ημέρες από Την ημερομηνία διεξαγωγής του διαγωνισμού, ενώ σύμφωνα με τα άρθρα 15 & 19 Της Διακήρυξης η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει Τουλάχιστον δεκατρείς (13) μήνες και τριάντα (30) ημέρες από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής Των προσφορών, δηλαδή 427 ημέρες». Με την ίδια ως άνω αιτιολογία, η Επιτροπή του Διαγωνισμού εισηγήθηκε την απόρριψη των προσφορών και άλλων εννέα (9) οικονομικών φορέων και δη των εταιρειών «...», «...», «...», «...», «...», «...», «...» και «...». Επιπλέον, η Επιτροπή του Διαγωνισμού με το υπόψη 1^ο Πρακτικό της, εισηγήθηκε την απόρριψη της προσφοράς της πρώτης κατά σειρά μειοδοσίας εταιρείας «...», διότι κατόπιν ενεργοποίησης του άρθρ. 4.1 της Διακήρυξης περί ασυνήθιστα χαμηλών προσφορών και κλήσης της άνω εταιρείας προς παροχή εξηγήσεων, διαπιστώθηκε ότι κατά δήλωσή της το έργο παρουσιάζει ζημία και έτσι απορρίφθηκαν οι παρασχεθείσες εξηγήσεις της άνω πρώτης μειοδότριας και η Επιτροπή του Διαγωνισμού εισηγήθηκε την

ανάθεση της σύμβασης στην εταιρεία «...», καταταγείσα τρίτη σε σειρά μειοδοσίας στον άνω Πίνακα Μειοδοσίας, στο μέτρο που η προσφορά της προσφεύγουσας και καταταγείσας αρχικώς δεύτερης σε σειρά μειοδοσίας κρίθηκε απορριπτέα λόγω της άνω

πλημμέλειας της εγγυητικής της επιστολής συμμετοχής κατ' άρθρ. 15.3 της Διακήρυξης. Το από 15-2-2022 10 Πρακτικό της Επιτροπής του Διαγωνισμού, εγκρίθηκε με την ήδη προσβαλλόμενη με την υπό εξέταση προσφυγή, υπ' αριθμ. 96/28-2-2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, δυνάμει της οποίας αποφασίστηκε η ανάθεση της σύμβασης στην εταιρεία «...». Κατά της άνω απόφασης της αναθέτουσας αρχής, η οποία κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω Της επικοινωνίας» τον ΕΣΗΔΗΣ στις 3-3-2022, στρέφεται η προσφεύγουσα με την υπό εξέταση προσφυγή της, αιτούμενη την ακύρωσή της κατά τα ειδικώς αναφερόμενα στην προσφυγή της.

5. Επειδή η επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία, ως εκ του αντικειμένου της (έργο), της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης άνευ Φ.Π.Α. και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου 1U του υ. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρ. 345 του ν. 4412/2016, η δε Α.Ε.Π.Π., ήδη Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ [όπως μετονομάστηκε κατ' άρθρ. 3 παρ. 1 Ν. 4912/2022 (ΦΕΚ Α' 59/17.03.2022), με έναρξη ισχύος κατ' άρθρο 30 του ίδιου Νόμου από τη δημοσίευση στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως], ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

6. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή (α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον η προσβαλλόμενη απόφαση, ως προελέχθη, κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 3-3-2022 και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 13-3-2022, ήτοι κατατέθηκε εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης, (β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017 και (γ) κοινοποιήθηκε στην Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ από τη προσφεύγουσα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου αυθημερόν, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016, και την παρ. 1 ώ. α του άρθρου 4 και την παρ. 2 του άρθρ. 8 του Π.Δ. 39/2017.

7. Επειδή, η προσφεύγουσα με προφανές έννομο συμφέρον στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης απόφασης, αφού συμμετείχε στον υπό κρίση διαγωνισμό υποβάλλοντας προσφορά και κατετάγη αρχικώς δεύτερη σε σειρά μειοδοσίας στον οικείο πίνακα μειοδοσίας, ενώ, μετά την απόρριψη της πρώτης

μειοδότης και προσωρινής αναδόχου καλείτο αυτή ως προσωρινή ανάδοχος, επομένως, εύλογα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που απορρίπτει την προσφορά της.

8. Επειδή η αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 365 της παρ. 1 του Ν. 4412/2016, κοινοποίησε μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ την προσφυγή στις 14-3-2022 στους συμμετέχοντες και θιγόμενους από τυχόν αποδοχή της, προκειμένου να λάβουν γνώση και να ασκήσουν ενδεχομένως το δικαίωμα παρέμβασής τους.

9. Επειδή, με την υπ' αριθμ. 659/2022 Πράξη του Προέδρου του 3^οU Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης της προδικαστικής προσφυγής και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της προσφυγής.

10. Επειδή η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε εμπρόθεσμα στις 23-3-2022 στην ΑΕΠΠ, ήδη Ε.Α.ΔΗ. ΣΥ τη με αριθμ. πρωτ. 12601/23-03-2022 Έκθεση Απόψεων της επί της προσφυγής, αιτούμενη παραλλήλως την απόρριψη της προσφυγής για τους εκεί αναφερόμενους λόγους. Τις άνω απόψεις της, η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε αυθημερόν μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στους συμμετέχοντες. Επί των άνω απόψεων της αναθέτουσας αρχής, η προσφεύγουσα υπέβαλε νόμιμα και εμπρόθεσμα στις 28-3-2022, δια κατάθεσης στο ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, το με ίδια ημερομηνία Υπόμνημά της.

11. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 3ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 Ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν, και του άρθρου 3 του ΠΔ 39/2017, είναι τύποις παραδεκτή και πρέπει να εξεταστεί στην ουσία τους.

12. Επειδή με την προδικαστική προσφυγή της, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας

αρχής, ισχυριζόμενη ότι μη νομίμως απερρίφθη η προσφορά της με την αιτιολογία ότι υπέβαλε εγγυητική επιστολή συμμετοχής με ισχύ 423 ημέρες από την ημερομηνία διεξαγωγής Τον διαγωνισμού, ενώ σύμφωνα με Τα άρθρα 15 &

19 της Διακήρυξης η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον δεκατρείς (13) μήνες και Τριάντα (30) ημέρες από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής Των προσφορών, δηλαδή 427 ημέρες. Ειδικότερα, με τον πρώτο λόγο της προσφυγής της, η προσφεύγουσα επικαλούμενη την κρατούσα θέση της νομολογίας, τις διατάξεις της Διακήρυξης και του νόμου, ισχυρίζεται ότι εν προκειμένω υφίστατο πρόδηλη ασάφεια της ίδιας της Διακήρυξης και τούτο διότι η προβλεπόμενη ισχύς της εγγύησης συμμετοχής μέχρι τουλάχιστον τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς του άρθρου 19 της διακήρυξης, ήτοι η περιγραφική διατύπωση του χρόνου ισχύος της εγγυητικής επιστολής στο οικείο άρθρο 15.3. της Διακήρυξης δεν ισοδυναμεί με την 05/03/2023, ήτοι την ημερομηνία που το ίδιο ως άνω άρθρο αναφέρει στη συνέχειά του, επεξηγηματικά. Συνεπεία της άνω εσφαλμένης, αντιφατικής και απατηλής πρόβλεψης της Διακήρυξης και της προκληθείσας εξ αυτής σύγχυσης, τόσο η ίδια η προσφεύγουσα όσο και άλλοι δέκα οικονομικοί φορείς απεκλείσθησαν. Περαιτέρω και επικουρικώς, με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής της, η προσφεύγουσα προβάλλει έλλειψη βλάβης της αναθέτουσας αρχής, ισχυριζόμενη ότι από την ελάχιστη διαφοροποίηση (τεσσάρων ημερών) της κατά την αναθέτουσα αρχή διάρκειας (427 ημέρες) της εγγυητικής επιστολής σε σχέση με την προσφερθείσα (423 ημέρες), ουδεμία βλάβη της αναθέτουσας αρχής προκαλείται, εφόσον κατά του παρόντα χρόνο και οπωσδήποτε έως την 05-03-2023, ήτοι σε περισσότερο από ένα χρόνο από σήμερα (οπότε και μετά βεβαιότητας θα έχει συναφθεί η οικεία σύμβαση), η εγγυητική ισχύει κανονικά και αναπτύσσει πλήρως τη λειτουργία της υπέρ της αναθέτουσας αρχής. Τέλος, με τον τρίτο λόγο της προσφυγής της, η προσφεύγουσα επικουρικώς προβάλλει ότι ακόμα και αν ήθελε υποτεθεί ότι ορθώς διαπιστώθηκε ότι η κατατεθείσα εγγυητική επιστολή έχει χρόνο ισχύος μικρότερο για τέσσερις ημέρες από τον κατά την αναθέτουσα αρχή ορθό (423 αντί 427), η τελευταία όφειλε να καλέσει την προσφεύγουσα να επεκτείνει την ισχύ της εγγυητικής και όχι να την αποκλείσει.

13. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με την με αριθμ. πρωτ. 12601123-03-2022 "Εκθεση Απόψεών της, κατόπιν παράθεσης ιστορικού, αιτείται την

απόρριψη της προσφυγής, προβάλλοντας ότι η αναγραφή της ημερομηνίας 05/03/2023 στη διακήρυξη αποτελεί προφανή παραδρομή, πιθανότατα λόγω αριθμητικού λάθους 05 αντί 09, η οποία διαπιστώθηκε από την Επιτροπή Διαγωνισμού και μπορούσε εύκολα να γίνει αντιληπτή στους διαγωνιζόμενους, ενώ η προσφορά της προσφεύγουσας απορρίφθηκε σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρο 15.3 της Διακήρυξης, διότι υπέβαλε εγγυητική επιστολή συμμετοχής με ισχύ 423 ημέρες από την ημερομηνία διεξαγωγής του διαγωνισμού, ενώ σύμφωνα με τα άρθρα 15 & 19 της Διακήρυξης η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον δεκατρείς (13) μήνες και τριάντα (30) ημέρες από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής των προσφορών, δηλαδή 427 ημέρες. Στο πλαίσιο αυτό, η αναθέτουσα αρχή προβάλλει ότι ο μέσος επιμελής υποψήφιος, ο οποίος δραστηριοποιείται στο χώρο των δημοσίων έργων, αφενός γνωρίζει ότι ο χρόνος ισχύος των εγγυήσεων συμμετοχής σε διαγωνισμό για έργα διαχρονικά είναι τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος των προσφορών (που για έργα με προσυμβατικό έλεγχο από από το Ελεγκτικό Συνέδρια είναι δεκατρείς μήνες), αφετέρου ακόμη και η ευλόγως "αντιφατικότητα" καθιστά ευχερώς κατανοητό ότι η ημερομηνία 05/03/2023 τέθηκε εκ προφανούς παραδρομής. Περαιτέρω, δεν καταλείπεται αμφιβολία ότι η παραδρομή της διακήρυξης ήταν πρόδηλη, μη δυαμένη να δημιουργήσει οιαδήποτε αμφιβολία στον ευλόγως ενημερωμένο και επιδεικνύοντα τη συνήθη επιμέλεια προσφέροντα. Τέλος, η αναθέτουσα αρχή επικαλούμενη το άρθρο 3.2. της Διακήρυξης προβάλλει ότι εάν υποτεθεί ότι η προδήλως εσφαλμένη αριθμητική ημερομηνία ισχύος της εγγύησης συμμετοχής δημιουργούσε ασάφεια στην προσφεύγουσα, αυτή είχε δικαίωμα υποβολής ερώτησης στην Αναθέτουσα αρχή από τις 13/12/2021 έως τις 30/12/2021, το οποίο δεν άσκησε ποτέ, ενώ επίσης η προσφεύγουσα ουδόλως άσκησε προσφυγή κατά του οικείου όρου της Διακήρυξης.

14. Επειδή, στο άρθρο 18 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Οι αναθέτονσες αρχές αντιμετωπίζουν Τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, Της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της

προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας τον ανταγωνισμού και της προστασίας τον περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρον ανάπτυξης...».

15. Επειδή στο άρθρ. 72 υπό τον τίτλο «Εγγυήσεις» του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «1. Οι αναθέτουσες αρχές ζητούν από τους προσφέροντες να παράσχουν, κατά περίπτωση, τα ακόλουθα είδη εγγυήσεων: α) «Εγγύηση συμμετοχής?», τα ύβος της οποίας καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης ...Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη τον 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. . .4. Οι εγγυήσεις τον παρόντος άρθρον 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 τον οποίον εκδίδεται η εγγύηση, ζ) τους όρους ότι..., 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, »

16. Επειδή, στο άρθρ. 97 του Ν. 4412/2016 υπό τίτλο «Χρόνος ισχύος προσφορών» προβλέπεται ότι «1. Προσφορά που ορίζει χρόνο ισχύος μικρότερο από αυτόν που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης απορρίπτεται ως απαράδεκτη. 2. Σε περίπτωση αιτήματος για παράταση της ισχύος της προσφοράς, σύμφωνα με την περίπτωση α" της παραγράφου 1 του άρθρον 72, για τους οικονομικούς φορείς που αποδέχθηκαν την παράταση, πριν τη λήξη ισχύος των προσφορών τους, οι προσφορές ισχύουν και τους δεσμεύουν για το επιπλέον αυτό χρονικό διάστημα. ...4. Στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων

σύμβασης προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών, οι προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους οικονομικούς φορείς

Αιθς απόφασης; 709/2022

για διάστημα που ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης και δεν μπορεί να υπερβαίνει τους δώδεκα (12) μήνες από την επόμενη της διενέργειας της διαδικασίας ανάθεσης. Η παράταση της ισχύος της προσφοράς μπορεί να λαμβάνει χώρα κατ' ανώτατο όριο για χρονικό διάστημα ίσο με την προβλεπόμενη από τα έγγραφα της σύμβασης αρχική διάρκεια ισχύος της προσφοράς. Μετά τη λήξη και του παραπάνω ανώτατου ορίου χρόνον παράτασης ισχύος της προσφοράς, τα αποτελέσματα της διαδικασίας ανάθεσης ματαιώνονται, εκτός αν η αναθέτουσα αρχή κρίνει, κατά περίπτωση, αιτιολογημένα, ότι η συνέχιση της διαδικασίας εξυπηρετεί το δημόσιο συμφέρον, οπότε οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία μπορούν να επιλέξουν είτε να παρατείνουν την προσφορά τους, εφόσον τούς ζητηθεί πριν την πάροδο του ανωτέρω ανώτατου ορίου παράτασης της προσφοράς τούς είτε όχι. Στην τελευταία περίπτωση, η διαδικασία συνεχίζεται με όσους παρέτειναν τις προσφορές τους και αποκλείονται οι λοιποί οικονομικοί φορείς.»

17. Επειδή στη Διακήρυξη του διαγωνισμού που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο αυτού, δεσμεύοντας αμφίδρομα την αναθέτουσα αρχή και τους διαγωνιζόμενους (ΕΑ ΣτΕ 352/2016, 53/2011, ΣτΕ 3669/2015, 5022/2012), σε σχέση με τα τιθέμενα ζητήματα ορίζονται τα ακόλουθα:

Άρθρο 15: Εγγύηση συμμετοχής. 15.1 Για την συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτείται η κατάθεση από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς, κατά τούς όρους της παρ. 1 το άρθρον 72 του ν. 4412/2016, εγγυητικής επιστολής συμμετοχής, που ανέρχεται στο ποσό των 72.461,91 ευρώ (ΕΒΔΟΜΗΝΤΑ ΔΥΟ ΧΙΛΙΑΔΕΣ ΤΕΤΡΑΚΟΣΙΑ ΕΞΗΝΤΑ ΕΝΑ ΕΥΡΩ ΚΑΙ ΕΝΝΕΝΗΝΤΑ ΕΝΑ ΛΕΠΤΑ). 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.

15.2 Οι εγγυητικές επιστολές συμμετοχής περιλαμβάνουν, σύμφωνα με το άρθρο 72 παρ. 12 του ν. 4412/2016, κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία:

α) την ημερομηνία έκδοσης,
β) τον εκδότη,
γ) την αναθέτουσα αρχή ή τον κύριο του έργου ή το φορέα κατασκευής του έργου ΔΗΜΟΣ ..., προς τον οποίο απευθύνονται,

Αριθμός απόφασης: 709/2022

δ) τον αριθμό της εγγύησης,
ε) το ποσό που καλύπτει η εγγύηση,
στ) την πλήρη επωνυμία, τον Α.Φ.Μ. και τη διεύθυνση τον οικονομικού φορέα υπέρ τον 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 υποπερ. αα" δεν εφαρμόζεται για τις εγγυήσεις που παρέχονται με γραμμάτιο τον Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων).

η) τα στοιχεία της διακήρυξης (αριθμός, . έτος, τίτλος έργου) και την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών,

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.

15.3 Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη τον Χρόνου ισχύος της προσφοράς του άρθρον 19

της

Της παρούσας ήτοι μέχρι 05/03/2023 άλλως η προσφορά απορρίπτεται.

Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από προσφέροντες να παρατείνουν, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής

Άρθρο 18: Ημερομηνία και ώρα λήξης της προθεσμίας υποβολής των προσφορών- αποσφράγισης Ως ημερομηνία και ώρα λήξης της προθεσμίας

υποβολής των προσφορών ορίζεται η 07/01/2022, ημέρα ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ και ώρα 14:00 μμ

Άρθρο 19: Χρόνος ισχύος προσφορών: 19.1 Κάθε υποβαλλόμενη προσφορά δεσμεύει τον συμμετέχοντα στον διαγωνισμό κατά τη διάταξη του άρθρου 97 του ν. 4412/2016, για διάστημα ΔΕΚΑΤΡΙΩΝ (13) μηνών, από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής των προσφορών.

19.2 Προσφορά πού ορίζει χρόνο ισχύος μικρότερο από αυτόν πού προβλέπεται στο παρόν απορρίπτεται ως μη κανονική».

18. Επειδή εκ των ανωτέρω άρθρων της Διακήρυξης και του νόμου προκύπτει ότι ο χρόνος ισχύος της εγγύησης συμμετοχής περιλαμβάνεται στα υποχρεωτικά στοιχεία αυτής ρητά σύμφωνα με του νόμο και την διακήρυξη και η μη συμμόρφωση αποτελεί ουσιώδη πλημμέλεια που επάγεται την απόρριψη της προσφοράς. Η υποχρεωτική ελάχιστη διάρκεια της εγγύησης συνιστά ουσιώδη απαίτηση και προκύπτει άμεσα από το άρθ. 72 του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το οποίο οι αναθέτουσες αρχές ζητούν υποχρεωτικά από τους προσφέροντες να παράσχουν εγγύηση συμμετοχής, η οποία υποχρεωτικά έχει ελάχιστη διάρκεια 30 ημερών -μη αποκλεισμένης και μεγαλύτερης εφόσον ωστόσο τεθεί μεγαλύτερη στην διακήρυξη- μετά την λήξη του χρόνου ισχύος των προσφορών που καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης, ως εν προκειμένω με το άνω άρθ. 15.3 σε συνδυασμό με τα άρθ. 18 και 19 της διακήρυξης. Περαιτέρω, η ελάχιστη διάρκεια της εγγύησης συνιστά ρητή απαίτηση που προκύπτει άμεσα από το άρθρ. 18 της διακήρυξης σύμφωνα με το οποίο απαιτείται η κατάθεση εγγύησης που να έχει ισχύ για χρονικό διάστημα μεγαλύτερο του ενός τουλάχιστον μηνός από την ισχύ της προσφοράς, άλλως η προσφορά απορρίπτεται, κατά τρόπο που να μην καταλείπεται καμία αμφιβολία ούτε να μπορεί να δημιουργηθεί αμφισβήτηση ότι απόρριψη της προσφοράς κατά δέσμια αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής σύμφωνα με τις αρχές της τυπικότητας της διαφάνειας της ισότητας και της ίσης μεταχείρισης μπορεί να προχωρήσει μόνο σε περίπτωση παράβασης του ουσιώδους αυτού όρου περί της ελάχιστης διάρκειας της εγγύησης (πρβλ ΣτΕ 311/2012, και εκεί αναφερόμενες 1400/2007, ΣτΕ ΕΑ 445/2007, 512/2005, καθώς και ΕΑ 80312008 κα).

19. Επειδή κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις ΝΙ Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους.

20. Επειδή, όπως παγίως έχει κριθεί από τη νομολογία (ΕΑ ΣτΕ Β" Τμ. 1135/2010), οι όροι διακήρυξης διαγωνισμού για την ανάθεση σύμβασης δημόσιας προμήθειας πρέπει να μην παραβιάζουν τις θεμελιώδεις αρχές του ελεύθερου ανταγωνισμού και της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά 0A8 Succhi di Frutta, C-496199 P, Eu:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, 0-538113, Eu:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, Επιτροπή κατά Δανίας, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33).

21. Επειδή τυχόν ασάφειες ή πλημμέλειες των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορούν να ερμηνεύονται εις βάρος των διαγωνιζομένων, κατά παράβαση των αρχών του ανταγωνισμού και της παροχής ίσων ευκαιριών και Θα πρέπει να παρέχεται και σε αυτούς, οι οποίοι βλάπτονται από την ασάφεια ή την πλημμέλεια αυτή, η δυνατότητα να συμπληρώσουν την τυχόν ελαττωματική προσφορά τους (ΕΑ ΣτΕ 423/2011, 424/2011, 425/2011). Τούτο, διότι η ερμηνεία των όρων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται σε βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (ΕφΑθ 1959/1970, Αρμ. 1970, σελ. 1111, Εφ.Θεσ. 501/87, ΕΔημ. Εργ. 1990/1, σελ. 84, Α. Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, έκδοση θ' , Σάκκουλας, σελ. 776).

22. Επειδή, διαχρονικά στους σκοπούς της ενωσιακής νομοθεσίας περί δημοσίων συμβάσεων, εντάσσεται το άνοιγμα στο ευρύτερο δυνατό ανταγωνισμό (βλ. ιδίως, υπ' αυτήν την έννοια, απόφαση C-337106, Bayerischer Rundfunk, σκέψη 39), ενώ συνάδει προς τους επιδιωκόμενους από το ενωσιακό δίκαιο σκοπούς η διασφάλιση της συμμετοχής του μεγαλύτερου δυνατού αριθμού

επιχειρήσεων στους δημόσιους διαγωνισμούς (απόφαση της 19ης Μαΐου 2009, C-538/07, Assi(ur, σκέψη 26).

. 23. Επειδή η έννοια του ευλόγως ενημερωμένου και κανονικά επιμελούς διαγωνιζομένου αποτελεί ένα αντικειμενικό κριτήριο για την αξιολόγηση της σαφήνειας και της ακρίβειας των πληροφοριών που παρέχει η αναθέτουσα αρχή στους οικονομικούς φορείς. Η έννοια αυτή δεν αναφέρεται υποκειμενικά στους συμμετέχοντες στην εκάστοτε διαγωνιστική διαδικασία, εξετάζοντας τις προσωπικές τους συνθήκες και ιδιαιτερότητες, αλλά ο όρος αυτός αναφέρεται στο απρόσωπο και αντικειμενικό μέτρο για τον προσδιορισμό των στοιχείων της διαδικασίας της ανάθεσης που εμφανίζονται ως αντικειμενικώς ικανά να παραπλανήσουν τους διαγωνιζομένους ως προς τις υποχρεώσεις τους (ΕΠΑΝ ΣΤΕ 31Ι2016), συναφώς το εξεταστέο είναι εάν οι οικονομικοί φορείς είχαν ή όχι αντικειμενικά τη δυνατότητα να κατανοήσουν τους όρους της διαδικασίας ανάθεσης βάσει του κριτηρίου του ευλόγως ενημερωμένου διαγωνιζομένου που επιδεικνύει τη συνήθη επιμέλεια και όχι βάσει των υποκειμενικών τους συνθηκών (πρβλ απόφαση της 12.3.2015, Vigiiot 1I, C-538-13, σκ. 55)

24. Επειδή από τις προπαρατεθείσες διατάξεις της Διακήρυξης προκύπτει ότι στο άρθρ. 15.3 της Διακήρυξης, ως προς το χρόνο ισχύος της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής προβλέπεται μεν περιγραφικά (στο α" εδάφιο του άρθρ. 15.3) ότι αυτή θα πρέπει να ισχύει για 30 ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος των προσφορών, ήτοι έως 10-3-2023 (καθώς 13 μήνες από την υποβολή των προσφορών κατ' άρθρ. 19 της Διακήρυξης παρέρχονται την 8-3-2023 ενώ επιπλέον 30 ημέρες παρέρχονται την 10-3-2023), πλην όμως, εν συνεχεία στο ίδιο άρθρο τίθεται επεξηγηματικώς ότι οι εγγυητικές επιστολές θα πρέπει να ισχύουν έως 5-3-2023 αναφέροντας επί λέξει «ήτοι, μέχρι 5-3-2023». Συνεπώς, η περιγραφική διατύπωση του χρόνου ισχύος των εγγυητικών επιστολών συμμετοχής δεν ταυτίζεται με την επεξηγηματική διατύπωση της Διακήρυξης, ως επισημαίνει η προσφεύγουσα και αναγνωρίζει και επιβεβαιώνει και η αναθέτουσα αρχή. Εκ των ανωτέρω συνάγεται ότι κατά την περιγραφική διατύπωση της Διακήρυξης ο συνολικός χρόνος ισχύος των εγγυητικών επιστολών συμμετοχής ανέρχεται συνολικώς σε 427 ημέρες, ενώ από την

επεξηγηματική της διατύπωση ο χρόνος αυτός ανέρχεται σε 423 ημέρες, γεγονός ικανό να προκαλέσει σύγχυση και αμφιβολία ως προς το ποια ήταν τελικά η ημερομηνία μέχρι την οποία έπρεπε να ισχύουν οι εγγυητικές επιστολές συμμετοχής.

25. Επειδή, όπως προκύπτει από τα έγγραφα του διαγωνισμού ως είναι αναρτημένα στο οικείο ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, η προσφεύγουσα κατέθεσε με την προσφορά της την με αριθ. ... εγγυητική επιστολή συμμετοχής του ΤΜ ΕΔΕ, υπέρ αυτής, που απευθύνεται προς την αναθέτουσα αρχή και αναφέρει «... παρέχουμε την εγγύησή μας για τη συμμετοχή ...στο διαγωνισμό σας που θα διεξαχθεί την 07/07/2022 ...για την ανάδειξη αναδόχουόπως και για κάθε επανάληψή του, εφόσον αυτός ήθελε γίνει μέσα στο επόμενο τρίμηνο από σήμερα. Η παρούσα εγγυητική επιστολή ισχύει για 423 ημέρες από την ημερομηνία διεξαγωγής του διαγωνισμού και καλύπτει μόνο τις από τη συμμετοχή στο διαγωνισμό απορρέουσες υποχρεώσεις τον υπέρ ον η εγγύηση καθ' όλο το χρόνο ισχύος της. Αποδεχομαστε να παρατείνουμε την ισχύ της εγγύησης ύστερα από έγγραφό σας, συνοδευόμενο από ' συναίνεση τον υπέρ ου, με την προϋπόθεση ότι το αίτημα θα μας υποβληθεί πριν την ημερομηνία λήξης της εγγυητικής... ». Η εγγυητική επιστολή της προσφεύγουσας κρίθηκε μη νόμιμη και η προσφορά της απορρίφθηκε καθότι, σύμφωνα με την αιτιολογία της πληττόμενης απόφασης, η διάρκεια ισχύος της εγγυητικής επιστολής είναι 423 ημέρες αντί του ορθού 427.

26. Επειδή, ωστόσο, σύμφωνα με όσα ανωτέρω αναφέρθηκαν, η ασάφεια στη διατύπωση του άρθρ. 15.3. της Διακήρυξης όπως έχει ad hoc κριθεί (ΑΕΠΠ 54/2019, ΕΛΣυν 7μελής 3064/2014), κατά τρόπο ώστε το δεύτερο εδάφιο του άρθρου αυτού, παρά τη χρήση της λέξης «ήτοι», να μην συμπίπτει νοηματικά με το πρώτο εδάφιο του ίδιου άρθρου και αντιθέτως να εισάγει διαφορετική ρύθμιση, προβλέποντας ελάχιστη διάρκεια ισχύος των εγγυητικών επιστολών μέχρι 5-3-2023, κατέλειπε εύλογη αμφιβολία, ως προς το ποια ήταν τελικά η ημερομηνία μέχρι την οποία έπρεπε να ισχύουν οι εγγυητικές επιστολές συμμετοχής, επηρέασε δε ουσιωδώς την έκβαση του διαγωνισμού, αφού είχε ως συνέπεια την κατ' εφαρμογή του συγκεκριμένου όρου απόρριψη άλλων εννέα (9)

διαγωνιζομένων, πέραν της προσφεύγουσας. Δοθέντος των ανωτέρω, η αιτίαση της προσφεύγουσας περί ασάφειας του συγκεκριμένου όρου της Διακήρυξης πρέπει να γίνει δεκτή ως βάσιμη, απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής, όπως διαλαμβάνονται στις απόψεις της περί μη προσβολής της Διακήρυξης και μη υποβολής από την προσφεύγουσα αιτήματος διευκρινίσεων, καθώς τούτο ουδόλως καταδεικνύει την σαφήνεια του συγκεκριμένου όρου, παρά τα αντιθέτως υποστηριζόμενα από την αναθέτουσα, δοθέντος ότι από τον διαγωνισμό αποκλείστηκαν συνολικά δέκα (10) διαγωνιζόμενοι, συμπεριλαμβανομένης της προσφεύγουσας, οι οποίοι εξέλαβαν ως ορθή ημερομηνία λήξης των εγγυητικών τους επιστολών την 5-3-2023, χωρίς να Θεωρούν ότι η ερμηνεία αυτή της Διακήρυξης άγει σε απόρριψη των προσφορών τους ως απαράδεκτων. Στο πλαίσιο αυτό έχει εξάλλου κριθεί ότι είναι απαράδεκτη η ερμηνεία της διακήρυξης, η οποία κατατείνει στην συμπλεκτική και όχι στην διαζευκτική απαίτηση λήξης της εγγύησης, διότι «..οδηγεί στο προφανώς άτοπο συμπέρασμα ότι η Διακήρυξη απαιτεί από τους διαγωνιζόμενους την προσκόμιση εγγυητικής επιστολής ..» με δύο διαφορετικές ημερομηνίες λήξης, ήτοι εν προκειμένω και την 10-3-2023, και την 5-3-2023 ως προβλέπονται η μεν πρώτη περιγραφικά η δε δεύτερη ως επεξήγηση αριθμητικά στο άρθ. 15.3. (ΣτΕ ΑΣΦ 428/2011). Εξάλλου, σε κάθε περίπτωση η παράθεση στην διακήρυξη της επεξηγηματικής μνείας της καταληκτικής προθεσμίας της εγγύησης την 13-2023, η οποία είναι αντιφατική, ασαφής και αμφίσημη ως προς ται ρητό όρο του άρθ. 15.3 που περιγράφει την διάρκεια της εγγύησης, εγένετο κατά παράβαση των άρθ. 18, 53 και 72 του ν. 4412/2016 και της αρχής της τυπικότητας της διαφάνειας της ίσης μεταχείρισης και δεν οδηγεί αναγκαστικά στον αποκλεισμό διαγωνιζομένου, διότι δεν ευθύνεται ο ίδιος για την παρερμηνεία των υποχρεώσεών του, ενώ επίσης, όπως γίνεται δεκτό η ερμηνεία των όρων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται εις βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που έπρεπε να εκφραστεί σαφέστερα. Σε κάθε περίπτωση αποτελεί ευθύνη της αναθέτουσας αρχής να μεριμνά για την ορθότητα και σαφήνεια των όρων της Διακήρυξης, σχετική δε παράλειψή της δεν πρέπει να συνεπάγεται, κατά παραμερισμό της ευθύνης της,

τη μετάθεση του σχετικού βάρους στον οικονομικό φορέα, ώστε ο τελευταίος μέσω διευκρινίσεων/διορθώσεων να αναζητά το ορθό περιεχόμενο των όρων της Διακήρυξης, πολλώ δε μάλλον που ευ προκειμένω αυτό κατέστη εφικτό μόλις κατά του χρόνου έκδοσης της προσβαλλομένης, ότε και διαπιστώθηκε εκ μέρους της προσφεύγουσας η ασάφεια του συγκεκριμένου όρου. Ως εκ τούτου οι σχετικοί ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής περί του ότι η προσφεύγουσα δεν ζήτησε διευκρινίσεις και έτσι δεν στοιχειοθετείται ασάφεια τυγχάνουν απορριπτέοι. Τέλος, δεν μπορεί να αντιταχθεί ότι η προσφεύγουσα δεν επέδειξε την προσήκουσα επιμέλεια ούτε ότι λόγω της εμπειρίας της όφειλε να αντιληφθεί το επίμαχο σφάλμα νωρίτερα, το οποία χαρακτηρίζεται από την αναθέτουσα αρχή ως πρόδηλο, καθώς δεν μπορεί να βασιστεί στην έννοια του επιμελούς διαγωνιζομένου, η επιφόρτιση του με οποιαδήποτε υποχρέωση συμπλήρωσης νομικών ή πραγματικών αντιφάσεων των εγγράφων της διαδικασίας ανάθεσης που οφείλονται μάλιστα σε πλημμέλειες της αναθέτουσας αρχής. Συνεπώς για όλους τους παραπάνω λόγους, πρέπει να γίνει δεκτή ως βάσιμη η προσφυγή και δη ο πρώτος λόγος αυτής περί ασάφειας του συγκεκριμένου όρου της Διακήρυξης, η εξέταση δε των επικουρικών λόγων της προσφυγής παρέλκει ως αλυσιτελής, καθόσον ανεξαρτήτως αποδοχής ή απόρριψης αυτών, σε κάθε περίπτωση έσφαλε η προσβαλλομένη απόφαση και θα πρέπει να ακυρωθεί (πρβλ. Ε.Α. ΣτΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007. Βλ. και ΑΕΠΠ 818/2018, σκ. 62 και ΑΕΠΠ 839/2018, σκ. 53, 969/2019 σκ. 49, 1360/2020, σκ.48). Να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη κατά το μέρος που απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας με την αιτιολογία ότι η προσκομισθείσα εγγυητική επιστολή της συμμετοχής στον διαγωνισμό όφειλε να έχει διάρκεια ισχύος 427 ημέρες, ήτοι να ισχύει έως 10-3-2023.

27. Επειδή, σε συνέχεια της ανωτέρω σκέψης, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα, κατά τις διατάξεις του άρθρων 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 3912017.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει τη με αριθμ. 96/28.2.2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, καθ' ο μέρος δι' αυτής εγκρίθηκε το 1^ο Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού και αποφασίστηκε η απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου της προσφεύγουσας.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 20 Απριλίου 2022 και εκδόθηκε στις 10 Μαΐου 2022 στου Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΜΙΧΑΗΛ ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΣΩΚΡΑΤΗΣ ΤΣΑΠΑΛΙΑΡΗΣ