

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 5 Ιουνίου 2020 με την εξής σύνθεση:
Μιχαήλ Διαθεσόπουλος Πρόεδρος, Αγγελική Πουλοπούλου Εισηγήτρια, και
Χρήστος Σώκος, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 30-4-2020 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό
Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)
533/4-5-2020 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «»,
νομίμως εκπροσωπούμενου.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «», νομίμως
εκπροσωπούμενης.

Και κατά του παρεμβαίνοντος «.....» νομίμως
εκπροσωπούμενου.

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά την
ακύρωση της κοινοποιηθείσας σε αυτόν την 22-4-2020, με αρ. 418/2020
Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος ενέκρινε
την προσφορά του παρεμβαίνοντος, στο πλαίσιο του προκηρυχθέντος με τη με
Μοναδικό ΑΔΑΜ διακήρυξη διαγωνισμού για «ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗ
& ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΚΕΡΑΜΙΚΩΝ ΕΠΙΣΤΕΓΑΣΕΩΝ & ΟΨΕΩΝ
.....», εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 322.580,65 ευρώ. Η διαδικασία
δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ την 25-2-2020 και στο ΕΣΗΔΗΣ με αρ.

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της Προσφυγής κατεβλήθη το κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο (με αρ., ποσού 1620,00 ευρώ), φέρει δε την ένδειξη ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ.

2. Επειδή, η κατατεθείσα την 30-4-2019 Προσφυγή στρέφεται κατά εκτελεστής πράξης επικύρωσης σταδίου οικονομικών προσφορών και ανάδειξης προσωρινού αναδόχου, καθ' ο μέρος δι' αυτής ανεδείχθη προσωρινός ανάδοχος ο παρεμβαίνων. Ο προσφεύγων και δεύτερος μειοδότης μετά τον παρεμβαίνοντα επικαλείται ότι με την προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, εγκρίθηκε κατά παράβαση των ισχυουσών νομοθετικών διατάξεων και των κανονιστικού περιεχομένου όρων της διακήρυξης, το Πρακτικό Ι της Επιτροπής του Διαγωνισμού, σύμφωνα με το οποίο έγινε δεκτή η προσφορά της εργοληπτικής εταιρείας «» και ανακηρύχθηκε προσωρινή ανάδοχος του διαγωνισμού αφού το υποβληθέν από αυτήν ΤΕΥΔ είχε υπογραφεί πλημμελώς καθώς η ηλεκτρονική υπογραφή έχει ημερομηνία 27.03.2020, ενώ η προσφορά της υποβλήθηκε στις 30.03.2020 και ως εκ τούτου, παραβίασε τις επί ποινή αποκλεισμού διατάξεις της διακήρυξης του διαγωνισμού και του νόμου, σχετικά με την υποχρέωση ταυτόχρονης υποβολής της προσφοράς του υποψήφιου οικονομικού φορέα, με την ημερομηνία υπογραφής του ΤΕΥΔ.

3. Επειδή με τις από 11-5-2020 Απόψεις της η αναθέτουσα επικαλείται ότι η απόφασή της είναι ορθή και άρα, η προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

4. Επειδή ο παρεμβαίνων με την από 14-5-2020 Παρέμβασή του, η οποία ασκείται εμπροθέσμως αφού η κοινοποίηση της Προσφυγής έλαβε χώρα την 5-5-2020 και μετ' εννόμου συμφέροντος, επικαλείται ότι το ΤΕΥΔ του

υπεγράφη νομίμως και δη εντός δεκαημέρου προ της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών κατ' αρ. 79^α παρ. 4 Ν. 4412/2016 και σύμφωνα με τον όρο 23 παρ. 1 της διακήρυξης.

5. Επειδή, η προσφυγή αφορά διαδικασία κάτω των ορίων, που υπάγεται βάσει της κατά τα ως άνω εκτιμώμενης αξίας της Διακήρυξης και του χρόνου δημοσίευσης στο ΚΗΜΔΗΣ στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου IV Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ως και την καθ' ύλην αρμοδιότητά της κατ' αρ. 345 παρ. 1 Ν. 4412/2016. Περαιτέρω, η Προσφυγή εμπροθέσμως ασκήθηκε κατά το άρ. 361 παρ. 1 Ν. 4412/2016 και δη την περίπτωση (α) (χρόνος κοινοποίησης στον προσφεύγοντα η 22-4-2020 και χρόνος άσκησης της προσφυγής η 30-4-2020). Ο δε προσφεύγων έχει άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον για την άσκηση της ως άνω Προσφυγής, αφού δια της προσβαλλομένης αναδείχθηκε ως προσωρινός ανάδοχος ο παρεμβαίνων αντί του ιδίου. Επομένως, η προσφυγή και η παρέμβαση πρέπει να γίνουν τυπικά δεκτές και να εξεταστούν περαιτέρω κατ' ουσίαν.

6. Επειδή, όσον αφορά τον μόνο λόγο της προσφυγής, προκύπτει ότι ο όρος της διακήρυξης 23 παρ. 1, ορίζει ότι *«το ΤΕΥΔ μπορεί να υπογράφεται έως δέκα (10) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών»* και δη, συμφώνως με το άρ.43 παρ. 6 Ν. 4605/2019, ως τροποποίησε το άρ. 79Α Ν. 4412/2016, ορίζοντας ότι *«μετά την παράγραφο 3 του άρθρου 79Α προστίθεται παράγραφος 4 ως εξής: «4. Το ΕΕΕΣ ή το ΤΕΥΔ κατά περίπτωση μπορεί να υπογράφεται έως δέκα (10) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών»* (με έναρξη ισχύος ήδη από τη δημοσίευση του Ν. 4605/2019, ήτοι την 1-4-2019, πολύ νωρίτερα από τη δημοσίευση της διακήρυξης), όπως εξάλλου και ρητά αναφέρει η διακήρυξη, παραπέμποντας στην ως άνω διάταξη δια της υποσημ. 91 που τίθεται επί του ανωτέρω όρου της διακήρυξης (*«πρβλ. άρθρο 79Α παρ. 4 Ν. 4412/2016, η οποία προστέθηκε με το άρθρο 43 παρ. 6 του Ν. 4605/2019...»*). Επομένως, οι

οικείοι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος είναι νόμω αβάσιμοι και προσκρούουν σε σαφείς διατάξεις του νόμου, ως ίσχυε κατά τον χρόνο δημοσίευσης της διακήρυξης και εξακολουθεί να ισχύει, αλλά και σε σαφείς όρους της ανεπιφύλακτα αποδεκτής από το σύνολο των μετεχόντων, διακήρυξης. Στο σύνολο τους δε, όσα αναφέρει ο προσφεύγων, ως και η οικεία νομολογία, ερείδονται στις προϋφιστάμενες της ως άνω νομοθετικής μεταβολής διατάξεις και επί ελλείψεως αυτών και συνεπώς, ουδόλως είναι εν προκειμένω εφαρμοστέα, αφού υφίσταται σαφής και ειδική, περί του επιτρεπτού χρόνου υπογραφής του ΤΕΥΔ, πρόβλεψη της διακήρυξης. Ο παρεμβαίνων υπέβαλε την 30-3-2020, ήτοι κατά την καταληκτική ημέρα υποβολής προσφορών, την προσφορά του, μετά του ΤΕΥΔ του, το οποίο φέρει υπογραφή της 27-3-2020, ήτοι 3 ημέρες προ της υποβολής του και προ της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών και άρα, συννόμως και σύμφωνα με τους ως άνω όρους της διακήρυξης, συνεπώς δε, παραδεκτά, σε αντίθεση με τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος.

7. Επειδή, συνεπεία των ανωτέρω, πρέπει να απορριφθεί η προδικαστική προσφυγή. Να γίνει δεκτή η Παρέμβαση.

8. Επειδή, ύστερα από την αμέσως προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το παράβολο

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται την Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου ποσού 1620,00 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 5-6-2020 και εκδόθηκε την 24-6-2020.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΜΙΧΑΗΛ ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΕΛΕΝΗ ΜΙΣΟΚΕΦΑΛΟΥ