

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**2<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της, στις 7 Νοεμβρίου 2019, με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη, Μέλος, και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλος και Εισηγητής, δυνάμει της με αριθμό 1551/2019 Πράξης Προέδρου του Κλιμακίου, σε συνδυασμό με τις με αριθμό α) 9/16-10-2019 Απόφαση Ολομέλειας Α.Ε.Π.Π. περί εκ νέου συγκρότησης του και ανασυγκρότησης 2ου Κλιμακίων Α.Ε.Π.Π. και β) 81/16-10-2019 Πράξη Προέδρου Α.Ε.Π.Π., περί ορισμού νέων Προέδρων 2ου και 6ου Κλιμακίων Α.Ε.Π.Π.

Για να εξετάσει, την Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1233/10-10-2019, της Κοινοπραξίας οικονομικών φορέων με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στην ..... όπως νόμιμα εκπροσωπείται (εφεξής «προσφεύγουσα» ή «Κοινοπραξία»)

Κατά του Δήμου ....., που εδρεύει στο .....(εφεξής «Αναθέτουσα Αρχή» ή «Δήμος») και κατά της απόφασης με αριθμό 97/2019 της Οικονομικής του Επιτροπής (εφεξής «προσβαλλόμενη πράξη ή «προσβαλλόμενη απόφαση»), που ελήφθη στο πλαίσιο δημόσιου ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού, που ο Δήμος διενεργεί για την ανάδειξη αναδόχου του έργου «.....» (αρ. μελέτης 8/2018 Δ. ....) (εφεξής «διαγωνισμός»), για τους λόγους που αναφέρονται στην εν λόγω προσφυγή.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή, Νικόλαο Σαββίδα

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

## Αριθμός απόφασης: 1317 / 2019

1. Επειδή, ο Δήμος .....με την από 05-06-2019 διακήρυξή του, η οποία δημοσιεύθηκε νομίμως και αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων, λαμβάνοντας ΑΔΑΜ ....., προκήρυξε τον ελεγχόμενο διαγωνισμό, ο οποίος έλαβε αριθμό συστήματος ΕΣΗΔΗΣ ..... Ο προϋπολογισμός του έργου ανέρχεται σε 62.096,31€, πλέον ΦΠΑ και κριτήριο ανάθεσης ορίζεται η χαμηλότερη τιμή. Στον διαγωνισμό υποβλήθηκαν τρεις (3) προσφορές και συγκεκριμένα, η προσφορά της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» και διακριτικό τίτλο «.....», η προσφορά της Κοινοπραξίας «.....» και η προσφορά της προσφεύγουσας Κοινοπραξίας με την επωνυμία «.....». Μετά την αποσφράγιση και την αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών των διαγωνιζομένων, τον έλεγχο ομαλότητας των επιμέρους ποσοστών έκπτωσης που προσέφεραν και τον έλεγχο και αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής τους, η επιτροπή του διαγωνισμού, με το 1<sup>ο</sup> Πρακτικό της, το οποίο έλαβε αριθμό 8691/03-09-2019, εισηγήθηκε την αποδοχή των δικαιολογητικών συμμετοχής και των προσφορών όλων των διαγωνιζομένων και την ανάδειξη ως προσωρινού αναδόχου κατασκευής του έργου της Κοινοπραξίας «.....» που προσέφερε έκπτωση 45,00%, έναντι της προσφεύγουσας με έκπτωση 37,56% και της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» που προσέφερε έκπτωση 13%. Με τη με αριθμό 97/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου, τέλος, ήδη προσβαλλόμενη απόφαση, κατ' έγκριση του πιο πάνω αναφερόμενου 1<sup>ου</sup> Πρακτικού της επιτροπής του διαγωνισμού, έγιναν δεκτές οι προσφορές όλων των διαγωνιζομένων στον διαγωνισμό, ως σύμφωνες με τους όρους της διακήρυξης, όπως προκύπτει από το παραπάνω πρακτικό, και αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος της εκτέλεσης της σύμβασης ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία «.....» (αρ. ηλεκτρονικής προσφοράς 126068) με ποσοστό έκπτωσης 45,00%. Κατά της απόφασης αυτής της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ....., κατά το μέρος με το οποίο εγκρίθηκε το 1<sup>ο</sup> πρακτικό της επιτροπής του διαγωνισμού, έγινε αποδεκτός ο φάκελος των δικαιολογητικών συμμετοχής του φορέα «.....», έγινε αποδεκτή η προσφορά του ως σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης και αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος της σύμβασης, άσκησε η προσφεύγουσα την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή της.

## Αριθμός απόφασης: 1317 / 2019

2. Επειδή, ενόψει της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (345 παρ. 1 ν. 4412/2016, 6 παρ.1 ν. 4412/2016) που ανέρχεται σε προ ΦΠΑ ποσό 62.096,31€, του αντικειμένου της (έργο), της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής, που αποτελεί μη κεντρική κυβερνητική αρχή και ανήκει στον υποτομέα ΟΤΑ, και των δραστηριοτήτων που ασκεί, που είναι η παροχή γενικών δημοσίων υπηρεσιών, ο διαγωνισμός δεν εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, υπάγεται όμως στις διατάξεις του ν. 4412/2016 και πιο συγκεκριμένα του Βιβλίου Ι αυτού. Συνακόλουθα, και λαμβανομένου υπόψη και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας (ανάρτηση της διακήρυξης στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων, με ΑΔΑΜ ..... την 05-06-2019), η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου ΙV του νόμου αυτού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 345 παρ. 1 και την παρ. 7 του άρθρου 379 αυτού, όπως η παράγραφος αυτή έχει τροποποιηθεί και ισχύει, η δε Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκείται η προδικαστική προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

3. Επειδή, εξάλλου, όπως προκύπτει από τα αναρτημένα στοιχεία στην λειτουργικότητα της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού (ΕΣΗΔΗΣ α/α .....), η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί τύποις παραδεκτώς, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 361 παρ. 1 περ. α΄ του ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. α΄ του π.δ. 39/2017, 362 παρ. 2 του ν. 4412/2016 και 8 παρ. 2 και Παράρτημα Ι του π.δ. 39/2017, καταβλήθηκε δε και δεσμεύτηκε το νόμιμο παράβολο (ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό .....), ποσού 600,00€, το οποίο αποτελεί το ελάχιστο ύψος καταβαλλόμενου ποσού παραβόλου, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 του π.δ. 39/2017, δοθέντος ότι η προϋπολογισθείσα αξία της σχετικής σύμβασης, στα πλαίσια της οποίας ασκεί την προσφυγή της η προσφεύγουσα, ανέρχεται χωρίς ΦΠΑ στα 62.096,31€. Συνακόλουθα, η υπό εξέταση προσφυγή πρέπει να εξεταστεί κατ' ουσίαν.

4. Επειδή, η προσφεύγουσα, που συμμετείχε στο διαγωνισμό και υπέβαλε προσφορά, που έγινε δεκτή, με πρόδηλο έννομο συμφέρον στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης πράξης της αναθέτουσας αρχής, κατά

## **Αριθμός απόφασης: 1317 / 2019**

την έννοια των διατάξεων του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του π.δ. 39/2017, κατά το μέρος που έγινε δεκτή και η προσφορά του φορέα «.....», δοθέντος ότι επειδή η προσφεύγουσα κατετάγη δεύτερη στον πίνακα μειοδοσίας, υφίσταται ζημία από τη μη νόμιμη κατά τους ισχυρισμούς της αποδοχή της προφοράς του καθ' ου φορέα που κατετάγη πρώτος μειοδότης. Συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι, κατά παράβαση των όρων του άρθρου 24 και συγκεκριμένα της παραγράφου 24.2 της διακήρυξης περί του ηλεκτρονικού φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» και του άρθρου 2 της διακήρυξης περί των εγγράφων της σύμβασης, ο οικονομικός φορέας «.....» δεν περιέλαβε στον υποφάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» της προσφοράς του τις προβλεπόμενες ΤΕΥΔ των μελών του. Αντίθετα, προσκόμισε τις από 3/7/2019 υπεύθυνες δηλώσεις του ν. 1599/1986, των δυο μελών του, .....και ....., στις οποίες δηλώνουν τα ποσοστά συμμετοχής τους στην Κοινοπραξία, χωρίς μάλιστα να είναι ηλεκτρονικά υπογεγραμμένες. Δεν υπέβαλε συνεπώς η καθ' ης Κοινοπραξία απαιτούμενα έγγραφα συμμετοχής και δικαιολογητικά της στο διαγωνισμό, όπως είναι το ΤΕΥΔ και δεν προαπέδειξε όπως όφειλε κατά το νόμο και τη διακήρυξη ότι πληροί τους όρους της διακήρυξης, κατά συνέπεια θα έπρεπε να αποκλειστεί.

5. Επειδή, εξάλλου, στο με αρ. πρωτ. 11381/18-10-2019 έγγραφο του Αν. Προϊσταμένου του Τεχνικού Τμήματος της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών, Πολεοδομίας και Περιβάλλοντος του, ο Δήμος εκθέτει τις απόψεις του επί της προσφυγής, στις οποίες συνομολογεί τους ισχυρισμούς της και γνωμοδοτεί ότι η προσφορά της καθ' ης κοινοπραξίας είναι μη παραδεκτή.

6. Επειδή, σχετικώς με τους προβαλλόμενους στην προσφυγή ισχυρισμούς, στο ν. 4412/2016 ορίζονται τα εξής: στο άρθρο 75, με τίτλο «Κριτήρια επιλογής», ότι: «1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν: α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα...4. Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να εξασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους και τεχνικούς πόρους και την εμπειρία για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε

## Αριθμός απόφασης: 1317 / 2019

κατάλληλο επίπεδο ποιότητας....5. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τις απαιτούμενες προϋποθέσεις συμμετοχής που μπορεί να εκφράζονται ως ελάχιστα επίπεδα ικανότητας, καθώς και τα κατάλληλα αποδεικτικά μέσα, στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος...» και στο άρθρο 79 με τίτλο «Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης», ότι: « 1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α΄75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθορισθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθορισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 84. ... 2. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση του ν. 1599/1986 (Α΄75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθορισθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθορισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 84 και δ) εφόσον η εκτιμώμενη αξία της υπό ανάθεσης σύμβασης υπερβαίνει το ένα εκατομμύριο (1.000.000) ευρώ εκτός ΦΠΑ, ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 3310/2005 (Α΄ 30). Τα δεύτερο έως πέμπτο εδάφια της παραγράφου 1

## **Αριθμός απόφασης: 1317 / 2019**

εφαρμόζονται αναλόγως και στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων. 3. Για τις συμβάσεις άνω των ορίων, το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016, και παρέχεται αποκλειστικά σε ηλεκτρονική μορφή. 4. Για τις συμβάσεις κάτω των ορίων, η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53, μπορεί να εκδίδει αντίστοιχο τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης, όπου απαιτείται, κατά τις διατάξεις του παρόντος. ...».

7. Επειδή, εξάλλου, σχετικώς με τα περιεχόμενα έγγραφα της προσφοράς και τον τρόπο υποβολής της, σε πλήρη ταύτιση με τις πιο πάνω διατάξεις, στη διακήρυξη του διαγωνισμού, που συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο που διέπει τον διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο τη δημόσια αρχή, η οποία τον διενεργεί και υποχρεούται από την έναρξη και μέχρι την ολοκλήρωση της διαδικασίας του να εφαρμόζει όσα ορίζονται σε αυτή, όσο και τους διαγωνιζόμενους (πρβλ. ΑΕΠΠ Α65/17, 65/17, 114/17, 115/17, 174/17, 128/17 κ.α.), ορίζονται τα εξής: Στο άρθρο 3, με τίτλο «Ηλεκτρονική υποβολή φακέλου προσφοράς», ότι: «3.1. Οι προσφορές υποβάλλονται από τους ενδιαφερομένους ηλεκτρονικά, ... σε ηλεκτρονικό φάκελο του υποσυστήματος. ... Η ένωση οικονομικών φορέων υποβάλλει κοινή προσφορά, η οποία υποχρεωτικά υπογράφεται ψηφιακά, είτε από όλους τους οικονομικούς φορείς που αποτελούν την ένωση, είτε από εκπρόσωπό τους, νομίμως εξουσιοδοτημένο. Στην προσφορά, επί ποινή απόρριψης της προσφοράς, προσδιορίζεται η έκταση και το είδος της συμμετοχής του κάθε μέλους της ένωσης, συμπεριλαμβανομένης της κατανομής αμοιβής μεταξύ τους, καθώς και ο εκπρόσωπος/συντονιστής αυτής. 3.2 Στον ηλεκτρονικό φάκελο προσφοράς περιέχονται: (α) ένας (υπο)φάκελος με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής». (β) ένας (υπο)φάκελος με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» ... 3.5 Ο χρήστης – οικονομικός φορέας υποβάλλει τους ανωτέρω (υπο)φακέλους μέσω του υποσυστήματος, όπως περιγράφεται κατωτέρω: α) Τα στοιχεία και δικαιολογητικά που περιλαμβάνονται στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» είναι τα οριζόμενα στο άρθρο 24.2 της παρούσας ...», στο άρθρο 24.2, ότι: «Ο ηλεκτρονικός

## **Αριθμός απόφασης: 1317 / 2019**

υποφάκελος «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να περιέχει τα ακόλουθα: - α) το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) - β) την εγγύηση συμμετοχής, του άρθρου 15 της παρούσας. ... », και στο άρθρο 23, με τίτλο «Αποδεικτικά μέσα κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, ότι: «23.1 Κατά την υποβολή προσφορών οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) του άρθρου 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α'75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις του άρθρου 22 Α της παρούσας, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 22 Β-Ε της παρούσας. ... Στην περίπτωση υποβολής προσφοράς από ένωση οικονομικών φορέων, το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), υποβάλλεται χωριστά από κάθε μέλος της ένωσης. ...». Στα έγγραφα της σύμβασης, τέλος, είχε συμπεριληφθεί σχέδιο ΤΕΥΔ, προσαρμοσμένο από την αναθέτουσα αρχή, το οποίο καλούνταν οι διαγωνιζόμενοι να συμπληρώσουν κατά τους όρους της διακήρυξης.

8. Επειδή, από τους προπαρατεθέντες όρους της διακήρυξης, σε συνάφεια με τις ανωτέρω ισχύουσες διατάξεις του νόμου, συνάγεται ότι για την παραδεκτή συμμετοχή στον διαγωνισμό συμμετέχοντος οικονομικού φορέα, απαιτείται να υποβάλει με την προσφορά του το ΤΕΥΔ που αφορά τον ίδιο και αν ο προσφέρων αποτελεί ένωση οικονομικών φορέων ΤΕΥΔ όλων των μελών της ένωσης, το οποίο πρέπει να είναι δεόντως συμπληρωμένο και υπογεγραμμένο από τους νόμιμους εκπροσώπους τους. Η υποβολή του πιο πάνω δικαιολογητικού συνιστά ουσιώδη τυπική προϋπόθεση για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό και, συνεπώς, αν το δικαιολογητικό αυτό δεν υποβληθεί ή υποβληθεί μη νομότυπα, κατά πάγια νομολογία, ενόψει των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας και της διαφάνειας, η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 1319, 668, 422,133/2009). Ενόψει των ίδιων αρχών, άλλωστε, αλλά και προκειμένου να είναι ευχερής η

## **Αριθμός απόφασης: 1317 / 2019**

εξέταση και αξιολόγηση των προσφορών, αλλά και η σύγκριση αυτών μεταξύ τους (πρβλ. ΕΑΣΤΕ 79/2009, 1285/2008, 1229/ 2007), μια τέτοια προσφορά, η οποία δηλαδή δεν θα είχε συνταχθεί σύμφωνα με τις υποδείξεις της αναθέτουσας Αρχής (ΕΑ ΣΤΕ 816/2007, 26/2007), καθίσταται απορριπτή, ακόμη και αν η διακήρυξη δεν το αναφέρει ρητά, πολύ περισσότερο, όταν η διακήρυξη περιέχει ρητή πρόβλεψη ότι οι εν λόγω απαιτήσεις τάσσονται επί ποινή αποκλεισμού (ΕΑΣΤΕ 79/2009, ΕΑΣΤΕ 26/2007), όπως εν προκειμένω.

9. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, όπως προκύπτει από τα περιεχόμενα έγγραφα στη με αριθμό 126068 ηλεκτρονική προσφορά της στον επίμαχο διαγωνισμό, η Κοινοπραξία «.....», η οποία δεν προκύπτει ότι υπέβαλε προσφορά ως νομικό πρόσωπο που έχει περιβληθεί συγκεκριμένη κατά νόμο νομική μορφή ή ότι είχε λάβει ένα και μοναδικό αριθμό φορολογικού μητρώου, επομένως όφειλε να υποβάλει προσφορά κατά τους όρους που εφαρμόζονται για τις ενώσεις οικονομικών φορέων, περιέχονται δυο (2) αρχεία με την ονομασία «.....», το ένα και «.....» το άλλο. Από το περιεχόμενό τους, όμως, προκύπτει ότι δεν πρόκειται για τα προβλεπόμενα στα έγγραφα της σύμβασης ΤΕΥΔ, με τη μορφή, το περιεχόμενο, και κυρίως τις δηλώσεις που κατά τη σύμβαση προαποδεικνύουν τη μη συνδρομή των καταστάσεων του άρθρου 22 Α της διακήρυξης (λόγων αποκλεισμού) και την πλήρωση όλων των κριτηρίων επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 22 Β – Ε αυτής. Πρόκειται για δύο υπεύθυνες δηλώσεις των μελών της προσφέρουσας ένωσης, στις οποίες έκαστο μέλος της ένωσης (.....και .....) δηλώνει ότι συμμετέχει στην προσφέρουσα ένωση με συγκεκριμένο ποσοστό το καθένα. Από τα λοιπά έγγραφα, εξάλλου, της προσφοράς της καθ' ης κοινοπραξίας, δεν προκύπτει ότι υποβλήθηκαν έτερα αρχεία, έστω και υπό άλλη ονομασία, από το περιεχόμενο των οποίων όμως να προκύπτει ότι πρόκειται για τα υποχρεωτικώς υποβαλλόμενα ΤΕΥΔ. Κατά συνέπεια, ενόψει των όσων γίνονται δεκτά στην αμέσως προηγούμενη σκέψη, η προσφορά της καθ' ης Κοινοπραξίας θα έπρεπε να είχε απορριφθεί, ο Δήμος δε, όπως, άλλωστε συνομολογεί και στις απόψεις του, έσφαλε που την έκανε δεκτή.



**Αριθμός απόφασης: 1317 / 2019**

10. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, η εξετασθείσα προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

11. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη και σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να επιστραφεί

**Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την προσφυγή.

Ακυρώνει τη με αριθμό 97/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ....., που ελήφθη στο πλαίσιο δημόσιου ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού που με α/α συστήματος ..... ο Δήμος διενεργεί για την ανάδειξη αναδόχου του έργου «.....» (αρ. μελέτης 8/2018 Δ. ....), κατά το μέρος με το οποίο έγινε δεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «.....» και αναδείχθηκε αυτός προσωρινός ανάδοχος της σύμβασης.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου, που κατέθεσε η προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 7 Νοεμβρίου 2019 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο την 27<sup>η</sup> Νοεμβρίου 2019.

**Ο Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Κων/νος Πολ. Κορομπέλης**

**Τζέιμου Γιάννακα**

**και α.α**

**Φωτεινή Μαραντίδου**