

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ)

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 28/06/2023 με την εξής σύνθεση: Γαρυφαλλιά Σκιάνη, Πρόεδρος, Μιχαήλ Οικονόμου-Εισηγητής, Μαρία Βύρρα, Μέλη.

Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή, υπό Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 732/19.05.2023, του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα, με την επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενου (εφ' εξής «προσφεύγουσα»).

Κατά : «...» (εφ' εξής «αναθέτουσα Αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα, με την επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα αιτείται ν' ακυρωθεί η προσβαλλόμενη, υπ' αριθμ.119/2023, απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του ... (απόσπασμα από το Πρακτικό της υπ' αριθμ. 21^{ης} τακτικής συνεδρίασης), ν' απορριφθεί η προσφορά του οικονομικού φορέα «...», ν' αποκλεισθεί ο εν λόγω φορέας από την συνέχεια του διαγωνισμού και να της επιστραφεί το κατατεθέν παράβολο.

Με την οικεία παρέμβαση επιδιώκεται η απόρριψη της υπό κρίση προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφθηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, με την υπ' αριθμ. πρωτ. .../30.01.2023 Διακήρυξη ανοικτής διαδικασίας, μέσω του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), ο ... προκήρυξε δημόσιο διαγωνισμό για την επιλογή αναδόχου κατασκευής του έργου «...», εκτιμώμενης αξίας € 296.370,97, πλέον ΦΠΑ 24%, και με κριτήριο επιλογής την πλέον

Αριθμός Απόφασης:1063/2023

συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή). Όπως προκύπτει από το υπ' αριθμ. 1 Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού, στον διενεργηθέντα διαγωνισμό έλαβαν μέρος συνολικά τέσσερις οικονομικοί φορείς και ειδικότερα η εταιρεία με την επωνυμία «...», η εταιρεία με την επωνυμία ... , η προσφεύγουσα και η εταιρεία με την επωνυμία «...» με δ.τ. «...». Ακολούθησε η ηλεκτρονική αποσφράγιση, εκ μέρους της Επιτροπής Διαγωνισμού, των υποφακέλλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» και «Οικονομική Προσφορά» των συμμετεχόντων και αναρτήθηκε στο ηλεκτρονικό σύστημα του διαγωνισμού ο κατάλογος μειοδοσίας. Εν συνεχεία, η Επιτροπή προέβη, κατά σειρά μειοδοσίας, στον έλεγχο της ολόγραφης και αριθμητικής αναγραφής των επιμέρους ποσοστών έκπτωσης και της ομαλής μεταξύ τους σχέσης και καταχώρισε τις προσφορές των οικονομικών φορέων, σύμφωνα με τον κάτωθι πίνακα μειοδοσίας, κατατάσσοντας πρώτη την προσφορά του οικονομικού φορέα «...», με ποσοστό έκπτωσης 29,00%, και δεύτερη την προσφορά της προσφεύγουσας, με ποσοστό έκπτωσης 21,00%. Στην συνέχεια, η Επιτροπή Διαγωνισμού, την ίδια ημέρα, έλεγξε τα δικαιολογητικά συμμετοχής του άρθρου 24.2 της διακήρυξης, κατά την σειρά της μειοδοσίας, και έκρινε, ότι και οι τέσσερις (4) προσφορές των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων ήταν παραδεκτές ως προς τα δικαιολογητικά αυτά. Ακολούθως, η Επιτροπή Διαγωνισμού διαπίστωσε, ότι ο μέσος όρος του συνόλου των εκπτώσεων των τεσσάρων (4) παραδεκτών προσφορών, που υποβλήθηκαν, είναι 16.50% και ότι η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα, με την επωνυμία «...», με A/A κατάθεσης ... και έκπτωση 29.00%, εμφάνιζε απόκλιση μεγαλύτερη των δέκα (10) ποσοστιαίων μονάδων από τον μέσο όρο και ότι τεκμαίρεται ως «ασυνήθιστα χαμηλή προσφορά», σύμφωνα με το άρθρο 88 του Ν.4412/2016 και την παρ. (η) του άρθρου 4.1 της Διακήρυξης. Ούτως, η αναθέτουσα Αρχή απέστειλε, στις 28.03.2023, την υπ' αρ. πρωτ. .../27.03.2023 πρόσκληση στον προσφέροντα, με την επωνυμία «...», μέσω της λειτουργίας «Επικοινωνία» του συστήματος Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ στον ηλεκτρονικό χώρο του διαγωνισμού με συστημικό αριθμό ... , ώστε ο προσφέρων αυτός να υποβάλει εξηγήσεις για την τιμή/το κόστος, που πρότεινε στην, κατά τεκμήριο, ασυνήθιστα χαμηλή οικονομική προσφορά του, σύμφωνα με το άρθρο 88 του Ν.4412/2016, εντός αποκλειστικής προθεσμίας είκοσι (20)

Αριθμός Απόφασης:1063/2023

ημερών από την κοινοποίηση της εν λόγω πρόσκλησης. Κατόπιν υποβολής εκ μέρους του προαναφερομένου οικονομικού προσφέροντος των με συστημικό αριθμό ... από 04.04.2023 ζητούμενων εγγράφων, η αναθέτουσα Αρχή απέστειλε εκ νέου την υπ' αρ. πρωτ. .../13.04.2023 πρόσκληση στον ως άνω προσφέροντα, προκειμένου αυτός να υποβάλει «συμπληρωματικές εξηγήσεις», εντός αποκλειστικής προθεσμίας δεκαπέντε (15) ημερών από την κοινοποίησή της, με τις οποίες («εξηγήσεις») να τεκμηριώνεται επαρκώς η τιμή/το κόστος, που προτείνεται στην κατά τεκμήριο ασυνήθιστα χαμηλή οικονομική προσφορά του, σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, και τους όρους της Διακήρυξης του διαγωνισμού του έργου του θέματος, λαμβάνοντας υπ' όψη και την υπ' αριθμό 9/2017 Εγκύκλιο του Υπουργείου Μεταφορών και Υποδομών. Ο οικονομικός φορέας «...» παρέσχε συμπληρωματικές εξηγήσεις δια των υποβληθέντων, μέσω της λειτουργίας «Επικοινωνία» του συστήματος Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ στον ηλεκτρονικό χώρο του διαγωνισμού με συστημικό αριθμό ... στις 27/04/2023, εγγράφων. Κατόπιν τούτων, η Επιτροπή Διαγωνισμού εισηγήθηκε την ανάθεση της σύμβασης στον πρώτο μειοδότη, «...», με ποσοστό έκπτωσης 29,00%. Το υπ' αριθμ. πρωτ. .../8.05.2023 πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού εγκρίθηκε δυνάμει της προσβαλλόμενης υπ' αριθμ. 119/2023 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του ... (απόσπασμα από το Πρακτικό της υπ' αριθ. 21ης τακτικής συνεδρίασης), η οποία αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 10.05.2023 και κοινοποιήθηκε την ίδια ημέρα (10.05.2023) στην προσφεύγουσα.

2. Επειδή ο ένδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικείμενου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016 (Α' 147) και η ένδικη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV αυτού, περί έννομης προστασίας κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

3. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, έχει καταβληθεί νόμιμο e-παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 363 του ν. 4412/2016 και το άρθρο 5 του ΠΔ 39/2017, με κωδικό ... , αξίας 1481,85 €, ομού με το e-Παράβολο με την ένδειξη αυτόματης δέσμευσης [βλ. εκτύπωση από την ιστοσελίδα της ΓΓΠΣ, όπου αναφέρεται ως κατάσταση παραβόλου «δεσμευμένο» και φέρεται ως «αυτόματης δέσμευσης»].

4. Επειδή η προσφεύγουσα υποστηρίζει, ότι «*Η αιτιολόγηση της προσφοράς του οικονομικού φορέα «...» πάσχει και για τον πρόσθετο λόγο ότι στηρίζεται σε εσφαλμένο υπολογισμό των κοστολογικών στοιχείων του έργου. Η αιτιολόγηση της κατά τεκμήριο ασυνήθιστα χαμηλής προσφοράς του οικονομικού φορέα «...» είναι πλημμελής κα εσφαλμένη διότι εδράζεται σε λαθεμένο υπολογισμό της προσφερόμενης έκπτωσης 29%. Ειδικότερα με βάση την προσκομισθείσα αιτιολόγηση το υπολειπόμενο ποσό που υπολογίζει ο εν λόγω φορέας βάσει της προσφοράς του ανέρχεται σε 186.640,40 € αντί του ορθού 182.640.40€. Αντιστοίχως, το συνολικό κέρδος από την κατασκευή του έργου υπολογίζεται σε ύψος 44.871,63 € αντί του ορθού 40.871,63€.* Περαιτέρω, όσον αφορά τον υπολογισμό του κόστους προμήθειας υλικών δεν έχουν υπολογιστεί ορισμένα υλικά τα οποία ενδεικτικώς απαριθμούμε. Ειδικότερα: Αναφορικά με την ΑΤ13 προμήθεια «*πυράντοχες πόρτες*» δεν έχουν υπολογιστεί τα υλικά για την αποκατάσταση των μικροεπιδιορθώσεων («*μερεμετιών*») που ενδέχεται να προκύψουν, όπως για παράδειγμα, οι σοβάδες, οι πυράντοχοι αφροί, τα χρώματα και τα αστάρια. Επιπροσθέτως, δεν έχουν υπολογιστεί ούτε οι απαραίτητες εργασίες ούτε και το αντίστοιχο εξειδικευμένο προσωπικό που απαιτείται για την υλοποίησή των εν λόγω εργασιών. Δεύτερον, η εταιρεία ... για το συνολικό αριθμό των 30 πινάκων πυρανίχνευσης που αναφέρει, έχει υπολογίσει εσφαλμένως ότι σε αυτούς αντιστοιχούν 22 μπαταρίες αντί για 60, καθότι ο κάθε πίνακας πυρανίχνευσης περιλαμβάνει από 2 μπαταρίες (2 μπαταρίες X 30 πίνακες πυρανίχνευσης = 60). Τρίτον, όσον αφορά τα συστήματα κατάσβεσης, παρά το γεγονός ότι τα υλικά αναγράφονται ρητώς στο Α.Τ 15 - Άρθρο ΑΤΗΕ Ν/8205.1 του Τιμολογίου Δημοπράτησης, υπάρχουν εκτεταμένες ελλείψεις και τούτο διότι, δεν έχουν υπολογιστεί οι 20 τοπικοί πίνακες κατάσβεσης, οι 40 μπαταρίες, 20 τουλάχιστον φωτεινές ενδείξεις stop gas, τα 20 κομβία ενεργοποίησης κατάσβεσης, τα 20 κομβία ακύρωσης κατάσβεσης, οι 20 σειρήνες προσυναγερμού, οι 20 σειρήνες κατάσβεσης, οι 20 χειροκίνητες βαλβίδες διακοπής και οι 20 συσκευές πρόσδοσης οσμής στο 002. Επομένως, αν όλα τα ανωτέρω είχαν υπολογιστεί, όπως έπρεπε, θα συνυπολογίζονταν στο κόστος προμήθειας των υλικών, το οποίο θα προσαυξανόταν κατά το ποσό των 12.000 € πλέον του ΦΠΑ. Στο κόστος της σωλήνας για τις πυροσβεστικές φωλιές αναφέρεται σκοπίμως μια πολύ χαμηλή τιμή των 0,77 € / μέτρο και δεν

Αριθμός Απόφασης:1063/2023

αναφέρεται το κόστος των λοιπών εξαρτημάτων όπως γωνιές - καμπύλες - ταυ - στηρίγματα - υλικά αποκατάστασης τοιχοποιίας από οπές - βάνες για τις Π.Φ κτλ, τα οποία είναι το πραγματικό κόστος των υλικών. Στο κόστος της καλωδίωσης δεν αναφέρονται εξαρτήματα όπως υλικά για ..., 1 κανάλια, κτλ. Επίσης, το καλώδιο που έχει υπολογιστεί δεν είναι κατάλληλο για συστήματα πυρανίχνευσης και δεν ικανοποιεί το πρότυπο EN54 το οποίο αποτελεί τόσο Ευρωπαϊκό Πρότυπο όσο και Εθνικό πρότυπο και συνεπώς είναι Υποχρεωτικό. Και τούτο διότι θα έπρεπε να προβλεφθεί πυράντοχο καλώδιο που έχει ελάχιστο κόστος 1,20 € + ΦΠΑ / 1 μέτρο χωρίς τα λοιπά απαραίτητα υλικά εγκατάστασης. Μη υπολογισμός ασφαλιστικών εισφορών. Περαιτέρω, στην υποβληθείσα αιτιολόγηση δεν έχουν υπολογιστεί οι ασφαλιστικές εισφορές των Ηλεκτροτεχνιτών & Υδραυλικών κατά παράβαση του 1.3. άρθρου του Τιμολογίου Μελέτης. Επιπλέον, εσφαλμένα δεν έχει υπολογιστεί το σχετικό κόστος για την προσωπική εργασία του ιδιοκτήτη - επιχειρηματία. Μη υπολογισμός των κρατήσεων. Στην υποβληθείσα αιτιολόγηση δεν έχουν οι προβλεπόμενες στο άρθρο 8.1. της διακήρυξης κρατήσεις. Ειδικότερα, το έργο υπόκειται στις κρατήσεις 72 που προβλέπονται για τα έργα αυτά, περιλαμβανομένης της κράτησης ύψους 0,07 % υπέρ των λειτουργικών αναγκών της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, σύμφωνα με το άρθρο 4 παρ 3 ν. 4013/2011, της κράτησης ύψους 0,06 % υπέρ των λειτουργικών αναγκών της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών, σύμφωνα με το άρθρο 350 παρ. 3 του ν. 4412/2016. της κράτησης 6%, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 53 παρ. 7 περ. θ' του ν. 4412/2016 και της υπ' αριθμ. ΔΝΣγ/οικ.42217/ΦΝ466/12.6.2017 απόφασης του Υπουργού Υποδομών και Μεταφορών (Β' 2235), της κράτησης 2,5% υπέρ της Π.Ο.Μ.Η.Τ.Ε.Δ.Υ., σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 53 παρ. 7 περ. θ' του ν. 4412/2016 και ΔΝΣβ/51667/ΦΝ466/12-02-2020 απόφασης του Υπουργού Υποδομών και Μεταφορών (Β' 2780), καθώς και της κράτησης ύψους 0,02% υπέρ της ανάπτυξης και συντήρησης του Ο.Π.Σ. Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., σύμφωνα με το άρθρο 36 παρ. 6 του ν. 8. 4412/2016. Τέλος δεν έχουν υπολογιστεί τα γενικά έξοδα, όφελος κ.λ.π. του Αναδόχου και οι επιβαρύνσεις από φόρους, δασμούς κ.λ.π. καθορίζονται στο αντίστοιχο άρθρο της Ε.Σ.Υ. Η πρόσκληση του προσωρινού αναδόχου για τη συμπλήρωση της αιτιολόγησής του είναι παράνομη, διότι πρόσκληση προς διευκρίνιση υποβληθείσας αιτιολόγησης

Αριθμός Απόφασης:1063/2023

επιτρέπεται μόνο σε περίπτωση κατά την οποία έχει υποβληθεί κανονική αιτιολόγηση από πλευράς διαγωνιζόμενου, η οποία όμως χρήζει επιμέρους διευκρινίσεων. Σε περίπτωση όμως όπου η υποβληθείσα αρχική αιτιολόγηση δεν συνιστά αιτιολόγηση αλλά είναι απλώς μία σελίδα αναγραφής προμηθευτών συνοδευόμενη από μία προσφορά επιμέρους προμηθευτή, τότε πρόκειται για εξαρχής ανύπαρκτη αιτιολόγηση, όπου δεν χωρεί επεξήγησή της. Εν προκειμένω, κατόπιν της υπ' αριθμ. πρωτ. .../27.03.2023 πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής ο οικονομικός φορέας «υπέβαλε μέσω του συστήματος Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. μια γενική, ασαφή και παντελώς αόριστη «αιτιολόγηση», υποβάλλοντας το από 4.04.2023 έγγραφο (μόνο μιας σελίδας) με θέμα «ΑΙΤΙΟΛΟΓΗΣΗ ΧΑΜΗΛΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΓΙΑ ΤΟ ΈΡΓΟ: «...», με συνημμένη την από 7.03.2023 τεχνοοικονομική πρόταση της εταιρείας»... για την στοιχειοθέτηση της δαπάνης προμήθειας των υλικών του έργου. Το εν λόγω, ωστόσο, έγγραφο δεν συνιστά αιτιολόγηση κατά την έννοια της διακήρυξης και του νόμου. Και τούτο διότι, στην «αιτιολόγηση» του προσωρινού αναδόχου δεν περιλαμβάνεται η παραμικρή επεξήγηση- ανάλυση (όπως ζητήθηκε) για την τιμή- κόστος της οικονομικής του προσφοράς. Ειδικότερα, όσο αφορά το άμεσο κόστος, ο ανάδοχος αρκείται σε μια γενική αναφορά στην δαπάνη προμήθειας των υλικών, στη δαπάνη προμήθειας του καλωδίου και στη δαπάνη προμήθειας του σωλήνα προβαίνοντας με μια απλή και συγκεντρωτική αναφορά των τελικών προσφορών των προμηθευτών και υπεργολάβων που θα εκτελέσουν μέρος των εργασιών του έργου, χωρίς καμία ανάλυση του κόστους κατασκευής του έργου (άμεσο κόστος) ανά εργασία και ανά άρθρο του τιμολογίου της μελέτης. Περαιτέρω, τα γενικά έξοδα (έμμεσο κόστος) δεν έχουν υπολογιστεί σύμφωνα με τη δομή της εγκυκλίου 9/2017 του Υπ. Υποδομών και Μεταφορών, με συνέπεια να μην μπορεί να γίνει καμία αξιολόγηση του έμμεσου κόστους και του συνόλου της οικονομικής του προσφοράς. Ακολουθώς, η Αναθέτουσα Αρχή απέστειλε την υπ' αριθμ. πρωτ. .../13.04.2023 πρόσκληση προκειμένου ο προσωρινός ανάδοχος να υποβάλει «συμπληρωματικές εξηγήσεις» με τις οποίες να τεκμηριώνεται το κόστος της κατά τεκμήριο ασυνήθιστα χαμηλής προσφοράς του. Ωστόσο, ο εν λόγω διάλογος δεν αφορά την αποσαφήνιση υποβληθέντων με την αιτιολόγηση στοιχείων και την διευκρίνιση ζητημάτων που ανέκυψαν εκ των υποβληθεισών εξηγήσεων, διότι τέτοιες εξηγήσεις δεν υποβλήθηκαν. Επομένως, με την εν

Αριθμός Απόφασης:1063/2023

λόγω πρόσκληση ο προσωρινός μειοδότης Ο.Φ. εκλήθη να υποβάλει κατ' ουσίαν εξ αρχής αιτιολόγηση, κάτι το οποίο αντίκειται τόσο στοπ γράμμα όσο και στο πνεύμα των σχετικών διατάξεων. Συνεπώς, η αναθέτουσα αρχή κατά παράβαση των σχετικών περί αιτιολόγησης διατάξεων, κάλεσε εν προκειμένω εκ νέου τον οικονομικό φορέα «...» να διευκρινίσει τις κατ' ουσία ανύπαρκτες αρχικές του εξηγήσεις, υποβάλλοντας το πρώτον πραγματική αιτιολόγηση της προσφοράς του, και ως εκ τούτου η εκ των υστέρων αποδοχή εκ μέρους της Επιτροπής Διαγωνισμού των παρανόμως υποβληθεισών «συμπληρωματικών εξηγήσεων» θα πρέπει για τον πρόσθετο αυτό λόγο να ακυρωθεί. Εν προκειμένω, ο προσωρινός ανάδοχος, «...», απάντησε αρνητικά στο ερώτημα του Μέρους II στοιχείο Δ «Ο οικονομικός φορέας προτίθεται να αναθέσει οποιοδήποτε τμήμα της σύμβασης σε τρίτους υπό μορφή υπεργολαβίας;». Ωστόσο, από την επισκόπηση των κάτωθι αναφερόμενων οικονομικών προσφορών που υπέβαλε ο προσωρινός ανάδοχος προκειμένου να αιτιολογήσει το ύψος της υποβληθείσας προσφοράς του, προκύπτει αδιάσειστα ότι θεμελιώνεται λόγος αποκλεισμού του προσωρινού αναδόχου. λόγω μη υποβολής αυτοτελούς ΕΕΕΣ των υπεργολάβων οι οποίοι θα εκτελέσουν μέρος των εργασιών του έργου. Ειδικότερα, με την υποβληθείσα από 4.04.2023 τεχνοοικονομική πρόταση της εταιρείας «...» προκύπτει ότι η εν λόγω εταιρεία θα αναλάβει την ολοκλήρωση του έργου εντός 4 εβδομάδων από την παραλαβή των υλικών (όπως ρητώς αναφέρεται στο πεδίο σχετικά με τον «ΧΡΟΝΟ ΠΑΡΑΔΟΣΗΣ» και στον «ΤΡΟΠΟ ΠΛΗΡΩΜΗΣ» και ότι ως εκ τούτου συνάγεται ότι ο προσωρινός ανάδοχος προτίθεται να αναθέσει την εκτέλεση των αναφερόμενων στο σχετικό έγγραφο εργασιών πυρασφάλειας σε τρίτο υπεργολάβο. Περαιτέρω, με την υποβληθείσα από 24.04.2023 προσφορά της εταιρείας «...» προκύπτει πέραν πάσης αμφιβολίας ότι η εν λόγω εταιρεία θα αναλάβει τμήμα της σύμβασης έργου και συγκεκριμένα τη συντήρηση των συστημάτων πυρανίχνευσης των σχολικών μονάδων του ... Πρόκειται, κατ' ουσία για μια μορφή συμμετοχής στην εκτέλεση της σύμβασης προσώπου διαφορετικού του αναδόχου αυτής, δηλαδή υπεργολαβία, ως μορφή άμεσης ανάμιξης τρίτου οικονομικού φορέα στην εκτέλεση του υπό κρίση έργου, καθότι, εν προκειμένω, η εν λόγω εταιρεία θα αναλάβει η ίδια την εκτέλεση ενός μέρους του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης στη θέση του αναδόχου εργολάβου. Οι ενέργειες συντήρησης τις οποίες θα αναλάβει να

Αριθμός Απόφασης:1063/2023

εκτελέσει αναλύονται στην υποβληθείσα προσφορά της και συνίστανται στις εξής εργασίες • Γενικός Έλεγχος καλής λειτουργίας συστήματος.

- Έλεγχος καλής λειτουργίας τροφοδοτικού.
- Έλεγχος καλής κατάστασης συσσωρευτών και φορτιστή τους.
- Διακοπή κανονικής τροφοδοσίας και έλεγχος καλής λειτουργίας

με μπαταρία.

- Έλεγχος ορθής λειτουργίας διακοπών, οθονών LCD και φωτεινών, ενδείξεων του συστήματος.
- Έλεγχος και δοκιμή λειτουργίας σειρήνων και οπτικών ενδείξεων συναγερμού. • Καθαρισμός πίνακα και ανιχνευτών.
- Έλεγχος καλής κατάστασης και κομβίων συναγερμού.
- Πρόκληση κατάστασης συναγερμού με τη χρησιμοποίηση σπρέι

καπνού σε αισθητήρες κι χρήση κομβίου καθώς και έλεγχος ανταπόκρισης συστήματος. • Αλλαγή μπαταριών πίνακα πυρανίχνευσης. Συναφώς, από το περιεχόμενο των άνω αναφερόμενων οικονομικών προσφορών προκύπτει ότι ο οικονομικός φορέας «...», καίτοι στηρίζεται στη εκτέλεση μέρους των εργασιών του υπό ανάθεση έργου εκ μέρους των ως άνω εταιρειών, δεν κατέθεσε στον φάκελο της προσφοράς του, ως όφειλε, τα ΕΕΕΣ των ως άνω υπεργολάβων κατά παράβαση των άρθρων 25 και 23.1 της διακήρυξης. Ως εκ τούτου, η συγκεκριμένη έλλειψη καθιστά την προσφορά του προσωρινού αναδόχου απορριπτέα ως μη συμμορφούμενη με ρητό όρο της διακήρυξης του διαγωνισμού. Εκ των ανωτέρω, επομένως, συνάγεται, ότι η προσφορά του οικονομικού φορέα «...», έπρεπε να απορριφθεί προεχόντως εκ του λόγου αυτού και να αποκλειστεί από την συνέχεια του διαγωνισμού. Εν προκειμένω, ο προσωρινός ανάδοχος «...» κατά τη συμπλήρωση του ΜΕΡΟΣ II του από 2.03.2023 ΕΕΕΣ του και, συγκεκριμένα, στην Παράγραφο Α: «Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα» στο τιθέμενο ερώτημα (σελ. 3 του από 9.03.2023 υποβληθέντος ΕΕΕΣ του) «Κατά περίπτωση, ο οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων ή διαθέτει ισοδύναμο πιστοποιητικό [π.χ. βάσει εθνικού συστήματος (προ)επιλογής]» απάντησε καταφατικά, δηλώνοντας αναφορικά με την ονομασία του καταλόγου ή του πιστοποιητικού και τον σχετικό αριθμό εγγραφής ή πιστοποίησης, ότι είναι εγγεγραμμένος στο ΜΕΕΠ και ότι ανήκει στην Α2 τάξη ηλεκτρομηχανολογικών εργασιών με αριθμό ΜΕΕΠ... . Η ως

Αριθμός Απόφασης:1063/2023

άνω καταφατική δήλωση του προσωρινού αναδόχου περί εγγραφής του στον επίσημο κατάλογο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων τυγχάνει ανακριβής και εσφαλμένη διότι, όπως αναφέρει ο ίδιος στο ΕΕΕΣ του, είναι εγγεγραμμένος στην Α2 τάξη ηλεκτρομηχανολογικών εργασιών και ως εκ τούτου δεν μπορεί να λάβει ενημερότητα πτυχίου, η οποία, και μόνο, ωστόσο, σε συνδυασμό με εγγραφή στην 3η και άνω τάξη στο ΜΕΕΠ λειτουργεί ως επίσημος εθνικός κατάλογος (1233/2022 Ε.Α.ΔΗ. ΣΥ). Περαιτέρω κατ' ευθεία παράβαση της σχετικής επιταγής του άρθρου 23 της διακήρυξης ο προσωρινός ανάδοχος ουδέν ποσό ανεκτέλεστου υπολοίπου δήλωσε ως όφειλε στο Μέρος IV Ενότητα Β του ΕΕΕΣ, στο πεδίο «Λοιπές οικονομικές ή χρηματοοικονομικές απαιτήσεις», ούτε υπέβαλε σχετική υπεύθυνη δήλωση προς διευκρίνιση αυτού (σε αντίθεση με την ημετέρα εταιρεία η οποία υπέβαλε την από 9.03.2023 ηλεκτρονικά υπογεγραμμένη συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση) Κατ' ακολουθία των ανωτέρω, ο προσωρινός ανάδοχος δεν προαπέδειξε, ως όφειλε διά σχετικής δήλωσης του στο ΕΕΕΣ, ότι δεν έχει υπερβεί τα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, συνεπώς δεν προαπέδειξε ότι πληροί τις απαιτήσεις οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας του άρθρου 22.Γ της διακήρυξης, γεγονός που καθιστά άνευ ετέρου απορριπτέα την προσφορά του. Εξάλλου, κατά την πάγια νομολογία του Συμβουλίου της Επικράτειας και των Διοικητικών Δικαστηρίων έχει κριθεί ότι η παράλειψη απάντησης σε συγκεκριμένο ερώτημα του ΕΕΕΣ συνιστά ουσιώδη παράλειψη κατά τη συμπλήρωση του εν λόγω εντύπου, η δε ελλείπουσα απάντηση επί του συγκεκριμένου ερωτήματος δεν μπορεί να συναχθεί από τις απαντήσεις που έδωσε ο οικονομικός φορέας σε άλλα ερωτήματα, ακόμη και εντός του ίδιου κεφαλαίου του ΕΕΕΣ (ad hoc ΕΑ ΣΤΕ 234/2020, ΔΕφΑΘ 59/2021), πολλώ δε μάλλον σε άλλα ερωτήματα μη έχοντα σχέση με την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια ή να συναχθεί χωρίς καν ο συμμετέχων να έχει δώσει οποιαδήποτε απάντηση (βλ. και ΣΤΕ 725/2022, 1647/2022, 505/2021, ΔΕφΘεσ/νίκης 591/2022, ΔΕφ Κομ 168/2022, ΕΑΔΗΣΥ 1233/2022 κ.ά.). Επομένως, εφόσον, αφενός, ο προσωρινός ανάδοχος δεν διέθετε ενημερότητα πτυχίου(ως εγγεγραμμένος στην Α2 τάξη), η οποία, σύμφωνα με το άρθρο πρώτο της υπ' αρ. Δ.../οικ/... (ΦΕΚ Β' 2300/16.09.2013) ΥΑ «Τροποποίηση της με αριθ. Δ.../οικ/.../28.07.2005 (Β' 1105) Υπουργικής Απόφασης με θέμα «Έκδοση Ενημερότητας Πτυχίου και

Αριθμός Απόφασης:1063/2023

Βεβαιώσεων ανεκτέλεστου υπολοίπου συμβάσεων δημοσίων έργων, υποβολή Εκθέσεων δραστηριότητας ανωνύμων εταιρειών και Πιστοποιητικών εκτέλεσης έργων», χορηγείται σε κάθε εργοληπτική επιχείρηση που είναι εγγεγραμμένη στις τάξεις 3η έως και 7η του ΜΕΕΠ, αφετέρου, εφόσον η εγγραφή στον εθνικό «επίσημο κατάλογο» προϋποθέτει τη σωρευτική συνδρομή της βεβαίωσης εγγραφής στο ΜΕΕΠ και της ενημερότητας πτυχίου, κατά τα ως άνω, ο προσωρινός ανάδοχος πλημμελώς απάντησε «ΝΑΙ» στο σχετικό ερώτημα και ως εκ τούτου ουδόλως προαπέδειξε ως όφειλε την πλήρωση στο πρόσωπό του των απαιτήσεων οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας και της μη υπέρβασης των ανωτάτων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου. Συναφώς με τον προβαλλόμενο λόγο, η ΕΑΔΗΣΥ έχει κρίνει ότι (πρβλ. ενδεικτικά απόφαση 1233/2022, σκ. 7), η εγγραφή στο ΜΕΕΠ «(...) δεν συνεπάγεται την αυτόματη πλήρωση όλων των τιθέμενων κριτηρίων επιλογής (καταλληλότητα, τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, χρηματοοικονομική επάρκεια και δη την μη υπέρβαση ανεκτέλεστου υπολοίπου), όπως εσφαλμένως έχει δηλωθεί, στο ΕΕΕΣ του παρεμβαίνοντος (πρβλ. ΔΕΦΑΘ 186/2021, 241/2020, ομοίως ΑΕΠΠ 1519/2021 σκ. 25 και ΑΕΠΠ 953, 954/2022). Κατόπιν των ανωτέρω, συνάγεται ότι η Επιτροπή όφειλε κατά δέσμια αρμοδιότητα να κρίνει απαράδεκτη την προσφορά του προσωρινού αναδόχου και να αποκλείσει αυτόν από τη συνέχεια του διαγωνισμού».

5. Επειδή, η αναθέτουσα Αρχή με τις από 06/06/2023 εκπρόθεσμες απόψεις της αιτείται την απόρριψη της κρινόμενης προσφυγής. Οι εν λόγω απόψεις δεν λαμβάνονται υπ' όψη, διότι η ένδικη προσφυγή κατετέθη στις 19/05/2023. Συνεπώς, η καταληκτική ημερομηνία εμπρόθεσμης υποβολής των απόψεων ήταν η 3^η/06/2023 και επειδή η εν λόγω ημέρα ήταν Σάββατο η δε 4^η-6-2023 ήταν Κυριακή, ήτοι ημέρες εξαιρετές, η καταληκτική ημερομηνία εμπρόθεσμης κατάθεσης απόψεων παρεκτείνετο μέχρι τις 05/06/2023.

6. Επειδή, εν προκειμένω, από την επισκόπηση του διοικητικού φακέλλου προκύπτει, ότι η αναθέτουσα Αρχή οφείλει, κατά την παρ. 3 του άρθρου 88 (που αποδίδει το άρθρο 69 παρ. 3 της οδηγίας 2014/24), να αξιολογεί τις παρεχόμενες πληροφορίες σε συνεννόηση με τον προσφέροντα. Η συνεννόηση αυτή έχει την έννοια της διαβούλευσης με τον προσφέροντα ή εκατέρωθεν ανταλλαγής απόψεων, προκειμένου να αποσαφηνισθούν όλα τα στοιχεία που συνθέτουν την προσφορά του, ώστε η αναθέτουσα Αρχή να

Αριθμός Απόφασης:1063/2023

σχηματίσει πλήρη και σαφή εικόνα των στοιχείων αυτών και να εκφέρει ασφαλή κρίση ως προς το παραδεκτό της (Ε.Α. 83/2017, σκ. 12). Η προσφορά μπορεί να απορριφθεί μόνον, εάν τα παρεχόμενα στοιχεία δεν εξηγούν, κατά τρόπο ικανοποιητικό, το χαμηλό επίπεδο της τιμής ή του κόστους που προτείνεται. Ως έχει κριθεί, η ύπαρξη της ανωτέρω περιγραφόμενης ουσιαστικής κατ' αντιπαράθεση διαδικασίας διαλόγου, διεξαγομένης σε εύθετο χρόνο κατά την εξέταση των προσφορών, μεταξύ της αναθέτουσας Αρχής και του προσφέροντος, προκειμένου να δοθεί στον τελευταίο η δυνατότητα να αποδείξει, ότι η προσφορά του είναι σοβαρή, συνιστά απαίτηση του ενωσιακού δικαίου, που αποσκοπεί στο να αποτραπούν αυθαίρετες εκτιμήσεις της αναθέτουσας Αρχής και να διασφαλισθεί ο υγιής ανταγωνισμός μεταξύ των επιχειρήσεων. Συνεπώς, η ανωτέρω διαδικασία διαλόγου ολοκληρώνεται νομίμως οποτεδήποτε πληρωθούν, σωρευτικώς, οι εξής δύο αναγκαίες συνθήκες: ότι α) αφ' ενός δόθηκε η δυνατότητα στον προσφέροντα να υποστηρίξει την προσφορά του κατά τρόπο πλήρη και λυσιτελή, ως προς όλα τα σημεία που δημιουργήσαν επιφυλάξεις, και β) αφ' ετέρου η αναθέτουσα Αρχή διαμόρφωσε ασφαλή κρίση, ως προς το παραδεκτό της προσφοράς, κατόπιν αποσαφήνισης όλων των κρίσιμων στοιχείων που την συνθέτουν. Η μη πλήρωση έστω και μιας εκ των ανωτέρω συνθηκών καθιστά την διαδικασία ελέγχου της ασυνήθιστα χαμηλής προσφοράς πλημμελή. Εκ των ανωτέρω συνάγεται, ότι καμμία διάταξη νόμου δεν επιβάλλει τα στοιχεία, που συνοδεύουν μια αιτιολόγηση, να φέρουν ημερομηνία προγενέστερη αυτής της υποβολής της προσφοράς. Άλλωστε, ένας διαγωνιζόμενος δεν γνωρίζει, κατά την ημέρα υποβολής της προσφοράς του, αν αυτή θα κριθεί ως ... ασυνήθιστα χαμηλή και αν θα κληθεί, ως εκ τούτου, στο μέλλον, να υποβάλει εξηγήσεις. Το ότι οι οικονομικές προσφορές των τρίτων προμηθευτών φέρουν ημερομηνία μεταγενέστερη της υποβολής της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου δεν μπορεί να οδηγήσει, άνευ άλλου τινός, στην ευδοκίμηση της προδικαστικής προσφυγής, αφού ο οικονομικός φορέας, κατόπιν πρόσκλησης για συμπληρωματικές εξηγήσεις, μπορεί να προσκομίσει, κατά την κρίση του και χωρίς κανένα περιορισμό, όλα τα στοιχεία που τεκμηριώνουν την αιτιολόγησή του. Ακολούθως, η αναθέτουσα Αρχή μπορεί να λάβει υπ' όψη της τα στοιχεία που θέλει, προκειμένου να διαμορφώσει ασφαλή κρίση, ως προς το

Αριθμός Απόφασης:1063/2023

παραδεκτό της προσφοράς του εκάστοτε οικονομικού φορέα, και αφού έχει προηγηθεί η παροχή εξηγήσεων. Οποιαδήποτε επιπλέον απαίτηση (όπως το να φέρουν τα στοιχεία, που συνοδεύουν την αιτιολόγηση, ημερομηνία προγενέστερη της υποβολής προσφοράς του οικονομικού φορέα) δεν συνάδει με την φύση την συμπληρωματικής παροχής εξηγήσεων, η οποία, κατά τ' ανωτέρω, έχει την έννοια της απλής διαβούλευσης και επ' ουδενί συνιστά μία αυστηρή, τυπική διαδικασία. Άλλωστε, η παρεμβαίνουσα, πριν την ημερομηνία υποβολής της οικονομικής προσφοράς της στον διαγωνισμό και προκειμένου να σχηματίσει άποψη επί του οικονομικού μεγέθους κόστους του έργου, έλαβε οικονομικές προσφορές - τιμοκαταλόγους προμηθευτών (...), και στην συνέχεια, με κριτήριο σχέσης ποιότητας - τιμής, επέλεξε και κατέθεσε την προσφορά της, λαμβάνοντας υπ' όψη της την οικονομική προσφορά της εταιρείας . Στην συνέχεια, όταν κλήθηκε να υποβάλει «συμπληρωματικές εξηγήσεις», προς σκοπό επικαιροποίησης και μη αμφισβήτησης των τιμών, κατέθεσε οικονομικές προσφορές από τις αποκλειστικές εισαγωγικές εταιρείες Εμπορίας Συστημάτων Ασφαλείας & Πυρανίχνευσης σε τιμές υπερχονδρικής για όλο το σύνολο των υλικών του έργου και μόνο. Πέραν τούτου, ως προς τον Πίνακα Ανάλυσης Συνολικού Κόστους, λεκτέα τα εξής. Η Συνολική Δαπάνη αγοράς υλικών είναι 90.532,00 ευρώ. Η Συνολική Δαπάνη Εργασιών είναι 31.200,00 ευρώ (εδώ υπολογίζονται οι κάθε είδους απαραίτητες εργασίες για την ολοκλήρωση του έργου με την χρησιμοποίηση 6 τεχνιτών διαφόρων ειδικοτήτων). Ως προς τα γενικά έξοδα του έργου, σ' αυτά συμπεριλαμβάνονται: Α. Τα σταθερά γενικά έξοδα, όπου υπολογίζονται ποσοστιαία έξοδα όπως φόροι, εγγυητικές, ασφάλιση, μέτρα προστασίας για τους εργαζόμενους, κλπ. Β. Τα χρονικώς Συναρτημένα έξοδα, όπου υπολογίζονται τα διοικητικά έξοδα, κίνησης οχημάτων, προσωπικού επιστάσις, κλπ). Το συνολικό κόστος των 3.Α και 3.Β. υπολογίζεται σε ποσοστό 12,73% επί του ποσού 186.640,40 ευρώ αντί του ποσού προσφοράς 182.640,40 ευρώ. Οπότε το ορθό ποσό είναι 23.250,12 ευρώ αντί του αναγραφόμενου 23.750,32 ευρώ και προκύπτει διαφορά 250,00 ευρώ. Συνεπώς, η Συνολική Δαπάνη των Υλικών και Εργατικών και Γενικών εξόδων υπολογίζεται ως παρακάτω: $90.532,00+31.200,00+23250,12 = 144.982,12$ ευρώ, το οποίο αφαιρείται από το ποσό προσφοράς του 182.640,40, απομένοντος κέρδους 37.658,28 ευρώ, αντί του αναγραφόμενου 37.149,08

Αριθμός Απόφασης:1063/2023

ευρώ. Αυτό σημαίνει ότι το κέρδος του έργου θα είναι 20,62% το οποίο είναι περισσότερο του αναγραφόμενου εσφαλμένως 20,34% και το οποίο είναι 8 φορές περισσότερο του ελάχιστου Εργολαβικού Οφέλους των 2,5% που πρέπει να έχει βάσει της εγκυκλίου 9/23-04-2017 (Παροχή Διευκρινίσεων άρθρου 53 παρ. 7 παρ θ' Ν.4412/2016). Επέκεινα, στο 1.2.2. και στο ΑΤ01, η προσφορά του προμηθευτή είναι σωστή, διότι αναγράφει "Τοπικός Πίνακας Πυρανίχνευσης 8 ζωνών με 22 μπαταρίες". Πρόκειται για τυπογραφικό λάθος, έναντι του ορθού «2 μπαταρίες». Στο ΑΤ15 αναγράφει "Σύστημα κατάσβεσης ολικής κατάκλισης 002 πλήρες, αποτελούμενο από: (αναφέρει ενδεικτικά τα υλικά)". Η αναφορά σε πλήρες σύστημα καλύπτει όλα τα απαραίτητα υλικά για την λειτουργία του. Στο 1.2.3., για την αναφορά κόστους του σωλήνα, ο προμηθευτής στην τιμή έχει υπολογίσει και όλα τα απαραίτητα μικρο-εξαρτήματα για την τοποθέτησή του. Στο 1.2.4., για την αναφορά κόστους του καλωδίου, ο προμηθευτής στην τιμή έχει υπολογίσει και όλα τα απαραίτητα μικρο-εξαρτήματα για την τοποθέτησή του. Στο 1.2.5., για τον μη υπολογισμό των ασφαλιστικών εισφορών των εργαζομένων στο έργο, η εταιρεία «...» έχει υπολογίσει τις ασφαλιστικές εισφορές στην τιμή των 1.300,00 ευρώ/μήνα για κάθε ένα από τους 6 τεχνίτες και για τους 4 μήνες εργασίας τους. Στο 1.2.6., για τον μη υπολογισμό των ασφαλιστικών εισφορών του Οικονομικού Φορέα στο έργο, έχει υπολογισθεί στον Πίνακα 3.Β., στο Β2, ως ποσοστό 4% επί της Οικονομικής του προσφοράς. Στο 1.2.7., για τον μη υπολογισμό των κρατήσεων του έργου, έχει υπολογισθεί από τον Οικονομικό Φορέα στον Πίνακα 3.Α., στο Α10, ως ποσοστό 3.00% (Φόροι) επί της Οικονομικής του προσφοράς. Από τα ανωτέρω προκύπτει πλήρης αιτιολόγηση του ύψους της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου και συνεπώς τυγχάνει απορριπτέος ως αβάσιμος ο περί του αντιθέτου ισχυρισμός της προσφεύγουσας.

7. Επειδή, ως προς τον δεύτερο λόγο της οικείας προσφυγής, λεκτέα τα κάτωθι. Η αναθέτουσα Αρχή απαιτεί από τον προσφέροντα, που υπέβαλε προσφορά, να εξηγήσει την τιμή ή το κόστος, που προτείνει, και να προσκομίσει τα αναγκαία δικαιολογητικά που αποδεικνύουν, ότι η προσφορά του είναι σοβαρή, απευθύνοντάς του σχετική πρόσκληση. Εναπόκειται στην αναθέτουσα Αρχή να διατυπώνει με σαφήνεια την πρόσκληση αυτή, προκειμένου να παράσχει στον προσφέροντα την δυνατότητα ν' αποδείξει, κατά τρόπο πλήρη και λυσιτελή, την σοβαρότητα της προσφοράς του,

Αριθμός Απόφασης:1063/2023

γεγονός, το οποίο διαπιστώνεται κατόπιν εξέτασης των ειδικών περιστάσεων κάθε συγκεκριμένης περίπτωσης. Εν προκειμένω, κατόπιν διαπίστωσης της απόκλισης της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου από το νόμιμο όριο, η αναθέτουσα Αρχή απηύθυνε, κατά δέσμια αρμοδιότητα, στον παρεμβαίνοντα οικονομικό φορέα «...» πρόσκληση αιτιολόγησης, με την οποία εκκίνησε η διαδικασία διαλόγου για τον έλεγχο της προσφοράς του. Ειδικότερα, με το υπ' αρ. πρωτ. .../27-3-2023 έγγραφό της, η αναθέτουσα Αρχή αιτήθηκε εντός αποκλειστικής προθεσμίας είκοσι ημερών, την υποβολή εξηγήσεων για την τιμή/το κόστος, που πρότεινε ο ανωτέρω οικονομικός φορέας, απηύθυνε δηλαδή νομίμως, κατ' αρχήν, πρόσκληση με γενικό περιεχόμενο. Πράγματι, ο παρεμβαίνων οικονομικός φορέας ανταποκρίθηκε, υποβάλλοντας εμπροθέσμως εντός της ταχθείσας προθεσμίας την από 4-4-2023 έκθεση αιτιολόγησης με το περιεχόμενο και την τεκμηρίωση που θεώρησε ενδεδειγμένα, εφ' όσον ούτε η πρόσκληση ούτε η διακήρυξη περιείχε συγκεκριμένες και ειδικότερες προς τούτο κατευθύνσεις. Ειδικότερα, ο παρεμβαίνων οικονομικός φορέας παρέθεσε τα απαραίτητα οικονομοτεχνικά στοιχεία τεκμηρίωσης κόστους και τιμών, αναφέροντας, διεξοδικώς και αναλυτικώς, την δαπάνη προμήθειας υλικών, την δαπάνη προμήθειας καλωδίου, την δαπάνη προμήθειας του σωλήνα, τις δαπάνες μισθών και ασφαλιστικών εισφορών του Μηχανολόγου Μηχανικού Τ.Ε. και των ηλεκτροτεχνιτών-υδραυλικών και την δαπάνη ασφαλιστικής κάλυψης του έργου. Με το περιεχόμενο αυτό, η από 4-4-2023 αιτιολόγηση της προσφοράς του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα ουδαμώς δύναται να εκληφθεί, όπως αβασίμως προβάλλει η προσφεύγουσα, ως πλήρως αόριστη και προσχηματική. Στην συνέχεια, η αναθέτουσα Αρχή απέστειλε την υπ' αρ. πρωτ. .../13-4- 2023 πρόσκληση για υποβολή συμπληρωματικών εξηγήσεων, επί της οποίας ο οικονομικός φορέας «...» απέστειλε, εντός της ταχθείσας προθεσμίας, την από 27-4-2023 απάντησή του, στην οποία κατέγραψε τα εξής: 1. ΠΙΝΑΚΑ ΑΝΑΛΥΣΗΣ ΣΥΝΟΛΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ ΕΚΤΕΛΕΣΗΣ ΤΟΥ ΕΡΓΟΥ. 2. ΠΙΝΑΚΑ ΑΝΑΛΗΨΗΣ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ ΠΥΡΑΝΙΧΝΕΥΣΗΣ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ "...". 3. ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΥΛΙΚΟΥ ΓΙΑ ΤΗΝ ΕΚΤΕΛΕΣΗ ΤΟΥ ΕΡΓΟΥ ΑΠΟ ΤΗΝ ΕΤΑΙΡΕΙΑ "...". 4. ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΥΛΙΚΟΥ ΓΙΑ ΤΗΝ ΕΚΤΕΛΕΣΗ ΤΟΥ ΕΡΓΟΥ ΑΠΟ ΤΗΝ ΕΤΑΙΡΕΙΑ "...". 5. ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΥΛΙΚΩΝ ΓΙΑ ΤΗΝ ΕΚΤΕΛΕΣΗ ΤΟΥ ΕΡΓΟΥ ΑΠΟ ΤΗΝ ΕΤΑΙΡΕΙΑ "...". 6.

Αριθμός Απόφασης:1063/2023

ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΥΛΙΚΩΝ ΓΙΑ ΤΗΝ ΕΚΤΕΛΕΣΗ ΤΟΥ ΕΡΓΟΥ ΑΠΟ ΤΗΝ ΕΤΑΙΡΕΙΑ "...". 7. ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΥΛΙΚΩΝ ΓΙΑ ΤΗΝ ΕΚΤΕΛΕΣΗ ΤΟΥ ΕΡΓΟΥ ΑΠΟ ΤΗΝ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ... Από τα ανωτέρω προκύπτει, ότι στην από 27-04-2023 απάντησή του, ο προσωρινός ανάδοχος αποσαφηνίζει τα ήδη υποβληθέντα οικονομοτεχνικά στοιχεία, τα οποία είχε αποστείλει προηγουμένως ο ίδιος με την από 4-4-2023 έκθεση αιτιολόγησής του, ήτοι αποσαφήνισε τα ζητήματα, που ανέκυψαν εκ των προηγούμενων υποβληθεισών επεξηγήσεων. Το γεγονός ότι, κατά την ουσιαστική και μη αμφισβητούμενη κρίση της αναθέτουσας Αρχής, προκειμένου να καταστεί δυνατός ο έλεγχος της αξιοπιστίας των κοστολογήσεων, ο οικονομικός φορέας έπρεπε με συμπληρωματικές εξηγήσεις του να διαρθρώσει περαιτέρω την αιτιολόγησή του, ως προς το κόστος των δαπανών, δεν μπορεί σε καμμία περίπτωση να οδηγήσει, εν όψει μάλιστα και της γενικότητας της πρόσκλησης, σε αποδοχή της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής. Και τούτο, διότι η παροχή των συμπληρωματικών εξηγήσεων του οικονομικού φορέα έγινε επί τη βάση της ήδη αναλυτικής αιτιολόγησης του οικονομικού φορέα περί κοστολόγησης των δαπανών. Τα δε προβαλλόμενα στην υπό κρίση προσφυγή, ήτοι, ότι με τον τρόπο αυτόν κατ' ουσίαν δίδεται στον προσωρινό ανάδοχο η ευκαιρία να υποβάλει το πρώτον νέα αιτιολόγηση, είναι απορριπτέα, δεδομένου ότι, ως εκ της φύσης και του σκοπού της, η διαδικασία αιτιολόγησης μιας ασυνήθιστα χαμηλής προσφοράς δεν είναι αυστηρά τυπική (βλ. Ε.Α. 83/2017, σκ. 12), αλλ' αποτελεί διαδικασία διαλόγου μεταξύ του προσφέροντος και της αναθέτουσας Αρχής, όπως προαναφέρθηκε, η θετική ολοκλήρωση της οποίας έχει, μάλιστα, ως νόμιμη συνέπεια, ότι οι εξηγήσεις του προσφέροντος, ως προς τον προσδιορισμό των οικονομικών μεγεθών της προσφοράς του, αποτελούν δεσμευτικές συμφωνίες και τμήμα της υπό ανάθεση σύμβασης.

8. Επειδή, ως προς τον τρίτο λόγο της προσφυγής, λεκτέα τα κάτωθι. Κατά τα παγίως κρατούντα, διακρίνεται η έννοια του υπεργολάβου από αυτήν του τρίτου προμηθευτή, κατά τα κατωτέρω. Ο υπεργολάβος διακρίνεται από τον προμηθευτή δημόσιας σύμβασης, καθώς ο υπεργολάβος αναλαμβάνει να υλοποιήσει-εκτελέσει μέρος του αντικειμένου της υπό ανάθεση σύμβασης, ενώ ο προμηθευτής αναλαμβάνει να παράσχει-διαθέσει συγκεκριμένο/α αγαθό/α στο εν λόγω πλαίσιο. Εν προκειμένω, με την από 4-4-2013

Αριθμός Απόφασης:1063/2023

τεχνοοικονομική προσφορά της, η εταιρεία «...» δεσμεύθηκε στην παροχή συστημάτων πυρασφαλείας (ενδεικτικά πυροσβεστήρες, πίνακας πυρανίχνευσης και κατάσβεσης, ανιχνευτές καπνού κλπ). Προκύπτει δηλαδή, ότι η ανωτέρω εταιρεία συνδέεται με τον προσωρινό ανάδοχο, με σχέση προμηθευτή-πελάτη και ότι δεν υφίσταται υπεργολαβική σχέση μεταξύ των δύο τούτων. Από κανένα στοιχείο δεν προκύπτει, ότι η εταιρεία «...» προτίθεται να υλοποιήσει μέρος του αντικειμένου της υπό ανάθεση σύμβασης, παρά μόνον αποδεικνύεται, ότι η ίδια δεσμεύεται να διαθέσει τα εν λόγω αγαθά στον προσωρινό ανάδοχο, συνεπικουρώντας το έργο του. Συνελόντι ειπείν, την υλοποίηση της εν θέματι σύμβασης έχει επωμισθεί εξ ολοκλήρου ο παρεμβαίνων οικονομικός φορέας, ο οποίος και θα προβεί σε όλες τις απαραίτητες ενέργειες σύνδεσης και προγραμματισμού των πινάκων πυρανίχνευσης, όπως προκύπτει και από την από 4-4-2023 έκθεση αιτιολόγησής του. Επομένως, όπως προκύπτει από την συνολική επισκόπηση του φακέλλου προσφοράς του προσωρινού αναδόχου και από τις τεχνοοικονομικές μελέτες των δύο ως άνω εταιρειών, δεν υποκρύπτεται πρόθεση του προσωρινού αναδόχου να αναθέσει σε αυτές, υπό την μορφή υπεργολαβίας, την εκτέλεση μέρους του αντικειμένου της σύμβασης, παρά μόνον καταδεικνύεται η σχέση συνεργασίας τους και ως τοιαύτη δέον να λαμβάνεται. Τούτων δοθέντων και όσων αναλυτικώς εκφέρονται ανωτέρω, οι εταιρείες «...» και «...» αποτελούν τρίτες, προμηθεύτριες-κατασκευάστριες εταιρείες και σε καμμία περίπτωση δεν συνιστούν υπεργολάβους. Συνεπώς, ούτε η σχέση των εταιρειών αυτών με τον οικονομικό φορέα χαρακτηρίζεται ως σχέση υπεργολαβίας, με συνέπεια ο προσωρινός ανάδοχος να μην βαρύνεται με την εκ του νόμου υποχρέωση υποβολής χωριστού ΕΕΕΣ ως προς αυτές και, ως εκ τούτου, η προσφορά του να μην πάσχει από ελάττωμα για τον λόγο αυτόν (βλ. ΑΕΠΠ, 264/2019).

9. Επειδή, ως προς τον τέταρτο λόγο της προσφυγής, λεκτέα τα κάτωθι. Σύμφωνα με το άρθρο 23.2 της διακήρυξης, «Όλα τα αποδεικτικά έγγραφα του άρθρου 23.3 έως 23.10 της παρούσας, υποβάλλονται και γίνονται αποδεκτά, σύμφωνα με τα αναλυτικά οριζόμενα στο άρθρο 4.2 (β) της παρούσας.... Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την

Αριθμός Απόφασης:1063/2023

ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας.». Σύμφωνα δε με το άρθρο 23.5 της διακήρυξης- Δικαιολογητικά Οικονομικής και Χρηματοοικονομικής Επάρκειας του άρθρου 22.Γ- «Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια των οικονομικών φορέων αποδεικνύεται: (α) για τις εγγεγραμμένες εργοληπτικές επιχειρήσεις στο Μ.Ε.ΕΠ ή στο ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε.: είτε από τη βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.Ε.Π, η οποία αποτελεί τεκμήριο των πληροφοριών που περιέχει, μέχρι τη λήξη της μεταβατικής περιόδου ισχύος, σύμφωνα με το άρθρο 65 του π.δ. 71/2019, και από την πλήρη έναρξη ισχύος του τελευταίου, βεβαίωση εγγραφής στο Τμήμα ΙΙ του Μητρώου Εργοληπτικών Επιχειρήσεων Δημοσίων Έργων (ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε.) είτε, στην περίπτωση που οι απαιτήσεις του άρθρου 22.Γ δεν καλύπτονται από την ως άνω βεβαίωση εγγραφής, με την υποβολή ενός ή περισσότερων από τα αποδεικτικά μέσα που προβλέπονται στο Μέρος Ι του Παραρτήματος ΧΙΙ (Αποδεικτικά μέσα για τα κριτήρια επιλογής) του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016. Εν προκειμένω, ο προσωρινός ανάδοχος «...» κατά τη συμπλήρωση του ΜΕΡΟΣ ΙΙ του ΕΕΕΣ του και, συγκεκριμένα, στην Παράγραφο Α: «Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα» στο τιθέμενο ερώτημα (σελ. 3 του από 9.03.2023 υποβληθέντος ΕΕΕΣ του) «Κατά περίπτωση, ο οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων ή διαθέτει ισοδύναμο πιστοποιητικό [π.χ. βάσει εθνικού συστήματος (προ)επιλογής]» απάντησε καταφατικά, δηλώνοντας αναφορικά με την ονομασία του καταλόγου ή του πιστοποιητικού και τον σχετικό αριθμό εγγραφής ή πιστοποίησης, ότι είναι εγγεγραμμένος στο ΜΕΕΠ και ότι ανήκει στην Α2 τάξη ηλεκτρομηχανολογικών εργασιών με αριθμό ΜΕΕΠΗ ως άνω καταφατική δήλωση του προσωρινού αναδόχου περί εγγραφής του στον επίσημο κατάλογο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων τυγχάνει ανακριβής και εσφαλμένη διότι, όπως αναφέρει ο ίδιος στο ΕΕΕΣ του, είναι εγγεγραμμένος στην Α2 τάξη ηλεκτρομηχανολογικών εργασιών και ως εκ τούτου δεν μπορεί να λάβει ενημερότητα πτυχίου, η οποία, και μόνο, ωστόσο, σε συνδυασμό με εγγραφή στην 3η και άνω τάξη στο ΜΕΕΠ λειτουργεί ως επίσημος εθνικός κατάλογος (1233/2022 Ε.Α.ΔΗ. ΣΥ). Περαιτέρω κατ' ευθεία παράβαση της σχετικής επιταγής του άρθρου 23 της διακήρυξης ο προσωρινός ανάδοχος ουδέν ποσό ανεκτέλεστου υπολοίπου δήλωσε ως όφειλε στο Μέρος ΙV Ενότητα Β του ΕΕΕΣ, στο πεδίο «Λοιπές οικονομικές ή χρηματοοικονομικές απαιτήσεις»

Αριθμός Απόφασης:1063/2023

ούτε υπέβαλε σχετική υπεύθυνη δήλωση προς διευκρίνιση αυτού. Κατ' ακολουθία των ανωτέρω, ο προσωρινός ανάδοχος δεν προαπέδειξε, ως όφειλε διά σχετικής δήλωσής του στο ΕΕΕΣ, ότι δεν έχει υπερβεί τα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, συνεπώς δεν προαπέδειξε ότι πληροί τις απαιτήσεις οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας του άρθρου 22.Γ της διακήρυξης, γεγονός που καθιστά άνευ ετέρου απορριπτικά την προσφορά του. Εξ άλλου, κατά την πάγια νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας και των Διοικητικών Δικαστηρίων, έχει κριθεί, ότι η παράλειψη απάντησης σε συγκεκριμένο ερώτημα του ΕΕΕΣ συνιστά ουσιώδη παράλειψη κατά τη συμπλήρωση του εν λόγω εντύπου, η δε ελλείπουσα απάντηση επί του συγκεκριμένου ερωτήματος δεν μπορεί να συναχθεί από τις απαντήσεις που έδωσε ο οικονομικός φορέας σε άλλα ερωτήματα, ακόμη και εντός του ίδιου κεφαλαίου του ΕΕΕΣ (ΕΑ ΣτΕ 234/2020, ΔΕφΑΘ 59/2021), πολλώ δε μάλλον σε άλλα ερωτήματα μη έχοντα σχέση με την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια ή να συναχθεί χωρίς καν ο συμμετέχων να έχει δώσει οποιαδήποτε απάντηση (βλ. και ΣτΕ 725/2022, 1647/2022, 505/2021, ΔΕφ Θεσ/νίκης 591/2022, ΔΕφ Κομ 168/2022, ΕΑΔΗΣΥ 1233/2022 κ.ά.). Επομένως, εφόσον, αφ' ενός, ο προσωρινός ανάδοχος δεν διέθετε ενημερότητα πτυχίου (ως εγγεγραμμένος στην Α2 τάξη), η οποία, σύμφωνα με το άρθρο πρώτο της υπ' αρ. Δ.../οικ/... (ΦΕΚ Β' 2300/16.09.2013) ΥΑ «Τροποποίηση της με αριθ. Δ.../οικ/.../28.07.2005 (Β' 1105) Υπουργικής Απόφασης με θέμα «Έκδοση Ενημερότητας Πτυχίου και Βεβαιώσεων ανεκτέλεστου υπολοίπου συμβάσεων δημοσίων έργων, υποβολή Εκθέσεων δραστηριότητας ανωνύμων εταιρειών και Πιστοποιητικών εκτέλεσης έργων», χορηγείται σε κάθε εργοληπτική επιχείρηση που είναι εγγεγραμμένη στις τάξεις 3η έως και 7η του ΜΕΕΠ, αφ' ετέρου, εφόσον η εγγραφή στον εθνικό «επίσημο κατάλογο» προϋποθέτει την σωρευτική συνδρομή της βεβαίωσης εγγραφής στο ΜΕΕΠ και της ενημερότητας πτυχίου, κατά τα ως άνω, ο προσωρινός ανάδοχος πλημμελώς απάντησε «ΝΑΙ» στο σχετικό ερώτημα και ως εκ τούτου ουδόλως προαπέδειξε, ως όφειλε, την πλήρωση στο πρόσωπό του των απαιτήσεων οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας και της μη υπέρβασης των ανωτάτων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου. Κατόπιν των ανωτέρω, συνάγεται ότι η Επιτροπή όφειλε κατά δέσμια αρμοδιότητα να κρίνει απαράδεκτη την

Αριθμός Απόφασης:1063/2023

προσφορά του προσωρινού αναδόχου και να αποκλείσει αυτόν από την συνέχεια του διαγωνισμού.

10. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, πρέπει το κρινόμενο αίτημα της προσφυγής να γίνει δεκτό, να απορριφθεί η περί του αντιθέτου παρέμβαση και να επιστραφεί το παράβολο της προσφεύγουσας.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 28/06/2023 και εκδόθηκε στις 18/07/2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

ΓΑΡΥΦΑΛΛΙΑ ΣΚΙΑΝΗ

ΗΛΕΚΤΡΑ ΝΙΚΟΛΑΚΟΠΟΥΛΟΥ