

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 11 Ιουλίου 2023 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαργαρίτα Κανάβα Εισηγήτρια και Μαρία Μανδράκη Μέλη.

Για να εξετάσει την από 2.06.2023 με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 818/6.06.2023 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στη «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του «...» (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά : α) της υπ' αριθμ. 36/30.01.2023 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής ,περί έγκρισης του υπ' αριθμ. 2/19.12.2022 Πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού (εφεξής η «πρώτη προσβαλλόμενη») και β) της υπ' αριθμ. 113/18.04.2023 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής περί έγκρισης του υπ' αριθμ. 3/10.03.2023 Πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού (εφεξής η «δεύτερη προσβαλλόμενη»).

Με την προδικαστική προσφυγή του, ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της πρώτης προσβαλλόμενης απόφασης κατά το σκέλος που απορρίπτεται η προσφορά του και της δεύτερης προσβαλλόμενης απόφασης κατά το σκέλος που ματαιώνεται ο διαγωνισμός συνεπεία απόρριψης όλων των προσφορών.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο κατά τα άρθρα 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 15.000 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό «...» την από 2.06.2023 πληρωμή στην ΤΡΑΠΕΖΑ ΠΕΙΡΑΙΩΣ και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας

Αριθμός απόφασης: 1115/2023

Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη της σύμβασης, σχετικά με την οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή, ήτοι 3.440.000,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2. Επειδή, με τη με αριθμ. πρωτ. «...» Διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε δημόσιο ανοικτό Διαγωνισμό για την ανάδειξη αναδόχου με αντικείμενο «...», με κριτήριο κατακύρωσης της πλέον συμφέρουσας, από οικονομική άποψη, προσφοράς βάσει τιμής, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 4.265.600,00 συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ο οποίος αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 22.07.2022 με Α.Δ.Α.Μ. «...», καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό «...». Ως εκ τούτου, ο επίδικος διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή, ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

3. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στις 2.06.2023 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι αμφότερες οι προσβαλλόμενες αποφάσεις κοινοποιήθηκαν στους συμμετέχοντες μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 23.05.2023 και εν γένει παραδεκτά.

4. Επειδή, στο υπό κρίση διαγωνισμό έλαβαν μέρος τέσσερις οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων και ο προσφεύγων. Σύμφωνα με το υπ' αριθμ. 2/19.12.2022 Πρακτικό, η Επιτροπή Διαγωνισμού εισηγήθηκε την απόρριψη των προσφορών όλων των συμμετεχόντων, ειδικότερα δε του προσφεύγοντος με την αιτιολογία ότι, κατόπιν ελέγχου των διευκρινίσεων που ζητήθηκαν, δεν προσκομίστηκαν στοιχεία ,από τα οποία να αποδεικνύεται ότι ο φορέας που έχει εκδώσει το προσκομισθέν από τον προσφεύγοντα πιστοποιητικό «...» είναι διαπιστευμένος από τον ΕΣΥΔ ή από άλλο φορέα Κράτους–Μέλους της ΕΕ ή μέλους συμφωνίας αμοιβαίας αναγνώρισης. Με τη δεύτερη προσβαλλόμενη αποφασίστηκε η ματαίωση του διαγωνισμού συνεπεία απόρριψης των προσφορών όλων των συμμετεχόντων.

Αριθμός απόφασης: 1115/2023

6. Επειδή, ο προσφεύγων, ως προσφέρων του υπό κρίση διαγωνισμού, θεμελιώνει πρόδηλο έννομο συμφέρον για την άσκηση της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης απόφασης, ως προς το σκέλος που αφορά στην απόρριψη της προσφοράς του και τη συνακόλουθη ματαίωση του διαγωνισμού.

7. Επειδή, το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 " Δημόσιες Συμβάσεις Έργων Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 214/25/ΕΕ) ΦΕΚ Α' 200/24.10.16" ορίζει ότι: «...2. Τα έγγραφα της σύμβασης...περιέχουν ιδίως : [...] ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων,...ιζ) τους απαραίτους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς,[...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.),...».

8. Επειδή, το άρθρο 82 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Οι αναθέτουσες αρχές, εάν απαιτούν την προσκόμιση πιστοποιητικών εκδιδόμενων από ανεξάρτητους οργανισμούς που βεβαιώνουν ότι ο οικονομικός φορέας συμμορφώνεται με ορισμένα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας, συμπεριλαμβανομένης της προσβασιμότητας για άτομα με ειδικές ανάγκες, παραπέμπουν σε συστήματα διασφάλισης ποιότητας τα οποία βασίζονται στη σχετική σειρά ευρωπαϊκών προτύπων και έχουν πιστοποιηθεί από διαπιστευμένους οργανισμούς. Οι αναθέτουσες αρχές αναγνωρίζουν ισοδύναμα πιστοποιητικά από οργανισμούς εδρεύοντες σε άλλα κράτη - μέλη. Επίσης, κάνουν δεκτά άλλα αποδεικτικά στοιχεία για ισοδύναμα μέτρα διασφάλισης ποιότητας, εφόσον ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας δεν είχε τη δυνατότητα να αποκτήσει τα εν λόγω πιστοποιητικά εντός των σχετικών προθεσμιών για λόγους για τους οποίους δεν ευθύνεται ο ίδιος, υπό την προϋπόθεση ότι ο οικονομικός φορέας αποδεικνύει ότι τα προτεινόμενα μέτρα διασφάλισης ποιότητας πληρούν τα απαιτούμενα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας[...]. Ως δε έχει προσφάτως κριθεί (βλ. ΣΤΕ 1369/2022), όταν η διακήρυξη απαιτεί την προσκόμιση πιστοποιητικών από οργανισμούς

Αριθμός απόφασης: 1115/2023

αξιολόγησης της συμμόρφωσης, οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να διαθέτουν πιστοποιητικό από οργανισμό αξιολόγησης της συμμόρφωσης εγκατεστημένο σε κράτος μέλος και διαπιστευμένο από τον εθνικό φορέα διαπίστευσης του κράτους μέλους εγκατάστασης ή άλλου κράτους μέλους εφ' όσον συντρέχουν οι προϋποθέσεις της διασυννοριακής διαπίστευσης. Τούτο δε διότι συντρέχει η ανάγκη διασφάλισης της αξιοπιστίας του πιστοποιητικού που προσκομίζεται για την απόδειξη της συμμόρφωσης του οικονομικού φορέα με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας, το οποίο αποτελεί κριτήριο επιλογής που άπτεται, εν τέλει, της τεχνικής ικανότητάς του να εκτελέσει τη σύμβαση.

9. Επειδή, το άρθρο 106 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «... 1. Η αναθέτουσα αρχή με ειδικά αιτιολογημένη απόφασή της, η οποία εκδίδεται μετά από γνώμη του αρμοδίου οργάνου, ματαιώνει τη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης: α) εφόσον η διαδικασία απέβη άγονη είτε λόγω μη υποβολής προσφοράς είτε λόγω απόρριψης όλων των προσφορών ή αιτήσεων ή αποκλεισμού όλων των προσφερόντων ή συμμετεχόντων, σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος βιβλίου και τα έγγραφα της σύμβασης ...».

10. Επειδή, στους κρισιμους για την εξέταση της παρούσας προσφυγής όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι : «[...] 2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης Κάθε οικονομικός φορέας που συμμετέχει στην παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλει να διαθέτει εν ισχύ πριν την δημοσίευση της προκήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ: [...] ε) Σύστημα για την εταιρική και κοινωνική υπευθυνότητα κατά το πρότυπο «...», πιστοποιημένο από αναγνωρισμένο φορέα για την προμήθεια «...» ή παρεμφερούς αντικειμένου που συνάδει με το παραπάνω. Η αναθέτουσα αρχή αναγνωρίζει ισοδύναμα πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από φορείς διαπιστευμένους από ισοδύναμους Οργανισμούς διαπίστευσης, εδρεύοντες και σε άλλα κράτη - μέλη. Επίσης, κάνει δεκτά άλλα αποδεικτικά στοιχεία για ισοδύναμα μέτρα διασφάλισης ποιότητας, εφόσον ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας δεν είχε τη δυνατότητα να αποκτήσει τα εν λόγω πιστοποιητικά εντός των σχετικών προθεσμιών για λόγους για τους οποίους δεν ευθύνεται ο ίδιος, υπό την προϋπόθεση ότι ο οικονομικός φορέας

Αριθμός απόφασης: 1115/2023

αποδεικνύει ότι τα προτεινόμενα μέτρα διασφάλισης ποιότητας πληρούν τα απαιτούμενα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας.[...] 2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα

A. Για την απόδειξη της μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού κατ' άρθρο 2.2.3 και της πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής κατά τις παραγράφους 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7, οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα δικαιολογητικά του παρόντος. Η προσκόμιση των εν λόγω δικαιολογητικών γίνεται κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 3.2 από τον προσωρινό ανάδοχο. [...]

B.5. Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου 2.2.7 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίγραφα των πιστοποιητικών όπως αυτά ορίζονται στην εν λόγω παράγραφο[...] 2.4.3.2 Τεχνική προσφορά Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να περιλαμβάνει: Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν: [...]

γ) τα δικαιολογητικά των άρθρων B3 1&2, B4 1&2 καθώς και τα πιστοποιητικά του άρθρου B5 [...] 2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία αποκλίνει από απαραίτους όρους περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, ή δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται στην παρούσα και συγκεκριμένα στις παραγράφους [...] 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. [...]) η οποία περιέχει ατελείς, ελλιπείς, ασαφείς ή λανθασμένες πληροφορίες ή τεκμηρίωση, συμπεριλαμβανομένων των πληροφοριών που περιέχονται στο ΕΕΕΣ, εφόσον αυτές δεν επιδέχονται συμπλήρωση, διόρθωση, αποσαφήνιση ή διευκρίνιση ή, εφόσον επιδέχονται, δεν έχουν αποκατασταθεί από τον προσφέροντα, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας, σύμφωνα το άρθρο 102 του ν. 4412/2016 και την παρ. 3.1.2.1 της παρούσας διακήρυξης, γ) για την οποία ο προσφέρων δεν παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την παρ. 3.1.2.1 της παρούσας και τα άρθρα 102 και 103 του ν. 4412/2 [...].».

Κατά δε τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο

Αριθμός απόφασης: 1115/2023

την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν, όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων. Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία. Επομένως, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

11. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται με την υπό εξέταση προσφυγή του ότι μη νομίμως απορρίφθηκε η προσφορά του διότι το προσκομισθέν πιστοποιητικό «...», εκδοθέν από την εταιρεία "...» είναι νόμιμο. Και τούτο διότι, εκ των υποβληθέντων με τις διευκρινίσεις του στοιχείων, αποδεικνύεται ότι το προαναφερόμενο πρότυπο «...» αποτελεί ιδιωτικό σύστημα πιστοποίησης, που ανήκει στην αμερικανική εταιρεία «...», το δε σχετικό πιστοποιητικό εκδίδεται από ελεγκτικά γραφεία επικυρωμένα από την «...», ως αποτελεί η εταιρεία "...», που πιστοποίησε τον προσφεύγοντα, ενώ το ΕΣΥΔ και οποιοσδήποτε φορέας άλλου κράτους δεν μπορεί να διαπιστεύσει φορέα που να εκδίδει το σχετικό πιστοποιητικό. Περαιτέρω, κατά τον προσφεύγοντα η προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. 113/2023 απόφαση περί ματαίωσης εκδόθηκε μη νομίμως και αναρμοδίως από την αναθέτουσα αρχή πριν κοινοποιηθεί στους συμμετέχοντες η προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. 36/2023 απόφαση περί απόρριψης των προσφορών, ώστε να ασκηθούν τυχόν προσφυγές, σε κάθε δε περίπτωση, αυτονοήτως η ακύρωση της υπ' αριθμ. 36/2023 απόφασης, λόγω μη νόμιμης απόρριψης της προσφοράς του συνεπάγεται την ακύρωση και της υπ' αριθμ. 116/2023 απόφασης περί ματαίωσης καθώς θα έχει εκλείψει ο λόγος έκδοσής της.

12. Επειδή, στον όρο 2.2.7 της διακήρυξης τίθεται ως κριτήριο επιλογής, μεταξύ άλλων, ο διαγωνιζόμενος να διαθέτει σύστημα για την εταιρική και κοινωνική υπευθυνότητα κατά το πρότυπο «...», πιστοποιημένο

Αριθμός απόφασης: 1115/2023

από αναγνωρισμένο φορέα για την προμήθεια και «...» ή παρεμφερούς αντικειμένου. Ειδικότερα, το πρότυπο «...», αποτελεί ιδιωτικό πρότυπο θέτει τις προδιαγραφές για τη βελτίωση των εργασιακών συνθηκών και τη διασφάλιση των ανθρωπίνων δικαιωμάτων και απαιτεί η παραγωγή και η παροχή υπηρεσιών να πραγματοποιείται με ορθό και ηθικά αποδεκτό τρόπο, καθορίζει δε τις απαιτήσεις όσον αφορά την υγεία και την ασφάλεια, την παιδική εργασία, την εξαναγκασμένη εργασία, την ελευθερία συμμετοχής σε συλλογικά όργανα και το δικαίωμα συλλογικής διαπραγμάτευσης, τις ώρες εργασίας, τις βασικές αποδοχές, τις διακρίσεις, τον έλεγχο προμηθευτών και υπερβολών (βλ. <https://...>). Το επίμαχο πρότυπο εκδόθηκε το 1997 από τον «...», που αποτελεί παγκόσμια μη-κυβερνητική, μη κερδοσκοπική οργάνωση (βλ. <https://...>), οι δε Υπηρεσίες «...» («...») που αποτελούν ανεξάρτητο τμήμα πιστοποίησης εντός του «...» παρέχουν την επίβλεψη του προγράμματος «...», με αποτέλεσμα να αναγνωρίζονται μόνο τα πιστοποιητικά «...» που εκδίδονται από ελεγκτικά γραφεία επικυρωμένα από την «...» (βλ. <https://...>). Επομένως, βάσει των ανωτέρω και λαμβάνοντας υπόψιν ότι στον όρο 2.2.7 της διακήρυξης περί προτύπου «...» δεν αναφέρεται συγκεκριμένος φορέας διαπίστευσης ο οποίος θα πιστοποιεί τα πρότυπα διασφάλισης των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων, γίνονται αποδεκτά πιστοποιητικά «...» που έχουν εκδοθεί από ελεγκτικά γραφεία επικυρωμένα από την «...» και δεν απαιτείται οι υποψήφιοι να προσκομίζουν πιστοποιητικά «...» από αναγνωρισμένους φορείς διαπίστευσης όπως ο Ε.ΣΥ.Δ., ούτε βέβαια τέτοια υποχρέωση δύναται εμμέσως να συναχθεί δια υποσημειώσεων της διακήρυξης που αφορούν σε έτερα πρότυπα. Επισημαίνεται ότι, κατά τον όρο 2.4.3.2 της διακήρυξης, τα προβλεπόμενα ως δικαιολογητικά κατακύρωσης πιστοποιητικά του όρου 2.2.92.B5 της διακήρυξης και άρα και το πιστοποιητικό «...» θα πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να προσκομιστούν με την τεχνική προσφορά.

13. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, ο προσφεύγων προσκόμισε με την τεχνική του προσφορά μεταξύ άλλων, το με αριθμ. «...» Πιστοποιητικό «...». εκδοθέν από την εταιρείας "...", που αποτελεί ελεγκτικό φορέα αναγνωρισμένο από τον «...»,

Αριθμός απόφασης: 1115/2023

ως ευχερώς προκύπτει από τον κατάλογο των φορέων στους οποίους το «...» έχει δώσει τη δυνατότητα πιστοποίησης (βλ. <https://...> στον οποίο αναφέρεται και η «...» ως ο πιστοποιημένος φορέας στην Ελλάδα ως προς την έκδοση του απαιτούμενου «...»). Ως εκ τούτου, βάσει των εκτεθέντων στην προηγούμενη σκέψη, το επίμαχο πιστοποιητικό του προσφεύγοντος έπρεπε να γίνει αποδεκτό από την αναθέτουσα αρχή, η οποία εξάλλου στις απόψεις της συνομολογεί τη βασιμότητα των ισχυρισμών του προσφεύγοντος, αν και προδήλως αβασίμως υποστηρίζει ότι συντρέχει ασάφεια του όρου 2.2.7 της διακήρυξης ως προς το φορέα πιστοποίησης του ζητούμενου προτύπου. Σε κάθε δε περίπτωση, δεδομένου ότι η αναθέτουσα αρχή φέρει αποκλειστικώς το βάρος της ορθής σύνταξης των τευχών του διαγωνισμού, οφείλει να γνωρίζει, κατά τη σύνταξη της διακήρυξης, τι είδους πρότυπα θέτει ως κριτήρια επιλογής και τα σχετικά με αυτά αποδεικτικά μέσα, με αποτέλεσμα, εν προκειμένω, η εκ των υστέρων επίκληση από την αναθέτουσα αρχή ασάφειας της διακήρυξης να παρίσταται και αλυσιτελής, δοθέντος ότι, ως η ίδια η αναθέτουσα αρχή παραδέχεται, αν όντως συνέτρεχε ασάφεια ή πλημμέλεια των όρων της διακήρυξης ως προς το υπό εξέταση ζήτημα, όφειλε να αποδεχτεί την προσφορά του προσφεύγοντος και όχι να αναζητά ατερμόνως διευκρινίσεις και έγγραφα που δεν τυγχάνουν εφαρμογής, πολλώ δε μάλλον να αποκλείσει τον προσφεύγοντα. Επίσης, αλυσιτελώς η αναθέτουσα αρχή επικαλείται νομολογία του ΣΤΕ περί του ζητήματος του φορέα πιστοποίησης των προτύπων, η οποία άλλωστε είχε δημοσιευτεί πριν την έκδοση της προσβαλλόμενης υπ' αριθμ. 36/2023 απόφασης και την οποία αν είχε λάβει τότε υπόψιν της, θα είχε καταλήξει στην ορθή κρίση της αποδοχής του προσκομισθέντος από τον προσφεύγοντα πιστοποιητικού. Συνεπώς, βάσει των προεκτεθέντων, εφόσον ο προσφεύγων προσκόμισε το ζητούμενο από τη διακήρυξη πιστοποιητικό «...», καταρχάς, μη νομίμως η αναθέτουσα αρχή αιτήθηκε την παροχή διευκρινίσεων από τον προσφεύγοντα ως προς το προσκομισθέν έγγραφο και, εν τέλει, απέρριψε την προσφορά του προσφεύγοντος, ερειδόμενη στην εσφαλμένη γνωμοδότηση της νομικής της συμβούλου και άρα για το λόγο αυτό τυγχάνει ακυρωτέα η προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. 36/2023 απόφαση, ενόψει δε τούτου αλυσιτελώς ο προσφεύγων

Αριθμός απόφασης: 1115/2023

προβάλλει αιτιάσεις περί παράβασης γενικών αρχών του δικαίου. Δοθέντος, άλλωστε, ότι κρίθηκε μη νόμιμος ο αποκλεισμός του προσφεύγοντος, θα πρέπει να ακυρωθεί και η δεύτερη προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. 113/2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής περί ματαίωσης του διαγωνισμού, διότι εξέλειπε πλέον η νόμιμη βάση της, αν και προδήλως αβασίμως ο προσφεύγων προβάλλει ότι η υπ' αριθμ. 113/2023 απόφαση τυγχάνει ακυρωτέα και για τον πρόσθετο λόγο ότι η αναθέτουσα αρχή όφειλε να την εκδώσει μετά την κοινοποίηση της υπ' αριθμ. 36/2023 απόφασης και την τυχόν άπρακτη παρέλευση της προθεσμίας άσκησης τυχόν προδικαστικής προσφυγής, καθώς τέτοια υποχρέωση δεν υπείχε η αναθέτουσα αρχή.

15. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει εν συνόλω δεκτή, να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 36/30.01.2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά το σκέλος που απορρίπτεται η προσφορά του προσφεύγοντος καθώς και η υπ' αριθμ. 113/18.04.2023 απόφασή αυτής κατά το σκέλος που αφορά τη ματαίωση του διαγωνισμού και να επιστραφεί το παράβολο στον προσφεύγοντα κατ' άρθρο 363 του ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή.

Ακυρώνει τις υπ' αριθμ. 36/30.01.2023 και 113/18.04.2023 αποφάσεις της αναθέτουσας αρχής κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό της παρούσας

Ορίζει την επιστροφή στον προσφεύγοντα του παραβόλου ποσού 15.000€

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 11 Ιουλίου 2023 και εκδόθηκε στις 25 Ιουλίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ