

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 14 Ιουλίου 2023 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαργαρίτα Κανάβα Εισηγήτρια και Μαρία Μανδράκη Μέλη.

Για να εξετάσει α) την από 7.06.2023 με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 853/8.06.2023 Προδικαστική Προσφυγή και β) την από 7.06.2023 με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 854/8.06.2023 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στο «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του «...» (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της με αριθμ. πρωτ. 2832.5/393389/25.05.2023 απόφασης του «...», περί έγκρισης των από 26.04.2023 και 16.05.2023 Πρακτικών της Επιτροπής Διαγωνισμού σχετικά με τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης των προσωρινών αναδόχων. Στην εν λόγω απόφαση ενσωματώνεται και η με αριθμ. πρωτ. 2832.3/24957/31.03.2023 απόφαση του «...» περί έγκρισης των από 20.01.2023, 14.03.2023 και 24.03.2023 Πρακτικών της Επιτροπής Διαγωνισμού ,σχετικά με τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών και ανακήρυξης προσωρινών αναδόχων(εφεξής η «προσβαλλόμενη») και

Κατά του παρεμβαίνοντος επί της πρώτης προσφυγής οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «πρώτος παρεμβαίνων»), που εδρεύει στην «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα και

Κατά του παρεμβαίνοντος επί της δεύτερης προσφυγής οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «δεύτερος παρεμβαίνων»), που εδρεύει στην «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα και

Κατά του παρεμβαίνοντος επί της δεύτερης προσφυγής οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «τρίτος παρεμβαίνων»), που εδρεύει στην «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

Με την πρώτη προδικαστική προσφυγή του ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης, κατά το σκέλος που για το είδος Α΄ του διαγωνισμού κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του πρώτου παρεμβαίνοντος και ανακηρύχθηκε οριστικός ανάδοχος για το είδος Α΄ του διαγωνισμού.

Με τη δεύτερη προδικαστική προσφυγή του ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το σκέλος που για το είδος Β΄ του διαγωνισμού κρίθηκαν αποδεκτές οι προσφορές του δεύτερου παρεμβαίνοντος και του τρίτου παρεμβαίνοντος και ανακηρύχθηκε ο δεύτερος παρεμβαίνων οριστικός ανάδοχος για το είδος Β΄ του διαγωνισμού

Με την παρέμβασή του επί της πρώτης προσφυγής ο πρώτος παρεμβαίνων επιδιώκει την απόρριψη της πρώτης προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης.

Με τις παρεμβάσεις τους επί της δεύτερης προσφυγής ο δεύτερος και ο τρίτος παρεμβαίνων επιδιώκουν την απόρριψη της δεύτερης προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της πρώτης προσφυγής έχει καταβληθεί 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, συνολικού ποσού 15.000 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό «...», την από 6.06.2023 πληρωμή στην ALPHA BANK και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη του είδους Α΄ («...») της σύμβασης, σχετικά με το οποίο ασκείται η πρώτη προδικαστική προσφυγή, ήτοι 3.629.032,26€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2. Επειδή, για την άσκηση της δεύτερης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 15.000 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό «...», την από 6.06.2023 πληρωμή στην ALPHA BANK και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη του είδους Β' («...») της σύμβασης, σχετικά με το οποίο ασκείται η δεύτερη προδικαστική προσφυγή, ήτοι 3.629.032,26€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

3. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με την υπ' αριθμ. «...» Διακήρυξη προκήρυξε δημόσιο διεθνή ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό με αντικείμενο «...», με κριτήριο κατακύρωσης της πλέον συμφέρουσας ,από οικονομική άποψη, προσφοράς βάσει τιμής, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 11.000.000,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α ο οποίος αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 9.11.2022 με Α.Δ.Α.Μ. «...» καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό «...». Ο διαγωνισμός υποδιαιρείται σε τρία είδη (Α', Β' και Γ') και προσφορές μπορούν να υποβληθούν για ένα ή περισσότερα είδη 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.

4. Επειδή, αμφότερες οι προδικαστικές προσφυγές έχουν ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκαν στις 7.06.2023 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 29.05.2023 και εν γένει παραδεκτά.

5. Επειδή, ο πρώτος παρεμβαίνων κατέθεσε μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 16.06.2023, ήτοι εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή την 8.06.2023, τη με αριθμό ΓΑΚ ΠΑΡ 2365/2023 παρέμβασή του, για την οποία θεμελιώνει άμεσο, προσωπικό

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

και ενεστώς έννομο συμφέρον καθώς η προσφορά του έχει κριθεί αποδεκτή και έχει ανακηρυχθεί οριστικός ανάδοχος για το είδος Α΄ του διαγωνισμού.

6. Επειδή, ο δεύτερος παρεμβαίνων κατέθεσε μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 19.06.2023, ήτοι εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή την 8.06.2023, τη με αριθμό ΓΑΚ ΠΑΡ 2385/2023 παρέμβασή του, για την οποία θεμελιώνει άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον καθώς η προσφορά του έχει κριθεί αποδεκτή και έχει ανακηρυχθεί οριστικός ανάδοχος για το είδος Β΄ του διαγωνισμού.

7. Επειδή, ο τρίτος παρεμβαίνων κατέθεσε μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 19.06.2023, ήτοι εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή την 8.06.2023, τη με αριθμό ΓΑΚ ΠΑΡ 2395/2023 παρέμβασή του, για την οποία θεμελιώνει άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον καθώς η προσφορά του έχει κριθεί αποδεκτή για το είδος Β΄ του διαγωνισμού.

8. Επειδή, ο προσφεύγων στις 27.06.2023, ήτοι εμπροθέσμως σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, ως ισχύει μετά την τροποποίηση του με το ν. 4782/2021 δοθέντος ότι οι απόψεις της αναθέτουσας αρχής για αμφότερες τις προσφυγές κοινοποιήθηκαν στις 22.06.2023, υπέβαλε μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού υπομνήματα επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, τα οποία λαμβάνονται υπόψη από το Κλιμάκιο.

9. Επειδή, στο υπό κρίση διαγωνισμό έλαβαν μέρος για το είδος Α΄ δυο οικονομικοί φορείς, ήτοι ο προσφεύγων και ο πρώτος παρεμβαίνων και για το είδος Β΄ τέσσερις οικονομικοί φορείς, ήτοι ο προσφεύγων, ο δεύτερος παρεμβαίνων, ο τρίτος παρεμβαίνων και ο οικονομικός φορέας «...». Με τη με αριθμ. πρωτ. 2832.3/24957/ 31.03.2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής ανακηρύχθηκαν προσωρινοί ανάδοχοι ο πρώτος παρεμβαίνων για το είδος Α΄ του διαγωνισμού και ο δεύτερος παρεμβαίνων για το είδος Β΄ του διαγωνισμού. Κατόπιν δε ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης των προσωρινών αναδόχων, με την προσβαλλόμενη απόφαση ανακηρύχθηκαν

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

οριστικοί ανάδοχοι ο πρώτος παρεμβαίνων για το είδος Α΄ του διαγωνισμού και ο δεύτερος παρεμβαίνων για το είδος Β΄ του διαγωνισμού.

10. Επειδή, ο προσφεύγων, ως προσφέρων του εν θέματι διαγωνισμού, του οποίου η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή για τα είδη Α΄ και Β΄ του διαγωνισμού και κατατάχτηκε δεύτερος σε σειρά μειοδοσίας για το είδος Α΄ και τρίτος σε σειρά μειοδοσίας για το είδος Β΄ (καθώς έπεται του τρίτου παρεμβαίνοντος που κατατάχτηκε δεύτερος), θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση των προδικαστικών προσφυγών κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενος, κατά το μέρος που αφορά στην αποδοχή των προσφορών όλων των παρεμβαίνόντων για τα είδη Α΄ και Β΄ του διαγωνισμού, ερειδόμενο στη ζημία του από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτων στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη των προσφορών τους, επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση για τα είδη Α΄ και Β΄ του διαγωνισμού.

11. 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: « 1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών [...] 2. Τα έγγραφα της σύμβασης...περιέχουν ιδίως : ... ι) τις απαιτούμενες εγγυήσεις, τον τύπο, τα ποσοστά, τον χρόνο υποβολής των εγγυήσεων, όλους τους σχετικούς όρους αυτών, καθώς και άλλες εξασφαλίσεις, εάν ζητούνται, ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης, 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

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

απόρριψη της προσφοράς,[...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.),...».

12. Επειδή, το άρθρο 54 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περ.1 του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α' παρατίθενται στα έγγραφα της σύμβασης και καθορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών. Τα χαρακτηριστικά αυτά μπορεί επίσης να αναφέρονται στη συγκεκριμένη διαδικασία ή μέθοδο παραγωγής ή παροχής των ζητούμενων έργων, αγαθών ή υπηρεσιών ή σε ειδική διαδικασία άλλου σταδίου του κύκλου ζωής τους, ακόμη και αν οι παράγοντες αυτοί δεν αποτελούν μέρος της υλικής τους υπόστασης, υπό την προϋπόθεση ότι συνδέονται με το αντικείμενο της σύμβασης και είναι ανάλογα με την αξία και τους σκοπούς της[...]». Όπου δε η πλήρωση των προδιαγραφών επισημαίνεται ως απαίτηση, καθίσταται σαφές ότι οι τεχνικές προδιαγραφές συνιστούν απαραίτους όρους της διακήρυξης (βλ. απόφαση ΔΕΕ της 5^{ης} Δεκεμβρίου 2013, C-561/12 Nordecon AS, Ramboll Eesti AS κατά Rahandusministeerium).

13. Επειδή, το άρθρο 58 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «Στα έγγραφα της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή ζητάει από τον προσφέροντα να αναφέρει στην προσφορά του το τμήμα της σύμβασης που προτίθεται να αναθέσει υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνει[...]». Ως δε υπεργολαβία ορίζεται η σύμβαση με την οποία ο ανάδοχος αναθέτει με αμοιβή την εκτέλεση ορισμένων εργασιών σε τρίτο, ο οποίος δεν συνδέεται με νομικό δεσμό με την αναθέτουσα αρχή, έναντι της οποίας μόνος υπεύθυνος για τις εκτελούμενες από τον υπεργολάβο εργασίες παραμένει ο ανάδοχος. Δηλαδή, η εξ επαχθούς αιτίας σύμβαση μίσθωσης έργου, δια της οποίας ο ανάδοχος σύμβασης αναλαμβάνει νομικές δεσμεύσεις έναντι άλλων νομικών ή φυσικών προσώπων, μη συνδεόμενων με την αναθέτουσα αρχή με νομικό δεσμό και με σκοπό την εκτέλεση μέρους της σύμβασης (βλ. ΑΠ 139/2014, 2146/2014, 119/2013, 570/2007, ΟΛΣΤΕ 971/1998). Ο δε ανάδοχος παραμένει μόνος υπεύθυνος για το εκτελούμενο από τον υπεργολάβο μέρος. Η συμβατική σχέση μεταξύ υπεργολάβου και εργολάβου διέπεται από τα άρθρα 681 επομ. ΑΚ. Συνεπώς, τα τρία καταρχήν

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

διακριτικά γνωρίσματα της υπεργολαβίας είναι πρώτον, η ιδιότητα του υπεργολάβου ως τρίτου έναντι του αναδόχου/προσφέροντος (επί παραδείγματι οι εργασίες που εκτελεί ο μισθωτός που απασχολεί ο ανάδοχος δεν συνιστούν “υπεργολαβία”, αφού αυτές θεωρούνται ως εργασίες ευθέως εκτελούμενες από τον ίδιο τον ανάδοχο,) για τη δε ιδιότητα του “τρίτου” στην περίπτωση νομικών προσώπων, αρκεί η αυτοτελής νομική προσωπικότητα ασχέτως δεσμών ή διαχειριστικής ή νομικής εξάρτησης του τρίτου με τον ανάδοχο (πρβλ. ΣΤΕ ΕΑ 415/2013 και Αποφάσεις 13 Δ.Ε.Κ. της 14.4.1994, C-389/92, Ballast Nedam Groep I, Συλλογή 1994, σ. Ι1289, σκέψεις 15-18 και της 18.12.1997, C-5/97, Ballast Nedam Groep II, Συλλογή 1997, σ. Ι-7549, σκέψεις 12, 13). Δεύτερον, η εκτέλεση από τον υπεργολάβο μέρους του συμβατικού αντικειμένου και επομένως δεν νοείται “υπεργολαβία” για αντικείμενο που δεν υπάγεται στο φυσικό αντικείμενο της διαδικασίας, όπως ορίζεται συγκεκριμένα από την ανά περίπτωση διακήρυξη (ΣΤΕ 196/2006, 199/2008, 1190/2009). Τρίτον, η ανυπαρξία συμβατικής σχέσης μεταξύ τρίτου και αναθέτουσας αρχής, καθώς ο υπεργολάβος συνδέεται συμβατικά μόνο με τον ανάδοχο, εκτελεί δε τις εργασίες του στο πλαίσιο των δικών του συμβατικών υποχρεώσεων έναντι του ίδιου του αναδόχου (και όχι έναντι της αναθέτουσας), ο ανάδοχος ευθύνεται ο ίδιος έναντι της αναθέτουσας και για ό,τι εκτελεί ο υπεργολάβος, οι δε υποχρεώσεις του αναδόχου έναντι του υπεργολάβου διέπουν καταρχήν τις μεταξύ τους σχέσεις.

14. Επειδή, το άρθρο 73 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. 1. Οι αναθέτουσες αρχές αποκλείουν έναν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης όταν αποδεικνύουν, με την επαλήθευση που προβλέπεται στα άρθρα 79 έως 81 ή είναι γνωστό στην αναθέτουσα αρχή με άλλον τρόπο, ότι υπάρχει εις βάρος του αμετάκλητη, καταδικαστική απόφαση για ένα από τα ακόλουθα εγκλήματα: [...] Η υποχρέωση αποκλεισμού οικονομικού φορέα εφαρμόζεται επίσης όταν το πρόσωπο εις βάρος του οποίου εκδόθηκε αμετάκλητη καταδικαστική απόφαση είναι μέλος του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του εν λόγω οικονομικού φορέα ή έχει εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό. Η υποχρέωση του προηγούμενου εδαφίου αφορά: [...] β) στις περιπτώσεις

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

ανωνύμων εταιρειών (Α.Ε.), τον διευθύνοντα σύμβουλο, τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου, καθώς και τα πρόσωπα στα οποία με απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου έχει ανατεθεί το σύνολο της διαχείρισης και εκπροσώπησης της εταιρείας, [...]».

15. Επειδή, το άρθρο 75 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «...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 κατάλληλο επίπεδο ποιότητας. Οι αναθέτουσες αρχές μπορεί να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να διαθέτουν ικανοποιητικό επίπεδο εμπειρίας, αποδεικνυόμενο με κατάλληλες συστάσεις από συμβάσεις που έχουν εκτελεστεί κατά το παρελθόν. [...] 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[...]».

16. Επειδή, το άρθρο 78 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Όσον αφορά στα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας που προβλέπονται στην παρ. 3 του άρθρου 75, περί κριτηρίων επιλογής, και τα κριτήρια σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα που προβλέπονται στην παρ. 4 του άρθρου 75, ένας οικονομικός φορέας μπορεί, κατά περίπτωση και για συγκεκριμένη σύμβαση, να στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών του με αυτούς.[...]». Επομένως, όταν ο υποψήφιος οικονομικός φορέας αδυνατεί να ανταποκριθεί με τα δικά του μέσα στις απαιτήσεις εκτέλεσης της σύμβασης, την οποία επιθυμεί να συνάψει, έχει το δικαίωμα να συμμετέχει στην διαδικασία ανάθεσης με προσφυγή στις δυνατότητες ενός τρίτου φορέα για την απόδειξη της καταλληλότητάς του (οικονομική, χρηματοοικονομική επάρκεια/τεχνική, επαγγελματική ικανότητα) αρκεί να αποδείξει ότι ο τρίτος φορέας, έχει τη δυνατότητα να διαθέσει τους επικαλούμενους πόρους, οι οποίοι θα βρίσκονται πράγματι στη διάθεση του αναδόχου για την εκτέλεση της σύμβασης (βλ. ΔΕΕ, Απόφαση της 7.4.2016, υπόθεση C-324/14, Partner Apelski Dariusz

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

κατά Zarząd Oczyszczania Miasta, σκ. 29, 33, και Απόφαση της 10.10.2013, υπόθεση C-94/12, Swm Costruzioni SpA και Mannocchi Luigino DI κατά Provincia di Fermo, σκ. 33). Επισημαίνεται, ότι οι κατασκευαστές/παραγωγοί ή/ και οι κάθε είδους «προμηθευτές» ειδών/υλικών/προϊόντων των οικονομικών φορέων/συμμετεχόντων δεν αποτελούν, κατά γενικό κανόνα, τρίτους φορείς υπό την έννοια των διατάξεων του άρθρου 78 του ν. 4412/2016 (αντίστοιχο άρθρο 63 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), στις ικανότητες των οποίων αυτοί στηρίζονται και, συνεπώς, δεν απαιτείται η υποβολή ΕΕΕΣ εκ μέρους τους (βλ. ΕΑΔΗΣΥ κατευθυντήρια οδηγία 23).

17. Επειδή, το άρθρο 79 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : *«1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημόσιων συμβάσεων, πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο ισοδυναμεί με 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, περί λόγων αποκλεισμού, και 74, περί αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις, 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, περί κριτηρίων επιλογής, 76, περί κριτηρίων επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου [...] Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με το άρθρο 78, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις ίδιες πληροφορίες για τους φορείς αυτούς [...]*

18. Επειδή, το άρθρο 80 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : *«... 2. Οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ως επαρκή απόδειξη του ότι ο οικονομικός φορέας δεν εμπίπτει σε καμία από τις περιπτώσεις που αναφέρονται στο άρθρο 73: α) για την παρ. 1 του εν λόγω άρθρου, την προσκόμιση αποσπάσματος του σχετικού μητρώου, όπως του ποινικού μητρώου ή, ελλείψει αυτού, ισοδύναμου εγγράφου που εκδίδεται από αρμόδια δικαστική ή*

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

διοικητική αρχή του κράτους μέλους ή της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο εν λόγω οικονομικός φορέας, από το οποίο προκύπτει ότι πληρούνται αυτές οι προϋποθέσεις. Η υποχρέωση προσκόμισης του ως άνω αποσπάσματος αφορά και τα πρόσωπα του δεύτερου εδαφίου της παρ. 1 του άρθρου 73,[...]12. Τα αποδεικτικά μέσα γίνονται αποδεκτά κατά τον ακόλουθο τρόπο: [...] γ) τα δικαιολογητικά που αφορούν στην παρ. 2 του άρθρου 75, περί κριτηρίων επιλογής, τα αποδεικτικά ισχύουσας εκπροσώπησης σε περίπτωση νομικών προσώπων, και τα πιστοποιητικά αρμόδιας αρχής σχετικά με την ονομαστικοποίηση των μετοχών σε περίπτωση ανωνύμων εταιρειών, εφόσον έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή τους, εκτός εάν στις ειδικές διατάξεις έκδοσης αυτών προβλέπεται συγκεκριμένος χρόνος ισχύος και είναι σε ισχύ κατά την υποβολή τους [...]

19. Επειδή, το άρθρο 97 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Προσφορά που ορίζει χρόνο ισχύος μικρότερο από αυτόν που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης απορρίπτεται ως μη κανονική[...]

20. Επειδή, το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 42 του ν. 4782/2021 (ΦΕΚ Α'36) και ισχύει, ορίζει ότι : «Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, οι αναθέτουσες αρχές, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητούν από τους προσφέροντες ή υποψήφιους οικονομικούς φορείς, όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλιπείς ή λανθασμένες, συμπεριλαμβανομένων εκείνων στο ΕΕΕΣ, ή όταν λείπουν συγκεκριμένα έγγραφα, να υποβάλλουν, να συμπληρώνουν, να αποσαφηνίζουν ή να ολοκληρώνουν τις σχετικές πληροφορίες ή τεκμηρίωση, εντός προθεσμίας όχι μικρότερης των δέκα (10) ημερών και όχι μεγαλύτερης των είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης». Κατά την έννοια των ως άνω διατάξεων η αναθέτουσα αρχή δύναται να ζητήσει να διορθωθούν ή να συμπληρωθούν σε επιμέρους σημεία τα στοιχεία που περιλαμβάνονται σε ένα φάκελο υποψηφιότητας, αρκεί να μην τροποποιείται η προσφορά του οικονομικού φορέα με τέτοιο τρόπο, ώστε να του δίνεται αθέμιτο πλεονέκτημα

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

έναντι των λοιπών συμμετεχόντων στη διαδικασία ανάθεσης της σύμβασης και η αίτηση αυτή της αναθέτουσας αρχής να αφορά στοιχεία ή δεδομένα, των οποίων είναι αντικειμενικά εξακριβώσιμος ο προγενέστερος χαρακτήρας σε σχέση με το πέρας της προθεσμίας που είχε ταχθεί για την υποβολή υποψηφιότητας. Τα ανωτέρω ισχύουν κατ' αναλογία και για τυχόν ελλείπουσες δηλώσεις, υπό την προϋπόθεση ότι βεβαιώνουν γεγονότα αντικειμενικώς εξακριβώσιμα (ΣΤΕ ΕπΑν 237/2021). Η ανωτέρω, όμως, δυνατότητα συμπλήρωσης-διευκρίνησης προϋποθέτει αναγκαίως να έχει προηγηθεί σχετική απάντηση/εγγραφή στην προσφορά, που δεν ισχύει όμως σε περίπτωση παντελούς ελλείψεως ουσιωδών στοιχείων της προσφοράς (ΔεφΧανίων 18/2022), οπότε η συμπλήρωση αυτών θα συνιστούσε μεταγενέστερη (μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών) τροποποίηση της προσφοράς που έχει υποβληθεί κατά καταστρατήγηση της αρχής τις ίσως μεταχείρισης και της νομιμότητας.

21. Επειδή, το άρθρο 103 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : *«1. Μετά από την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται σύμφωνα με το άρθρο 11 του ν. 2690/1999 (Α' 74), όλων των δικαιολογητικών του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73, περί λόγων αποκλεισμού, και 74, περί αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή μέσω του ΕΣΗΔΗΣ. 2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, η αναθέτουσα αρχή καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα, ή να παράσχει διευκρινήσεις με την έννοια του άρθρου 102, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν. [...]».*

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

22. Επειδή, στους κρίσιμους για την εξέταση των υπό κρίση προσφυγών όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι : «...2.2.3 Λόγοι αποκλεισμού Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης (διαγωνισμό) οικονομικός φορέας, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (εάν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (εάν πρόκειται για ένωση οικονομικών φορέων) ένας ή περισσότεροι από τους ακόλουθους λόγους: 2.2.3.1 Όταν υπάρχει σε βάρος του αμετάκλητη καταδικαστική απόφαση για ένα από τα ακόλουθα εγκλήματα: [...] Ο οικονομικός φορέας αποκλείεται, επίσης, όταν το πρόσωπο εις βάρος του οποίου εκδόθηκε αμετάκλητη καταδικαστική απόφαση είναι μέλος του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του ή έχει εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό. Η υποχρέωση του προηγούμενου εδαφίου αφορά: [...] β) στις περιπτώσεις ανωνύμων εταιρειών (Α.Ε.), τον διευθύνοντα σύμβουλο, τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου, καθώς και τα πρόσωπα στα οποία με απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου έχει ανατεθεί το σύνολο της διαχείρισης και εκπροσώπησης της εταιρείας, [...] 2.2.3.4 Αποκλείεται, επίσης, οικονομικός φορέας από τη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης εάν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρ. 4 του άρθρου 8 του Ν. 3310/2005, όπως ισχύει (αμιγώς εθνικός λόγος αποκλεισμού). Οι υποχρεώσεις της παρούσης αφορούν τις ανώνυμες εταιρείες που υποβάλλουν προσφορά αυτοτελώς ή ως μέλη ένωσης ή που συμμετέχουν στο μετοχικό κεφάλαιο άλλου νομικού προσώπου που υποβάλλει προσφορά ή νομικά πρόσωπα της αλλοδαπής που αντιστοιχούν σε ανώνυμη εταιρεία.[...]2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για οποιοδήποτε είδος εκ των Ειδών Α, Β και Γ της παρούσας διαδικασίας σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται κατά την τελευταία τριετία να έχουν εκτελέσει τουλάχιστον μία (01) σύμβαση στην οποία θα περιλαμβάνεται η παράδοση των συγκεκριμένων ή αντίστοιχων «...», με αναφορά του αντίστοιχου προϋπολογισμού της σύμβασης [...] 2.2.7 Στήριξη στην ικανότητα τρίτων – Υπεργολαβία 2.2.7.1 Στήριξη στην ικανότητα τρίτων Οι οικονομικοί φορείς μπορούν, όσον αφορά στα κριτήρια της οικονομικής και

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

χρηματοοικονομικής επάρκειας (του άρθρου 2.2.5) και τα σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (του άρθρου 2.2.6), να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών τους με αυτούς. Στην περίπτωση αυτή, αποδεικνύουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους αναγκαίους πόρους, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων στην ικανότητα των οποίων στηρίζονται [...] 2.2.7.2 Υπεργολαβία Ο οικονομικός φορέας αναφέρει στην προσφορά του το τμήμα της σύμβασης που προτίθεται να αναθέσει υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνει. [...] 2.2.8 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στα άρθρα 2.2.1 έως 2.2.7, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς δια του ΕΕΕΣ, κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.2.8.1, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παραγράφου 2.2.8.2 και κατά τη σύναψη της σύμβασης δια της υπεύθυνης δήλωσης, της περ. δ' της παρ. 3 του άρθρου 105 του ν. 4412/2016. [...] 2.2.8.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις του άρθρου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των άρθρων 2.2.4, 2.2.5 και 2.2.6 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα Ε', το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του Ν. 1599/1986. [...] 2.2.8.2 Αποδεικτικά μέσα [...] Β.1. Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 2.2.3 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα δικαιολογητικά που αναφέρονται παρακάτω Ειδικότερα οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: α) για την παράγραφο 2.2.3.1 απόσπασμα του σχετικού μητρώου, όπως του ποινικού μητρώου ή, ελλείψει αυτού, ισοδύναμο έγγραφο που εκδίδεται από αρμόδια δικαστική ή διοικητική αρχή του κράτους-μέλους ή της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας, από το οποίο προκύπτει ότι

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

πληρούνται αυτές οι προϋποθέσεις, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του. Η υποχρέωση προσκόμισης του ως άνω αποσπάσματος αφορά και στα μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του εν λόγω οικονομικού φορέα ή στα πρόσωπα που έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα τόσο στην παρούσα διακήρυξη όσο και στην κείμενη νομοθεσία. [...] ε) για την παράγραφο 2.2.3.4, δικαιολογητικά ονομαστικοποίησης των μετοχών, που καθορίζονται κατωτέρω, εφόσον ο προσωρινός ανάδοχος είναι ανώνυμη εταιρία ή νομικό πρόσωπο στη μετοχική σύνθεση του οποίου συμμετέχει ανώνυμη εταιρεία ή νομικό πρόσωπο της αλλοδαπής που αντιστοιχεί σε ανώνυμη εταιρεία (πλην των περιπτώσεων που αναφέρθηκαν στην παρ. 2.2.3.4 της παρούσας ανωτέρω). Συγκεκριμένα, προσκομίζονται: [...] iii Δικαιολογητικά ονομαστικοποίησης μετοχών του προσωρινού αναδόχου: -Πιστοποιητικό αρμόδιας αρχής του κράτους της έδρας, από το οποίο να προκύπτει ότι οι μετοχές είναι ονομαστικές, που να έχει εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή του. - Αναλυτική κατάσταση με τα στοιχεία των μετόχων της εταιρείας και τον αριθμό των μετοχών κάθε μετόχου (μετοχολόγιο), όπως τα στοιχεία αυτά είναι καταχωρημένα στο βιβλίο μετόχων της εταιρείας, το πολύ τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την ημέρα υποβολής της προσφοράς. Ειδικότερα: Όσον αφορά στις εγκατεστημένες στην Ελλάδα ανώνυμες εταιρείες υποβάλλεται πιστοποιητικό του Γ.Ε.Μ.Η. από το οποίο να προκύπτει ότι οι μετοχές τους είναι ονομαστικές και αναλυτική κατάσταση με τα στοιχεία των μετόχων της εταιρείας και τον αριθμό των μετοχών κάθε μετόχου (μετοχολόγιο), όπως τα στοιχεία αυτά είναι καταχωρημένα στο βιβλίο μετόχων της εταιρείας, το πολύ τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την ημέρα υποβολής της προσφοράς. [...] Ελλείψεις στα δικαιολογητικά ονομαστικοποίησης των μετοχών συμπληρώνονται κατά το άρθρο 3.1.2 της παρούσας [...] Β.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας του άρθρου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν κατάλογο των κυριότερων παραδόσεων που πραγματοποιήθηκαν την τελευταία τριετία (από την έκδοση της Διακήρυξης) κατά μέγιστο όριο, στον οποίο θα περιλαμβάνεται

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

τουλάχιστον μία σύμβαση προμήθειας με το περιγραφόμενο στο άρθρο 2.2.6 της παρούσας αντικείμενο, με αναφορά του αντίστοιχου προϋπολογισμού της σύμβασης, συνοδευόμενος από πιστοποιητικό-βεβαίωση ορθής εκτέλεσης αυτής [...] 2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά 2.4.3.1 Δικαιολογητικά Συμμετοχής Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν με ποινή αποκλεισμού: Α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), όπως προβλέπεται στο άρθρο 79 του Ν. 4412/2016, όπως αυτό έχει τροποποιηθεί και ισχύει [...] Στην περίπτωση που ο προσφέρων είναι νομικό πρόσωπο το ως άνω Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) καθώς και η συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση πρέπει να υπογράφεται από πρόσωπο που έχει την εξουσία να εκπροσωπεί και να δεσμεύει την εταιρεία Ως εκπρόσωπος του οικονομικού φορέα νοείται ο νόμιμος εκπρόσωπος αυτού, όπως προκύπτει από το ισχύον καταστατικό ή το πρακτικό εκπροσώπησής του κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ή το αρμοδίως εξουσιοδοτημένο φυσικό πρόσωπο να εκπροσωπεί τον οικονομικό φορέα για διαδικασίες σύναψης συμβάσεων ή για συγκεκριμένη διαδικασία σύναψης σύμβασης Σε όλες τις περιπτώσεις, όπου περισσότερα από ένα φυσικά πρόσωπα είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου ενός οικονομικού φορέα ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό, υποβάλλεται ένα Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο είναι δυνατό να φέρει μόνο την υπογραφή του κατά περίπτωση εκπροσώπου του οικονομικού φορέα ως προκαταρκτική απόδειξη των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 2.2.3 της παρούσας για το σύνολο των φυσικών προσώπων που είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό, [...] Δ) Αίτηση Συμμετοχής Προς διευκόλυνση της Επιτροπής Διενέργειας των Διαδικασιών Σύναψης Δημοσίων Συμβάσεων οι συμμετέχοντες, μαζί με τα λοιπά δικαιολογητικά συμμετοχής στο διαγωνισμό θα πρέπει να υποβάλλουν ηλεκτρονικά μέσω ΕΣΗΔΗΣ και Αίτηση Συμμετοχής στο Διαγωνισμό, με μορφή επιστολής ηλεκτρονικά υπογεγραμμένη από τον προσφέροντα, στην οποία θα αναγράφουν τα

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

ακόλουθα στοιχεία: [...] θ) εάν προτίθεται να αναθέσει οποιοδήποτε τμήμα της σύμβασης σε τρίτους υπό μορφή υπεργολαβίας και αναφορά της επωνυμίας αυτών και το αντίστοιχο ποσοστό επί του συνόλου της σύμβασης, [...] 2.4.3.2 Τεχνική προσφορά Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το Παράρτημα Δ' (Τεχνικές Προδιαγραφές) της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πως οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα [...] Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν το τμήμα της σύμβασης που προτίθενται να αναθέσουν υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν [...] 2.4.5 Χρόνος ισχύος των προσφορών Οι υποβαλλόμενες προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους οικονομικούς φορείς για διάστημα δώδεκα (12) μηνών από την επομένη της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών στη παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης ήτοι μέχρι 15-12-2023. Προσφορά η οποία ορίζει χρόνο ισχύος μικρότερο από τον ανωτέρω προβλεπόμενο απορρίπτεται ως μη κανονική[...] 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 στα άρθρα [...] 2.4.3 (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς) [...] 2.4.5 (Χρόνος ισχύος προσφορών),[...] 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας, [...] β) η οποία περιέχει ατελείς, ελλιπείς, ασαφείς ή λανθασμένες πληροφορίες ή τεκμηρίωση, συμπεριλαμβανομένων των πληροφοριών που περιέχονται στο ΕΕΕΣ, εφόσον αυτές δεν επιδέχονται συμπλήρωσης ή διόρθωσης, αποσαφήνισης ή διευκρίνισης ή, εφόσον επιδέχονται, δεν έχουν αποκατασταθεί από τον προσφέροντα, εντός της προκαθορισμένης

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

προθεσμίας, σύμφωνα το άρθρο 102 του ν. 4412/2016 και το άρθρο 3.1.2 της παρούσας, [...] 3.2. Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, και τον καλεί να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.8.2. της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 - 2.2.7 αυτής. [...] Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, η αναθέτουσα αρχή καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα, ή να παράσχει διευκρινήσεις με την έννοια του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 όπως ισχύει, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν. [...] 6.4. Εγγυημένη λειτουργία προμήθειας - Εγγυητική επιστολή καλής λειτουργίας 6.4.1 [...] Κατά την περίοδο της εγγυημένης λειτουργίας, ο ανάδοχος ευθύνεται για την καλή λειτουργία του αντικειμένου της προμήθειας. Επίσης, οφείλει κατά το χρόνο της εγγυημένης λειτουργίας να προβαίνει στην προβλεπόμενη «...» και να αποκαταστήσει οποιαδήποτε «...» με τρόπο και σε χρόνο που περιγράφεται στο Παράρτημα Δ' (όρος 3 των Τεχνικών Προδιαγραφών κάθε Είδους) και στα λοιπά τεύχη της σύμβασης. Κατά τα λοιπά ισχύουν τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο Παράρτημα Δ' (όρος 3 των Τεχνικών Προδιαγραφών κάθε Είδους) της παρούσας. [...] Για την παρακολούθηση της εκπλήρωσης των συμβατικών υποχρεώσεων του αναδόχου, η επιτροπή παρακολούθησης και παραλαβής ή η ειδική επιτροπή που ορίζεται για τον σκοπό αυτόν από την αναθέτουσα αρχή προβαίνει στον απαιτούμενο έλεγχο της συμμόρφωσης του αναδόχου στα προβλεπόμενα

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

στην σύμβαση για την εγγυημένη λειτουργία του συμβατικού αντικειμένου καθ' όλον τον χρόνο ισχύος της τηρώντας σχετικά πρακτικά. Σε περίπτωση μη συμμόρφωσης του αναδόχου προς τις συμβατικές του υποχρεώσεις, η επιτροπή εισηγείται στο αποφαινόμενο όργανο της σύμβασης την έκπτωση του αναδόχου. [...] ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Δ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΕΙΔΟΥΣ Α: Εβδομήντα πέντε (75) «...» [...] 3.2 Κατά τη διάρκεια της εγγυημένης λειτουργίας ο προμηθευτής οφείλει να προβαίνει στην προβλεπόμενη «...» του «...» και του εξοπλισμού του όπως αυτός προδιαγράφεται στην τεχνική προδιαγραφή χωρίς καμία επιπλέον επιβάρυνση της Υπηρεσίας. Στην προσφορά να υπάρχει ρητή διαβεβαίωση του υποψήφιου προμηθευτή ότι κατά τη διάρκεια της εγγυημένης λειτουργίας αναλαμβάνει τόσο στα κεντρικά, όσο και στα εξουσιοδοτημένα ή συνεργαζόμενα «...», την οικονομική επιβάρυνση όλων των ελέγχων και των «...».[...]3.7 Ο προμηθευτής να εγγυηθεί την υποστήριξη των «...» τουλάχιστον για μία δεκαετία (10) από την παράδοσή τους. Οι αιτήσεις στον προμηθευτή για «...» πρέπει να ικανοποιούνται άμεσα. Τα «...», που εγκαθίστανται από το δίκτυο εξυπηρέτησης του προμηθευτή να καλύπτονται από εγγύηση τουλάχιστον ενός (01) έτους. [...] 3.10 Ο υποψήφιος προμηθευτής υποχρεούται μαζί με την τεχνική προσφορά του να υποβάλλει κατάσταση του δικτύου εξυπηρέτησης «...» σε όλη τη Χώρα.[...] ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΕΙΔΟΥΣ Β: Ενενήντα (90) «...» [...] 2.15 ΛΟΙΠΑ «...» [...] 2.15.2.5 Μαζί με τα «...», να προσφερθούν δύο (02) πλήρεις σειρές ειδικών «...» κατάλληλων για οποιαδήποτε «...» καθώς και δύο (02) διαγνωστικά «...». Κατά δε 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, 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

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

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.

23. Επειδή, ο προσφεύγων με την πρώτη προσφυγή ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του πρώτου παρεμβαίνοντος για το είδος Α΄ του διαγωνισμού διότι, αν και επικαλείται προς πλήρωση του κριτηρίου τεχνικής ικανότητας μια σύμβαση που αφορά προμήθεια «...» του κατασκευαστή "...", δεν αποδεικνύει την ύπαρξη συμβατικής σχέσης με τον εν λόγω κατασκευαστή, στον οποίο στηρίζεται για την εκτέλεση της προμήθειας. Περαιτέρω, κατά τον προσφεύγοντα, ο πρώτος παρεμβαίνων δεν δηλώνει στο ΕΕΕΣ ότι στηρίζεται σε τρίτο ή θα αναθέσει υπεργολαβικά τη απαιτούμενη κατά τη διακήρυξη «...», όμως στην προσφορά του προσκομίζει κατάλογο συνεργαζόμενων «...», τα οποία δεν εντάσσονται στο νομικό πρόσωπο του παρεμβαίνοντος, ούτε τελούν σε συμβατική σχέση μαζί του. Επίσης, ο προσφεύγων προβάλλει ότι ο πρώτος παρεμβαίνων δεν έχει δηλώσει στο ΕΕΕΣ το σύνολο των εκπροσώπων του, όπως αυτοί προκύπτουν από το προσκομισθέν πιστοποιητικό ΓΕΜΗ, με αποτέλεσμα την αδυναμία διακρίβωσης της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού του όρου 2.2.3.1 της διακήρυξης. Εξάλλου, ο προσφεύγων υποστηρίζει ότι ο πρώτος παρεμβαίνων δεν προσκόμισε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης ποινικο μητρώο για το δηλωθέντα στο ΕΕΕΣ του ως εκπρόσωπο της εταιρίας «...». Πέραν των ανωτέρω, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι ο πρώτος παρεμβαίνων δεν υπέβαλε κανένα δικαιολογητικό ονομαστικοποίησης μετοχών κατά το στάδιο υποβολής των προσφορών ή που να καλύπτει το σχετικό χρόνο, ενώ δεν προσκόμισε ούτε και τα προβλεπόμενα στη διακήρυξη έγγραφα ονομαστικοποίησης μετοχών για τις ανώνυμες εταιρείες που είναι μετόχοι του πρώτου παρεμβαίνοντος.

24. Επειδή, στον όρο 2.2.6 της διακήρυξης τίθεται ως κριτήριο τεχνικής ικανότητας οι διαγωνιζόμενοι να έχουν ήδη εκτελέσει, κατά την τελευταία τριετία, μια τουλάχιστον σύμβαση προμήθειας των συγκεκριμένων ή αντίστοιχων με το είδος που συμμετέχουν «...», η δε πλήρωση του εν λόγω

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

κριτηρίου, καταρχάς, προαποδεικνύεται δια δήλωσης στο ΕΕΕΣ και αποδεικνύεται, κατά τον όρο 2.2.8.2.B4 της διακήρυξης με την προσκόμιση, ως δικαιολογητικού κατακύρωσης, από τον προσωρινό ανάδοχο καταλόγου των σχετικών συμβάσεων, συνοδευόμενου από πιστοποιητικά ορθής εκτέλεσης αυτών. Σημειωτέον ότι, σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας δεν έχει εκτελέσει ο ίδιος μια σύμβαση με τις απαιτήσεις του όρου 2.2.6 της διακήρυξης, δύναται, ως ρητώς προβλέπεται στον όρο 2.2.7.1 της διακήρυξης, να στηρίζεται στις ικανότητες τρίτου φορέα προς πλήρωση του κριτηρίου τεχνικής ικανότητας.

25. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, ο πρώτος παρεμβαίνων προσκόμισε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης κατάλογο συμβάσεων παράδοσης αντίστοιχων με το είδος Α' «...», που έχει εκτελέσει ο ίδιος και άρα προδήλως πληροί το κριτήριο τεχνικής ικανότητας του όρου 2.2.6 της διακήρυξης, άνευ στήριξης σε οιονδήποτε τρίτο φορέα. Οι δε αιτιάσεις του προσφεύγοντος περί στήριξης στον κατασκευαστή του προσφερόμενου από τον πρώτο παρεμβαίνοντα «...» "...» ερείδονται επί εσφαλμένης προϋπόθεσης, καθώς αφενός μεν δεν νοείται «δάνεια εμπειρία» από τρίτο φορέα όταν το κριτήριο επιλογής καλύπτεται από τον ίδιο το διαγωνιζόμενο, ως εν προκειμένω, αφετέρου, ο κατασκευαστής/προμηθευτής του προσφερόμενου «...» δεν αποτελεί τρίτο φορέα στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται ο συμμετέχων. Ούτε, εξάλλου, η διακήρυξη απαιτεί την απόδειξη της ύπαρξης οιασδήποτε συμβατικής σχέσης με τον κατασκευαστή του προσφερόμενου «...», με αποτέλεσμα να τυγχάνουν απορριπτέοι ως προδήλως αβάσιμοι οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος περί στήριξης του πρώτου παρεμβαίνοντα στον κατασκευαστή "...» λόγω μη απόδειξης μεταξύ τους συμβατικής σχέσης. Η δε, εκ περισσού, προσκομισθείσα από τον πρώτο παρεμβαίνοντα υπεύθυνη δήλωση περί συνεργασίας με τον κατασκευαστή "...» αποτελεί τη δέσμευση του προμηθευτή του πρώτου παρεμβαίνοντος να διαθέσει σε αυτόν τα «...» σε περίπτωση ανάθεσης στον πρώτο παρεμβαίνοντα της σχετικής σύμβασης και σε καμία περίπτωση δεν αποτελεί απόδειξη στήριξης του πρώτου παρεμβαίνοντα στον κατασκευαστή, ως αβασίμως προβάλλει ο προσφεύγων,

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

ο οποίος συγχέει την έννοια του τρίτου δανείζοντα εμπείρια φορέα και του κατασκευαστή/προμηθευτή των προσφερόμενων ειδών. Επομένως, βάσει των προεκτεθέντων, ορθώς κρίθηκε από την αναθέτουσα αρχή ότι δεν απαιτείτο ο πρώτος παρεμβαίνων να προσκομίσει ΕΕΕΣ για τον κατασκευαστή "...", εφόσον δεν στηρίζεται στις ικανότητές του για την πλήρωση του κριτηρίου τεχνικής ικανότητας και ο σχετικός λόγος της πρώτης προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

26. Επειδή, περαιτέρω, στον όρο 2.2.7.2 της διακήρυξης προβλέπεται ότι ο διαγωνιζόμενος οφείλει να αναφέρει στην προσφορά του το τμήμα της σύμβασης που προτίθεται να αναθέσει υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνει και εφόσον τυχόν υπεργολαβική ανάθεση της σύμβασης υπερβαίνει σε ποσοστό το τριάντα τοις εκατό (30%) της συνολικής αξίας της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή ελέγχει ότι δεν συντρέχουν για τον υπεργολάβο οι λόγοι αποκλεισμού του όρου 2.2.3 της διακήρυξης. Παρόμοια δε υποχρέωση περί δήλωσης στην προσφορά του τμήματος της σύμβασης που θα ανατεθεί υπεργολαβικά σε τρίτους τίθεται και στους όρους 2.4.3.1 και 2.4.3.2 της διακήρυξης, όπου προβλέπεται ότι η σχετική αναφορά πρέπει να περιληφθεί στην αίτηση συμμετοχής και την τεχνική προσφορά. Περαιτέρω, στο Μέρος IV- Ενότητα Γ του υποδείγματος ΕΕΕΣ που παρατίθεται στο Παράρτημα Ε της διακήρυξης περιλαμβάνεται το ακόλουθο ερώτημα: *«Ποσοστό υπεργολαβίας Ο οικονομικός φορέας προτίθεται, ενδεχομένως, να αναθέσει σε τρίτους υπό μορφή υπεργολαβίας το ακόλουθο μέρος (δηλαδή ποσοστό) της σύμβασης»*. Επιπρόσθετως, στον όρο 6.4 της διακήρυξης ρητώς προβλέπεται ότι στο συμβατικό αντικείμενο του διαγωνισμού περιλαμβάνεται και η «...» από τον προμηθευτή των υπό προμήθεια «...» και του εξοπλισμού τους, και τίθεται παραπομπή στον όρο 3 του Παραρτήματος Δ της διακήρυξης. Ειδικότερα, σύμφωνα με τον όρο 3 του Παραρτήματος Δ της διακήρυξης, κατά τη διάρκεια της εγγυημένης λειτουργίας, ο προμηθευτής αναλαμβάνει υπηρεσίες οργανωμένου «...» και την προμήθεια «...» τουλάχιστον για μια δεκαετία, οι εν λόγω δε υπηρεσίες θα παρέχονται σε κεντρικά, εξουσιοδοτημένα ή συνεργαζόμενα «...», προς τον σκοπό δε αυτό θα πρέπει να κατατεθεί με την τεχνική προσφορά του

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

συμμετέχοντος κατάσταση του δικτύου εξυπηρέτησης «...» σε όλη τη χώρα. Ως εκ τούτου, και κατά τα εκτεθέντα υπό σκέψη 13, σε περίπτωση που οι υπηρεσίες οργανωμένου «...» κατά την περίοδο εγγυημένης λειτουργίας δεν παρέχονται από «...» που ανήκουν στο διαγωνιζόμενο αλλά από τρίτα προς αυτόν συνεργαζόμενα «...», ήτοι εφόσον μέρος του συμβατικού αντικειμένου δεν θα εκτελείται από τον ίδιο το συμμετέχοντα αλλά από τρίτους φορείς, αυτοί αποτελούν υπεργολάβους του υποψηφίου και θα πρέπει να δηλωθούν ως τέτοιοι στο ΕΕΕΣ του. Επισημαίνεται ότι η απαίτηση για δεκαετή παροχή υπηρεσιών οργανωμένου «...» καθώς και προμήθειας «...» δεν αποτελεί κριτήριο επιλογής και άρα, προς πλήρωση αυτής, δεν νοείται στήριξη σε τρίτο φορέα.

27. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, ο πρώτος παρεμβαίνων δήλωσε στο ΕΕΕΣ του και στην αίτηση συμμετοχής ότι δεν προτίθεται να αναθέσει υπεργολαβικά τμήμα της σύμβασης σε τρίτους. Ωστόσο, ο πρώτος παρεμβαίνων δεν δήλωσε στην τεχνική του προσφορά του ότι θα παρέχει ο ίδιος μόνον στο δικό του «...» τις απαιτούμενες από τη διακήρυξη υπηρεσίες «...», αλλά στην από 27.12.2022 βεβαίωση και την από 28.12.2022 υπεύθυνη δήλωση αναφέρει ότι *«κατά τη διάρκεια της εγγυημένης λειτουργίας η Εταιρεία αναλαμβάνει τόσο στα κεντρικά, όσο και στα εξουσιοδοτημένα ή συνεργαζόμενα «...», την οικονομική επιβάρυνση όλων των ελέγχων και των «...» και έχει καταθέσει κατάλογο δικτύου συνεργατών για την παροχή των υπηρεσιών οργανωμένου «...», οι οποίοι προδήλως αποτελούν τρίτους φορείς και όχι προμηθευτές, ως αβασίμως υποστηρίζει ο πρώτος παρεμβαίνων, δοθέντος ότι, εν προκειμένω, δεν πρόκειται μόνον για διάθεση από αυτούς υλικοτεχνικής υποδομής στον πρώτο παρεμβαίνοντα αλλά για παροχή από τρίτους ουσιώδους μέρους του συμβατικού αντικειμένου και δη υπηρεσιών «...». Συνεπώς, βάσει των προεκτεθέντων, εσφαλμένως δεν δηλώνεται στο ΕΕΕΣ του πρώτου παρεμβαίνοντος η υπεργολαβική ανάθεση του συμβατικού αντικειμένου που αφορά την παροχή των υπηρεσιών οργανωμένου «...» από τα δηλωθέντα στην προσφορά του συνεργαζόμενα «...», ενώ αλυσίτελως η αναθέτουσα αρχή και ο πρώτος παρεμβαίνων αναφέρονται στη μη ύπαρξη υποχρέωσης*

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

προσκόμισης ΕΕΕΣ από τα συνεργαζόμενα «...», καθώς ο προσφεύγων δεν προβάλλει τη σχετική πλημμέλεια. Ομοίως αλυσιτελώς, η αναθέτουσα αρχή προβάλλει ότι το μόνο δικαιολογητικό που απαιτείται κατά τη διακήρυξη να κατατεθεί ήταν κατάλογος του δικτύου εξυπηρέτησης «...», καθώς ουδόλως έχει αναιρεθεί η εκ της διακήρυξης υποχρέωση δήλωσης στο ΕΕΕΣ του υποψηφίου τυχόν υπεργολάβων που θα αναλάβουν την παροχή των υπηρεσιών «...». Ενοψει δε των ανωτέρω, η αναθέτουσα αρχή όφειλε, κατά δεσμία αρμοδιότητα, να απορρίψει την προσφορά του πρώτου παρεμβαίνοντος λόγω πλημμελούς συμπλήρωσης του ΕΕΕΣ και δη μη δήλωσης των υπεργολάβων του και ο σχετικός λόγος της πρώτης προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

28. Επειδή, περαιτέρω, όπως προκύπτει από το κατατεθέν με την προσφορά του πρώτου παρεμβαίνοντος με αριθμ. πρωτ. «...» πιστοποιητικό ΓΕΜΗ, με το ισχύον από 23.05.2022 Πρακτικό Διοικητικού Συμβουλίου του πρώτου παρεμβαίνοντος που αφορά τη νόμιμη εκπροσώπησή του, έχουν εξουσιοδοτηθεί ο «...» και ο «...» «όπως από κοινού ή χωριστά έκαστος, εκπροσωπούν την Εταιρία υπογράφοντας κάθε έγγραφο [ενδεικτικά τεχνικές και οικονομικές προσφορές, δηλώσεις/αιτήσεις εκδήλωσης ενδιαφέροντος, υπεύθυνες δηλώσεις, παρατάσεις ισχύος προσφορών, ενστάσεις, προσφυγές κλπ], καθώς και κάθε εν γένει έγγραφο που απαιτείται για τη συμμετοχή της Εταιρίας σε κάθε είδους διαγωνισμούς, διαδικασίες διαπραγμάτευσης ή/και απευθείας ανάθεσης διαδικασίες που διενεργεί το Δημόσιο, οι Ο.Τ.Α και εν γένει τα ν.π.δ.δ καθώς και τα ν.π.ι.δ., ανεξαρτήτως ποσού, τόσο κατά το στάδιο της υποβολής προσφορών όσο και κατά ή μετά τη διαδικασία της κατακύρωσής τους, περιλαμβανομένης και της υπογραφής των σχετικών συμβάσεων προμηθειών ή/και παροχής υπηρεσιών». Επομένως, δοθέντος ότι, κατά τον όρο 2.4.3.1 της διακήρυξης, ως εκπρόσωπος του συμμετέχοντος για την υπογραφή του ΕΕΕΣ νοείται και το φυσικό πρόσωπο στο οποίο έχει παρασχεθεί αρμοδίως σχετική εξουσιοδότηση, δεν απαιτείτο να συμπληρωθούν στο ΕΕΕΣ τα ονόματα όλων των μελών ΔΣ του πρώτου παρεμβαίνοντος, ως αβασίμως προβάλλει ο προσφεύγων, αλλά αρκεί, εν προκειμένω, η μνεία στο Μέρος ΙΙ του υποβληθέντος ΕΕΕΣ του ονόματος των

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

ως άνω δύο νομίμων εκπροσώπων του πρώτου παρεμβαίνοντος σε δημόσιους διαγωνισμούς. Ως εκ τούτου, τυχάνουν απορριπτές ως προδήλως αβάσιμες και οι αιτιάσεις του προσφεύγοντος ότι δεν μπορεί να προσδιοριστούν οι εκπρόσωποι του πρώτου παρεμβαίνοντος για τους οποίους θα πρέπει να διακριβωθεί η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού του όρου 2.2.3.1 της διακήρυξης και ο σχετικός λόγος της πρώτης προσφυγής θα πρέπει εν συνόλω να απορριφθεί.

29. Επειδή, ως προς τους λόγους της πρώτης προσφυγής που αφορούν τη μη προσκόμιση δικαιολογητικών κατακύρωσης από τον πρώτο παρεμβαίνοντα, επισημαίνεται ότι, κατά τον όρο 3.2 της διακήρυξης, σε περίπτωση που δεν προσκομιστούν από τον προσωρινό ανάδοχο τα απαιτούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης, δεν απορρίπτεται η προσφορά του, αλλά καλείται εκ νέου προς υποβολή αυτών. Επομένως, εν προκειμένω, τυχόν αποδοχή των σχετικών λόγων της πρώτης προσφυγής, δεν οδηγεί σε απόρριψη της προσφοράς του πρώτου παρεμβαίνοντος, αλλά μόνο σε κλήση του για συμπλήρωση των ελλειπόντων δικαιολογητικών κατακύρωσης. Έτι περαιτέρω, δέον όπως επισημανθεί ότι, εφόσον, κατά τα εκτεθέντα υπό σκέψη 27, έχει κριθεί ακυρωτέα η προσβαλλόμενη κατά το σκέλος που αφορά την αποδοχή της προσφοράς του πρώτου παρεμβαίνοντος για το είδος Α΄ του διαγωνισμού, σε κάθε περίπτωση δεν δύναται να τεθεί ζήτημα κλήσης του πρώτου παρεμβαίνοντος για συμπλήρωση τυχόν ελλείψεων επί των δικαιολογητικών κατακύρωσης που υπέβαλε λόγω του ότι η ανακήρυξή του ως προσωρινού αναδόχου για το είδος Α΄ του διαγωνισμού στερείται νόμιμου ερείσματος. Παρά ταύτα, όπως επικουρικώς, λεκτέα είναι τα ακόλουθα :

30. Επειδή, εκ της συνδυαστικής εφαρμογής των όρων 2.2.3.1 και 2.2.8.2B1 της διακήρυξης συνάγεται ότι πρέπει να προσκομιστούν με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, προς απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού του όρου 2.2.3.1 της διακήρυξης, εφόσον ο προσωρινός ανάδοχος είναι ανώνυμη εταιρεία, τα ποινικά μητρώα του διευθύνοντος συμβούλου, των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου καθώς και των προσώπων που τους έχει ανατεθεί το σύνολο της διαχείρισης και εκπροσώπησης του προσωρινού αναδόχου. Ως δε προκύπτει από τα στοιχεία

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

του φακέλου και δεν αμφισβητείται, ο πρώτος παρεμβαίνων προσκόμισε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, ποινικά μητρώα όλων των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου, ως αυτά αναφέρονται στο πιστοποιητικό ΓΕΜΗ, καθώς και του «...», ο οποίος, ως έχει ήδη εκτεθεί υπό σκέψη 28, έχει εξουσιοδοτηθεί, χωριστά από τον «...», να εκπροσωπεί τον πρώτο παρεμβαίνοντα στους δημόσιους διαγωνισμούς και, εν προκειμένω, αρμοδίως και ορθώς υπογράφει μόνον αυτός το ΕΕΕΣ του πρώτου παρεμβαίνοντος. Συνεπώς, βάσει των προεκτεθέντων, ουδόλως απαιτείται να προσκομιστεί με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του πρώτου παρεμβαίνοντος και ποινικό μητρώο για το έτερο νόμιμο εκπρόσωπό του στους δημόσιους διαγωνισμούς «...» και ο σχετικός λόγος της πρώτης προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

31. Επειδή, εξάλλου, στον όρο 2.2.3.4 της διακήρυξης τίθεται ως λόγος αποκλεισμού η συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 3310/2005, με την επισήμανση ότι αφορά όχι μόνον τις ανώνυμες εταιρείες που υποβάλλουν προσφορά αλλά και όσες συμμετέχουν στο μετοχικό κεφάλαιο νομικού προσώπου που υποβάλλει προσφορά. Προς απόδειξη δε της μη συνδρομής του λόγου αποκλεισμού του όρου 2.2.3.4 της διακήρυξης, ο προσωρινός ανάδοχος που εδρεύει στην Ελλάδα, απαιτείται να προσκομίσει με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, κατά τον όρο 2.2.8.2.B1(ε) της διακήρυξης πιστοποιητικό του Γ.Ε.Μ.Η. από το οποίο να προκύπτει ότι οι μετοχές του είναι ονομαστικές και αναλυτική κατάσταση με τα στοιχεία των μετόχων της εταιρείας και τον αριθμό των μετοχών κάθε μετόχου. Περαιτέρω, στον όρο 1.4 της διακήρυξης σαφώς ορίζεται ότι στον υπό κρίση διαγωνισμό τυγχάνουν εφαρμογής οι διατάξεις του ν. 3310/2005 και του πδ. 89/1996, οι οποίες προβλέπουν την υποχρέωση ονομαστικοποίησης των μετοχών για την παραδεκτή συμμετοχή των ελληνικών ανωνύμων εταιρειών σε διαγωνιστικές διαδικασίες, οικονομικού αντικειμένου μεγαλύτερου του 1.000.000 ευρώ, προς τον σκοπό εξυπηρέτησης λόγου δημοσίου συμφέροντος, ο οποίος συνίσταται στο να καθίσταται εφικτός ο έλεγχος συνδρομής περιπτώσεως αποκλεισμού ΑΕ από διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης, Επομένως, δοθέντος ότι μόνον η υποβολή πιστοποιητικού ονομαστικοποίησης και

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

μετοχολογίου της προσφέρουσας ελληνικής ανώνυμης εταιρείας δεν καταλήγει σε ονομαστικοποίηση έως φυσικού προσώπου, ούτε επιτρέπει τον έλεγχο απουσίας του εθνικού λόγου αποκλεισμού του όρου 2.2.3.4 της διακήρυξης, κατά πάγια νομολογία, απαιτείται να κατατεθούν και τα προβλεπόμενα δικαιολογητικά ονομαστικοποίησης και προσδιορισμού των τελικών μετόχων μέχρι φυσικού προσώπου εφόσον από την αναλυτική κατάσταση των μετόχων του προσωρινού αναδόχου που αποτελεί ελληνική ανώνυμη εταιρεία προκύπτει ότι μέτοχός του είναι άλλες ανώνυμες εταιρείες (βλ. *ad hoc* ΔΕφΠειραιά Α257/2022, πρβλ ΣτΕ 303/2020 και ΕΛΣ Ζ΄ Κλιμάκιο Πράξη 185/2021). Επισημαίνεται ότι με την προσφορά δεν απαιτείται να προσκομιστεί κάποιο δικαιολογητικό ονομαστικοποίησης των μετόχων του συμμετέχοντος αλλά τα συγκεκριμένα έγγραφα προσκομίζονται μόνον από τον προσωρινό ανάδοχο και πρέπει να καλύπτουν το χρόνο υποβολής των προσφορών και των δικαιολογητικών κατακύρωσης.

32. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, ο πρώτος παρεμβαίνων υπέβαλε, εκ περισσού, με την προσφορά του το με αριθμ. πρωτ. «...» πιστοποιητικό ΓΕΜΗ από το οποίο προκύπτει ότι το μετοχικό του κεφάλαιο αποτελείται από 1.407.000 ονομαστικές μετοχές. Επίσης, ο πρώτος παρεμβαίνων προσκόμισε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης το με αριθμ. πρωτ. «...» Πιστοποιητικό ΓΕΜΗ, από το οποίο προκύπτει ότι οι μετοχές του είναι ονομαστικές καθώς και το από 21.04.2023 απόσπασμα από το μετοχολόγιο τού, σύμφωνα με το οποίο στο μετοχικό κεφάλαιο του πρώτου παρεμβαίνοντος μετέχουν με ποσοστό μεγαλύτερο του 1% τρεις ελληνικές ανώνυμες εταιρείες και μια κυπριακή για τις οποίες δεν υπεβλήθη κανένα πιστοποιητικό, μετοχολόγιο ή εν γένει στοιχείο που αποδεικνύει την ονομαστικοποίηση των μετόχων τους έως φυσικού προσώπου. Οι δε αιτιάσεις του πρώτου παρεμβαίνοντος περί μη απαίτησης υποβολής των ως άνω εγγράφων για τους μετόχους/εταιρείας αυτού τυγχάνουν απορριπτέες ως αβάσιμες, κατά τα εκτεθέντα στην προηγούμενη σκέψη, ούτε άλλωστε η εν λόγω έλλειψη αναπληρώνεται από το γεγονός ότι στο υποβληθέν μετοχολόγιο του πρώτου παρεμβαίνοντος αναφέρεται η μετοχική σύνθεση έκαστου εκ των μετόχων του, καθώς αυτή πρέπει να προκύπτει από τα αντίστοιχα έγγραφα

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

των ιδίων των εν λόγω εταιρειών/μετόχων και όχι τρίτου. Πέραν των ανωτέρω, το υποβληθέν μετοχολόγιο του πρώτου παρεμβαίνοντος δεν καλύπτει, ούτε αναφέρει τη μετοχική του σύνθεση κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών, ως βασίμως προβάλλει ο προσφεύγων, ούτε εξάλλου εκ των υποβληθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης προκύπτει η μετοχική σύνθεση του πρώτου παρεμβαίνοντος και των εταιρειών/μετόχων του κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς, αλυσιτελώς δε ο πρώτος παρεμβαίνων υποστηρίζει ότι εκ των υποβληθέντων πιστοποιητικών ΓΕΜΗ προκύπτει ότι δεν έχει επέλθει καμία μεταβολή/τροποποίηση του καταστατικού ή του μετοχικού του κεφαλαίου, καθώς τα σχετικά έγγραφα δεν βεβαιώνουν τα ονόματα των μετόχων, ούτε αφορούν και άρα δεν καλύπτουν τυχόν μεταβιβάσεις μετοχών. Συνεπώς, βάσει των προεκτεθέντων, η αναθέτουσα αρχή όφειλε, κατά δεσμία αρμοδιότητα, να μην αποδεχτεί τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του πρώτου παρεμβαίνοντος αλλά να τον καλέσει να προσκομίσει τα ως άνω ελλείποντα δικαιολογητικά ονομαστικοποίησης για τον ίδιο και τις εταιρείες/μετόχους του και ο σχετικός λόγος της πρώτη προσφυγής θα πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτός ως βάσιμος, αν και, ως έχει ήδη εκτεθεί, η σχετική κλήση παρίσταται αλυσιτελής, δεδομένου ότι συντρέχει λόγος αποκλεισμού της προσφοράς του πρώτου παρεμβαίνοντος για το είδος Α΄ του διαγωνισμού.

33. Επειδή, ο προσφεύγων με τη δεύτερη προσφυγή ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκαν αποδεκτές οι προσφορές του δεύτερου παρεμβαίνοντος και του τρίτου παρεμβαίνοντος για το είδος Β΄ του διαγωνισμού, διότι στην τεχνική τους προσφορά δεν έχουν δηλώσει τύπο και μοντέλο για τα προσφερόμενα διαγνωστικά «...» και δεν έχουν προσκομίσει τεχνικά φυλλάδια ή άλλο υλικό τεκμηρίωσης, ώστε να δύναται η αναθέτουσα αρχή να αξιολογήσει αν τα προσφερόμενα «...» πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές του όρου 2.15 της διακήρυξης.

34. Επειδή, στον όρο 2.4.3.2 της διακήρυξης προβλέπεται ότι η τεχνική προσφορά πρέπει να περιλαμβάνει όλα τα έγγραφα με τα οποία αποδεικνύεται η πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών του Παραρτήματος Δ΄ της διακήρυξης, στο δε όρο 2.15.2.5 του εν λόγω Παραρτήματος για το είδος Β΄ τίθεται ως τεχνική προδιαγραφή, η διάθεση δύο πλήρων σειρών

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

ειδικών «...» κατάλληλων για οποιαδήποτε «...». Επισημαίνεται ότι, σύμφωνα με το με αριθμ. πρωτ. 2832.5/87915/9.12.2022 έγγραφο διευκρινίσεων, η απαίτηση για δυο πλήρεις σειρές ειδικών «...» αφορά όλα τα ειδικά «...» που είναι κατάλληλα για το προσφερόμενο «...» και χαρακτηρισμένα από τον κατασκευαστή αυτού για την εκτέλεση οποιασδήποτε εργασίας «...». Ως εκ τούτου, εκ των ανωτέρω όρων της διακήρυξης, ως διευκρινίστηκαν, σαφώς προκύπτει ότι απαιτείται αφενός μεν τα προσφερόμενα ειδικά «...» να είναι κατάλληλα για την «...» και αφετέρου το προσφερόμενο διαγνωστικό «...». Επομένως, στην τεχνική προσφορά έκαστου συμμετέχοντος πρέπει να δηλωθούν όχι μόνον ο τύπος και το μοντέλο των προσφερόμενων ειδικών «...» και του διαγνωστικού «...», ώστε η αναθέτουσα αρχή να γνωρίζει ποια συγκεκριμένα ειδικά «...» και διαγνωστικό «...» θα διατεθούν από τον υποψήφιο για την πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών του όρου 2.15.2.5 του Παραρτήματος Δ' της διακήρυξης αλλά και να προσκομιστούν τεχνικά φυλλάδια και σχετικό υλικό τεκμηρίωσης από τα οποία να αποδεικνύεται ότι πράγματι τα προσφερόμενα «...» πληρούν τις απαιτήσεις του όρου 2.15.2.5 του Παραρτήματος Δ' της διακήρυξης, άλλως η τεχνική προσφορά πάσχει από αοριστία και δεν προκύπτει η κάλυψη των τεχνικών προδιαγραφών του όρου 2.15.2.5 του Παραρτήματος Δ' της διακήρυξης, με αποτέλεσμα να συντρέχει λόγος αποκλεισμού κατά τον όρο 2.4.6 της διακήρυξης.

35. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, ο τρίτος παρεμβαίνων προσκόμισε με την προσφορά του κατάλογο με οκτώ ειδικά «...» και με αναφορά του κωδικού ID καθώς και περιγραφή αυτών, όμως δεν έχει δηλώσει τον τύπο και το μοντέλο του προσφερόμενου διαγνωστικού «...» και δεν έχουν προσκομιστεί έγγραφα τεκμηρίωσης από τα οποία να αποδεικνύεται ότι τα προσφερόμενα από τομ τρίτο παρεμβαίνοντα «...» πράγματι πληρούν τις απαιτήσεις του όρου 2.15.2.5 της διακήρυξης, ήτοι τα προσφερόμενα ειδικά «...» είναι κατάλληλα για την «...» και το προσφερόμενο διαγνωστικό «...». Αβασίμως, κατά τα εκτεθέντα στην προηγούμενη σκέψη, ο τρίτος παρεμβαίνων προβάλλει ότι δεν απαιτείτο κατά τη διακήρυξη να δηλωθεί ο τύπος και το μοντέλο του συγκεκριμένου διαγνωστικού «...», αλλά και αλυσιτελώς, δοθέντος ότι, ως

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

προκύπτει από τον κατατεθειμένο κατάλογο ειδικών «...» όπου περιλαμβάνεται αναφορά του κωδικού ID έκαστου αυτών, ο τρίτος παρεμβαίνων κατανόησε πλήρως την απαίτηση της διακήρυξης να δηλωθούν στην προσφορά ο τύπος και μοντέλο των προσφερόμενων «...», προκειμένου η αναθέτουσα αρχή να γνωρίζει τα συγκεκριμένα προσφερόμενα «...», τα οποία και θα διατεθούν για την εκτέλεση της σύμβασης. Συνεπώς, ενόψει των ανωτέρω ελλείψεων της προσφοράς του τρίτου παρεμβαίνοντος η αναθέτουσα αρχή οφείλε να απορρίψει την προσφορά του λόγω μη απόδειξης της πλήρωσης της τεχνικής προδιαγραφής του όρου 2.15.2.5 του Παραρτήματος Δ' της διακήρυξης. Παρά ταύτα, η αναθέτουσα αρχή, κάλεσε τον τρίτο παρεμβαίνοντα σε διευκρινίσεις και ειδικότερα, ως αναφέρεται στο με αριθμ. πρωτ. 2832.5/12533/17.02.2023 έγγραφό της, αιτήθηκε από τον τρίτο να διευκρινιστεί μόνον *«εάν ο κατάλογος «...» που έχει κατατεθεί, είναι ο πλήρης για όλες τις εργασίες «...», με την αντίστοιχη παραπομπή σε λίστα ειδικών «...» από το βιβλίο κατασκευαστή ή άλλο τεκμηριωτικό υλικό»*. Καταρχάς, και ανεξαρτήτως της μη νομιμότητας της ως άνω κλήσης, δοθέντος ότι συντρέχει λόγος αποκλεισμού της προσφοράς του τρίτου παρεμβαίνοντος, εκ της ανωτέρω διευκρίνισης της αναθέτουσας αρχής συνομολογείται ότι, ως έχει ήδη εκτεθεί στην προηγούμενη σκέψη, η διακήρυξη απαιτεί την κατάθεση αποδεικτικών εγγράφων περί της πλήρωσης των προδιαγραφών του όρου 2.15.2.5 της διακήρυξης ως προς τα «...». Σε κάθε περίπτωση, επισημαίνεται ότι, ο τρίτος παρεμβαίνων με την από 24.02.2023 επιστολή του επιβεβαίωσε ότι ο κατατεθειμένος με την προσφορά του κατάλογος ειδικών «...» είναι ο πλήρης για όλες τις ειδικές «...» και προσκόμισε το σχετικό απόσπασμα για τα ειδικά «...» από το εγχειρίδιο «...» του κατασκευαστή. Ως εκ τούτου, η ανω διευκρίνιση της αναθέτουσας αρχής είχε, σε κάθε περίπτωση, ως αποτέλεσμα την εκ των υστέρων τροποποίηση της προσφοράς του τρίτου παρεμβαίνοντος δια της μεταγενέστερης προσκόμισης αποδεικτικού υλικού ως προς την καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδικών «...», κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, ως βασίμως προβάλλει ο προσφεύγων και η αναθέτουσα αρχή οφείλε και για το λόγο αυτό να απορρίψει την προσφορά του τρίτου παρεμβαίνοντος, τα δε περί του

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

αντιθέτου προβαλλόμενα από την αναθέτουσα αρχή και τον τρίτο παρεμβαίνοντα τυγχάνουν απορριπτικά ως προδήλως αβάσιμα, σύμφωνα και με τα εκτεθέντα υπό σκέψη 20 αλλά και ως αλυσιτελή, ενόψει της υποχρέωσης απόρριψης της προσφοράς του τρίτου παρεμβαίνοντος λόγω μη απόδειξης της πλήρωσης της τεχνικής προδιαγραφής του όρου 2.15.2.5 του Παραρτήματος Δ΄ της διακήρυξης, πλημμέλεια που δεν καθιστά επιτρεπτή την όποια κλήση του, έστω και για εν μέρει διόρθωση αυτής. Επομένως, ο σχετικός λόγος της δεύτερης προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

36. Επειδή, περαιτέρω, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, ο δεύτερος παρεμβαίνων δήλωσε με το φύλλο συμμόρφωσης που υπέβαλε στην τεχνική του προσφορά ότι προσφέρει δύο πλήρεις σειρές των τριών ειδικών «...», «...» και «...», κατάλληλων για οποιαδήποτε «...» ή εργασία προετοιμασίας («...»), καθώς και δύο διαγνωστικά «...» χωρίς όμως να δηλώνεται ο τύπος και το μοντέλο του προσφερόμενου διαγνωστικού «...», ενώ ούτε έχει προσκομιστεί οιοδήποτε έγγραφο από το οποίο να αποδεικνύεται ότι τα προσφερόμενα από το δεύτερο παρεμβαίνοντα «...» είναι κατάλληλα για οποιαδήποτε «...», πολλώ δε μάλλον δεν έχει κατατεθεί κάποιο έγγραφο που να τεκμηριώνει ότι το αγνώστου τύπου και μοντέλου προσφερόμενο από το δεύτερο παρεμβαίνοντα διαγνωστικό «...» διαθέτει όντως λειτουργία «...». Προδήλως αβασίμως ο δεύτερος παρεμβαίνων και η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζουν ότι, βάσει της διακήρυξης, δεν απαιτείται η κατάθεση αποδεικτικού υλικού, ενόψει του ρητού όρου 2.4.3.2 της διακήρυξης που επιβάλλει την υποχρέωση προσκόμισης με την τεχνική προσφορά εγγράφων απόδειξης/τεκμηρίωσης της πλήρωσης των τιθέμενων στο Παράρτημα Δ΄ της διακήρυξης τεχνικών προδιαγραφών. Ούτε βέβαια ο ως άνω όρος της διακήρυξης- ο οποίος σημειωτέον αποτελεί συνήθη όρο- παρουσιάζει οιαδήποτε ασάφεια, ως πλήρως αντιφατικώς προβάλλει η αναθέτουσα αρχή, η οποία, ως έχει εκτεθεί στην προηγούμενη σκέψη, αιτήθηκε δια διευκρίνισης την παραπομπή σε τεκμηριωτικό υλικό ως προς την απόδειξη των προδιαγραφών των «...», τυχόν δε υιοθέτηση της ερμηνευτικής αυτής εκδοχής οδηγεί στο μη νόμιμο αποτέλεσμα να αρκεί η όποια δήλωση

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

έκαστου συμμετέχοντος για την κάλυψη τεχνικών απαιτήσεων της διακήρυξης. Ομοίως, τυγχάνουν απορριπτές ως αβάσιμες οι αιτιάσεις του δεύτερου παρεμβαίνοντος ότι για τα «...» του όρου 2.15.2.5. του Παραρτήματος Δ΄ της διακήρυξης δεν υφίστανται τεχνικές προδιαγραφές, δοθέντος ότι, ως έχει εκτεθεί στη σκέψη 35, με τον επίμαχο όρο απαιτείται να προσφερθούν όχι οιαδήποτε «...» και διαγνωστικό «...» αλλά ειδικά «...», απαιτήσεις οι οποίες αμφότερες πρέπει να αποδειχθούν, άλλως δεν πληρούται ο όρος 2.15.2.5. του Παραρτήματος Δ΄ της διακήρυξης. Εξάλλου, παντελώς αορίστως και αναποδείκτως ο δεύτερος παρεμβαίνων προβάλλει ότι χειρίζεται τα ειδικά «...» πάντα με τις οδηγίες του κατασκευαστή και για την χρήση και μόνο που προορίζονται, καθώς ουδέν προσκομίζει προς απόδειξη των ισχυρισμών του αλλά και αλυσιτελώς, ενόψει των ως άνω ελλείψεων της τεχνικής του προσφοράς, όπως ομοίως αλυσιτελώς ισχυρίζεται ότι το "...» του «...» θα κατατεθεί μαζί με την παράδοση των «...». Οι δε ισχυρισμοί του δεύτερου παρεμβαίνοντος ότι το διαγνωστικό «...» εντάσσεται στα ειδικά «...» ερείδεται επί εσφαλμένης προϋπόθεσης, καθώς εκ της διακήρυξης προκύπτει σαφής διάκριση μεταξύ ειδικών «...», σε κάθε δε περίπτωση ουδόλως αναιρείται η απουσία δηλώσεως στην τεχνική προσφορά του δεύτερου παρεμβαίνοντος του τύπου και μοντέλου του όποιου προσφερόμενου «...» καθώς και η έλλειψη οιαδήποτε τεκμηριωτικού εγγράφου ότι το όποιο προσφερόμενο διαγνωστικό «...» πράγματι επιτελεί τη λειτουργία για την οποία απαιτείται να προσφερθεί, ήτοι την «...» του προσφερόμενου από το δευτερο παρεμβαίνοντα «...». Συνεπώς, βάσει των προεκτεθέντων, η αναθέτουσα αρχή όφειλε, κατά δεσμία αρμοδιότητα, να απορρίψει την προσφορά του δεύτερου παρεμβαίνοντος λόγω μη απόδειξης της πλήρωσης της τεχνικής προδιαγραφής του όρου 2.15.2.5 του Παραρτήματος Δ΄ της διακήρυξης και ο σχετικός λόγος της δεύτερης προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

37. Επειδή, επιπροσθέτως, ο προσφεύγων με τη δεύτερη προσφυγή ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του δεύτερου παρεμβαίνοντος για το είδος Β΄ του διαγωνισμού διότι δεν έχει δηλώσει στο ΕΕΕΣ το σύνολο των εκπροσώπων του, όπως αυτοί προκύπτουν από το

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

προσκομισθέν πιστοποιητικό ΓΕΜΗ, με αποτέλεσμα την αδυναμία διακρίβωσης της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού του όρου 2.2.3.1 της διακήρυξης για το σύνολο των εκπροσώπων του δεύτερου παρεμβαίνοντος.

38. Επειδή, ως έχει ήδη εκτεθεί υπό σκέψη 28, στο ΕΕΕΣ του συμμετέχοντος δύναται να δηλωθούν, ως νόμιμοι εκπρόσωποι, μόνον τα φυσικά εκείνα πρόσωπα που έχουν αρμοδίως εξουσιοδοτηθεί να εκπροσωπούν τον υποψήφιο στο δημόσιο διαγωνισμό και δεν απαιτείται η αναφορά όλων των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου. Ως δε προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, ο δεύτερος παρεμβαίνων δήλωσε στο Μέρος ΙΙ του ΕΕΕΣ του, ως νομίμους εκπροσώπους του, τον «...» και «...» και προσκόμισε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, αφενός μεν το με αριθμ. πρωτ. «...» πιστοποιητικό ΓΕΜΗ, στο οποίο επισυνάπτεται το ισχύον από 31.03.2023 Πρακτικό Διοικητικού Συμβουλίου του δευτέρου παρεμβαίνοντος που αφορά τη νόμιμη εκπροσώπησή του και αφετέρου το υπ' αριθμ. 2145/1.12.2022 ειδικό Πρακτικό ΔΣ, σύμφωνα με το οποίο έχουν εξουσιοδοτηθεί ο «...» και ο «...» όπως μεμονωμένα εκπροσωπούν το δεύτερο παρεμβαίνοντα στον υπό κρίση διαγωνισμό. Επομένως, εφόσον δεν απαιτείτο να συμπληρωθούν στο ΕΕΕΣ τα ονόματα όλων των μελών ΔΣ του δευτέρου παρεμβαίνοντος, ως αβασίμως προβάλλει ο προσφεύγων, νομίμως και ορθώς αναφέρονται στο Μέρος ΙΙ του υποβληθέντος από το δεύτερο παρεμβαίνοντα ΕΕΕΣ τα ονόματα των ειδικώς εξουσιοδοτημένων νομίμων εκπροσώπων του στο συγκεκριμένο διαγωνισμό. Ενόψει δε τούτου, θα πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμοι και οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος ότι δεν μπορεί να προσδιοριστούν οι εκπρόσωποι του δεύτερου παρεμβαίνοντος ,για τους οποίους θα πρέπει να διακριβωθεί η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού του όρου 2.2.3.1 της διακήρυξης και ο σχετικός λόγος της δεύτερης προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος εν συνόλω.

39. Επειδή, εξάλλου, ο προσφεύγων με τη δεύτερη προσφυγή ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του δεύτερου παρεμβαίνοντος για το είδος Β΄ του διαγωνισμού, διότι από την υποβληθείσα αίτηση συμμετοχής προκύπτει ότι η προσφορά του έχει μικρότερο χρόνο ισχύος από τον απαιτούμενο σύμφωνα με τη διακήρυξη, η δε αναθέτουσα

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

αρχή, κατά παράβαση του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, αιτήθηκε από το δεύτερο παρεμβαίνοντα την κατάθεση υπεύθυνη δήλωσης ότι η προσφορά του ισχύει μέχρι την 4.01.2024.

40. Επειδή, στον όρο 2.4.3.1 της διακήρυξης ρητώς προβλέπεται ότι με την προσφορά πρέπει να κατατεθεί, επί ποινή αποκλεισμού, αίτηση συμμετοχής στην οποία θα δηλώνεται ότι η προσφορά ισχύει και δεσμεύει τον προσφερόντα για διάστημα δώδεκα μηνών από την επομένη της καταληκτικής ημερομηνία υποβολής των προσφορών, σύμφωνα δε με τον όρο 2.4.5 της διακήρυξης απαιτείται οι προσφορές να ισχύουν μέχρι την 15.12.2023, με μνεία ότι προσφορά που ορίζει μικρότερο χρόνο ισχύος απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Εν συνεχεία, με το με αριθμ. πρωτ. 2832.5/88021/9.12.2022 έγγραφο της αναθέτουσας αρχής αφενός μεν χορηγήθηκε παράταση της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών έως την 3.01.2023 και αφετέρου τροποποιήθηκε ο όρος 2.4.5 της διακήρυξης ώστε οι υποβαλλόμενες προσφορές να πρέπει να ισχύουν μέχρι την 4.01.2024. Επομένως, ο επιμελής και ευλόγως ενημερωμένος υποψηφίος κατανοεί πλήρως ότι οφείλει να υποβάλλει με την προσφορά του αίτηση συμμετοχής που θα δηλώνεται χρόνος ισχύος της προσφοράς του μέχρι την 4.01.2024, άλλως συντρέχει λόγος αποκλεισμού του.

41. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, ο δεύτερος παρεμβαίνων υπέβαλε με την προσφορά του την από 8.12.2022 αίτηση συμμετοχής, η οποία προδήλως έχει συνταχθεί πριν την χορήγηση της παράτασης της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών, ως συνομολογεί και ο δεύτερος παρεμβαίνων, στην οποία ρητώς αναφέρεται ότι η προσφορά του ισχύει μέχρι την 14.12.2023. Η εν λόγω δε μνεία συγκεκριμένης δήλης ημέρας ισχύος της προσφοράς δεν επεξηγεί την αναφορά στην αίτηση περί δωδεκάμηνου χρόνου ισχύος της προσφοράς, ως προδήλως αβασίμως προβάλλει ο δεύτερος παρεμβαίνων, καθώς η αίτηση συμμετοχής του δεύτερου παρεμβαίνοντος έχει συνταχθεί πριν την χορηγηθείσα παράταση και προδήλως δεν δύναται να λαμβάνει υπόψιν μεταγενέστερα γεγονότα, ως η χορηγηθείσα από 9.12.2022 παράταση, πολλώ δε μάλλον δεν δύναται η αίτηση συμμετοχής διασταλτικώς

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

να ερμηνευτεί ότι καλύπτει περισσότερο από τον δηλωθέντα χρόνο ισχύος και ότι δήθεν αφορά δωδεκάμηνο χρόνο ισχύος μετά την από 9.12.2022 παράταση. Αλυσιτελώς, ο δεύτερος παρεμβαίνων αναφέρει ότι από το περιεχόμενο της εγγυητικής του επιστολής συμμετοχής προκύπτει ότι η προσφορά του αφορά το διαγωνισμό μετά τη χορήγηση παράτασης, καθώς ουδόλως τούτο αναιρεί την πλημμέλεια της αίτησης συμμετοχής ως προς το χρόνο ισχύος της προσφοράς του, η δε διακήρυξη προβλέπει συγκεκριμένο και μοναδικό έγγραφο στο οποίο δηλώνεται ο χρόνος ισχύος της προσφοράς, ήτοι την αίτηση συμμετοχής, και όχι έτερο έγγραφο, όπως την εγγυητική επιστολή συμμετοχής, η οποία έχει παρακολουθηματικό χαρακτήρα σε σχέση με το χρόνο ισχύος των προσφορών. Ομοίως, για τον ίδιο λόγο, οι αιτιάσεις του δευτέρου παρεμβαίνοντος ότι η εγγυητική του επιστολής συμμετοχής ισχύει μέχρι 10.02.2024 τυγχάνουν απορριπτέες ως αλυσιτελείς, δοθέντος ότι δεν προβάλλει ο προσφεύγων σχετική πλημμέλεια, ενώ σημειωτέον ότι στην εγγυητική επιστολή συμμετοχής του δεύτερου παρεμβαίνοντος δεν περιλαμβάνεται μνεία ότι ο χρόνος ισχύος της εγγυητικής επιστολής σχετίζεται/συνδέεται με το χρόνο ισχύος της προσφοράς του, παρά μόνον απλώς δηλώνεται ότι η εγγύηση ισχύει μέχρι 10.02.2024. Ως εκ τούτου, αφενός μεν η υποβληθείσα αίτηση συμμετοχής του δεύτερου παρεμβαίνοντος δεν πληροί την απαίτηση του όρου 2.4.3.1 της διακήρυξης, αφετέρου ουδόλως δύναται να συναχθεί από οιοδήποτε άλλο έγγραφο της προσφοράς του ότι η εν λόγω προσφορά του ισχύει μέχρι την 4.01.2024, ως απαιτείται από τον όρο 2.4.5 της διακήρυξης και άρα η αναθέτουσα αρχή όφειλε, κατά δεσμία αρμοδιότητα, να απορρίψει την προσφορά του δεύτερου παρεμβαίνοντος. Ωστόσο, η αναθέτουσα αρχή κάλεσε το δεύτερο παρεμβαίνοντα να θεραπεύσει την ως άνω πλημμέλεια και δη να υποβάλλει νέα υπεύθυνη δήλωση στην οποία θα αναφέρεται ότι η προσφορά του ισχύει μέχρι 4.01.2024, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 102 του ν. 4412/2016. Και τούτο διότι, ως έχει ήδη εκτεθεί υπό σκέψη 20, η κλήση προς διευκρίνιση δεν δύναται να συνεπάγεται τροποποίηση της προσφοράς συμμετέχοντος και θεραπεία πλημμέλειας που επάγεται αποκλεισμό, εν προκειμένω δε, δια της υποβληθείσας, κατόπιν της ως άνω διευκρίνισης,

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

υπεύθυνης δήλωσης ο δεύτερος παρεμβαίνων προδήλως τροποποίησε μεταγενεστερώς και απαραδέκτως την προσφορά του, ορίζοντας για πρώτη φορά εκ των υστέρων τον απαιτούμενο κατά τη διακήρυξη χρόνο ισχύος της προσφοράς του, οι δε περί του αντιθέτου ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής και του δεύτερου παρεμβαίνοντος θα πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμοι. Συνεπώς, ο σχετικός λόγος της προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

42. Επειδή, πέραν των ανωτέρω, δοθέντος ότι κατά τον όρο 3.2 της διακήρυξης, σε περίπτωση που δεν προσκομιστούν από τον προσωρινό ανάδοχο τα απαιτούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης, δεν απορρίπτεται η προσφορά του, αλλά καλείται εκ νέου προς υποβολή αυτών, οι λόγοι της δεύτερης προσφυγής που αφορούν τη μη προσκόμιση δικαιολογητικών κατακύρωσης από το δεύτερο παρεμβαίνοντα, προβάλλονται αλυσιτελώς καθώς αφενός μεν δεν οδηγούν σε απόρριψη της προσφοράς του, αφετέρου, εφόσον κατά τα εκτεθέντα υπό σκέψεις 36 και 41, έχει κριθεί ακυρωτέα η προσβαλλόμενη κατά το σκέλος που αφορά την αποδοχή της προσφοράς του δεύτερου παρεμβαίνοντος για το είδος Β΄ του διαγωνισμού, δεν δύναται να τεθεί ζήτημα κλήσης του δεύτερου παρεμβαίνοντος για συμπλήρωση τυχόν ελλείψεων επί των δικαιολογητικών κατακύρωσης που υπέβαλε λόγω του ότι η ανακήρυξή του ως προσωρινού αναδόχου για το είδος Β΄ του διαγωνισμού στερείται νομίμου ερείσματος. Όλως επικουρικώς, λεκτέα είναι τα ακόλουθα :

43. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται με τη δεύτερη προσφυγή ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του δεύτερου παρεμβαίνοντος για το είδος Β΄ του διαγωνισμού διότι αφενός μεν δεν προσκόμισε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης ποινικο μητρώο για τον δηλωθέντα στο ΕΕΕΣ του ως εκπρόσωπο της εταιρίας «...», αφετέρου δεν υπέβαλε κανένα δικαιολογητικό ονομαστικοποίησης μετοχών κατά το στάδιο υποβολής των προσφορών ή που να καλύπτει το σχετικό χρόνο.

44. Επειδή, ως έχει ήδη εκτεθεί υπό σκέψη 30, εφόσον ο προσωρινός ανάδοχος είναι ανώνυμη εταιρεία, πρέπει να προσκομιστούν ως δικαιολογητικά κατακύρωσης τα ποινικά μητρώα του διευθύνοντος συμβούλου, των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου καθώς και των

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

προσώπων που τους έχει ανατεθεί το σύνολο της διαχείρισης και εκπροσώπησης του προσωρινού αναδόχου. Ως δε προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, ο δεύτερος παρεμβαίνων προσκόμισε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, ποινικά μητρώα όλων των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου που εκπροσωπούν την εταιρεία, ως αυτά αναφέρονται στο ισχύον πιστοποιητικό ΓΕΜΗ και δεν προσκόμισε ποινικό μητρώο του «...», καθώς δεν απαιτείτο τούτο, εφόσον ο «...» δεν έχει συνολική εξουσία εκπροσώπησης του δευτέρου παρεμβαίνοντος και έχει προσκομιστεί ποινικό μητρώο του «...», που υπογράφει το ΕΕΕΣ και που εκπροσωπεί το δεύτερο παρεμβαίνοντα στον υπο κρίση διαγωνισμό, χωριστά από τον «...». Συνεπώς, ο σχετικός λόγος της δεύτερης προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

45. Επειδή, εξάλλου, ως έχει ήδη εκτεθεί υπό σκέψη 31, προς απόδειξη της μη συνδρομής του λόγου αποκλεισμού του όρου 2.2.3.4 της διακήρυξης, ο προσωρινός ανάδοχος που εδρεύει στην Ελλάδα, απαιτείται να προσκομίσει με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, κατά τον όρο 2.2.8.2.B1(ε) της διακήρυξης πιστοποιητικό του Γ.Ε.Μ.Η. από το οποίο να προκύπτει ότι οι μετοχές του είναι ονομαστικές και αναλυτική κατάσταση με τα στοιχεία των μετόχων της εταιρείας και τον αριθμό των μετοχών κάθε μετόχου που να έχει εκδοθεί το πολύ τριάντα εργάσιμες ημέρες πριν την υποβολή της προσφοράς, ενώ, με την προσφορά δεν απαιτείται να προσκομιστεί κάποιο δικαιολογητικό ονομαστικοποίησης των μετοχών του συμμετέχοντος.

46. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, ο δεύτερος παρεμβαίνων προσκόμισε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης το με αριθμ. πρωτ. «...» πιστοποιητικό του ΓΕΜΗ στο οποίο αναφέρεται ότι οι μετοχές του είναι ονομαστικές και την από 5.04.2023 αναλυτική κατάσταση μετόχων, όπως προκύπτει από τα βιβλία μετόχων του δευτέρου παρεμβαίνοντος, στην οποία αναφέρονται αναλυτικά οι μέτοχοι της εταιρείας και ο αριθμός των μετοχών που κατέχει έκαστος εξ αυτών, το ποσοστό εκάστου εξ αυτών από το σύνολο των μετοχών καθώς και μνεία ότι δεν έχει επέλθει οποιαδήποτε διαφοροποίηση στη μετοχική σύνθεση του δευτέρου παρεμβαίνοντος από τις 15.10.2009 και μεταγενέστερα. Επομένως, εκ των ανωτέρω δικαιολογητικών

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

κατακύρωσης σαφώς προκύπτει ότι κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς όλες οι μετοχές του δεύτερου παρεμβαίνοντος ήταν ονομαστικές καθώς και η ονομαστικοποίηση των μετοχών του μέχρι φυσικού προσώπου κατά τον ίδιο χρόνο, οι δε περί του αντιθέτου αιτιάσεις του προσφεύγοντος θα πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμες. Ως εκ τούτου, ο σχετικός λόγος της δεύτερης προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος.

47. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η υπό κρίση πρώτη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή ως βάσιμη, να απορριφθεί η παρέμβαση επί της πρώτης προσφυγής, να ακυρωθεί η με αριθμ. πρωτ. 2832.3/24957/31.03.2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά το σκέλος που κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του πρώτου παρεμβαίνοντος και ανακηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος ως προς το είδος Α' του διαγωνισμού, συνακόλουθα να ακυρωθεί η με αριθμ. πρωτ. 2832.5/393389/25.05.2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά το σκέλος που αφορά την ανακήρυξη του πρώτου παρεμβαίνοντος ως οριστικού αναδόχου για το είδος Α' του διαγωνισμού και να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων για την πρώτη προσφυγή, κατ' άρθρο 363 του ν. 4412/2016.

48. Επειδή, επίσης βάσει των ανωτέρω, η υπό κρίση δεύτερη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή ως βάσιμη, να απορριφθούν οι παρεμβάσεις επί της δεύτερης προσφυγής, να ακυρωθεί η με αριθμ. πρωτ. 2832.3/24957/31.03.2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά το σκέλος που κρίθηκαν αποδεκτές οι προσφορές του δεύτερου παρεμβαίνοντος και του τρίτου παρεμβαίνοντος ως προς το είδος Β' του διαγωνισμού και ανακηρύχθηκε ο δεύτερος παρεμβαίνων προσωρινός ανάδοχος για το είδος Β' του διαγωνισμού, κατ' αποτέλεσμα να ακυρωθεί και η με αριθμ. πρωτ. 2832.5/393389/25.05.2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά το σκέλος που αφορά την ανακήρυξη του δεύτερου παρεμβαίνοντος ως οριστικού αναδόχου για το είδος Β' του διαγωνισμού και να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων για τη δεύτερη προσφυγή, κατ' άρθρο 363 του ν. 4412/2016

Για τους λόγους αυτούς

Αριθμός απόφασης: 1202,1203 /2023

Δέχεται την πρώτη προσφυγή

Απορρίπτει την παρέμβαση επί της πρώτης προσφυγής του οικονομικού φορέα «...»

Ακυρώνει τη με αριθμ. πρωτ. 2832.5/393389/25.05.2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής ,στην οποία ενσωματώνεται και η με αριθμ. πρωτ. 2832.3/24957/31.03.2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά το σκέλος που αφορά την αποδοχή της προσφοράς του οικονομικού φορέα «...» και την ανακήρυξη του ως προσωρινού και οριστικού αναδόχου για το είδος Α΄ του διαγωνισμού

Ορίζει την επιστροφή στον προσφεύγοντα του παραβόλου επί της πρώτης προσφυγής ποσού 15.000 ευρώ

Δέχεται τη δεύτερη προσφυγή

Απορρίπτει την παρέμβαση επί της δεύτερης προσφυγής του οικονομικού φορέα «...»

Απορρίπτει την παρέμβαση επί της δεύτερης προσφυγής του οικονομικού φορέα «...»

Ακυρώνει τη με αριθμ. πρωτ. 2832.5/393389/25.05.2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής στην οποία ενσωματώνεται και η με αριθμ. πρωτ. 2832.3/24957/31.03.2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά το σκέλος που αφορά την αποδοχή των προσφορών των οικονομικών φορέων «...» και «...» και την ανακήρυξη του οικονομικού φορέα «...» ως προσωρινού και οριστικού αναδόχου για το είδος Β΄ του διαγωνισμού

Ορίζει την επιστροφή στον προσφεύγοντα του παραβόλου επί της δεύτερης προσφυγής ποσού 15.000 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 14 Ιουλίου 2023 και εκδόθηκε την 1^η Σεπτεμβρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ**