

**Η**

**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**4<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 5 Σεπτεμβρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαργαρίτα Κανάβα Εισηγήτρια και Μαρία Μανδράκη Μέλη.

Για να εξετάσει την από 21.07.2023 με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1120/24.7.2023 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα «...» (εφεξής ο «προσφεύγων»), που κατοικοεδρεύει στη ..., οδός ..., αριθμ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ... (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της υπ' αριθμ. 378/10.07.2023 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής ,περί έγκρισης του από 7.07.2023 Πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού, σχετικά με τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής, οικονομικών προσφορών και ματαίωσης του διαγωνισμού (εφεξής η «προσβαλλόμενη»).

Με την προδικαστική προσφυγή του, ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το σκέλος που απορρίπτεται η προσφορά του.

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 1.612,90 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... την από 21.07.2023 πληρωμή στην ... 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 της

## **Αριθμός απόφασης: 1298 /2023**

σύμβασης σχετικά με την οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή, ήτοι 322.580,65€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2. Επειδή, με τη με αριθμ. πρωτ. 43806/14.06.2023 διακήρυξη η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε δημόσιο ανοικτό διαγωνισμό για την ανάδειξη αναδόχου για το έργο «ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ... ΕΤΟΥΣ 2023», με κριτήριο κατακύρωσης της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 400.000,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ο οποίος αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 14.06.2023 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 21.07.2023 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 13.07.2023 και εν γένει παραδεκτά.

4. Επειδή, ο προσφεύγων στις 19.08.2023, ήτοι εκπροθέσμως 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 του κοινοποιήθηκαν την 1.08.2023, υπέβαλε υπόμνημα, το οποίο δεν λαμβάνεται υπόψη από το Κλιμάκιο.

5. Επειδή, στο υπό κρίση διαγωνισμό έλαβαν μέρος έξι οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων και ο προσφεύγων. Με την προσβαλλόμενη απόφαση απορρίφθηκαν οι προσφορές όλων των συμμετεχόντων και, για το λόγο, ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος. Ειδικότερα, η προσφορά του προσφεύγοντος απορρίφθηκε με την αιτιολογία ότι «*Στο Μέρος IV Β: Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια δήλωσε ότι το ανεκτέλεστο μέρος των εργολαβικών συμβάσεων που εκτελεί είτε ως μεμονωμένος ανάδοχος είτε στα πλαίσια κοινοπραξίας ή υπεργολαβίας δεν υπερβαίνει τα ανώτατα*

## **Αριθμός απόφασης: 1298 /2023**

επιτρεπτά όρια. Ωστόσο, δεν αναγράφηκε ακριβές ποσό του ανεκτέλεστου. Η Ε.Δ. γνωμοδοτεί για την απόρριψη της προσφοράς ..., λόγω παράλειψης προαπόδειξης δια του υποβληθέντος ΕΕΕΣ της πλήρωσης του κριτηρίου που αναφέρεται στη μη υπέρβαση των ανωτάτων επιτρεπόμενων ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων με ρητή δήλωση του ακριβούς ποσού (παρ. 23.1 άρθρου 23 διακήρυξης)».

6. Επειδή, ο προσφεύγων, ως προσφέρων του υπό κρίση διαγωνισμού, θεμελιώνει πρόδηλο έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της επίμαχης απόφασης, κατά το μέρος που αφορά στην απόρριψη της προσφοράς του.

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: « 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 : ... 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 75 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «3. Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να διασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν την αναγκαία οικονομική και χρηματοδοτική ικανότητα για την εκτέλεση της σύμβασης. Για το σκοπό αυτόν, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να έχουν έναν ορισμένο ελάχιστο ετήσιο κύκλο εργασιών, συμπεριλαμβανομένου ορισμένου ελάχιστου κύκλου εργασιών στον τομέα δραστηριοτήτων που καλύπτεται από τη σύμβαση. Επίσης, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να παρέχουν πληροφορίες σχετικά με

## **Αριθμός απόφασης: 1298 /2023**

τους ετήσιους λογαριασμούς, παρουσιάζοντας την αναλογία, ιδίως, στοιχείων ενεργητικού και παθητικού.[...]».

9. 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 [...]Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή [...] 6.[...]Κατά παρέκκλιση της παρ. 3, οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση ή συνάψει τη συμφωνία πλαίσιο, διαθέτει ήδη τα δικαιολογητικά αυτά...».

10. 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

## **Αριθμός απόφασης: 1298 /2023**

*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 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 ελλείψεις 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 της ίσης μεταχείρισης και της νομιμότητας.*

11. Επειδή, στους κρισιμους για την εξέταση της παρούσας προσφυγής όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι : «... [...]22.Γ. Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια Ειδικά οι εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες στο ΜΕΕΠ, για το χρονικό διάστημα που εξακολουθούν να ισχύουν οι μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 65 του π.δ. 71/2019, δεν θα πρέπει να υπερβαίνουν τα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 20 παρ. 4 του ν. 3669/2008, όπως ισχύει. Μετά από τη λήξη των ως άνω μεταβατικών διατάξεων και την πλήρη έναρξη ισχύος του π.δ 71/2019, οι εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες στο ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε., δεν θα πρέπει να υπερβαίνουν τα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου

## **Αριθμός απόφασης: 1298 /2023**

εργολαβικών συμβάσεων, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 64 αυτού.[...] Άρθρο 23: Αποδεικτικά μέσα κριτηρίων ποιοτικής επιλογής 23.1 Κατά την υποβολή προσφορών οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 79 παρ. 1 του ν. 4412/2016, 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 του άρθρου 22 Α της παρούσας, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθορισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 22 Β-Ε της παρούσας [...]Τέλος, επισημαίνεται ότι οι προσφέροντες δηλώνουν το ανεκτέλεστο υπόλοιπο εργολαβικών συμβάσεων στο Μέρος ΙV του ΕΕΕΣ, Ενότητα Β («Οικονομική και Χρηματοοικονομική Επάρκεια»), στο πεδίο «Λοιπές οικονομικές ή χρηματοοικονομικές απαιτήσεις»[...] 23.5 Δικαιολογητικά Οικονομικής και Χρηματοοικονομικής Επάρκειας του άρθρου 22.Γ Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια των οικονομικών φορέων αποδεικνύεται: Ειδικά, για την απόδειξη της απαίτησης της μη υπέρβασης των ανώτατων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων: με την υποβολή ενημερότητας πτυχίου εν ισχύει, συνοδευόμενης, ανά περίπτωση, από πίνακα όλων των υπό εκτέλεση έργων (είτε ως μεμονωμένος ανάδοχος είτε στο πλαίσιο κοινοπραξίας ή υπεργολαβίας) και αναφορά για το ανεκτέλεστο υπόλοιπο ανά έργο και το συνολικό ανεκτέλεστο, για τα έργα που είναι υπό εξέλιξη και δεν συμπεριλαμβάνονται στην ενημερότητα πτυχίου ή με την υποβολή υπεύθυνης δήλωσης του προσωρινού αναδόχου, συνοδευόμενης από πίνακα όλων των υπό εκτέλεση έργων (είτε ως μεμονωμένος ανάδοχος είτε στο πλαίσιο κοινοπραξίας ή υπεργολαβίας) και αναφορά για το ανεκτέλεστο υπόλοιπο ανά έργο και το συνολικό ανεκτέλεστο, για τις εργοληπτικές επιχειρήσεις που δεν διαθέτουν ενημερότητα πτυχίου, κατά τις κείμενες διατάξεις.[...] Άρθρο 24 : Περιεχόμενο Φακέλου Προσφοράς[...]24.2 Ο ηλεκτρονικός υποφάκελος «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να περιέχει τα

## **Αριθμός απόφασης: 1298 /2023**

ακόλουθα υπό (α) και (β) στοιχεία:: α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ)...». 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 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.

12. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι μη νομίμως απορρίφθηκε η προσφορά του διότι με την καταφατική του δήλωση στο ΕΕΕΣ, η οποία τυγχάνει αληθής, κατά περιεχόμενο, πληρούται κατ' ουσία η προϋπόθεση συμμετοχής του στο διαγωνισμό και εκπλήρωσε την υποχρέωσή του για προαπόδειξη, καθώς δήλωσε ότι το ανεκτέλεστο μέρος των εργολαβικών συμβάσεων δεν υπερβαίνει τα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων που τίθενται στο άρθρο 20 παρ.4 του ν. 3669/2008 και υπέδειξε προς την αναθέτουσα αρχή τον τρόπο ηλεκτρονικής τεκμηρίωσης της ακρίβειας της δήλωσής του. Περαιτέρω, κατά τον προσφεύγοντα, από τη διατύπωση της διακήρυξης δεν προκύπτει με σαφήνεια ότι η μη τήρηση της σχετικής υποχρέωσης οδηγεί σε απόρριψη της προσφοράς, το εν λόγω δε συμπέρασμα ενισχύεται και από τις διατάξεις του Ν. 4412/2016, σε κανένα σημείο του οποίου δεν θεσπίζεται τέτοια υποχρέωση του προσφέροντα οικονομικού φορέα. Σε κάθε περίπτωση, ακόμη δηλαδή κι αν ήθελε κριθεί ότι υπείχε υποχρέωση δήλωσης του ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, ο προσφεύγων προβάλλει ότι, εφόσον δήλωσε στο ΕΕΕΣ ότι δεν υπερβαίνει το ανεκτέλεστο υπόλοιπο, η αναθέτουσα αρχή όφειλε να τον καλέσει για διευκρινίσεις, κατ' άρθρο 102 του ν. 4412/2016,

## **Αριθμός απόφασης: 1298 /2023**

καθόσον το ποσό του ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων είναι ένα γεγονός αντικειμενικώς διακριβώσιμο, γνωστό στην αναθέτουσα αρχή.

13. Επειδή, στο άρθρο 22Γ της διακήρυξης τίθεται ως κριτήριο χρηματοοικονομικής επάρκειας, μεταξύ άλλων, οι διαγωνιζόμενοι να μην υπερβαίνουν τα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, στο δε άρθρο 23.1 αυτής ρητώς και σαφώς προβλέπεται ότι, στο υποχρεωτικώς υποβαλλόμενο με την προσφορά ΕΕΕΣ, οι υποψήφιοι πρέπει να δηλώσουν το ανεκτέλεστο υπόλοιπο εργολαβικών συμβάσεων και δη στο πεδίο «*Λοιπές οικονομικές ή χρηματοοικονομικές απαιτήσεις*» του Μέρους IV Ενότητα Β («Οικονομική και Χρηματοοικονομική Επάρκεια»). Επομένως, βάσει των προεκτεθέντων, σε συνδυασμό με την αρχή της τυπικότητας που διέπει τον τρόπο σύνταξης εν γένει των προσφορών στο πλαίσιο των διαδικασιών διενέργειας δημοσίων διαγωνισμών, προκύπτει ότι, στον υπό κρίση διαγωνισμό, απαιτείται, κατά το στάδιο της υποβολής των προσφορών, να κατατεθεί ΕΕΕΣ όπου στο πεδίο «*Λοιπές οικονομικές ή χρηματοοικονομικές απαιτήσεις*» του Μέρους IV Ενότητα Β θα πρέπει να αναγραφεί το συγκεκριμένο ποσό του ανεκτέλεστου υπολοίπου των εργολαβικών συμβάσεων του διαγωνιζόμενου και όχι απλώς να δηλωθεί εάν (τυχόν) υφίσταται ή όχι ανεκτέλεστο υπόλοιπο, άλλως το ΕΕΕΣ έχει συμπληρωθεί πλημμελώς και ελλιπώς που καθιστά υποχρεωτική την απόρριψη της προσφοράς του συμμετέχοντος. Επισημαίνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 23.5 της προαναφερόμενης διακήρυξης, η απόδειξη της πλήρωσης του κριτηρίου περί μη υπερβασης του ανεκτέλεστου υπολοίπου, δεν προκύπτει από την εγγραφή στο ΜΕΕΠ αλλά απαιτείται, εφόσον ο προσωρινός ανάδοχος δεν διαθέτει ενημερότητα πτυχίου, η κατάθεση υπεύθυνης δήλωσης, συνοδευόμενης από πίνακα όλων των υπό εκτέλεση έργων.

14. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, ο προσφεύγων, που έχει καταταχθεί στην 2<sup>η</sup> τάξη του ΜΕΕΕ και άρα δεν διαθέτει ενημερότητα πτυχίου, στο πεδίο «*Λοιπές οικονομικές ή χρηματοοικονομικές απαιτήσεις*» του Μέρους IV Ενότητα Β του υποβληθέντος



## **Αριθμός απόφασης: 1298 /2023**

ΕΕΕΣ του απάντησε καταφατικά και εν συνέχεια, στο ερώτημα αν η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται ηλεκτρονικά παραπέμπει στην ηλεκτρονική διεύθυνση [www.yrextd15.gr](http://www.yrextd15.gr) και αναφέρει τον αριθμό εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ ... με αριθμός πρωτοκόλλου: .../.../23-2-2021. Ως εκ τούτου, ο προσφεύγων δεν δήλωσε στο ΕΕΕΣ το συγκεκριμένο ποσό του ανεκτέλεστου υπόλοιπου των εργολαβικών του συμβάσεων και άρα, δεν προαπέδειξε την πλήρωση του κριτηρίου του άρθρου 22.Γ της διακήρυξης. Η δε καταφατική απάντηση του προσφεύγοντος στο πεδίο «*Λοιπές οικονομικές ή χρηματοοικονομικές απαιτήσεις*» του Μέρους IV Ενότητα Β του υποβληθέντος ΕΕΕΣ του ότι δεν συντρέχει ανεκτέλεστο υπόλοιπο, δεν δύναται να αναπληρώσει την ως άνω διαπιστωθείσα έλλειψη, δεδομένου ότι το ΕΕΕΣ, ενόψει και του σκοπού που επιδιώκει και της ανάγκης που εξυπηρετεί, απαιτείται αναγκαίως να είναι πλήρως συμπληρωμένο με όλα τα απαιτούμενα στοιχεία. Εξάλλου, το συγκεκριμένο ποσό του ανεκτέλεστου υπολοίπου των εργολαβικών συμβάσεων του προσφεύγοντος δεν προκύπτει ούτε από τη σχετική μνεία στο ΕΕΕΣ του αριθμού ΜΕΕΠ του, ιδίως εφόσον κατά τη διακήρυξη η εγγραφή στο ΜΕΕΠ δεν αποτελεί απόδειξη του συγκεκριμένου κριτηρίου, ούτε εκ της παραπομπής στον ιστότοπο [www.yrextd15.gr](http://www.yrextd15.gr), οι δε περί του αντιθέτου αιτιάσεις του προσφεύγοντος τυγχάνουν απορριπτές ως αβάσιμες και αναπόδεικτες. Αλυσιτελώς, ενόψει των εκτεθέντων στην προηγούμενη σκέψη, ο προσφεύγων επικαλείται ασάφεια της διακήρυξης, αλλά και αβασίμως διότι προβλέπεται ρητώς στη διακήρυξη η σχετική υποχρέωση δήλωσης του συγκεκριμένου ανεκτέλεστου, σημειωτέον δε ότι ο προσφεύγων δεν υπέβαλε σχετικό διευκρινιστικό ερώτημα στην αναθέτουσα αρχή. Επίσης, αλυσιτελώς ο προσφεύγων επικαλείται τις αρχές της χρηστής διοίκησης, αναλογικότητας και δικαιολογημένης εμπιστοσύνης, οι οποίες τυγχάνουν εφαρμογής όταν η αναθέτουσα αρχή διαθέτει διακριτική ευχέρεια και όχι, ως, εν προκειμένω, που κατά δεσμία αρμοδιότητα οφείλει να απορρίψει την προσφορά του προσφεύγοντος λόγω μη προαπόδειξης κριτηρίου επιλογής, ως απαιτείται βάσει ειδικού όρου της διακήρυξης. Άλλωστε, ενόψει της αρχής της αυτοτέλειας των διαγωνισμών, προδήλως αλυσιτελώς ο προσφεύγων επικαλείται έτερες διαγωνιστικές διαδικασίες της ίδιας αναθέτουσας αρχής στις

## **Αριθμός απόφασης: 1298 /2023**

οποίες υπέβαλε ΕΕΕΣ με παρόμοιο περιεχόμενο και κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του, δεδομένου δε ότι ο επιμελής και ευλόγως ενημερωμένος υποψήφιος οφείλει να γνωρίζει τις εκ του νόμου και της συγκεκριμένης διακήρυξης υποχρεώσεις του, οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος ότι του δημιουργήθηκε δικαιολογημένη πεποίθηση και δη προστατευτέα θα πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμοι. Ούτε βέβαια η όποια γνώση της αναθέτουσας αρχής περί του ανεκτέλεστου του προσφεύγοντος μπορεί να συνεπάγεται την απαλλαγή του από την υποχρέωση σχετικής προαποδεικτικής δήλωσης στο ΕΕΕΣ, πολλώ μάλλον που η δυνατότητα του άρθρου 79 παρ. 6 αφορά δικαιολογητικά κατακύρωσης και προδήλως όχι το ΕΕΕΣ. Λόγω δε της υποχρέωσης των διαγωνιζομένων να υποβάλλουν ΕΕΕΣ πλήρως συμπληρωμένα ως προς όλα τα κριτήρια επιλογής, και βάσει των εκτεθέντων υπό σκέψη 10, δεν θα ήταν νόμιμη τυχόν κλήση του προσφεύγοντος να διορθώσει τα ελλείποντα ΕΕΕΣ δια διευκρινίσεων ,κατ' άρθρο 102 του ν. 4412/2016, διότι δεν πρόκειται, εν προκειμένω για νομίμως υποβληθέν στοιχείο που παρουσίαζε ασάφεια ή επουσιώδη έλλειψη, η οποία μπορούσε να διευκρινιστεί ή να συμπληρωθεί νομίμως, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 102 του ν. 4412/2016, αλλά για παράλειψη προσκόμισης στοιχείων που ρητώς απαιτούνται με ειδικό όρο της διακήρυξης (βλ. *ad hoc* ΔΕφΘεσ/κης 585/2022). Συνεπώς, βάσει των προεκτεθέντων, η αναθέτουσα αρχή ορθώς και κατά δεσμία αρμοδιότητα απέρριψε την προσφορά του προσφεύγοντος και ο σχετικοί λόγοι της προσφυγής θα πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμοι.

15. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμη και να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων υπέρ του Ελληνικού Δημοσίου, κατ' άρθρο 363 του ν. 4412/2016.

### **Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την προσφυγή

Διατάσσει την κατάπτωση του κατατεθέντος παραβόλου ποσού 1.612,90€ υπέρ του Ελληνικού Δημοσίου

**Αριθμός απόφασης: 1298 /2023**

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 5 Σεπτεμβρίου 2023 και εκδόθηκε στις 19 Σεπτεμβρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ  
ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ  
ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ  
α/α ΠΕΤΡΟΥ ΕΥΑΓΓΕΛΙΑ**