

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**4<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της, στις 20 Σεπτεμβρίου 2023, με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 12.07.2023 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1059/12.07.2023 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...» με τον διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στην «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του «...» και ειδικότερα κατά της με αριθμ. 278/2023 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της ως άνω αναθέτουσας αρχής, με θέμα «Έγκριση 1ου Πρακτικού Επιτροπής Ανοικτού Δημόσιου Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού του Έργου: «...», δυνάμει της οποίας αναδείχθηκε προσωρινός μειοδότης ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία «...».

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στη «...», η οποία άσκησε την από 24.07.2023 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) παρέμβασή της, επί σκοπώ απόρριψης της προσφυγής και διατήρησης ισχύος της προσβαλλομένης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,  
σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017, ποσού 1.009,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό «...» και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

## Αριθμός απόφασης: 1382 / 2023

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

3. Επειδή, όπως προκύπτει από τα μηνύματα που έχουν αναρτηθεί μέσω του συνδέσμου «επικοινωνία» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (με α/α συστήματος «...»), η προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 361 παρ. 1 περ. α' του ν. 4412/2016 και 4 παρ.1 περ. α' του π.δ. 39/2017. Επέκεινα, εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκώς, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 7 του π.δ. 39/2017 και του άρθρου 362 παρ. 3 του ν. 4412/2016, ασκεί την παρέμβαση της η ανωτέρω διαγωνιζόμενη εταιρεία, δοθέντος ότι έχει αναδειχθεί προσωρινή ανάδοχος διά της προσβαλλομένης και επομένως, ευλόγως επιδιώκει τη διατήρηση ισχύος αυτής. Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή, εμπροθέσμως και παραδεκώς, διά του από 21.07.2023 εγγράφου της, αποστέλλει τις απόψεις της επί της ασκηθείσας προσφυγής, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 365 του ν. 4412/2016.

4. Επειδή, με την από «...» Διακήρυξη προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός, για την επιλογή αναδόχου κατασκευής του έργου «...» με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, εκτιμώμενης αξίας 201.612,90 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ο οποίος διαγωνισμός αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 16.05.2023 με Α.Δ.Α.Μ. «...», καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε συστημικό αριθμό «...». Στον εν λόγω διαγωνισμό υπέβαλαν προσφορά οι κάτωθι οικονομικοί φορείς, κατά σειρά μειοδοσίας: 1) «...» με ποσοστό έκπτωσης 39,00% 2) «...» με ποσοστό έκπτωσης 7,00% 3) «...» με ποσοστό έκπτωσης 3,00% και 4) «...» με ποσοστό έκπτωσης 1,00%. Διά της προσβαλλομένης δε και ύστερα από τον έλεγχο της ολόγραφης και αριθμητικής αναγραφής των ποσοστών έκπτωσης και της ομαλής μεταξύ τους σχέσης, βάσει της παραγωγής σχετικού ψηφιακού αρχείου, μέσα από το υποσύστημα (άρθρο 4.1.δ.), των οικονομικών προσφορών των

## Αριθμός απόφασης: 1382 / 2023

συμμετεχόντων και αφού όλες οι προσφορές κρίθηκαν ομαλές, ανακηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος του έργου η ώδε παρεμβαίνουσα εταιρεία, με το μεγαλύτερο προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης. Προσέτι, η προσφεύγουσα εταιρεία που συμμετείχε στην υπόψη διαγωνιστική διαδικασία και υπέβαλε προσφορά, μετ' εννόμου συμφέροντος στρέφεται κατά της προσβαλλομένης όσον αφορά την αποδοχή των προσφορών όλων των λοιπών διαγωνιζομένων, δοθέντος ότι η προσφορά της έγινε αποδεκτή και επομένως, θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλομένης ως βλαπτόμενη, κατά το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς των έτερων διαγωνιζομένων καθώς και της αναδειχθείσας εν προκειμένω προσωρινής αναδόχου, ερειδόμενο στη ζημία της από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 1216/2006, ΕΑ ΣΤΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

5. Επειδή, ειδικότερα, παραπονείται η προσφεύγουσα, με τον πρώτο λόγο της προσφυγής της ότι εσφαλμένως και πλημμελώς έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας εταιρείας διά της προσβαλλομένης, διότι δεν ικανοποιεί την απαίτηση προαπόδειξης εγγραφής σε επίσημο κατάλογο οικονομικών φορέων. Πιο συγκεκριμένα, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι, επίσημο κατάλογο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων αποτελεί το Μ.Ε.ΕΠ. μόνο σε συνδυασμό με την ενημερότητα πτυχίου, επιπλέον δε, η ενημερότητα πτυχίου εκδίδεται μόνο για εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι καταταγμένες στις τάξεις 3η έως 7η του ΜΕΕΠ. Ο ανωτέρω οικονομικός φορέας, στο σχετικό ερώτημα του ΕΕΕΣ απαντάει θετικά στο ερώτημα, ωστόσο στο πεδίο περί ονομασίας του καταλόγου ή πιστοποιητικού και του σχετικού αριθμού εγγραφής αναφέρει μόνο το ΜΕΕΠ του με αριθμό «...», χωρίς να κάνει οποιαδήποτε αναφορά σε ενημερότητα πτυχίου. Επομένως, κατά τα ιστορούμενα στη προσφυγή, δεν προαποδεικνύει ότι είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων, με αποτέλεσμα να του αποκρύπτεται το μοναδικό ερώτημα που έπρεπε να απαντήσει σε περίπτωση μη εγγραφής του σε επίσημο κατάλογο, ήτοι αν θα είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαίωση φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας. Το

## Αριθμός απόφασης: 1382 / 2023

γεγονός εξάλλου πως ο οικονομικός φορέας έχει επισυνάψει κατά την υποβολή της προσφοράς του, κατά παράβαση της αρχής της τυπικότητας που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς, την ενημερότητα πτυχίου του, δεν θεραπεύει την ως άνω πλημμέλεια, δοθέντος ότι, ως έχει κριθεί, η συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση δεν μπορεί να υποκαταστήσει το ΕΕΕΣ ή να αναπληρώσει το περιεχόμενό του.

6. Επειδή, από την επισκόπηση της προσφοράς της ανωτέρω διαγωνιζόμενης και ώδε παρεμβαίνουσας στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με αρ. «...») εμφανίζεται ότι στο σχετικό ερώτημα του υποβληθέντος από αυτή ΕΕΕΣ περί εγγραφής σε εθνικό σύστημα (προ)επιλογής/επίσημο κατάλογο, απαντά θετικά («ΝΑΙ»), και τούτο ορθώς, διότι είναι εγγεγραμμένη στην 3η τάξη του ΜΕΕΠ. Ειδικότερα δηλώνει η ανωτέρω διαγωνιζόμενη και ώδε παρεμβαίνουσα στο ΕΕΕΣ της, σχετικώς: «ΜΗΤΡΩΟ ΕΡΓΟΛΗΠΤΙΚΩΝ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΩΝ (Μ.Ε.Ε.Π.) - ΑΡΙΘΜΟΣ Μ.Ε.Ε.Π.: «...» και περαιτέρω: «Η ΕΓΓΡΑΦΗ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ ΒΑΣΙΖΕΤΑΙ ΣΤΑ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΤΟΥ ΑΡΘΡΟΥ 96 ΠΑΡ.1 ΤΟΥ Ν.3669/08 ΟΠΩΣ ΙΣΧΥΕΙ. Η ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΕΙΝΑΙ ΕΓΓΕΓΡΑΜΜΕΝΗ ΣΤΙΣ ΚΑΤΩΘΙ ΚΑΤΗΓΟΡΙΕΣ ΕΡΓΩΝ – ΤΑΞΕΙΣ ΜΕΕΠ ΟΔΟΠΟΙΙΑ 3Η ΤΑΞΗ, ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΑ 2Η ΤΑΞΗ, ΥΔΡΑΥΛΙΚΑ 2Η ΤΑΞΗ, ΛΙΜΕΝΙΚΑ Α1 ΤΑΞΗ, ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΑ – ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΑ Α1 ΤΑΞΗ». Ενόψει των ανωτέρω διαληφθέντων, βασίμως διατείνεται η προσφεύγουσα ότι δεν αρκεί εν προκειμένω η δήλωση του ΜΕΠΠ στο υποβληθέν ΕΕΕΣ, αλλά αντιθέτως εφόσον η ώδε παρεμβαίνουσα είναι εγγεγραμμένη στη 3η τάξη και διαθέτει ενημερότητα πτυχίου και για αυτό άλλωστε απαντά θετικά στο ερώτημα περί της εγγραφής της σε εθνικό σύστημα (προ)επιλογής/επίσημο κατάλογο, όφειλε να δηλώσει στο ΕΕΕΣ της και την σχετική ενημερότητα πτυχίου της. Παρόλο δε που η ώδε παρεμβαίνουσα, ως εμφανίζεται από την επισκόπηση της προσφοράς της, έχει επισυνάψει κατά την υποβολή αυτής, την ενημερότητα πτυχίου της, πράττει τούτο, ως βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, κατά παράβαση της αρχής της τυπικότητας που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς, διότι, ως έχει κριθεί (ΔιοικΕφ Κομοτηνής 16/2023), η συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση δεν μπορεί να υποκαταστήσει το ΕΕΕΣ ή να αναπληρώσει το περιεχόμενό του. Αντιθέτως, ως γίνεται δεκτό, η αναθέτουσα αρχή δύναται να ζητήσει να

## Αριθμός απόφασης: 1382 / 2023

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 του αναθέτοντος φορέα 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 δε ισχύουν κατ' αναλογία και για τυχόν ελλείψεις δηλώσεις, υπό την προϋπόθεση ότι βεβαιώνουν γεγονότα αντικειμενικώς εξακριβώσιμα (ΣΤΕ ΕΑ 237/2021). Η ανωτέρω, άλλωστε, 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 (ΔιοικΕφΧανίων 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. Αβασίμως ωστόσο ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι, ενόψει των ανωτέρω, αποκρύπτεται από την ώδε παρεμβαίνουσα το ερώτημα που έπρεπε να απαντήσει σε περίπτωση μη εγγραφής σε επίσημο κατάλογο, ήτοι αν θα είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαίωση φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας και τούτο, διότι ανεξάρτητα από τη βασιμότητα του λόγου της πλημμελούς συμπλήρωσης του ΕΕΕΣ, όπερ και κατά τα προαναφερθέντα, συντρέχει, η (καταφατική) απάντηση εν προκειμένω της ώδε παρεμβαίνουσας στο ερώτημα εάν είναι εγγεγραμμένη σε επίσημο κατάλογο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων, είναι ορθή με αποτέλεσμα να μην εμφανίζεται το κατά τα ως άνω ερώτημα περί δυνατότητας προσκόμισης βεβαίωσης φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας, το οποίο και προκύπτει στην περίπτωση της αρνητικής απάντησης. Ενόψει των ανωτέρω, ο σχετικός λόγος προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός, αντιθέτως τα όσα σχετικώς ισχυρίζονται αμφοτέρες η παρεμβαίνουσα και η αναθέτουσα αρχή πρέπει να απορριφθούν.

7. Επειδή, με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής της ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι η ώδε παρεμβαίνουσα εταιρεία δεν ικανοποιεί διά της

## Αριθμός απόφασης: 1382 / 2023

προσφοράς της την απαίτηση προαπόδειξης πλήρωσης οποιουδήποτε εκ των κριτηρίων επιλογής που ορίζονται στα άρθρα 22.Β, 22.Γ και 22.Δ της υπόψη διακήρυξης. Υποστηρίζει συναφώς η προσφεύγουσα ότι, κατά το κανονιστικό και νομοθετικό πλαίσιο, οι προσφέροντες δύνανται να διευκρινίζουν τις πληροφορίες που παρέχουν με το ΕΕΕΣ τους, όπερ συνεπάγεται ότι οι συνοδευτικές υπεύθυνες δηλώσεις διευκρινίζουν πληροφορίες οι οποίες καταρχάς έχουν ήδη δοθεί στο υποβληθέν ΕΕΕΣ, τούτο, εντούτοις, δεν συντρέχει στη προκειμένη περίπτωση.

8. Επειδή, η διακήρυξη, η οποία, αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και δεσμεύει, συνεπώς, την αναθέτουσα αρχή και όλους όσοι συμμετέχουν ανεπιφύλακτα σε αυτόν (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 15/2021, 241/2020), ορίζει αναφορικά με τα τιθέμενα εν προκειμένω ζητήματα τα εξής: «Κριτήρια επιλογής (22.Β – 22.Δ) 22.Β. Καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας Όσον αφορά την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, απαιτείται οι οικονομικοί φορείς να είναι εγγεγραμμένοι στο σχετικό επαγγελματικό μητρώο που τηρείται στο κράτος εγκατάστασής τους. Ειδικά οι προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων (Μ.Ε.ΕΠ.) για το χρονικό διάστημα που εξακολουθούν να ισχύουν οι μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 65 του π.δ. 71/2019 ή στο Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων Δημόσιων Έργων (ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε.), από την έναρξη ισχύος του τελευταίου ή στα Μητρώα Περιφερειακών Ενοτήτων, ανά περίπτωση, στην κατηγορία/-ιες έργου του άρθρου 21 της παρούσας. Οι προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στα Μητρώα του παραρτήματος ΧΙ του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016. 22.Γ. Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια Οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς που δραστηριοποιούνται στην κατηγορία «Έργα Οδοποιίας» πρέπει να έχουν κατ' ελάχιστον οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, όπως ορίζεται στο άρθρο 51, του π.δ. 71/2019, αντίστοιχη με την τάξη εγγραφής τους και την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης. Επισημαίνεται ότι λόγω των οριζόμενων στις μεταβατικές διατάξεις, άρθρο 65, του π.δ. 71/2019, στο διαγωνισμό γίνονται δεκτοί και συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς εγγεγραμμένοι στο Μ.Ε.Ε.Π.

## **Αριθμός απόφασης: 1382 / 2023**

εφόσον για την κατηγορία «Έργα Οδοποιίας», πληρούν κατ' ελάχιστο τις προϋποθέσεις του άρθρου 100 του ν. 3669/2008, αντίστοιχες με την τάξη εγγραφής τους και την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης. Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, οι παραπάνω ελάχιστες απαιτήσεις καλύπτονται αθροιστικά από τα μέλη της ένωσης. 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 εργολαβικών συμβάσεων, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 64 αυτού.

22.Δ. Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα Οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς που δραστηριοποιούνται στην κατηγορία «Έργα Οδοποιίας» πρέπει να έχουν κατ' ελάχιστον τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, όπως ορίζεται στο άρθρο 52, του π.δ. 71/2019, αντίστοιχη με την τάξη εγγραφής τους και την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης. Επισημαίνεται ότι λόγω των οριζόμενων στις μεταβατικές διατάξεις, άρθρο 65, του π.δ. 71/2019, στο διαγωνισμό γίνονται δεκτοί και συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς εγγεγραμμένοι στο Μ.Ε.Ε.Π. εφόσον για την κατηγορία «Έργα Οδοποιίας», πρέπει να έχουν κατ' ελάχιστον τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, όπως ορίζεται στο άρθρο 52, του π.δ. 71/2019, αντίστοιχη με την τάξη εγγραφής τους και την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης. Επισημαίνεται ότι λόγω των οριζόμενων στις μεταβατικές διατάξεις, άρθρο 65, του π.δ. 71/2019, στο διαγωνισμό γίνονται δεκτοί και συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς εγγεγραμμένοι στο Μ.Ε.Ε.Π. εφόσον για την κατηγορία «Έργα Οδοποιίας», πληρούν κατ' ελάχιστο τις προϋποθέσεις του άρθρου 100 του ν. 3669/2008, αντίστοιχες με την τάξη εγγραφής τους και την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης.

[...] Άρθρο 23: Αποδεικτικά μέσα κριτηρίων ποιοτικής επιλογής [...] Τέλος, επισημαίνεται ότι οι προσφέροντες δηλώνουν το ανεκτέλεστο υπόλοιπο εργολαβικών συμβάσεων στο Μέρος IV του ΕΕΕΣ, Ενότητα Β («Οικονομική και Χρηματοοικονομική Επάρκεια»), στο πεδίο «Λοιπές οικονομικές ή

χρηματοοικονομικές απαιτήσεις» [...] Άρθρο 24 : Περιεχόμενο Φακέλου Προσφοράς 24.1 Η προσφορά των διαγωνιζομένων περιλαμβάνει τους ακόλουθους ηλεκτρονικούς υποφακέλους: (α) υποφάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» (β) υποφάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» σύμφωνα με τα κατωτέρω: ...α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ). Επίσης δύναται να περιλαμβάνει και συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση, με την οποία ο οικονομικός φορέας μπορεί να διευκρινίζει τις δηλώσεις και πληροφορίες που παρέχει στο ΕΕΕΣ. Η συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση υπογράφεται, σύμφωνα με όσα προβλέπονται στο άρθρο 79 Α του ίδιου ν. 4412/2016.»

9. Επειδή, από την γραμματική ερμηνεία των παρατεθέντων στη προηγούμενη σκέψη της παρούσας όρων της διακήρυξης προκύπτει ρητώς και εναργώς ότι οι συμμετέχοντες θα πρέπει να πληρούν τα ορισθέντα εν προκειμένω κριτήρια επιλογής, ως παρατίθενται στους όρους 22.Β – 22.Δ της υπόψη διακήρυξης. Σύμφωνα με τους εν λόγω κανονιστικού περιεχομένου όρους, τα κριτήρια επιλογής που θα πρέπει να ικανοποιούνται από τους συμμετέχοντες αφορούν στην καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, όπου απαιτείται ειδικότερα, οι οικονομικοί φορείς να είναι εγγεγραμμένοι στο σχετικό επαγγελματικό μητρώο που τηρείται στο κράτος εγκατάστασής τους, αλλά και να διαθέτουν, την τεχνική στελέχωση, που απαιτείται για την κατηγορία έργων οδοποιίας, ως επίσης αφορούν στην οικονομική και χρηματοοικονομική τους επάρκεια, σχετικά με την κάλυψη της εν λόγω κατηγορίας έργων, επιπλέον δε, ορίζεται ότι δεν θα πρέπει να υπερβαίνουν τα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου εργαλαβικών συμβάσεων. Επέκεινα, κατά τους κανονιστικού περιεχομένου όρους της υπόψη διακήρυξης και ειδικότερα, σύμφωνα με το άρθρο 23 αυτής με τίτλο «Αποδεικτικά μέσα κριτηρίων ποιοτικής επιλογής», ρητώς απαιτείται κατά την υποβολή των προσφορών τους, οι οικονομικοί φορείς να υποβάλλουν το 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 και αποτελεί προκαταρκτική απόδειξη, προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας δεν βρίσκεται σε



## **Αριθμός απόφασης: 1382 / 2023**

μία από τις καταστάσεις του άρθρου 22 Α της διακήρυξης και πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν κατά τα ως άνω καθορισθεί. Σημειωτέον δε ότι, ως ορίζεται ευκρινώς και εναργώς στην υπόψη διακήρυξη, οι προσφέροντες θα πρέπει να δηλώνουν το ανεκτέλεστο υπόλοιπο εργολαβικών συμβάσεων στο Μέρος IV του ΕΕΕΣ, Ενότητα Β («Οικονομική και Χρηματοοικονομική Επάρκεια»), ειδικότερα στο πεδίο «Λοιπές οικονομικές ή χρηματοοικονομικές απαιτήσεις». Ενόψει των ανωτέρω γενόμενων δεκτών, συνάγεται εν προκειμένω ότι οι συμμετέχοντες στην εξεταζόμενη διαγωνιστική διαδικασία οικονομικοί φορείς όφειλαν να υποβάλλουν το ΕΕΕΣ τους νομίμως συμπληρωμένο, ειδικότερα δε, να συμπληρώσουν σε αυτό πώς πληρούνται τα επιμέρους κριτήρια επιλογής που θέτει η αναθέτουσα αρχή, διά της οικείας διακήρυξής της, όσον αφορά στην καταλληλότητα, την επαγγελματική ικανότητα και την χρηματοοικονομική επάρκεια τους. Και τούτο ειδικότερα διότι, η συμπλήρωση μόνο της γενικής ένδειξης καλύψεως όλων των κριτηρίων επιλογής στο Μέρος IV του ΕΕΕΣ από διαγωνιζόμενο οικονομικό φορέα, όταν δεν έχει παρασχεθεί η σχετική δυνατότητα από την αναθέτουσα αρχή διά ρητής αναφοράς ή παραπομπής στη Διακήρυξη, συνεπάγεται την μη προσήκουσα προκαταρκτική απόδειξη εκ μέρους του της πλήρωσης των ορισθέντων κριτηρίων επιλογής, καθισταμένης μετά ταύτα απορριπτέας της προσφοράς του. Από την επισκόπηση της προσφοράς της παρεμβαίνουσας στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ και δη του υποβληθέντος ΕΕΕΣ της, εμφανίζεται ότι στο Μέρος IV αυτού, έχει δηλώσει στο ερώτημα: «α: Γενική ένδειξη για όλα τα κριτήρια επιλογής Όσον αφορά τα κριτήρια επιλογής (ενότητα α ή ενότητες Α έως Δ του παρόντος μέρους), ο οικονομικός φορέας δηλώνει ότι: Πληροί όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής», «Ναι», ήτοι απαντά καταφατικά στη γενική ένδειξη για τα κριτήρια επιλογής και ουδέν έτερο, αναφορικά με την καταλληλότητα, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, όπως τούτα έχουν προσδιορισθεί διά της οικείας διακήρυξης από την αναθέτουσα αρχή. Συνακολούθως, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας, ότι δηλαδή η εν λόγω πλημμέλεια της προσφοράς άγει υποχρεωτικώς σε απόρριψη της προσφοράς και δεν επιδέχεται ιάσεως ή διευκρινίσεως κατ' άρθρο 102 του ν. 4412/2016, ακόμη και υπό το νέο καθεστώς μετά το ν. 4782/2021, καθώς δεν πρόκειται για ασάφεια ή σύγχυση που η επίλυσή της

## Αριθμός απόφασης: 1382 / 2023

καλύπτεται ευχερώς από το ίδιο το έγγραφο ή με κάποια τυπική διευκρίνιση επ' αυτού αλλά, αντιθέτως, τυχόν κλήση κατ' άρθρο 102 του ν. 4412/2016 θα ισοδυναμούσε με υποβολή άλλου ΕΕΕΣ, κατά παράβαση επομένως του γράμματος και του πνεύματος της ως άνω διάταξης, πρέπει να γίνουν δεκτοί ως βάσιμοι, αφού δεν παρασχέθηκε από την υπόψη διακήρυξη ούτε η ανωτέρω δυνατότητα, ήτοι της γενικής απάντησης στο ΕΕΕΣ για όλα τα κριτήρια επιλογής ούτε η δυνατότητα συμπλήρωσης επ' αυτού κατά την προβλεπόμενη στο άρθρο 102 του ν. 4412/2016 διαδικασία. Επιπλέον δε, η υπεύθυνη δήλωση που έχει συνυποβάλει η παρεμβαίνουσα με την προσφορά της, όπου δηλώνεται το ανεκτέλεστο υπόλοιπο των εργολαβικών συμβάσεων, δεν δύναται βασίμως να υποστηριχθεί ότι είναι σε συμμόρφωση με το οικείο κανονιστικό και νομοθετικό πλαίσιο, δοθέντος ότι, ως προελέχθη, η υπεύθυνη δήλωση διευκρινίζει αποκλειστικά και μόνο πληροφορίες οι οποίες έχουν ήδη δοθεί με το ΕΕΕΣ (βλ. ΔΕφ Κομ 16/2023), όπερ εν προκειμένω δεν συντρέχει. Ενόψει τούτων ο σχετικός λόγος της προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος, τα όσα περί αντιθέτου ισχυρίζονται αμφότερες η αναθέτουσα αρχή και η παρεμβαίνουσα θα πρέπει να απορριφθούν.

10. Επειδή, με τον τρίτο λόγο της προσφυγής της βάλλει η προσφεύγουσα κατά της αποδοχής της προσφοράς της εταιρείας «...» ισχυριζόμενη ότι δεν καλύπτει την προαπόδειξη πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής που ορίζονται στα άρθρα 22.Β, 22.Γ και 22.Δ της υπόψη διακήρυξης. Από την επισκόπηση της προσφοράς της ανωτέρω εταιρείας στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με αριθμ. «...») εμφανίζεται ότι στο ΕΕΕΣ της έχει δηλώσει τα κάτωθι: Στο ερώτημα «Αναφέρετε την ονομασία του καταλόγου ή του πιστοποιητικού και τον σχετικό αριθμό εγγραφής ή πιστοποίησης, κατά περίπτωση: 1) Μ.Ε.Ε.Π. (ΑΡΙΘΜΟΣ «...»). Βάσει της υπ. αριθ. 261361/28-9-2021 απόφαση του Υπουργείου Υποδομών & Μεταφορών, Γενική Γραμματεία Υποδομών, Γεν. Δ/ση Προδιαγραφών, μητρώων & Απαλλοτριώσεων, Δ/ση Μητρώων – Τμήμα Μ.Ε.Ε.Π. & ΜΗ.Ε.Ε.Π.Ι.Ε μετά την υπ αριθμ. «...» απόφαση της επιτροπής Μ.Ε.Ε.Π. (πρακτικό υπ. Αριθμ. «...»), Αριθ. Πρωτ. ΜΕΕΠ: «...» 2) ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ΠΤΥΧΙΟΥ για συμμετοχή σε δημοπρασίες δημοσίων έργων, Αριθ. Πρωτ. «...», Διάρκεια ισχύος έως 7/2/2024». Και στη συνέχεια «Εάν το

## Αριθμός απόφασης: 1382 / 2023

πιστοποιητικό εγγραφής ή η πιστοποίηση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε: [http:// «...»](http://...) (Η ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ΠΤΥΧΙΟΥ ΔΕΝ ΔΙΑΤΙΘΕΤΑΙ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΑ) Αναφέρετε τα δικαιολογητικά στα οποία βασίζεται η εγγραφή ή η πιστοποίηση και κατά περίπτωση, την κατάταξη στον επίσημο κατάλογο [...] Η στελέχωση ΜΕΕΠ της εταιρείας είναι η κάτωθι: - «...», ΑΡ. ΜΕΚ: «...» - «...», ΜΕΚ: «...» - «...», ΜΕΚ: «...» Η κατάταξη της εταιρείας ανά κατηγορία, στον επίσημο κατάλογο ΜΕΕΠ είναι η κάτωθι: - ΟΔΟΠΟΙΙΑ: 3ης ΤΑΞΗΣ - ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΑ: 3ης ΤΑΞΗΣ - ΥΔΡΑΥΛΙΚΑ: 3ης ΤΑΞΗΣ - ΛΙΜΕΝΙΚΑ: 1<sup>η</sup> ΤΑΞΗΣ - ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΑ: 3ης ΤΑΞΗΣ - ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΑ – ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΑ: 1η ΤΑΞΗΣ Η έκδοση της ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑΣ ΠΤΥΧΙΟΥ βασίζεται στα παρακάτω δικαιολογητικά: ...» Στη δε «Γενική ένδειξη για όλα τα κριτήρια επιλογής» του ΕΕΕΣ της απαντά καταφατικά («Ναι»). Επιπροσθέτως, έχει συνυποβάλει με τη προσφορά του ο ανωτέρω οικονομικός φορέας υπεύθυνη δήλωση, όπου δηλώνει το ποσό ανεκτέλεστου υπόλοιπου καθώς και αναλυτικά όλα τα υπό εκτέλεση έργα. Ενόψει των ανωτέρω, συνάγεται ότι ο ανωτέρω οικονομικός φορέας εμπεριέχει στο ΕΕΕΣ του τα απαιτούμενα στοιχεία προς απόδειξη των κριτηρίων επιλογής της υπόψη διακήρυξης, στη δε συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση του διευκρινίζει πληροφορίες οι οποίες έχουν ήδη δοθεί στο ΕΕΕΣ, επομένως αβασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι, εν προκειμένω υφίσταται ελάττωμα του υποβληθέντος ΕΕΕΣ που δεν θεραπεύεται με την υποβολή συνοδευτικής υπεύθυνης δήλωσης. Και τούτο διότι ως προκύπτει, στην εξεταζόμενη περίπτωση, δεν υφίσταται παντελής έλλειψη ουσιωδών στοιχείων της προσφοράς, δοθέντος δε ότι η συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση, διευκρινίζει πληροφορίες, οι οποίες έχουν ήδη δοθεί στο υποβληθέν ΕΕΕΣ, καθόσον σύμφωνα με τους όρους του άρθρου 24.2 της οικείας διακήρυξης, ο οικονομικός φορέας εν προκειμένω περιλαμβάνει και συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση, με την οποία διευκρινίζει τις δηλώσεις και πληροφορίες που παρέχει στο ΕΕΕΣ. Τούτων δοθέντων, ο σχετικός λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί, αντιθέτως τα όσα ισχυρίζεται κατά αυτό το σκέλος η αναθέτουσα αρχή, διά του εγγράφου των απόψεων της πρέπει να γίνουν δεκτά ως βάσιμα.

11. Επειδή, με τον τέταρτο λόγο της προσφυγής της προβάλλει η προσφεύγουσα ίδιου περιεχομένου λόγους απόρριψης του οικονομικού

## Αριθμός απόφασης: 1382 / 2023

φορέα «...», διαγωνιζόμενος οικονομικός φορέας που έχει καταταχθεί σε χαμηλότερη θέση στη σειρά μειοδοσίας από την ίδια, ισχυριζόμενη ειδικότερα ότι δεν καλύπτει διά του υποβληθέντος ΕΕΕΣ του, την απαιτούμενη προαπόδειξη πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής που ορίζονται στα άρθρα 22.Β, 22.Γ και 22.Δ της υπόψη διακήρυξης. Από την επισκόπηση της προσφοράς της ανωτέρω εταιρείας στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με αριθμ. «...») εμφανίζεται ότι στο ΕΕΕΣ της έχει δηλώσει σχετικά τα κάτωθι: «Αναφέρετε την ονομασία του καταλόγου ή του πιστοποιητικού και τον σχετικό αριθμό εγγραφής ή πιστοποίησης, κατά περίπτωση: Η «...» είναι εγγεγραμμένη στο ΜΗΤΡΩΟ ΕΡΓΟΛΗΠΤΙΚΩΝ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΩΝ ΜΕΕΠ, με αρ. ΜΕΕΠ «...», βεβαίωση ΜΕΕΠ του υπουργείου ΥΠΟ.ΜΕ./ Δ/ΝΣΗ ΜΗΤΡΩΩΝ –ΤΜΗΜΑ ΜΕΕΠ με αρ. πρωτ. «...» με ημερομηνία ισχύος βεβαίωσης έως 31/12 /2023 (αυτοδίκαιη παράταση των εργοληπτικών πτυχίων ΜΕΕΠ έως 31 /12/2023 Ν.5014/2023 (Α΄14)-άρθρο 54) και τάξεις κατάταξης ΟΔΟΠΟΙΙΑ 5η τάξη, ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΑ 3η τάξη, ΥΔΡΑΥΛΙΚΑ 5η τάξη, ΛΙΜΕΝΙΚΑ 2η τάξη, Η/Μ 3η τάξη, ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΑ-ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΑ 3η τάξη. Διαθέτει ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ΠΤΥΧΙΟΥ ΓΙΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗ ΣΕ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΕΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΡΓΩΝ με ΑΡ.ΠΡΩΤ. «...», η οποία ισχύει έως 07/03/2024.» Στη δε «α: Γενική ένδειξη για όλα τα κριτήρια επιλογής, ο οικονομικός φορέας δηλώνει ότι: Πληροί όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής Απάντηση: Ναι». Επιπροσθέτως, στην από 01.06.2023 υπεύθυνη δήλωση του φορέα, που συνυποβάλει με τη προσφορά του, δηλώνει ότι έχει καταταχθεί στην απαιτούμενη τάξη 5<sup>η</sup> Οδοποιία, καθώς και το ποσό του ανεκτέλεστου υπόλοιπου εργολαβικών συμβάσεων, που περιλαμβάνονται στην ενημερότητα πτυχίου, αλλά και μετά την έκδοση της. Ενόψει των ανωτέρω, συνάγεται ότι ο ανωτέρω οικονομικός φορέας εμπεριέχει στο ΕΕΕΣ του τα απαιτούμενα στοιχεία προς απόδειξη των κριτηρίων επιλογής της υπόψη διακήρυξης, στη δε συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση του διευκρινίζει πληροφορίες οι οποίες έχουν ήδη δοθεί στο ΕΕΕΣ, επομένως αβασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι, εν προκειμένω υφίσταται ελάττωμα του υποβληθέντος ΕΕΕΣ που δεν θεραπεύεται με την υποβολή συνοδευτικής υπεύθυνης δήλωσης. Και τούτο διότι ως προκύπτει, η συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση, διευκρινίζει πληροφορίες οι οποίες έχουν ήδη δοθεί στο υποβληθέν ΕΕΕΣ, ενώ σύμφωνα με τους όρους του άρθρου 24.2

## **Αριθμός απόφασης: 1382 / 2023**

της οικείας διακήρυξης, ο οικονομικός φορέας δύναται να περιλαμβάνει και συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση, με την οποία διευκρινίζει τις δηλώσεις και πληροφορίες που παρέχει στο ΕΕΕΣ, ως εν προκειμένω συντρέχει. Τούτων δοθέντων, ο σχετικός λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί, αντιθέτως τα όσα ισχυρίζεται κατά αυτό το σκέλος η αναθέτουσα αρχή, διά του εγγράφου των απόψεων της πρέπει να γίνουν δεκτά ως βάσιμα.

12. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή, και επομένως η προσβαλλομένη πρέπει να ακυρωθεί καθ' ο μέρος έκανε δεκτή την προσφορά της εταιρείας «...» και την ανέδειξε προσωρινή ανάδοχο, αντιστοίχως δε η παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί. Τέλος, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να της επιστραφεί σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 5 του άρθρου 363 του Ν. 4412/2016.

### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται εν μέρει τη προσφυγή.

Απορρίπτει τη παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλομένη με αριθμ. 278/2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατά τα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου στη προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 20 Σεπτεμβρίου 2023 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 5 Οκτωβρίου 2023.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ**