

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

1^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 10 Οκτωβρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος - Εισηγήτρια και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος.

-Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 31.07.2023 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ **1174/01.08.2023** του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «****» (εφεξής: «η προσφεύγουσα»), που εδρεύει στη ****, οδός ****αρ. *** και εκπροσωπείται νόμιμα.

ΚΑΤΑ

-Του **ΔΗΜΟΥ ****** (στο εξής «η αναθέτουσα αρχή»), νόμιμα εκπροσωπούμενου.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά να ακυρωθεί η απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου **** με αριθμό ***/18.07.2023.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα.

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο.

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο ποσού 2.179,91 ευρώ σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ****).

2. Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό ****/2022 προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός με αντικείμενο την

Αριθμός Απόφασης: 1481/2023

ανάδειξη αναδόχου για την κατασκευή του έργου «ΑΝΑΚΑΤΑΣΚΕΥΗ ΔΙΚΤΥΟΥ ΗΛΕΚΤΡΟΦΩΤΙΣΜΟΥ 2021 - 2022», συνολικής εκτιμώμενης αξίας 435.980,67 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε με τη Διακήρυξη αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 16^η.01.2023. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 08.12.2022 (ΑΔΑΜ: ****) και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α ****.

3. Η προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στις 31.07.2023 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, η δε προσβαλλομένη κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους διά μέσου της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 25.07.2023, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του πδ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΕΑΔΗΣΥ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.

4. Με την Πράξη του Προέδρου του 1^{ου} Κλιμακίου με αριθμό 1402/2023 ορίστηκε η εισηγήτρια και η ημερομηνία συζήτησης της προσφυγής, ενώ στις 9.08.2023 η αναθέτουσα αρχή απέστειλε εμπρόθεσμα τις απόψεις της με αριθμό πρωτοκ. 21649/09.08.2023 για την αντίκρουση των ισχυρισμών της προσφεύγουσας.

5. Σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 και την παρ. 1 του άρθρου 3 του πδ 39/2017 προβλέπεται ότι: *«Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ (ήδη ΕΑΔΗΣΥ κατά το άρθρο 3 του ν.4912/2022) κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».*

Αριθμός Απόφασης: 1481/2023

6. Η Διακήρυξη, αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (Ε.Α. ΣΤΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕΛΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.).

7. Με το μόνο προβαλλόμενο λόγο η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της απόρριψης της προσφοράς της και συγκεκριμένα ισχυρίζεται ότι εσφαλμένα κρίθηκαν μη αποδεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που κατέθεσε με την εξής αιτιολογία: *«Απορρίπτει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της προσφοράς του προσωρινού μειοδότη Οικονομικού φορέα «****» ως ελλιπή, διότι δεν προσκομίστηκε ο απαραίτητος Πίνακας όλων των υπό εκτέλεση έργων (είτε ως μεμονωμένος ανάδοχος, είτε στο πλαίσιο κοινοπραξίας ή υπεργολαβίας) καθώς και οι βεβαιώσεις ανεκτέλεστου για κάθε έργο χωριστά, με αναφορά για το ανεκτέλεστο υπόλοιπο ανά έργο ή το συνολικό ανεκτέλεστο»*. Επί του παραπάνω λόγου προσφυγής λεκτέα τα εξής:

8. Στον όρο 22.Γ. της Διακήρυξης με τίτλο «Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια» ορίζονται τα εξής: *«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»*. Επίσης, στον όρο 23.5 με τίτλο «Δικαιολογητικά Οικονομικής και Χρηματοοικονομικής Επάρκειας του άρθρου 22.Γ» ορίζεται ότι *«Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια των οικονομικών φορέων αποδεικνύεται: (α) για τις εγγεγραμμένες εργοληπτικές επιχειρήσεις στο Μ.Ε.ΕΠ ή στο*

Αριθμός Απόφασης: 1481/2023

ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε.: - είτε από τη βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.Ε.Π, η οποία αποτελεί τεκμήριο των πληροφοριών που περιέχει, μέχρι τη λήξη της μεταβατικής περιόδου ισχύος, σύμφωνα με το άρθρο 65 του π.δ. 71/2019, και από την πλήρη έναρξη ισχύος του τελευταίου, βεβαίωση εγγραφής στο Τμήμα ΙΙ του Μητρώου Εργοληπτικών Επιχειρήσεων Δημοσίων Έργων (ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε.) - είτε, στην περίπτωση που οι απαιτήσεις του άρθρου 22.Γ δεν καλύπτονται από την ως άνω βεβαίωση εγγραφής, με την υποβολή ενός ή περισσότερων από τα αποδεικτικά μέσα που προβλέπονται στο Μέρος Ι του Παραρτήματος ΧΙΙ (Αποδεικτικά μέσα για τα κριτήρια επιλογής) του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016. Σε κάθε περίπτωση, η βεβαίωση εγγραφής μπορεί να υποβάλλεται για την απόδειξη μόνο ορισμένων απαιτήσεων οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας του άρθρου 22.Γ, ενώ για την απόδειξη των λοιπών απαιτήσεων μπορούν να προσκομίζονται ένα ή περισσότερα από τα αποδεικτικά μέσα που προβλέπονται στο Μέρος Ι του Παραρτήματος ΧΙΙ του ν. 4412/2016, ανάλογα με την τιθέμενη στο άρθρο 22.Γ απαίτηση. Ειδικά, για την απόδειξη της απαίτησης της μη υπέρβασης των ανώτατων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου υπόλοιπου 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».

9. Στην κρινόμενη περίπτωση η προσφεύγουσα μετά την ανάδειξή της σε προσωρινή ανάδοχο του διαγωνισμού, κλήθηκε από την αναθέτουσα αρχή στις 14.06.2023 να υποβάλει τα απαιτούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Στη συνέχεια η προσφεύγουσα ανταποκρινόμενη στην παραπάνω πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής κατέθεσε τα δικαιολογητικά κατακύρωσης

Αριθμός Απόφασης: 1481/2023

στις 14.06.2023, συνυποβάλλοντας, σε ότι αφορά τη μη υπέρβαση των ανώτατων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων το ηλεκτρονικό αρχείο με την ονομασία «23.3.β3-ε-ζ ΥΔ ΑΝΕΚΤ-2.pdf», Υπεύθυνη Δήλωση, στην οποία δηλώνει, μεταξύ άλλων, τα εξής: «τα έργα υπό εκτέλεση που έχω είναι α) ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΚΑΙ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΤΩΝ ΚΟΙΤΩΝΩΝ-ΚΕΛΙΩΝ ΠΡΟΣΚΥΝΗΤΩΝ ΤΟΥ ΟΙΚΟΔΟΜΗΜΑΤΟΣ ΚΥΠΡΑΙΟΥ ΤΗΣ ΙΕΡΑΣ ΜΟΝΗΣ ΤΑΞΙΑΡΧΟΥ ΜΙΧΑΗΛ ΤΟΥ ΠΑΝΟΡΜΙΤΟΥ με ανεκτέλεστο 117.338€, β) «ΑΝΑΒΑΘΜΙΣΗ ΑΥΛΕΙΟΥ ΧΩΡΟΥ – ΕΙΣΟΔΟΥ ΛΥΚΕΙΟΥ Δ.Κ. ΤΑΥΡΟΥ, ΜΕ ΕΝΙΣΧΥΣΗ ΤΗΣ ΦΥΤΕΥΣΗΣ ΚΑΙ ΤΗΣ ΔΙΑΠΕΡΑΤΟΤΗΤΑΣ ΤΩΝ ΕΔΑΦΩΝ ΓΙΑ ΤΗ ΔΗΜΙΟΥΡΓΙΑ ΧΩΡΩΝ ΠΡΑΣΙΝΟΥ» με ανεκτέλεστο 159.054,20€». Για τα παραπάνω έργα κατέθεσε και ασφαλιστικές ενημερότητες. Μετά την αξιολόγηση των παραπάνω δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή στις 26.06.2023 απέστειλε δια μέσου της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ μήνυμα προς την προσφεύγουσα με το ακόλουθο περιεχόμενο «Κατόπιν ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης, αναφορικά με τα δικαιολογητικά Οικονομικής και Χρηματοοικονομικής Επάρκειας, παρακαλούμε όπως μας προσκομίσετε, εντός δέκα (10) ημερών σύμφωνα με το αρ. 103 του ν.4412/16, 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». Στην παραπάνω κλήση της αναθέτουσας αρχής η προσφεύγουσα απάντησε την ίδια ημέρα (26.06.2023) αποστέλλοντας δια μέσου του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού μήνυμα με το εξής περιεχόμενο «στις 14/6/2023 σας υπέβαλα υπεύθυνη δήλωση με τα υπό εκτέλεση έργα που έχω καθώς επίσης και το ανεκτέλεστο της κάθε εργολαβίας. Σε κάθε περίπτωση σας υποβάλω ξανά προς ενημέρωση σας το ίδιο αρχείο», επισυνάπτοντας εκ νέου την παραπάνω Υπεύθυνη Δήλωση που είχε και αρχικά καταθέσει ως δικαιολογητικό κατακύρωσης. Μετά την εξέταση και των παραπάνω υποβληθέντων στοιχείων, η αναθέτουσα αρχή στις 30.06.2023 απέστειλε νέο ηλεκτρονικό μήνυμα προς την προσφεύγουσα ενημερώνοντάς την για τα εξής «Αναφορικά με την προσκόμιση στοιχείων για την Χρηματο-Οικονομική επάρκεια, η Ε.Δ. έκρινε ότι τα στοιχεία είναι ελλιπή και παρακαλούμε να μας προσκομίσετε εντός

Αριθμός Απόφασης: 1481/2023

δέκα (10) ημερών σύμφωνα με το αρ. 103 του ν.4412/16, τον Πίνακα όλων των υπό εκτέλεση έργων (είτε ως μεμονωμένος ανάδοχος, είτε στο πλαίσιο κοινοπραξίας ή υπεργολαβίας) με αναφορά για το ανεκτέλεστο υπόλοιπο ανά έργο και το συνολικό ανεκτέλεστο, καθώς και βεβαιώσεις ανεκτέλεστου για κάθε έργο χωριστά που εκτελείτε, όπως σας χορηγήθηκαν από την εκάστοτε Δ/νσα Υπηρεσία». Η προσφεύγουσα, απαντώντας στο παραπάνω μήνυμα στις 03.07.2023 απέστειλε προς την αναθέτουσα αρχή ηλεκτρονικό μήνυμα με το περιεχόμενο «Σας υποβάλλω πίνακα όλων των υπό εκτέλεση έργων καθώς επίσης και τις συβάσεις των έργων. Το ανεκτέλεστο είναι όλο το ποσό της σύμβασης» επισυνάπτοντας στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού τα εξής ηλεκτρονικά αρχεία:

α. «ΥΔ ΑΝΕΚΤΕΛΕΣΤΟΥ ΥΠΟΛΟΙΠΟΥ-1.pdf» το οποίο αποτελεί υπεύθυνη δήλωση με ημερομηνία 03.07.2023 στην οποία δηλώνεται ότι «τα έργα υπό εκτέλεση που έχω είναι α) ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΚΑΙ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΤΩΝ ΚΟΙΤΩΝΩΝ-ΚΕΛΙΩΝ ΠΡΟΣΚΥΝΗΤΩΝ ΤΟΥ ΟΙΚΟΔΟΜΗΜΑΤΟΣ ΚΥΠΡΑΙΟΥ ΤΗΣ ΙΕΡΑΣ ΜΟΝΗΣ ΤΑΞΙΑΡΧΟΥ ΜΙΧΑΗΛ ΤΟΥ ΠΑΝΟΡΜΙΤΟΥ με συμβατικό ποσό προ ΦΠΑ 117338€ και ανεκτέλεστο 117338€ β) «ΑΝΑΒΑΘΜΙΣΗ ΑΥΛΕΙΟΥ ΧΩΡΟΥ – ΕΙΣΟΔΟΥ ΛΥΚΕΙΟΥ Δ.Κ. ΤΑΥΡΟΥ, ΜΕ ΕΝΙΣΧΥΣΗ ΤΗΣ ΦΥΤΕΥΣΗΣ ΚΑΙ ΤΗΣ ΔΙΑΠΕΡΑΤΟΤΗΤΑΣ ΤΩΝ ΕΔΑΦΩΝ ΓΙΑ ΤΗ ΔΗΜΙΟΥΡΓΙΑ ΧΩΡΩΝ ΠΡΑΣΙΝΟΥ» με συμβατικό ποσό προ ΦΠΑ 159054,20€ με ανεκτέλεστο 159054,20€ κατά συνέπεια το συνολικό ανεκτέλεστο της εργοληπτικής επιχείρησής μου είναι 276392,20 €»,

β. «ΣΥΜΒΑΣΗ_****-1.pdf», το οποίο αποτελεί ανυπόγραφη σύμβαση μεταξύ της προσφεύγουσας και του Δήμου Μοσχάτου – Ταύρου και

γ. «23SYMV012318067-1.pdf», το οποίο αποτελεί αντίγραφο συμφωνητικού μεταξύ της προσφεύγουσας και της Διεύθυνσης Κτηριακών Υποδομών για την κατασκευή του έργου με τίτλο: «ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΚΑΙ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΤΩΝ ΚΟΙΤΩΝΩΝ-ΚΕΛΙΩΝ ΠΡΟΣΚΥΝΗΤΩΝ ΤΟΥ ΟΙΚΟΔΟΜΗΜΑΤΟΣ ΚΥΠΡΑΙΟΥ ΤΗΣ ΙΕΡΑΣ ΜΟΝΗΣ ΤΑΞΙΑΡΧΟΥ ΜΙΧΑΗΛ ΤΟΥ ΠΑΝΟΡΜΙΤΟΥ».

10. Μετά από την αξιολόγηση και των παραπάνω δικαιολογητικών η αναθέτουσα αρχή με την προσβαλλόμενη απόφαση απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας κρίνοντάς τα ελλιπή, στο μέτρο που δεν προσκομίστηκε ο απαραίτητος Πίνακας όλων των υπό εκτέλεση έργων (είτε ως μεμονωμένος

Αριθμός Απόφασης: 1481/2023

ανάδοχος, είτε στο πλαίσιο κοινοπραξίας ή υπεργολαβίας) καθώς και οι βεβαιώσεις ανεκτέλεστο για κάθε έργο χωριστά, με αναφορά για το ανεκτέλεστο υπόλοιπο ανά έργο ή το συνολικό ανεκτέλεστο και ανακήρυξε προσωρινή ανάδοχο της σύμβασης τη δεύτερη μειοδότηρια εταιρεία. Στις απόψεις της, η αναθέτουσα αρχή συμπληρώνοντας την αιτιολογία της προσβαλλόμενης απόφασης, αναφέρει ότι «Με την υπεύθυνη δήλωση που υπέβαλε με την προσφορά του στις 16-01-2023 ο οικονομικός φορέας δηλώνει ότι «το ανεκτέλεστο μέρος εργολαβικών συμβάσεων της εργοληπτικής μου επιχείρησης με αρ. ΜΕΕΠ28175, δεν υπερβαίνει τα ανώτατα επιτρεπτά όρια σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 20 παρ. 4 του ν. 3669/2008». Στις 5-3-2023 με την υποβολή της αιτιολόγησης της οικονομικής Προσφοράς του ο παραπάνω οικονομικός φορέας δηλώνει μεταξύ άλλων: «Σε συνέχεια του ως άνω σχετικού αιτιολογούμε την προσφορά μας. Στον πίνακα που ακολουθεί φαίνονται παρόμοια έργα που έχουμε αναλάβει τα τελευταία χρόνια ,ο προϋπολογισμός η έκπτωση που δώσαμε και η κατασκευαστική του φάση. Έργο «Συντήρηση και επέκταση δημοτικών ηλεκτρικών δικτύων και εγκαταστάσεων έτους 2021» Κύριος του Έργου Δήμος Νέας Ιωνίας Προϋπολογισμός Μελέτης 74.400 € με ΦΠΑ 24% Έκπτωση 47% 2 Υπογραφή σύμβασης 22/07/2021 – Υπολείπεται περίπου το 10% της σύμβασης Έργο «Συντήρηση Ηλεκτροφωτισμού 2021» Κύριος του Έργου Δήμος Κηφισιάς Προϋπολογισμός Μελέτης 300.000 € με ΦΠΑ 24% Έκπτωση 56,29% Υπογραφή σύμβασης 08/11/2021 - Υπολείπεται περίπου το 5% της σύμβασης». Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς του (16-01-2023) ο οικονομικός φορέας είχε υπόλοιπο ανεκτέλεστο από τα δυο παραπάνω έργα το οποίο έπρεπε να συμπεριλάβει σε πίνακα που συνοδεύει την υπεύθυνη δήλωση και να υποβάλει μαζί με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης ασφαλιστική ενημερότητα για κάθε ένα από τα παραπάνω έργα με ημερομηνία ισχύος την 16-01-2023, το οποίο δεν έπραξε. Δεν προσκομίστηκαν επίσης βεβαιώσεις ανεκτέλεστο για κάθε έργο χωριστά με αναφορά για το ανεκτέλεστο υπόλοιπο ανά έργο ή το συνολικό ανεκτέλεστο, ή βεβαιώσεις περαίωσης για τα δύο παραπάνω έργα (εφόσον είχαν περαιωθεί πριν την ημερομηνία υποβολής δικαιολογητικών) ώστε η επιτροπή διαγωνισμού να μπορεί να ελέγξει την εκπλήρωση των προϋποθέσεων συμμετοχής με βάση το άρθρο 23.2. της διακήρυξης. Αντί αυτών, ο

Αριθμός Απόφασης: 1481/2023

προσφεύγων, κατά τη διαδικασία υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης προσκόμισε υπεύθυνη δήλωση όπου ανέφερε 2 νέα ανεκτέλεστα έργα: Α] «ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΚΑΙ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΤΩΝ ΚΟΙΤΩΝΩΝ – ΚΕΛΙΩΝ ΠΡΟΣΚΥΝΗΤΩΝ ΤΟΥ ΟΙΚΟΔΟΜΗΜΑΤΟΣ ΚΥΠΡΑΙΟΥ ΤΗΣ ΙΕΡΑΣ ΜΟΝΗΣ ΤΑΞΙΑΡΧΟΥ ΜΙΧΑΗΛ ΤΟΥ ΠΑΝΟΡΜΙΤΟΥ» [Αναθέτουσα Αρχή Δ.Κ.Υ. Δ21 Υπουργείο Υποδομών και Μεταφορών και Β] «ΑΝΑΒΑΘΜΙΣΗ ΑΥΛΕΙΟΥ ΧΩΡΟΥ – ΕΙΣΟΔΟΥ ΛΥΚΕΙΟΥ Δ.Κ. ΤΑΥΡΟΥ ΜΕ ΕΝΙΣΧΥΣΗ ΤΗΣ ΦΥΤΕΥΣΗΣ ΚΑΙ ΤΗΣ ΔΙΑΠΕΡΑΤΟΤΗΤΑΣ ΤΩΝ ΕΔΑΦΩΝ ΓΙΑ ΤΗ ΔΗΜΙΟΥΡΓΙΑ ΧΩΡΩΝ ΠΡΑΣΙΝΟΥ» [Αναθέτουσα Αρχή ΔΗΜΟΣ ΜΟΣΧΑΤΟΥ – ΤΑΥΡΟΥ]. Για τα δύο αυτά έργα και μόνο γι' αυτά, προσκόμισε και ασφαλιστικές ενημερότητες. Με το από 26-06-2023 και ώρα 11.56.43 μήνυμα που αναρτήθηκε στην πλατφόρμα του διαγωνισμού, η επιτροπή ζήτησε από τον προσφεύγοντα, εντός 10 ημερών σύμφωνα με το άρθρο 103 του Ν.4412/16, να προσκομίσει πίνακα όλων των υπό εκτέλεση έργων (είτε ως μεμονωμένος ανάδοχος είτε ως μέλος κοινοπραξίας ή υπεργολαβίας) και αναφορά στο ανεκτέλεστο υπόλοιπο ανά έργο και το συνολικό ανεκτέλεστο, για τις εργοληπτικές επιχειρήσεις που δεν διαθέτουν ενημερότητα πτυχίου, κατά τις κείμενες διατάξεις. Ο προσφεύγων υπέβαλε εκ νέου, αυθημερόν, το αρχείο που είχε ήδη υποβάλει. Με το από 30-06-2023 και ώρα 10.24.38 νέο μήνυμα που αναρτήθηκε στην πλατφόρμα του διαγωνισμού, η επιτροπή, αφού έλεγξε την απάντησή του, ζήτησε από τον προσφεύγοντα να προσκομίσει εκ νέου εντός 10 ημερών, πίνακα όλων των υπό εκτέλεση έργων (είτε ως μεμονωμένος ανάδοχος είτε ως μέλος κοινοπραξίας ή υπεργολαβίας) και αναφορά στο ανεκτέλεστο υπόλοιπο ανά έργο και το συνολικό ανεκτέλεστο καθώς και βεβαιώσεις ανεκτέλεστου για κάθε έργο χωριστά που εκτελεί, όπως του χορηγήθηκαν από την εκάστοτε Διευθύνουσα Υπηρεσία, όπως ορίζει η παρ. 4 του άρθρου 20 του Ν. 3669/2008 η οποία εξακολουθεί να ισχύει. Ο προσφεύγων υπέβαλε συμπληρωματικά των στοιχείων που είχε ήδη υποβάλει, τις συμβάσεις των δύο έργων που ανέφερε ότι εκτελεί (δύο συμβάσεις, εκ των οποίων η μία (με το Δήμο Μοσχάτου – Ταύρου) δεν είναι καν σύμβαση αλλά υποθέτουμε ότι αποτελεί σχέδιο σύμβασης ανυπόγραφο και χωρίς αριθμό πρωτοκόλλου, ΑΔΑΜ, κλπ) και ουδέποτε υπέβαλε τις ως άνω ζητούμενες βεβαιώσεις ως όφειλε και όπως του ζητήθηκε από την

Αριθμός Απόφασης: 1481/2023

Επιτροπή Διαγωνισμού, ενώ δεν ανέφερε τίποτε για τα δύο επί πλέον έργα που περιγράφει στην από 5-3-2023 αιτιολόγηση της προσφοράς του».

11. Πράγματι, η προσφεύγουσα στην αιτιολόγηση της προσφοράς της, η οποία κατατέθηκε στις 05.03.2023 (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο με την ονομασία «ΑΙΤΙΟΛΟΓΗΣΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ_signed.pdf») αναφέρει ότι τελούν υπό εκτέλεση τα έργα «Συντήρηση και επέκταση δημοτικών ηλεκτρικών δικτύων και εγκαταστάσεων έτους 2021» - Κύριος του Έργου Δήμος Νέας Ιωνίας και «Συντήρηση Ηλεκτροφωτισμού 2021» - Κύριος του Έργου Δήμος Κηφισιάς, τα οποία ωστόσο δεν αναφέρει στην Υπεύθυνη Δήλωση που κατέθεσε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, ούτε και δηλώνει αυτά στο μεταξύ ως περαιωμένα, με αποτέλεσμα πράγματι να υπάρχει καταρχήν ασυμφωνία σχετικά με τα δεδομένα του ανεκτέλεστου υπόλοιπου κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της και κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Για την ασυμφωνία αυτή όμως η προσφεύγουσα θα μπορούσε να έχει κληθεί σε παροχή διευκρινίσεων, σύμφωνα με τα όσα ορίζει το άρθρο 103 του ν. 4412/2016 και σε κάθε περίπτωση δεν προβλέπεται υποχρέωση υποβολής βεβαιώσεων περαίωσης για τα αποπερατωθέντα στο μεταξύ έργα. Επίσης, η διαπίστωση της αναθέτουσας αρχής κατά την αξιολόγηση των υποβληθέντων δικαιολογητικών, περί του ότι η προσφεύγουσα δεν κατέθεσε συνοδευτικά προς την Υπεύθυνη Δήλωση και ξεχωριστό Πίνακα όλων των υπό εκτέλεση έργων, δεν συνιστά παράβαση των όσων απαιτεί ο όρος 23.5 της Διακήρυξης, καθώς στην κρινόμενη περίπτωση ο πίνακας αυτός περιλαμβάνεται με τη μορφή αναλυτικής καταγραφής των υπό εκτέλεση έργου στην Υπεύθυνη Δήλωση που κατέθεσε η προσφεύγουσα. Κατά συνέπεια, εσφαλμένα η αναθέτουσα αρχή έκρινε την προσφορά της προσφεύγουσας απορριπτή με την αιτιολογία που διαλαμβάνει στην προσβαλλόμενη απόφαση, όπως αυτή συμπληρώθηκε με τις απόψεις της και ο μόνος λόγος προσφυγής γίνεται δεκτός ως βάσιμος, απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής.

12. Κατόπιν των παραπάνω σκέψεων, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή και να επιστραφεί το κατατεθέν παράβολο.

Αριθμός Απόφασης: 1481/2023

Για τους λόγους αυτούς

- 1.** Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.
- 2.** Ακυρώνει την προσβαλλόμενη κατά το μέρος αυτής με το οποίο κρίθηκε απορριπτέα η προσφορά της προσφεύγουσας.
- 3.** Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 10 Οκτωβρίου 2023 και εκδόθηκε στις 23 Οκτωβρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ