

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

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

Για να εξετάσει την από 03.08.2023 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1194/04.08.2023 προδικαστική προσφυγή της ένωσης εταιρείας με την επωνυμία «...», αποτελούμενης από την εταιρεία με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» που εδρεύει στο «...» και την εταιρεία με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» που εδρεύει στην «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της «...» και ειδικότερα κατά της με αριθμ. 872/2023 απόφασης της ως άνω αναθέτουσας αρχής, διά της οποίας κατ' αποδοχήν του σχετικού πρακτικού της επιτροπής του διαγωνισμού, έγιναν αποδεκτές όλες οι υποβληθείσες προσφορές και αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος του έργου, ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία «...».

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...», που εδρεύει στα «...», η οποία άσκησε την από 14.08.2023 (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, έχουν καταβληθεί τα νόμιμα παράβολα, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ.

Αριθμός απόφασης: 1487 / 2023

39/2017, συνολικού ποσού 6.050,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικά παράβολα με κωδικό «...» και «...» καθώς και τις σχετικές εκτυπώσεις από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ», αντιστοίχως).

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 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 με αριθμ. πρωτ. 311444/18.08.2023 εγγράφου της, αποστέλλει τις απόψεις της επί της ασκηθείσας προσφυγής, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, η δε προσφεύγουσα ομοίως, εμπροθέσμως και παραδεκώς, υποβάλλει, το υπόμνημά της.

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 1.209.677,42 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ο οποίος διαγωνισμός αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 29.12.2022 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 30,22%, 2) «...» με ποσοστό έκπτωσης 24,55%, 3) «...» με

Αριθμός απόφασης: 1487 / 2023

ποσοστό έκπτωσης 24,55%, 4) «...», με ποσοστό έκπτωσης 20,55% και 5) «...», με ποσοστό έκπτωσης 1,00%. Διά της προσβαλλομένης δε και αφού έγιναν δεκτές όλες οι υποβληθείσες προσφορές, 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 προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενος, ως προς 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 απώριψη 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 ώδε προσφεύγουσα, με τον πρώτο ίδιου περιεχομένου λόγο της προσφυγής της, ότι είναι απορριπτέες οι προσφορές των διαγωνιζομένων «...», «...», «...» και «...», διότι δεν ικανοποιούν την απαίτηση προαπόδειξης της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής του άρθρου 22.Γ της υπόψη διακήρυξης και δη περί ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων.

6. 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: «Άρθρο 22: Κριτήρια ποιοτικής επιλογής Οι μεμονωμένοι προσφέροντες πρέπει να ικανοποιούν όλα τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής. Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, ισχύουν τα εξής: - αναφορικά με τις απαιτήσεις του άρθρου 22 Α της παρούσας, αυτές θα πρέπει να ικανοποιούνται από κάθε μέλος της ένωσης - αναφορικά με τις απαιτήσεις του άρθρου 22.Β της παρούσας, κάθε μέλος της ένωσης θα πρέπει να είναι εγγεγραμμένο στο σχετικό επαγγελματικό μητρώο, σύμφωνα με τα ειδικότερα στο ως άνω

άρθρο, τουλάχιστον σε μια από τις κατηγορίες που αφορά στο υπό ανάθεση έργο. Περαιτέρω, αθροιστικά πρέπει να καλύπτονται όλες οι κατηγορίες του έργου. [...] 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. [...] 22.Γ. Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια Οι οικονομικοί φορείς πρέπει να διαθέτουν οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια ως εξής: Κάθε μεμονωμένος προσφέρων οικονομικός φορέας πρέπει να διαθέτει στην κατηγορία «ΕΡΓΑ ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΩΝ»: □ Καταθέσεις ή πάγια στοιχεία με βάση τις αντικειμενικές αξίες ή τις αξίες κτήσης αυτών συνολικής αξίας εκατό χιλιάδων ευρώ (100.000,00) € Ή για τις ενώσεις οικονομικών φορέων για την κατηγορία «ΕΡΓΑ ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΩΝ»: □ Καταθέσεις ή πάγια στοιχεία με βάση τις αντικειμενικές αξίες ή τις αξίες κτήσης αυτών συνολικής αξίας πενήντα χιλιάδων ευρώ (50.000,00) €. 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. Οι ανωτέρω απαιτήσεις θα πρέπει να είναι σύμφωνες με τα οριζόμενα αναλυτικά στις διατάξεις των Άρθρων 99 και 100 του Ν.3669/2008, όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν. [...] 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

Αριθμός απόφασης: 1487 / 2023

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 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.»

7. 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 ειδικότερα προσδιορίζονται 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 οικοδομικών, ως επίσης αφορούν στην οικονομική και χρηματοοικονομική τους επάρκεια, σχετικά με την κάλυψη της εν λόγω κατηγορίας έργων, σημειωτέον δε, ότι ρητώς ορίζεται πως δεν θα πρέπει να υπερβαίνουν τα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών 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»,

Αριθμός απόφασης: 1487 / 2023

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, ως γνωστόν, 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 μία από τις καταστάσεις του άρθρου 22 Α της διακήρυξης και πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν κατά τα ως άνω καθορισθεί. Επιπλέον, 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»), 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 (και) την χρηματοοικονομική επάρκεια τους. Από την επισκόπηση των προσφορών των διαγωνιζομένων στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με αρ. «...», «...», «...» και «...» αντιστοίχως) και δη των υποβληθέντων ΕΕΕΣ τους, εμφανίζεται ότι στο Μέρος IV αυτού, με τίτλο Κριτήρια επιλογής και ειδικότερα στο πεδίο Β: Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, έχουν δηλώσει ότι δεν υπερβαίνουν τα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 20 παρ. 4 του ν.3669/2008 και ουδέν έτερο. Συνακολούθως, οι προβαλλόμενοι διά αυτού του λόγου της προσφυγής ισχυρισμοί της προσφεύγουσας, ότι δηλαδή η εν λόγω πλημμέλεια των προσφορών άγει υποχρεωτικώς σε απόρριψη των και δεν επιδέχεται ίσσεως ή διευκρίνισης, κατά το 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 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

Αριθμός απόφασης: 1487 / 2023

παράβαση επομένως του γράμματος και του πνεύματος της ως άνω διάταξης, πρέπει να γίνουν δεκτοί ως βάσιμοι. Προσέτι, κατά παράβαση της ρητής επιταγής του άρθρου 23.1 της διακήρυξης, οι ανωτέρω οικονομικοί φορείς δεν δηλώνουν το ακριβές ποσό του ανεκτέλεστου υπολοίπου των εργολαβικών του συμβάσεων, ως απαιτείται, όπερ άγει, κατά δέσμια αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής, στην απόρριψη των προσφορών. Περαιτέρω, ως βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, η παράλειψη αναφοράς του ακριβούς ποσού ανεκτέλεστου δεν μπορεί να θεραπευτεί με τη διαδικασία του άρθρου 102 του Ν.4412/2016, διότι τούτο θα συνιστούσε κατά παράβαση της αρχής της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, εκ των υστέρων συμπλήρωση ουσιώδους πληροφορίας κριτηρίου επιλογής που αυστηρά τίθεται από τη διακήρυξη (Βλ. ΔιοικΕφΚομ 168/2022, 30/2023, 44/2023, ΔιοικΕφ Θεσσαλονίκης 591/2022, 41/2022). Ενόψει των ανωτέρω και δοθέντος ειδικότερα ότι από κανένα στοιχείο της προσφοράς των ως άνω οικονομικών φορέων, δεν προκύπτει το ποσό του ανεκτέλεστου υπολοίπου που ρητώς και με σαφήνεια ζητείτο να δηλωθεί κατά τον χρόνο υποβολής των προσφορών στο ΕΕΕΣ (και μάλιστα, σε συγκεκριμένο πεδίο του), μη νομίμως και ανατιολόγητα, έγιναν δεκτές διά της προσβαλλομένης οι προσφορές τους. Τούτων δοθέντων, 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.

8. Επειδή, περαιτέρω, ισχυρίζεται η ώδε προσφεύγουσα, με τον δεύτερο ίδιου περιεχομένου λόγο της προσφυγής της, ότι είναι απορριπτέες οι προσφορές των διαγωνιζομένων «...» και «...», διότι δεν ικανοποιούν την απαίτηση προαπόδειξης της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής του άρθρου 22.Γ της υπόψη διακήρυξης και δη περί ύπαρξης καταθέσεων ή παγίων στοιχείων ύψους 100.000 €.

9. Επειδή, από τους προδιαληφθέντες στη σκέψη 6 της παρούσας όρους της οικείας διακήρυξης συνάγεται ρητώς ότι προκειμένου για την πλήρωση του κριτηρίου 22.Γ. Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, οι οικονομικοί φορείς πρέπει να διαθέτουν οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια στην κατηγορία «ΕΡΓΑ ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΩΝ» ως εξής: Καταθέσεις ή πάγια στοιχεία με βάση τις αντικειμενικές αξίες ή τις αξίες κτήσης αυτών

Αριθμός απόφασης: 1487 / 2023

συνολικής αξίας 100.000,00€ ή εάν πρόκειται για ενώσεις οικονομικών φορέων 50.000,00€. Από την επισκόπηση δε των προσφορών των ανωτέρω διαγωνιζομένων, στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με αρ. «...» και «...» αντιστοίχως) εμφανίζεται ότι ουδεμία απάντηση ή σχετική δήλωση παρέχουν στο σχετικό πεδίο του ΕΕΕΣ των (Μέρος IV – Ενότητα Β – Οικονομική και Χρηματοοικονομική επάρκεια) για τον τρόπο πλήρωσης του κατά τα ως άνω ορισθέντος κριτηρίου επιλογής. Η παράλειψη, εντούτοις, αναφοράς του τρόπου πλήρωσης του συγκεκριμένου κριτηρίου επιλογής καθιστά τις προσφορές των οικονομικών φορέων απορριπτέες άνευ ετέρου (Βλ. ΕΑ ΣτΕ 234/2020, 725/2022, 505/2021) και επομένως δεν υφίσταται δυνατότητα αποσαφήνισης κατ' άρθρο 102 του ν.4412/2016, ως βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα. Εξάλλου, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να τηρεί αυστηρά τα κριτήρια που η ίδια έχει καθορίσει και επομένως, πλημμελώς, κάλεσε τους ανωτέρω οικονομικούς φορείς προς συμπλήρωση των πληροφοριών αυτών. Και τούτο διότι, η αποσαφήνιση πληροφοριών, κατά το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, δεν επιτρέπεται να άγει επί της ουσίας σε ουσιώδη τροποποίηση της ήδη υποβληθείσας προσφοράς από μέρους των οικονομικών φορέων. Ενόψει τούτων, ο σχετικός λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος και να απορριφθούν τα όσα περί αντιθέτου ισχυρίζονται η αναθέτουσα αρχή και η ώδε παρεμβαίνουσα.

10. Επειδή, με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής κατά της αποδοχής, διά της προσβαλλομένης, της προσφοράς της διαγωνιζόμενης «...», υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι η τελευταία δεν ικανοποιεί την απαίτηση προαπόδειξης της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής του άρθρου 22.Δ της υπόψη διακήρυξης και δη περί στελέχωσης ΜΕΚ του εργοληπτικού πτυχίου. Από τους σχετικούς όρους της οικείας διακήρυξης συνάγεται ρητώς ότι, προκειμένου για την πλήρωση του κριτηρίου 22.Δ αυτής, απαιτείται κάθε μεμονωμένος οικονομικός φορέας να διαθέτει στην κατηγορία «ΕΡΓΑ ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΩΝ», κατ' ελάχιστον, έναν (1) τεχνικό ΜΕΚ Δ βαθμίδας ή δύο (2) τεχνικούς ΜΕΚ Γ βαθμίδας ή ένα (1) τεχνικό ΜΕΚ Γ βαθμίδας και δύο (2) τεχνικούς ΜΕΚ Β βαθμίδας. Από την επισκόπηση της προσφοράς της ανωτέρω διαγωνιζόμενης, ωστόσο, που συμμετέχει ως μεμονωμένος προσφέρων, εμφανίζεται ότι δηλώνει στο κρίσιμο πεδίο του ΕΕΕΣ, Μέρος IV –

Αριθμός απόφασης: 1487 / 2023

Ενότητα Γ: Τεχνική και Επαγγελματική ικανότητα, τα εξής: «...», ΜΗΧΑΝΟΛΟΓΟΣ ΜΗΧΑΝΙΚΟΣ, ΜΕΚ «...» Δ ΒΑΘΜΙΔΑ ΣΕ ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΑ – «...», ΠΟΛΙΤΙΚΟΣ ΜΗΧΑΝΙΚΟΣ, ΜΕΚ «...» Γ ΒΑΘΜΙΔΑ ΣΕ ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΑ, Β ΒΑΘΜΙΔΑ ΣΕ ΟΔΟΠΟΙΪΑ». Εκ των ανωτέρω δηλωθέντων, προκύπτει ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας δεν διαθέτει την ελάχιστη απαιτούμενη στελέχωση τεχνικών ΜΕΚ στην κατηγορία των Οικοδομικών Έργων, όπως αυτή ρητώς ορίζεται στη διακήρυξη, καθώς ρητώς απαιτούνται δύο (2) τεχνικοί ΜΕΚ Γ βαθμίδας ή σωρευτικά, ένας (1) τεχνικός ΜΕΚ Γ βαθμίδας και δύο (2) τεχνικοί ΜΕΚ Β βαθμίδας. Η πλημμέλεια αυτή άγει, κατά δέσμια αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής, στην απόρριψη της προσφοράς (Βλ. ΔιοικΕφ Θεσσαλονίκης 289/2023), ως βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα.

11. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και επομένως η προσβαλλομένη πρέπει να ακυρωθεί καθ' ο μέρος έκανε δεκτές τις προσφορές των οικονομικών φορέων «...», «...», «...» και «...» και ανέδειξε προσωρινή ανάδοχο την ώδε παρεμβαίνουσα, 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 τη προσφυγή.

Απορρίπτει τη παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλομένη με αριθμ. 872/2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατά τα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή των παραβόλων στη προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 5 Οκτωβρίου 2023 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 23 Οκτωβρίου 2023.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ**