

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 6 Οκτωβρίου 2023, με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 28.07.2023 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1156/31.07.2023 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στα «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του «...» και ειδικότερα, κατά της με αριθμ. 377/2023 απόφασης της ως άνω αναθέτουσας αρχής, δυνάμει της οποίας, κατ' αποδοχόν του με αριθμ. 3 πρακτικού της επιτροπής διαγωνισμού, κατακυρώθηκε ο διαγωνισμός στον οικονομικό φορέα με την επωνυμία «...».

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...», που εδρεύει στα «...», η οποία άσκησε την από 07.07.2023 (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 3.100,00 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: 1517 / 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 οριστική ανάδοχος διά της προσβαλλομένης και επομένως, ευλόγως επιδιώκει τη διατήρηση ισχύος αυτής. Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή, εμπροθέσμως και παραδεκώς, διά του με αριθμ. πρωτ. 388259/10.08.2023 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 620.000,00 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ο οποίος διαγωνισμός αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 20.02.2023 με Α.Δ.Α.Μ. «...», καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε συστημικό αριθμό «...». Στον εν λόγω διαγωνισμό υπέβαλαν προσφορά επτά (7) εταιρείες, διά της προσβαλλομένης δε και ύστερα από τον έλεγχο των υποβληθέντων από την προσωρινή ανάδοχο και ώδε παρεμβαίνουσα δικαιολογητικών, κατακυρώθηκε το έργο στην τελευταία. Προσέτι, η προσφεύγουσα εταιρεία που συμμετείχε στην υπόψη διαγωνιστική διαδικασία και υπέβαλε προσφορά, μετ' εννόμου συμφέροντος στρέφεται κατά της προσβαλλομένης όσον αφορά την αποδοχή της προσφοράς και την ανάδειξη της παρεμβαίνουσας ως οριστικής αναδόχου του έργου, δοθέντος ότι η

Αριθμός απόφασης: 1517 / 2023

προσφορά της έγινε αποδεκτή, είναι δεύτερη στη σειρά μειοδοσίας και επομένως, θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενος, κατά το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς της ανωτέρω, 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, διά της υπό κρίση προσφυγής της ότι εσφαλμένως και πλημμελώς αναδείχθηκε οριστική ανάδοχος του διαγωνισμού η ώδε παρεμβαίνουσα, διά της προσβαλλομένης, διότι παρέλειψε να υποβάλλει στον φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης ασφαλιστικές ενημερότητες για τα δύο στελέχη που στελεχώνουν το πτυχίο της και που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στον «...», όπως ρητά απαιτείται από το άρθρο 23.3 (β) της διακήρυξης. Ισχυρίζεται συναφώς η προσφεύγουσα ότι ρητώς προκύπτει από τους ως άνω όρους της διακήρυξης ότι για την απόδειξη της μη συνδρομής του λόγου αποκλεισμού, ήτοι της τήρησης, μεταξύ άλλων, των υποχρεώσεων της ασφαλιστικής νομοθεσίας, θα πρέπει να προσκομιστεί από τον οικονομικό φορέα ασφαλιστική ενημερότητα τόσο για τον ίδιο, όσο και για τα στελέχη-μηχανικούς του, που στελεχώνουν το πτυχίο της εργοληπτικής επιχείρησης και που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στον «...» (τομέας πρώην ΕΤΑΑ-ΤΜΕΔΕ).

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

Αριθμός απόφασης: 1517 / 2023

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. 22.A. Λόγοι αποκλεισμού Κάθε προσφέρων αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (αν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (αν πρόκειται περί ένωσης οικονομικών φορέων) ένας από τους λόγους των παρακάτω περιπτώσεων: [...] 22.A.2 α) Όταν ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ή/και β) η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. [...] 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 [...] 23.2. Δικαιολογητικά (Αποδεικτικά μέσα) Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα άρθρα 21 και 22 της παρούσας, κρίνονται: α) κατά την υποβολή της προσφοράς, με την υποβολή του ΕΕΕΣ, β) κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (α έως δ) και γ) κατά την εξέταση της υπεύθυνης δήλωσης, σύμφωνα με την περ. γ' της παρ. 3 του άρθρου 105 του ν.4412/16, και στο άρθρο 4.2 (ε) της παρούσας. [...] 23.3 Δικαιολογητικά μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού του άρθρου 22 Α. ... (β) για την παράγραφο Α.2 του άρθρου 22: πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, περί του ότι

Αριθμός απόφασης: 1517 / 2023

έχουν εκπληρωθεί οι υποχρεώσεις του οικονομικού φορέα, όσον αφορά στην καταβολή φόρων (φορολογική ενημερότητα) και στην καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης (ασφαλιστική ενημερότητα), σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία του κράτους εγκατάστασης ή την ελληνική νομοθεσία αντίστοιχα, που να είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής του, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται σε αυτό χρόνος ισχύος, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του. Για τους προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι ή εκτελούν έργα στην Ελλάδα τα σχετικά δικαιολογητικά που υποβάλλονται είναι: β1) ... β2) πιστοποιητικό ασφαλιστικής ενημερότητας που εκδίδεται από τον «...». Η ασφαλιστική ενημερότητα καλύπτει τις ασφαλιστικές υποχρεώσεις του προσφέροντος οικονομικού φορέα α) ως φυσικό ή νομικό πρόσωπο για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας, β) για έργα που εκτελεί μόνος του ή σε κοινοπραξία καθώς και γ) για τα στελέχη-μηχανικούς του που στελεχώνουν το πτυχίο της εργοληπτικής επιχείρησης και που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στον «...» (τομέας πρώην ΕΤΑΑ – ΤΜΕΔΕ). Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς υποβάλλουν αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (κύριας και επικουρικής ασφάλισης) για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας. Δεν αποτελούν απόδειξη ενημερότητας της προσφέρουσας εταιρίας, αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας των φυσικών προσώπων που στελεχώνουν το πτυχίο της εταιρίας ως εταίροι. [...]

7. Επειδή, από την επισκόπηση της προσφοράς της ανωτέρω διαγωνιζόμενης και ώδε παρεμβαίνουσας στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με αρ. «...») εμφανίζεται ότι στο υποβληθέν από αυτή ΕΕΕΣ και στο πεδίο «Γ: Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα Ο οικονομικός φορέας πρέπει να παράσχει πληροφορίες μόνον όταν τα σχετικά κριτήρια επιλογής έχουν προσδιοριστεί από την αναθέτουσα αρχή ή τον αναθέτοντα φορέα στη σχετική προκήρυξη/γνωστοποίηση ή στα έγγραφα της διαδικασίας σύναψης σύμβασης που αναφέρονται στην προκήρυξη /γνωστοποίηση. Για τις συμβάσεις έργων: Τεχνικό προσωπικό ή τεχνικές υπηρεσίες για την εκτέλεση του έργου» δηλώνει τα εξής: «Όπως ορίζεται στο άρθρο 100 του Ν.3669/2008 και την τροποποίηση αυτού με το άρθρο 107 του Ν4199/13, ανά κατηγορία και τάξη Μ.Ε.Ε.Π αντίστοιχη με την εκτιμώμενη αξία

Αριθμός απόφασης: 1517 / 2023

της σύμβασης σύμφωνα με το άρθρο 76 παρ.3. (α) του Ν.4412/2016. ΜΕΕΠ με αριθμό: «...» 2η ΤΑΞΗ ΕΡΓΑ ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΑ 2η ΤΑΞΗ ΕΡΓΑ ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΑ α)[ΑΠΟ ΤΗΝ «...» i)»...», ΜΕΚ «...» , ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΑ Δ΄ΒΑΘΜΙΔΑ - 09/10/2001 ii) «...», ΜΕΚ «...», ΗΛΕΚΤΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΑ Γ΄ΒΑΘΜΙΔΑ, ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΑ – ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΑ Α΄ΒΑΘΜΙΔΑ] β) [ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΤΗΣ-ΟΜΜΟΡΥΘΜΟΣ ΕΤΑΙΡΟΣ – ΝΟΜΙΜΟΣ ΕΚΠΡΟΣΩΠΟΣ , «...» , ΜΕΚ «...»] i)ii) ΟΔΟΠΟΙΪΑ Δ΄ ΒΑΘΜΙΔΑ - 21/10/2022 ii) ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΑ Δ΄ ΒΑΘΜΙΔΑ - 21/10/2022 iii) ΥΔΡΑΥΛΙΚΑ Β΄ ΒΑΘΜΙΔΑ - 21/10/2022». Εκ των ανωτέρω δηλωθέντων, ρητώς προκύπτει ότι στελέχη - μηχανικοί που στελεχώνουν το πτυχίο της εν λόγω εργοληπτικής επιχείρησης και που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στον «...» (τομέας πρώην ΕΤΑΑ – ΤΜΕΔΕ), είναι οι «...» και «...». Από την γραμματική ερμηνεία δε των παρατεθέντων στη προηγούμενη σκέψη της παρούσας όρων της διακήρυξης συνάγεται ρητώς ότι καταρχάς στο πρόσωπο του αναδόχου δεν πρέπει να συντρέχει ο λόγος αποκλεισμού της αθέτησης των υποχρεώσεων του οικονομικού φορέα όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, κατά την υποβολή της προσφοράς, αλλά και κατά το στάδιο της υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, όπου απαιτείται η υποβολή πιστοποιητικού ασφαλιστικής ενημερότητας που εκδίδεται από τον «...». Ως ρητώς προσδιορίζεται στην οικεία διακήρυξη, η ασφαλιστική ενημερότητα καλύπτει τις ασφαλιστικές υποχρεώσεις του προσφέροντος οικονομικού φορέα α) ως φυσικό ή νομικό πρόσωπο για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας, β) για έργα που εκτελεί μόνος του ή σε κοινοπραξία καθώς και γ) για τα στελέχη-μηχανικούς του που στελεχώνουν το πτυχίο της εργοληπτικής επιχείρησης και που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στον «...» (τομέας πρώην ΕΤΑΑ – ΤΜΕΔΕ). Από την επισκόπηση των υποβληθέντων από την ώδε παρεμβαίνουσα και αναδειχθείσα οριστική ανάδοχο δικαιολογητικών κατακύρωσης της, προκύπτει ότι παρέλειψε να υποβάλλει τις ασφαλιστικές ενημερότητες για τους «...», Πολιτικό Μηχανικό Δομικών Έργων και «...», Ηλεκτρολόγο Μηχανικό, οι οποίοι στελεχώνουν το πτυχίο της επιχείρησης και έχουν υποχρέωση ασφάλισης στον «...» (τομέας πρώην ΕΤΑΑ - ΤΜΕΔΕ), όπερ δεν αμφισβητείται από τα μέρη. Η παράλειψη ωστόσο ταύτη είναι δεκτική ίσσεως βάσει των διατάξεων του άρθρου 103 του ν.

Αριθμός απόφασης: 1517 / 2023

4412/2016 και 4.2 της υπόψη διακήρυξης, όπως βασίμως ισχυρίζονται αμφότερες η παρεμβαίνουσα και η αναθέτουσα αρχή.

8. Επειδή, κατά το ισχύον κανονιστικό και νομοθετικό πλαίσιο, στην περίπτωση που δεν προσκομισθούν τα απαιτούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, ως συντρέχει εν προκειμένω, η αναθέτουσα αρχή καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα. Άλλοις λόγοις, κατά την έννοια των εφαρμοστέων διατάξεων, δεν χωρεί αποκλεισμός του αναδειχθέντος προσωρινού αναδόχου λόγω διαπιστωθεισών πλημμελειών στον φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, πριν από την κλήση του τελευταίου αυτού να συμπληρώσει τα ελλείποντα (ή ελλιπή) δικαιολογητικά και την πάροδο της σχετικώς ταχθείσας προθεσμίας. Σε περίπτωση δε, που δεν τηρηθεί η υποχρέωση αυτή προς κλήση του προσωρινού αναδόχου, η υπόθεση αναπέμπεται καταρχήν στην αναθέτουσα αρχή, προκειμένου η τελευταία αυτή να εκπληρώσει προηγουμένως την υποχρέωσή της (βλ. ΣτΕ 1020/2022, ΣτΕ 1/2020, ΕΑ ΣτΕ 37/2021). Δεν καθίσταται δε αλυσιτελής η άσκηση προδικαστικής προσφυγής και ακολούθως δικαστικής προστασίας, καθόσον ο μη οριστικώς αποκλεισθείς οικονομικός φορέας διατηρεί την προσδοκία να αποκλεισθεί ο ανάδοχος από τον διαγωνισμό, εφόσον δεν ανταποκριθεί στην υποχρέωσή του να προσκομίσει τα ελλιπή ή ελλείποντα δικαιολογητικά εντός της ταχθησομένης προς τούτο προθεσμίας (βλ. ΣτΕ 1894/2022). Ενόψει των ανωτέρω και δοθέντος ότι, εν προκειμένω, πλημμελώς η παρεμβαίνουσα δεν υπέβαλε τα πιστοποιητικά ασφαλιστικής ενημερότητας για τα στελέχη που στελεχώνουν το πτυχίο της, κατά το στάδιο της υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης της, τα οποία θα πρέπει να καλύπτουν και τους δύο χρόνους, ήτοι υποβολής της προσφοράς και κατακύρωσης, οφείλει η αναθέτουσα αρχή να τη καλέσει προκειμένου να τα προσκομίσει. Εξάλλου, η ΕΑΔΗΣΥ δεν δύναται να υποκαταστήσει την αναθέτουσα αρχή κατά τούτο, ήτοι, την κατά τα ως άνω, προσήκουσα υποχρέωση της προς κλήση συμπλήρωσης των ελλειπόντων δικαιολογητικών. Τα όσα δε περί του αντιθέτου ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, ότι δηλαδή η ανωτέρω παράλειψη συνεπάγεται υποχρεωτικώς τον αποκλεισμό του υποψηφίου και δεν δύναται να θεραπευθεί

Αριθμός απόφασης: 1517 / 2023

με την μεταγενέστερη προσκόμιση των ελλειπόντων δικαιολογητικών κατακύρωσης, πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμα. Και τούτο διότι, ως προαναφέρθηκε, η ελλιπής υποβολή από τον προσωρινό ανάδοχο απαιτούμενων από τη διακήρυξη δικαιολογητικών κατακύρωσης συνεπάγεται τον αποκλεισμό του για τον λόγο αυτό, εφόσον έχει προηγηθεί η προσήκουσα προς τούτο κλήση από την αναθέτουσα αρχή, η οποία συνεπώς, δεν μπορεί να προβεί στην απόρριψη του φακέλου των δικαιολογητικών κατακύρωσης λόγω ελλείψεων, πριν καλέσει τον προσωρινό ανάδοχο για την κάλυψη των ελλείψεων αυτών και αφότου παρέλθει η σχετικώς ταχθείσα προθεσμία (ΣΤΕ 1020/2022, σκ. 12).

9. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή, αντιστοίχως και η παρέμβαση να γίνει εν μέρει δεκτή και επομένως, η προσβαλλομένη πρέπει να ακυρωθεί καθ' ο μέρος ανέδειξε τη παρεμβαίνουσα εταιρεία οριστική ανάδοχο χωρίς να προβεί σε κλήση της για την προσκόμιση των ελλειπόντων δικαιολογητικών κατακύρωσης, προς τούτο δε, αναπέμπει όπως προβεί στα νόμιμα. 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.

Δέχεται εν μέρει τη παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλομένη με αριθμ. 377/2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατά τα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου στη προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 6 Οκτωβρίου 2023 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 26 Οκτωβρίου 2023.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ