

**Η**  
**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**  
**2ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε την 08<sup>η</sup> Δεκεμβρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Τόλης, Πρόεδρος, Χρήστος Σώκος - Εισηγητής και Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, μέλη.

Για να αποφασίσει σχετικά με την από 30.10.2023 με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1678/31-10-2023 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...», όπως νομίμως εκπροσωπείται,

κατά του «...», όπως νομίμως εκπροσωπείται [εφεξής η αναθέτουσα αρχή].

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να ακυρωθούν οι με αριθμό ... και ... της οικονομικής επιτροπής της αναθέτουσας αρχής προς το σκοπό να απορριφθεί η προσφορά της εταιρείας  
... .

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Χρήστο Σώκο

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε κατ' άρθρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρθρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αριθμ. ... ποσού 600,00 €.

2. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τη με αριθμό πρωτοκόλλου ... διακήρυξε προκήρυξε διαγωνισμό ανοιχτής διαδικασίας για την υπηρεσία «...» προϋπολογισμού 120.000 ευρώ με ΦΠΑ. Αντικείμενο της σύμβασης είναι η ανάδειξη ... που πραγματοποιήθηκαν στον ... , μέσω ... (...).

3. Επειδή, στον διαγωνισμό υποβλήθηκαν προσφορές από την προσφεύγουσα και την εταιρεία «...». Την 18-10-2023 κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες η απόφαση της οικονομικής επιτροπής με αριθμό ... (Συνεδρίαση της ... της Οικονομικής Επιτροπής) με θέμα «Έγκριση ... Ν ... Ελέγχου δικαιολογητικών κατακύρωσης της υπηρεσίας ... στον ...» και με

## **Αριθμός απόφασης: 1937/2023**

αντικείμενο τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης και ανάδειξη οριστικού με αναδόχου. Στην ανωτέρω απόφαση η οικονομική επιτροπή ενέκρινε το πρακτικό ελέγχου δικαιολογητικών κατακύρωσης και ανάδειξης οριστικού αναδόχου και ανέδειξε οριστική ανάδοχο την εταιρεία «...». Με την ανωτέρω απόφαση κοινοποιήθηκε και η απόφαση ... της οικονομικής επιτροπής με την οποία εγκρίθηκε το πρακτικό ... ελέγχου οικονομικών προσφορών και ανάδειξης προσωρινού αναδόχου.

4. Επειδή, κατά των ως άνω αποφάσεων, των οποίων πλήρη γνώση έλαβαν ηλεκτρονικά οι προσφέροντες στις 18.10.2023, ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή στις 30.10.2023, ημέρα ..., με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017 και κοινοποιήθηκε αυθημερόν από την προσφεύγουσα στην ΕΑΔΗΣΥ, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις των άρθρων 361 παρ. 1, 362 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016, 4 παρ. 1 εδάφ. α' και 8 παρ. 2 του ΠΔ 39/2017 και με προφανές έννομο συμφέρον, αφού η προσφεύγουσα επιδιώκει την απόρριψη της προσφοράς της εταιρείας «...», προς το σκοπό να αναδειχθεί η ίδια ανάδοχος του διαγωνισμού.

5. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, κοινοποίησε την υπό κρίση προσφυγή στους συμμετέχοντες στις 30.10.2023 και απέστειλε στην ΕΑΔΗΣΥ τις από 10.11.2023 απόψεις της σχετικά με αυτήν, τις οποίες απόψεις κοινοποίησε στους συμμετέχοντες στις 13.11.2023, ενώ προς αντίκρουση αυτών η προσφεύγουσα υπέβαλε νομίμως και παραδεκτώς στις 17.11.2023 το με ίδια ημερομηνία υπόμνημά της.

6. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η διακήρυξη αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ VI Τμήμα Πράξεις 78/2007, 19/2005, 31/2003 κ.λπ.), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η παράβαση ουσιωδών διατάξεων της διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του διαγωνισμού (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ), αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Επειδή, κατά την ερμηνεία των όρων κάθε διακήρυξης ο ερμηνευτής του δικαίου πρέπει να αναζητεί το πραγματικό νόημα των ενσωματωμένων σε αυτή κανόνων με αφετηρία τη λεκτική, ήτοι γραμματική

## **Αριθμός απόφασης: 1937/2023**

διατύπωσή τους (γραμματική ερμηνευτική μέθοδος).

7. Επειδή, η προσφεύγουσα την υπό κρίση προσφυγή της ισχυρίζεται ότι είναι παράνομη η αποδοχή των εκπρόθεσμων δικαιολογητικών κατακύρωσης της εταιρείας «...» και πλημμελή μερικά εξ αυτών που υποβλήθηκαν εμπρόθεσμα και ως εκ τούτου πρέπει να απορριφθεί η προσφορά της.

8. Επειδή, ύστερα από τη μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα σχετικά με τον ως άνω λόγο: Στις 23/6/2023 η αναθέτουσα αρχή απέστειλε μέσω της επικοινωνίας του ΕΣΗΔΗΣ την υπ' αριθμ. ... πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης προς την εταιρεία "...", καλώντας την να προσκομίσει εντός δέκα (10) ημερών τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο ... της εν διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου ..., καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων ... - ... αυτής. Η εταιρεία "...“ ανάρτησε τα δικαιολογητικά κατακύρωσης στην επικοινωνία του ΕΣΗΔΗΣ εντός της απαιτούμενης δεκαήμερης προθεσμίας υποβολής, στις 3/7/2023. Ακολούθως, η επιτροπή διαγωνισμού συνεδρίασε στις ... για τον έλεγχο του ηλεκτρονικού φακέλου και τον έλεγχο πληρότητας των δικαιολογητικών κατακύρωσης, όπου διαπιστώθηκε ότι σε αυτά δεν περιλαμβάνονταν τα εξής δικαιολογητικά: α) το ενιαίο πιστοποιητικό δικαστικής φερεγγυότητας της ως άνω εταιρείας και β) το ενιαίο πιστοποιητικό δικαστικής φερεγγυότητας και το αντίγραφο ποινικού μητρώου του ... , ... οποί... είναι εξωτερικ... συνεργάτης. Η αναθέτουσα αρχή παρότι διαπίστωσε την έλλειψη των εν λόγω δικαιολογητικών δεν κάλεσε την προσωρινή ανάδοχο να τα συμπληρώσει κατ' άρθρο 103 του Ν.4412/2016. Επίσης, η προσωρινή ανάδοχος δεν υπέβαλε νομότυπα, ήτοι μέσω επικοινωνίας ΕΣΗΔΗΣ, αίτημα προς την αναθέτουσα αρχή για παράταση της δεκαήμερης προθεσμίας, συνοδευόμενο από αποδεικτικά έγγραφα περί αίτησης χορήγησης δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου. Αντιθέτως, η προσωρινή ανάδοχος, αυθαίρετα και εκπρόθεσμα υπέβαλε τα ελλείποντα δικαιολογητικά στις ... ήτοι δύο μήνες μετά το πέρας της αρχικής ταχθείσας προθεσμίας στις ... . Η αναθέτουσα αρχή συνομολογεί τα ανωτέρω και αβάσιμα ισχυρίζεται ότι είναι υποχρέωση της η διευκόλυνση του προσωρινού αναδόχου να λάβει και να καταθέσει από τις αρμόδιες δημόσιες αρχές τα ελλείποντα δικαιολογητικά, αφού

### **Αριθμός απόφασης: 1937/2023**

το άρθρο 103 του Ν.4412/2016 ορίζει ακριβώς τις προϋποθέσεις που πρέπει να τηρηθούν προκειμένου να γίνει νόμιμα η εν λόγω διαδικασία. Από τη στιγμή λοιπόν που έχουν παραβιασθεί τα οριζόμενα από το άρθρο 103 του Ν.4412/2016 περί συμπλήρωσης ελλειπόντων δικαιολογητικών κατακύρωσης, οι προσβαλλόμενες αποφάσεις πρέπει να ακυρωθούν κατά το μέρος που έκαναν δεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της εταιρείας «...» και να απορριφθεί η προσφορά της τελευταίας, γενομένων δεκτών ως βάσιμων των σχετικών αιτιάσεων της προσφεύγουσας.

9. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή.

10. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, θα πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ. 5 του ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 5 του π.δ 39/2017).

#### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει τις προσβαλλόμενες αποφάσεις, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό της παρούσης.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 08<sup>η</sup> Δεκεμβρίου 2023 και εκδόθηκε την 28<sup>η</sup> Δεκεμβρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Ο Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΤΟΛΗΣ**

**ΜΑΡΙΑ ΚΑΤΣΑΡΟΥ**