

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 27 Απριλίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ελένη Σβολοπούλου, Πρόεδρος, Γερασιμούλα - Μαρία Δρακονταειδή, Μέλος και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος και Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 20-3-2023 και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 375/20.3.2023 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα» ή η «...»), και των κατ' ιδίαν μελών αυτής, ήτοι α) της ... , που κατοικοεδρεύει στο ... και β) του ... , που κατοικοεδρεύει στην ... οδός ... αρ. ... Κατά του ... (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), που εδρεύει στην ... οδός ... και ... όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής η «παρεμβαίνουσα ή η ... »), που εδρεύει στην ... οδός ... όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης με αριθμό ... απόφασης της ... Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, με την οποία επικυρώθηκε το Πρακτικό Ι της Επιτροπής του διαγωνισμού, κατά το μέρος που με την απόφαση αυτή έγινε δεκτή η προσφορά της ... με την επωνυμία «...» και αναδείχθηκε η τελευταία προσωρινή ανάδοχος της υπό ανάθεση σύμβασης.

Υπέρ του κύρους και της διατήρησης της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής άσκησε παρέμβαση η άνω παρεμβαίνουσα, με αίτημα την απόρριψη της προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

Αριθμός απόφασης: 717 / 2023

1. Για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο, ποσού 685,50 ευρώ σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του πδ 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, ποσού 137.096,77€ χωρίς ΦΠΑ (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...).

2. Ο, ως αναθέτουσα αρχή, με την υπ' αριθ. πρωτ. ... Διακήρυξή του προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό κάτω των ορίων για την ανάδειξη αναδόχου του έργου με τίτλο «...», εκτιμώμενης αξίας 137.096,77€, χωρίς ΦΠΑ. Ως κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, μόνο βάσει τιμής. Το αντικείμενο της σύμβασης συνίσταται σε ... οι οποίες περιλαμβάνουν ... , όπως περιγράφονται στο άρθρο 11 της Διακήρυξης και στο Τεύχος Τεχνικής Περιγραφής αυτής (αριθμός Μελέτης...). Το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 29-12-2022 με μοναδικό ΑΔΑΜ ... καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο προκείμενος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό ...

3. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν υποβάλλοντας προσφορά τρεις (3) οικονομικοί φορείς και συγκεκριμένα η προσφεύγουσα, η παρεμβαίνουσα και η εταιρεία με την επωνυμία «...». Με το Πρακτικό Νο1, η Επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού, κατόπιν του ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής του άρθρου 24.2 της διακήρυξης, δηλαδή του ΕΕΕΣ και των εγγυητικών επιστολών συμμετοχής, διαπίστωσε ότι απαιτούντο συμπληρώσεις στο ΕΕΕΣ όλων των συμμετεχόντων, οι οποίες ζητήθηκαν με το υπ' αριθ. πρωτ. ... έγγραφο. Στο εν λόγω έγγραφο της Επιτροπής του διαγωνισμού περί υποβολής διευκρινίσεων ανταποκρίθηκαν εμπροθέσμως η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα, ενώ η έτερη συμμετέχουσα εταιρεία «...» υπέβαλε εκπρόθεσμα τις αιτηθείσες διευκρινίσεις, με συνέπεια η Επιτροπή να εισηγηθεί την απόρριψη της προσφοράς της. Κατόπιν των ανωτέρω, η Επιτροπή του διαγωνισμού, με το ανωτέρω Πρακτικό Νο1, εισηγήθηκε την ανάδειξη της παρεμβαίνουσας ως προσωρινής αναδόχου, καθώς κατατάχθηκε πρώτη σε σειρά μειοδοσίας με μέση έκπτωση 21,34%, ενώ η προσφεύγουσα κατατάχθηκε δεύτερη με μέση έκπτωση 18,16%. Με την υπ' αριθ. ... απόφαση της ... Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής

Αριθμός απόφασης: 717 / 2023

εγκρίθηκε το Πρακτικό Νο1 και αποφασίστηκε η ανάδειξη της παρεμβαίνουσας ως προσωρινής αναδόχου. Κατά της εκτελεστής αυτής απόφασης προσωρινής κατακύρωσης στρέφεται η προσφεύγουσα, αιτούμενη την ακύρωσή της κατά το μέρος που με αυτήν έγιναν δεκτά τα δικαιολογητικά συμμετοχής και η προσφορά της παρεμβαίνουσας ..., για τους λόγους και τις αιτίες που αναπτύσσει στην προσφυγή της.

4. Η επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία, ως εκ του αντικειμένου της (έργο), της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης άνευ Φ.Π.Α. και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 του ν. 4412/2016, η δε Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ, ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

5. Η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, αφού η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 10-3-2023 και η προσφυγή υποβλήθηκε με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΕΑΔΗΣΥ στις 20-3-2023, δηλαδή εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την άνω κοινοποίηση. Επισημαίνεται, ότι η κατάθεση της προσφυγής με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΕΑΔΗΣΥ έλαβε χώρα παραδεκτώς κατά τα προβλεπόμενα στο άρθρο 8 παρ. 4 του π.δ. 39/2017, λόγω της πιστοποιημένης τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του υποσυστήματος ΕΣΗΔΗΣ Δημόσια Έργα κατά το κρίσιμο χρονικό διάστημα από την Τρίτη, 14/03/2023 και ώρα 18:00 έως και την Πέμπτη, 23/03/2023 και ώρα 18:00 (βλ. το με αρ. πρωτ. ... έγγραφο της ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΩΝ ...). Επίσης, η προσφυγή ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017 και είναι ψηφιακώς υπογεγραμμένη.

6. Η προσφεύγουσα, η οποία συμμετείχε στον διαγωνισμό υποβάλλοντας παραδεκτή προσφορά και κατατάχθηκε δεύτερη σε σειρά μειοδοσίας μετά την παρεμβαίνουσα, μετ' εννόμου συμφέροντος βάλλει κατά της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής, προβάλλοντας αιτιάσεις κατά της

Αριθμός απόφασης: 717 / 2023

αποδοχής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας και επιδιώκοντας την απόρριψή της και την ανάληψη της σύμβασης.

7. Η αναθέτουσα αρχή προέβη στις 27-3-2023 στην προβλεπόμενη, από το άρθρο 9 παρ. 1α του π.δ. 39/2017, κοινοποίηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής στην έτερη συμμετέχουσα και θιγόμενη από τυχόν αποδοχή της, προκειμένου να ασκήσει ενδεχομένως το προβλεπόμενο δικαίωμα παρέμβασής τους.

8. Η παρεμβαίνουσα και αναδειχθείσα προσωρινή ανάδοχος άσκησε εν γένει παραδεκτώσ και εμπροθέσμως στις 29-3-2023, δηλαδή εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την κοινοποίηση της προσφυγής, την με ίδια ημερομηνία παρέμβασή της και με πρόδηλο έννομο συμφέρον, αφού με την προσφυγή ζητείται η απόρριψη της προσφοράς της.

9. Με την υπ' αριθ. 246/2023 Πράξη της Προέδρου του 6ου Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης της προδικαστικής προσφυγής και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της προσφυγής.

10. Η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. εμπροθέσμως στις 31-3-2023, δηλαδή εντός δεκαπέντε (15) ημερών από την κοινοποίηση της προσφυγής, τις απόψεις της, τις οποίες κοινοποίησε στις 5-4-2023 στους συμμετέχοντες. Επί των άνω απόψεων και προς αντίκρουσή τους, η προσφεύγουσα υπέβαλε νόμιμα και εμπρόθεσμα στις 10-4-2023, σύμφωνα με το άρθρο 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016, το με ίδια ημερομηνία συμπληρωματικό Υπόμνημα.

11. Σε συνέχεια των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6ου Κλιμακίου, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν, και του άρθρου 3 του π.δ. 39/2017, είναι τύποις παραδεκτή και πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της.

Αριθμός απόφασης: 717 / 2023

12. Με την υπό εξέταση προσφυγή, η **προσφεύγουσα** επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής, ισχυριζόμενη ότι μη νομίμως, και κατά παράβαση των διατάξεων της Διακήρυξης έγιναν δεκτά τα δικαιολογητικά συμμετοχής και η προσφορά της παρεμβαίνουσας. Ειδικότερα, με τον **πρώτο** λόγο της προσφυγής προβάλλει ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι απορριπτέα, διότι παρέλειψε να δηλώσει προαποδεικτικά στο ΕΕΕΣ α) τον «εκπρόσωπο/συντονιστή» αυτής και β) την κατανομή αμοιβής των μελών της. Κατά τους ειδικότερους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας δεν προσδιορίζεται ούτε σε κάποιο σημείο του ΕΕΕΣ των μελών της παρεμβαίνουσας ..., ούτε σε συνοδευτική τους υπεύθυνη δήλωση, ποιο μέλος της ... θα είναι «ο εκπρόσωπος/συντονιστής αυτής», όπως κατά τις διατάξεις του νόμου και τους όρους της Διακήρυξης απαιτείται. Αντιθέτως, ως προς το ρόλο του κάθε οικονομικού φορέα στην ..., αναφέρεται ρητά, μέσω της επιλογής ... στο αντίστοιχο πεδίο της σελ. 4/12 των υποβληθέντων ΕΕΕΣ, ότι οι φορείς που απαρτίζουν την ... αποτελούν απλώς μέλη της. Περαιτέρω, δεν προσδιορίζεται ούτε στο ΕΕΕΣ των μελών της παρεμβαίνουσας ..., αλλά ούτε και σε συνοδευτική επιστολή η κατανομή της αμοιβής μεταξύ των μελών. Με τον **δεύτερο** λόγο η προσφεύγουσα, επικαλούμενη τις διατάξεις των άρθρων 21.1, 22B και 22Δ της διακήρυξης, υποστηρίζει ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι απορριπτέα διότι α) δεν απέδειξε ότι δικαιούται να συμμετέχει στον διαγωνισμό, αφού δεν δήλωσε ότι τα μέλη της δραστηριοποιούνται στις κατηγορίες έργων ... και ... β) δεν απέδειξε ότι κάθε μέλος της είναι εγγεγραμμένο στο ΜΕΕΠ, τουλάχιστον σε μια από τις κατηγορίες που αφορά στο υπό ανάθεση έργο και γ) δεν απέδειξε ότι πληροί την ζητούμενη τεχνική και επαγγελματική ικανότητα

13. Η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της ζητά την απόρριψη της προσφυγής, υποστηρίζοντας ότι ορθώς έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας, καθώς έχει συμπληρώσει προσηκόντως τα οικεία πεδία του ΕΕΕΣ, που αφορούν στη δήλωση εκπροσώπου/συντονιστή και μελών και στην κατανομή της αμοιβής τους. Ειδικότερα, υποστηρίζει ότι αμφότερα τα μέλη της ... έχουν δηλώσει ως εκπρόσωπο αυτής, στο Μέρος II, Πεδίο Β του ΕΕΕΣ υπό τον τίτλο «Πληροφορίες σχετικά με τους εκπροσώπους του οικονομικού φορέα», τον και ότι δεν υπήρχε, σύμφωνα με το άρθρο 23.1

Αριθμός απόφασης: 717 / 2023

της Διακήρυξης, υποχρέωση «Δήλωσης Σύστασης ...». Επιπλέον, η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει ότι αμφότερα τα μέλη της παρεμβαίνουσας ..., στα διακριτά ΕΕΕΣ που υπέβαλαν, προσδιόρισαν την έκταση και το είδος της συμμετοχής τους, αλλά και την κατανομή της μεταξύ τους αμοιβής. Τούτο, διότι ο μεν ... στο ΕΕΕΣ που υπέβαλε δήλωσε (Μέρος II, Τμήμα Α: Πληροφορίες σχετικά με τον Οικονομικό Φορέα, Τμήμα που συμμετέχει ο ΟΦ) ότι συμμετέχει στο 100% της κατηγορίας έργων ... άρα η αμοιβή του θα είναι το 100% του προϋπολογισμού των ... εργασιών, προ ΓΕ και ΟΕ, Απροβλέπτων και Φ.Π.Α., ο δε ... δήλωσε στο αντίστοιχο ερώτημα ότι θα συμμετέχει σε ποσοστό 100% στην κατηγορία έργων «...», οπότε η αμοιβή του θα είναι το 100% του προϋπολογισμού των Η/Μ εργασιών, προ ΓΕ και ΟΕ, Απροβλέπτων και Φ.Π.Α. Εν συνεχεία, όσον αφορά τον δεύτερο λόγο της προσφυγής, η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει ότι στο ερώτημα του ΕΕΕΣ (Μέρος IV: Γενική ένδειξη για όλα τα κριτήρια επιλογής) «Γενική ένδειξη για όλα τα κριτήρια επιλογής (ενότητες α ή ενότητες Α έως Δ του παρόντος μέρους): ο οικονομικός φορέας δηλώνει ότι πληροί όλα τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής» αμφότεροι οι οικονομικοί φορείς που απαρτίζουν την ... απάντησαν «Ναι» και έτσι προαπέδειξαν την πλήρωση όλων των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, ακόμη δε και της ζητούμενης τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας. Μάλιστα, αναφέρει ότι το διαμορφωμένο από την ίδια υπόδειγμα ΕΕΕΣ, το οποίο ανάρτησε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, δεν αξίωσε την συμπλήρωση των κριτηρίων επιλογής των όρων 22. Β έως 22.Δ της διακήρυξης, αφού είχαν απαλειφθεί οι ενότητες Α έως Δ του Μέρους IV. Άρα, κατά τους ισχυρισμούς της, οι διαγωνιζόμενοι δεν είχαν υποχρέωση απάντησης επί ερωτημάτων που δεν περιλαμβάνοντο στο διαμορφωμένο υπόδειγμα ΕΕΕΣ. Επίσης, κατά την αναθέτουσα αρχή ορθώς απάντησαν τα μέλη της παρεμβαίνουσας ... ότι δεν είναι εγγεγραμμένα σε επίσημο κατάλογο οικονομικών φορέων, αφού ως εγγραφή σε επίσημο κατάλογο νοείται, σύμφωνα με την Κατευθυντήρια Οδηγία 23, η εγγραφή στο ΜΕΕΠ που συνοδεύεται από ενημερότητα Πτυχίου. Επομένως, ενόψει της - ορθής - αρνητικής απάντησης στο άνω πεδίο, δεν εμφανίστηκαν τα επόμενα πεδία του ερωτήματος, στα οποία συμπληρώνονται η εγγραφή και τα στοιχεία εγγραφής στο ΜΕΕΠ. Εξάλλου, η αναθέτουσα αρχή, κατόπιν σχετικής έρευνας στην ηλεκτρονική διεύθυνση <http://www...>, διαπίστωσε ότι τόσο ο ...

Αριθμός απόφασης: 717 / 2023

... όσο και ο έχουν πτυχίο ΜΕΕΠ στις κατηγορίες έργων και στις τάξεις ανά κατηγορία, που ζητούνται από την Διακήρυξη, και επομένως πληρούν τους όρους της Διακήρυξης 21.1., 22. Β έως 22.Δ περί καταλληλότητας και τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας.

14. Η παρεμβαίνουσα αντικρούει τις αιτιάσεις της προσφεύγουσας, υποστηρίζοντας ότι **α)** ως προς τον ορισμό «εκπροσώπου – συντονιστή», από την επισκόπηση των ΕΕΕΣ των μελών της ... προκύπτει ότι έχει οριστεί κοινός εκπρόσωπος αυτών ο ... και **β)** ως προς την κατανομή αμοιβής μεταξύ των μελών της, ότι στα ΕΕΕΣ των και αναφέρθηκαν αντιστοίχως τα τμήματα του έργου που κάθε μέλος αναλαμβάνει, δηλαδή ο μεν δήλωσε ότι θα εκτελέσει το τμήμα του έργου, που αντιστοιχεί στις ... εργασίες ως εξής «100% 71.283,97 ευρώ», το δε έτερο μέλος της δηλώνει ότι θα εκτελέσει το τμήμα του έργου, που αντιστοιχεί στις ... εργασίες ως εξής «100% 29.150,00 ευρώ». Κατά τους ισχυρισμούς της παρεμβαίνουσας τα άνω ποσά αφορούν την αμοιβή των μελών «...», και με τον τρόπο αυτό προσδιορίστηκε επακριβώς η αμοιβή που θα εισπραχθεί από κάθε μέλος της ... Τέλος, ως προς τις αιτιάσεις της προσφεύγουσας που αφορούν στην παράλειψη δήλωσης της εγγραφής στο ΜΕΕΠ, στις κατηγορίες και τάξεις που ζητούνται από την Διακήρυξη, αντιτείνει ότι τούτο προκύπτει ευχερώς και δύναται να διαπιστωθεί από έρευνα στον ηλεκτρονικό τόπο της ...

15. Η Διακήρυξη, που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, δεσμεύοντας αμφίδρομα την αναθέτουσα αρχή και τους συμμετέχοντες (ΣΤΕ ΕΑ. 15/2021, 241/2020), προβλέπει, μεταξύ άλλων στο άρθρο 3.1 ότι «*Η ένωση οικονομικών φορέων υποβάλλει κοινή προσφορά, η οποία υποχρεωτικά υπογράφεται, σύμφωνα με τα ανωτέρω, είτε από όλους τους οικονομικούς φορείς που αποτελούν την ένωση, είτε από εκπρόσωπό τους, νομίμως εξουσιοδοτημένο. Στην προσφορά, προσδιορίζεται η έκταση και το είδος της συμμετοχής του κάθε μέλους της ένωσης, συμπεριλαμβανομένης της κατανομής αμοιβής μεταξύ τους, καθώς και ο εκπρόσωπος/συντονιστής αυτής. Η εν λόγω δήλωση περιλαμβάνεται είτε στο ΕΕΕΣ (Μέρος ΙΙ. Ενότητα Α) είτε στη συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση που δύναται να υποβάλλουν τα μέλη της ένωσης*». Από την ανωτέρω διάταξη του άρθρου 3.1 της Διακήρυξης, και την

Αριθμός απόφασης: 717 / 2023

ομοίου περιεχομένου διάταξη της παρ. 7, του άρθρου 96 του ν. 4412/2016 συνάγεται ότι στο πρώτο εδάφιο καθορίζεται - σε περίπτωση που η προσφορά δεν υπογράφεται από το σύνολο των ... φορέων της ένωσης - το νομίμως εξουσιοδοτημένο πρόσωπο που καταθέτει, εκπροσωπώντας τους φορείς της ..., την προσφορά, ενώ στο δεύτερο εδάφιο, ενόψει του γεγονότος ότι μια ... ενδέχεται να αποτελείται από ικανό αριθμό οικονομικών φορέων και προκειμένου ο κύριος του έργου να μην είναι υποχρεωμένος, επί ζημιά της ομαλής εκτέλεσης της σύμβασης, να έρχεται σε συνεννόηση με τον καθένα χωριστά από τους κοινοπρακτούντες εταίρους, διαλαμβάνεται ότι η συμμετέχουσα ... οφείλει να υποδείξει έναν εκ των μελών της ένωσης, το οποίο αναλαμβάνει την ευθύνη της εκπροσώπησης και του διοικητικού και τεχνικού συντονισμού των μελών για την παραγωγή του σύνθετου αντικειμένου της εργολαβίας. Κατά τούτο, ο εκπρόσωπος/συντονιστής της ένωσης έχει την έννοια του «επικεφαλής εταίρου» (...) και ταυτίζεται εννοιολογικά με τον όρο «επικεφαλής» (...) που αναφέρεται στο ΕΕΕΣ, όρος που στον Εκτελεστικό Κανονισμό 2016/7 (ΕΕ) της Επιτροπής (ΕΕ L 3/6.1.2016), όπως διορθώθηκε για την ελληνική έκδοση με το C/2018/0225 «Διορθωτικό» (ΕΕ L 17/65/23.1.2018), αναφέρεται πλέον ως «συντονιστής», διασφαλίζοντας έτσι την ενότητα της ορολογίας. Κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η έννοια του εκπροσώπου της ένωσης οικονομικών φορέων που υποβάλλει την προσφορά - ο οποίος δύναται να είναι οποιοδήποτε φυσικό πρόσωπο που έχει νομίμως εξουσιοδοτηθεί προς τούτο από τα μέλη της ένωσης - είναι όλως διάφορη και διακριτή από την έννοια του «εκπροσώπου/συντονιστή της ένωσης», ο οποίος είναι μέλος της ένωσης και, επομένως, δεν επιτρέπεται ούτε η δήλωση περισσότερων φορέων ως επικεφαλής, ούτε η απόδοση της ιδιότητας αυτής σε φυσικό πρόσωπο που δεν συμμετέχει αυτοτελώς στην ένωση, όπως οι εκπρόσωποι των συμμετεχουσών επιχειρήσεων (βλ. ΕΑ ΣτΕ 163/2020, Ε.Σ. Τμήμα Μείζονος – Επταμελούς Σύνθεσης 590/2019, Α.Ε.Π.Π. 279/2020, 29/2020, ΑΕΠΠ 1521/2021 σκ. 21). Περαιτέρω, κατά τη γραμματική ερμηνεία της, η διάταξη του άρθρου 96 παρ. 7 του ν. 4412/2016 έχει την έννοια ότι η προσφορά ένωσης οικονομικών φορέων πρέπει, με ποινή το απαράδεκτο, να περιλαμβάνει την έκταση και το είδος της συμμετοχής του κάθε μέλους στην ένωση και να συμπεριλαμβάνει την κατανομή αμοιβής μεταξύ των μελών της ένωσης, (κατανομή) η οποία, ως

Αριθμός απόφασης: 717 / 2023

μέγεθος διακριτό από την έκταση της συμμετοχής, δεν περιλαμβάνεται κατά νόμο σε αυτήν, δεδομένου άλλωστε ότι είναι δυνατό να μη συμπίπτει, κατά ποσοστό, με αυτήν (ad hoc ΔΕφ... Ν8/2019, Α.Ε.Π.Π. 279/2020, 29/2020, 884,885/2019, 1044/2018, 1521/2021 σκ. 24).

16. Κατόπιν των ανωτέρω, από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης, και στη βάση των εκατέρωθεν προβαλλόμενων αιτιάσεων, σε σχέση με τον **πρώτο λόγο** της προσφυγής γίνονται δεκτά τα ακόλουθα: Στο ερώτημα του Μέρους II, σημείο Β του ΕΕΕΣ «Ο οικονομικός φορέας συμμετέχει στη διαδικασία από κοινού με άλλους» αμφότερα τα μέλη της παρεμβαίνουσας ... απάντησαν «Ναι». Εν συνεχεία, στο επόμενο ερώτημα «Αναφέρετε τον ρόλο του οικονομικού φορέα στην ένωση (συντονιστής, υπεύθυνος για συγκεκριμένα καθήκοντα...)» αμφότερα τα μέλη απάντησαν "... " που σημαίνει ... , δηλαδή απλό μέλος της ... Κατά συνέπεια, κανένα από τα δύο μέλη της παρεμβαίνουσας ... δεν δήλωσαν τον συντονιστή - εκπρόσωπο της ... κατά παράβαση του άρθρου 3.1 της Διακήρυξης, όπως βάσιμως υποστηρίζει η προσφεύγουσα. Ούτε, άλλωστε, υπέβαλαν συνοδευτική του ΕΕΕΣ υπεύθυνη δήλωση περί ορισμού «εκπροσώπου – συντονιστή» της ... Απορριπτέοι ως αβάσιμοι είναι οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής και της παρεμβαίνουσας ότι δηλώθηκε σε αμφότερα τα ΕΕΕΣ ως εκπρόσωπος της ... το φυσικό πρόσωπο «... ...». Τούτο, διότι, σύμφωνα με την ανάπτυξη που προηγήθηκε (βλ. ανωτέρω σκέψη), η έννοια του εκπροσώπου της ..., ήτοι του φυσικού προσώπου που εξουσιοδοτείται να υποβάλλει την προσφορά είναι διακριτή από αυτήν του εκπροσώπου -συντονιστή, ήτοι του μέλους της ... που είναι επιφορτισμένο να συντονίζει, δια του επιστημονικού και τεχνικού προσωπικού του, τεχνικά και οργανωτικά τα λοιπά μέλη της ένωσης και ταυτίζεται με τον όρο «επικεφαλής εταίρος» (βλ. ad hoc ΕΑ ΣΤΕ 163/2020, σκ. 13). Συνεπώς, τα ΕΕΕΣ των μελών της παρεμβαίνουσας, όπως βάσιμα προβάλλει η προσφεύγουσα, τελούν σε έλλειψη ζητούμενων στοιχείων ως προς την δήλωση εκπροσώπου – συντονιστή και ο πρώτος λόγος της προσφυγής, ως προς το σκέλος του αυτό πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος. Περαιτέρω, όσον αφορά την δήλωση περί κατανομής αμοιβής μεταξύ των μελών της ... γίνονται δεκτά τα ακόλουθα: Στο Μέρος II, Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα και στο ερώτημα του ΕΕΕΣ «Τμήματα που

Αριθμός απόφασης: 717 / 2023

συμμετάσχει ο οικονομικός φορέας: Κατά περίπτωση αναφορά του τμήματος ή των τμημάτων για τα οποία ο οικονομικός φορέας επιθυμεί να υποβάλει προσφορά» το μέλος της ένωσης απάντησε «... 100% 71.283,97 ΕΥΡΩ ...», το δε έτερο μέλος απάντησε «... 100%--> 29.150,00 ΕΥΡΩ ... ΦΠΑ». Επισημαίνεται, ότι δεν υποβλήθηκε συνοδευτική του ΕΕΕΣ υπεύθυνη δήλωση με άλλες διευκρινίσεις, ως προς τον τρόπο κατανομής της αμοιβής των μελών της παρεμβαίνουσας. Από την προπαρατεθείσα δήλωση στα ΕΕΕΣ των μελών της παρεμβαίνουσας ... δεν προκύπτει η κατανομή της αμοιβής τους, και τούτο, διότι αναφέρεται μόνον το τμήμα της σύμβασης που κάθε μέλος θα εκτελέσει και ο προϋπολογισμός των εργασιών του τμήματος αυτού. Όμως, όπως έχει κριθεί (ΔΕφ... Ν8/2029), η κατανομή της αμοιβής ως μέγεθος διακριτό από την έκταση της συμμετοχής, δεν περιλαμβάνεται κατά νόμο σε αυτήν, δεδομένου άλλωστε ότι είναι δυνατό να μη συμπίπτει, κατά ποσοστό, με αυτήν. Ούτε δύναται να συναχθεί ότι η δήλωση του τμήματος που κάθε μέλος της ... αναφέρει ότι θα εκτελέσει (με μνεία του προϋπολογισμού του τμήματος αυτού), συνιστά την απαιτούμενη εκ του νόμου κατανομή της αμοιβής των μελών της ..., καθώς τούτο δεν προκύπτει ούτε από τις διατάξεις της Διακήρυξης, ούτε από τις δηλώσεις των μελών της παρεμβαίνουσας στα υποβληθέντα ΕΕΕΣ τους, δεδομένου ότι η κατανομή της αμοιβής μπορεί να εξαρτάται από το είδος ή τη δυσκολία των εργασιών ή ακόμα και από τη συμφωνία μεταξύ των μελών της ένωσης και, σε κάθε περίπτωση, από παράγοντες που δεν συνδέονται με το ποσοστό κατανομής των εργασιών μεταξύ των μελών της ένωσης. Άλλωστε, η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της συμπεραίνει ότι από τη δήλωση της έκτασης συμμετοχής συνάγεται και η κατανομή της αμοιβής, το οποίο όμως (συμπέρασμα) δεν δύναται βασίμως να εξαχθεί από την απλή δήλωση των τμημάτων της σύμβασης που θα εκτελέσει το κάθε μέλος της ένωσης και την αναφορά του προϋπολογισμού των αντίστοιχων τμημάτων. Συνεπώς, ο **πρώτος** λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος και ως προς το σκέλος του αυτό, καθώς τα ΕΕΕΣ των μελών της παρεμβαίνουσας τελούν σε έλλειψη ζητούμενων στοιχείων ως προς την κατανομή της αμοιβής των μελών της, η οποία δεν είναι δεκτική διευκρινίσεων κατ' άρθρο 102 του ν. 4412/2016 και ... της Διακήρυξης, απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών της παρεμβαίνουσας. Τούτο, διότι δεν είναι δυνατό ούτε ο ορισμός

Αριθμός απόφασης: 717 / 2023

«εκπροσώπου – συντονιστή», ούτε η συγκεκριμενοποίηση της κατανομής της αμοιβής μεταξύ μελών της ένωσης μέσω διευκρινίσεων, αφού το άρθρο 102 του ν. 4412/2016 θέτει ως άκρο όριο του τη μη μεταβολή προσφοράς, η οποία επέρχεται αν επιτραπεί το πρώτον δήλωση, επιλογή και συμφωνία μεταξύ των μελών της ένωσης περί της κατανομής της αμοιβής τους και περί ορισμού του εκπροσώπου – συντονιστή τους μετά την υποβολή της προσφοράς τους.

17. Εν συνεχεία, αναφορικά με τον **δεύτερο** λόγο της προσφυγής, που αφορά στην παράλειψη δήλωσης, από τα μέλη της παρεμβαίνουσας, της πλήρωσης των κριτηρίων καταλληλότητας και τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, που προβλέπονται στα άρθρα 21.1, 22B και 22Δ της Διακήρυξης, λεκτέα τα εξής: Στο άρθρο 2 της Διακήρυξης καθορίζονται τα έγγραφα της σύμβασης ως εξής: «Άρθρο 2. Έγγραφα της σύμβασης και τεύχη: 2.1 Τα έγγραφα της σύμβασης κατά την έννοια της περίπτ. 14 της παρ. 1 του άρθρου 2 του Ν. 4412/2016, για τον παρόντα διαγωνισμό, είναι τα ακόλουθα: α) η παρούσα διακήρυξη, β) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), γ... 2.2...» Σύμφωνα με την υποσημείωση 6 της Διακήρυξης «Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ζ' του Εκτελεστικού Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016 για την καθιέρωση του τυποποιημένου εντύπου για το Ευρωπαϊκό Έγγραφο Προμήθειας (L3) και παρέχεται αποκλειστικά σε ηλεκτρονική μορφή... Ο οικονομικός φορέας δύναται να διευκρινίζει τις δηλώσεις και πληροφορίες που παρέχει στο ΕΕΕΣ με συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση, την οποία υποβάλλει μαζί με το ΕΕΕΣ. Από τις 2-5-2019 παρέχεται η ηλεκτρονική υπηρεσία ... (<https://... gr/>) που προσφέρει τη δυνατότητα ηλεκτρονικής σύνταξης και διαχείρισης του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ)...». Περαιτέρω, στο άρθρο 21.1 της Διακήρυξης προβλέπεται ότι: «21.1 Δικαίωμα συμμετοχής έχουν φυσικά ή νομικά πρόσωπα, ή ενώσεις αυτών, που δραστηριοποιούνται στην κατηγορία/ες έργου ... και ...». Στο άρθρο 22.B ως προς την αξιούμενη από την Διακήρυξη καταλληλότητα προβλέπεται ότι: «22.B. 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.

Αριθμός απόφασης: 717 / 2023

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/-ies έργου του άρθρου 21 της παρούσας....». Στη διάταξη του άρθρου 22.Δ της Διακήρυξης προβλέπεται ότι: «...22.Δ. Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα: Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να πληρούν τις ελάχιστες απαιτήσεις του άρθρου 52, παρ. 1 και των άρθρων 12 και 13 του Π.Δ. 71/2019, στην κατηγορία έργου του άρθρου 21 της παρούσας, όπως αυτό ισχύει κατά τα αναλυτικά οριζόμενα στο Π.Δ. 71/2019, ιδίως κατά την μεταβατική περίοδο εφαρμογής του Μητρώου Εργοληπτικών Επιχειρήσεων Δημοσίων Έργων (ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε.) (άρθ. 65 του Π.Δ.71/2019, όπως ισχύει)». Τέλος, στο άρθρο 23 της Διακήρυξης προβλέπεται ότι: «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 μια 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... Ο οικονομικός φορέας φέρει την υποχρέωση να δηλώσει, μέσω του ΕΕΕΣ, με ακρίβεια στην αναθέτουσα αρχή, ως έχουσα την αποκλειστική αρμοδιότητα για τη συνδρομή λόγων αποκλεισμού, την κατάστασή του σε σχέση με τους λόγους που προβλέπονται στο άρθρο 73 του ν. 4412/2016..[...]...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». 23.2. Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και

Αριθμός απόφασης: 717 / 2023

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. 4412/2016 και στο άρθρο 4.2 (ε) της παρούσας... 23.3...». Άρθρο 24 «Περιεχόμενο φακέλου προσφοράς»: «24.1... 24.2. Ο ηλεκτρονικός υποφάκελος "Δικαιολογητικά συμμετοχής" πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να περιέχει τα ακόλουθα υπό (α) και (β) στοιχεία: α) Το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ). Επίσης δύναται να συμπεριλαμβάνει και συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση... β)... 24.3...».

Από τις άνω διατάξεις της Διακήρυξης συνάγεται ότι κάθε διαγωνιζόμενος, που είναι εγκατεστημένος στην Ελλάδα, οφείλει με την προσφορά του δια του ΕΕΕΣ να δηλώσει ότι είναι εγγεγραμμένος στο ΜΕΕΠ στις κατηγορίες έργων που ζητούνται στο άρθρο 21, δηλαδή ... και ... και στις τάξεις που προκύπτουν με βάση τις ελάχιστες απαιτήσεις του άρθρου 52 παρ. 1, και των άρθρων 12 και 13 του Π.Δ.71/2019. Περαιτέρω, το άρθρο 23.1 της διακήρυξης περιγράφει αναλυτικώς το περιεχόμενο του ΕΕΕΣ, που οφείλουν να υποβάλλουν οι οικονομικοί φορείς, δια του οποίου δηλώνουν προαποδεικτικώς, μεταξύ άλλων α) ότι δεν βρίσκονται σε μια από τις καταστάσεις του άρθρου 22^Α περί των υποχρεωτικών λόγων αποκλεισμού, β) ότι πληρούν τα κριτήρια επιλογής, όπως προβλέπονται στους όρους 22.Β έως 22.Δ, καθώς και γ) το ανεκτέλεστο υπόλοιπο των εργολαβικών τους συμβάσεων. Εξάλλου, κατά την έννοια της διάταξης 23 της Διακήρυξης, είναι υποχρεωτική η υποβολή, ως δικαιολογητικού συμμετοχής, του ΕΕΕΣ με το ως άνω περιεχόμενο, ενόψει ακριβώς του ότι το ΕΕΕΣ αποτελεί προκαταρκτική απόδειξη ότι συντρέχουν, ως προς τον συγκεκριμένο συμμετέχοντα που το υποβάλλει, οι προϋποθέσεις ποιοτικής επιλογής των όρων 22 Β-Δ για την ανάθεση σε αυτόν της σύμβασης, προκειμένου η αναθέτουσα αρχή να είναι σε θέση να προβεί, ήδη στο στάδιο αυτό, σε αποτελεσματικό έλεγχο της κάθε υποψηφιότητας.

18. Από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα: Η αναθέτουσα αρχή στην κεντρική σελίδα του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού ανάρτησε υπόδειγμα ΕΕΕΣ, στο Μέρος

Αριθμός απόφασης: 717 / 2023

IV του οποίου υπήρχε προς συμπλήρωση μόνον το πεδίο «α. Γενική ένδειξη για όλα τα κριτήρια επιλογής», χωρίς να έχουν συμπεριληφθεί στο υπόψη Μέρος του ΕΕΕΣ τα κατάλληλα πεδία περί δήλωσης της πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, που αφορούν στην επαγγελματική καταλληλότητα και στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα που τίθενται στους όρους της διακήρυξης 21.1, 22.B, 22.Δ και 23.1 (δήλωση για ανεκτέλεστο). Στην προκειμένη περίπτωση, από τα ΕΕΕΣ που υπέβαλαν τα μέλη της παρεμβαίνουσας ένωσης ... και, προκύπτει ότι απάντησαν θετικά «Ναι» στο ερώτημα του Μέρους IV του ΕΕΕΣ περί πλήρωσης όλων των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, χωρίς να αναφέρουν είτε στο μέρος αυτό είτε σε άλλο μέρος του ΕΕΕΣ είτε σε συνοδευτική του ΕΕΕΣ υπεύθυνη δήλωση την εγγραφή τους στο ΜΕΕΠ στις κατηγορίες έργων που ζητούνται από τη Διακήρυξη. Και ναι μεν στο αναρτηθέν υπόδειγμα ΕΕΕΣ της αναθέτουσας αρχής δεν περιέχονταν στο Μέρος IV τα ανωτέρω στοιχεία προς συμπλήρωση, όμως το αναρτημένο από την αναθέτουσα αρχή υπόδειγμα ΕΕΕΣ δεν αποτελούσε μέρος της Διακήρυξης, ούτε των Παραρτημάτων της, ούτε υπήρχε ρητή παραπομπή στη Διακήρυξη σε αυτό, ούτε, άλλωστε, αναφερόταν στη Διακήρυξη ότι είναι επιτρεπτή η συμπλήρωση μόνο του εν λόγω πεδίου περί γενικής πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής. Αντιθέτως, στην υποσημείωση 6 της Διακήρυξης υπάρχει ρητή παραπομπή στη διαδικτυακή πύλη www.....gr και, ως εκ τούτου, τα μέλη της παρεμβαίνουσας ως επιμελείς και ευλόγως ενημερωμένοι οικονομικοί φορείς, όφειλαν να συμπληρώσουν το ΕΕΕΣ διαμορφώνοντάς το σύμφωνα με τους όρους του ένδικου διαγωνισμού, είτε μέσω της δωρεάν πλατφόρμας της Ευρωπαϊκής Ένωσης είτε μέσω της αναφερόμενης στην υποσημείωση 6 της Διακήρυξης διαδικτυακής πύλης (πρβλ. ad hoc Α560/2022 ΔιοικΕφΘεσ/κης Α163/2022 ΔιοικΕφετείο Κομοτηνής). Δηλαδή, οι άνω οικονομικοί φορείς, ανεξαρτήτως του υποδείγματος ΕΕΕΣ που η αναθέτουσα αρχή διαμόρφωσε, όφειλαν να δηλώσουν προαποδεικτικά την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, που η διακήρυξη απαιτούσε επί ποινή αποκλεισμού. Στα ΕΕΕΣ των μελών της παρεμβαίνουσας ένωσης, πέραν της απάντησης στο Μέρος IV ότι πληρούν όλα τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής, δεν υπάρχει καμία άλλη αναφορά, ούτε για την εγγραφή τους στο ΜΕΕΠ στην κατηγορία έργων που από τη Διακήρυξη ζητείται, ούτε άλλωστε αναφέρουν το αριθμό εγγραφή τους

Αριθμός απόφασης: 717 / 2023

στο ΜΕΕΠ, παραλείποντας κατά τον τρόπο αυτό να δηλώσουν την πλήρωση των κριτηρίων καταλληλότητας και τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας. Ενόψει τούτων, σε συνδυασμό με την αρχή της τυπικότητας, που διέπει τη συμπλήρωση εντύπων και τον τρόπο σύνταξης εν γένει προσφορών στο πλαίσιο των διαδικασιών διενέργειας δημόσιων διαγωνισμών, η παράλειψη των μελών της παρεμβαίνουσας ένωσης να περιλάβουν τις δηλώσεις που αφορούν στα ως άνω κριτήρια επιλογής, στο υποβληθέν εκ μέρους τους ΕΕΕΣ, αποτελεί ουσιώδη παράλειψη και καθιστούσε υποχρεωτική την απόρριψη της προσφοράς τους, ανεξαρτήτως του εάν πληρούσαν ή μη τα οικεία κριτήρια επιλογής (ΔιοικΕφΘεσσαλ. 383/2022). Εξάλλου, οι αιτιάσεις της αναθέτουσας αρχής και της παρεμβαίνουσας ότι ορθώς συμπληρώθηκε το αναρτημένο από την αναθέτουσα υπόδειγμα ΕΕΕΣ, το οποίο δεν αξίωνε την συμπλήρωση άλλων στοιχείων πέραν της γενικής πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, είναι απορριπτέες ως νόμω αβάσιμες και ως μη ερειδόμενες στη διακήρυξη. Τούτο, διότι, σύμφωνα με όσα προεκτέθηκαν, ο όρος 2.1 της διακήρυξης και η εκεί τεθείσα υποσημείωση 6 δεν παραπέμπουν στο υπόδειγμα ΕΕΕΣ της αναθέτουσας αρχής, το οποίο δεν αποτελεί τμήμα της διακήρυξης, ούτε παράρτημα αυτής, αλλά στο ΕΕΕΣ του εκτελεστικού Κανονισμού και στην ηλεκτρονική διεύθυνση, στην οποία διατίθεται προς συμπλήρωση το έντυπο ΕΕΕΣ. Σε κάθε περίπτωση, οι άνω οικονομικοί φορείς δεν υπέβαλαν σχετικό διευκρινιστικό ερώτημα στην αναθέτουσα αρχή, ούτε αιτήθηκαν τη χορήγηση υποδείγματος ΕΕΕΣ, που να περιλαμβάνει τα προβλεπόμενα από τη Διακήρυξη πεδία, σχετικά με τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής, ούτε υπέβαλαν, ως είχαν δικαίωμα, συμπληρωματική του ΕΕΕΣ Υπεύθυνη Δήλωση, στην οποία να περιέχονται οι κρίσιμες απαιτήσεις της διακήρυξης (βλ. Α168/2022 ΔιοικΕφΚομοτηνής). Συνεπώς, οι άνω ουσιώδεις ελλείψεις στα υποβληθέντα ΕΕΕΣ τους άγουν υποχρεωτικά στον αποκλεισμό τους και δεν είναι δεκτικές διευκρινίσεων κατά το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, με κλήση τους από την αναθέτουσα αρχή, καθώς πρόκειται για εξαρχής έλλειψη πληροφοριών και δηλώσεων περί πλήρωσης όρων που έχουν τεθεί επί ποινή αποκλεισμού (ΣΤΕ ΕΑ 147/2022 σκ. 34). Κατόπιν των ανωτέρω, ο **δεύτερος** λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος, απορριπτομένων των αντίθετων αιτιάσεων της αναθέτουσας αρχής και της παρεμβαίνουσας

19. Κατόπιν των ανωτέρω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, η παρέμβαση να απορριφθεί και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά το μέρος που έκανε δεκτή την προσφορά της παρεμβαίνουσας

20. Ύστερα από τα εκτεθέντα στην προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρα 363 παρ.5 του ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή, κατά το σκεπτικό.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη με αριθμό ... απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 27 Απριλίου 2023 και εκδόθηκε στις 17 Μαΐου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ

ΔΕΣΠΟΙΝΑ ΚΥΡΙΑΖΗ