

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
3ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 5 Ιανουαρίου 2024 με την εξής σύνθεση:
Ιωάννης Λαμπρόπουλος Πρόεδρος, Βικτωρία Πισμίρη - Μέλος, Ελευθερία
Καλαμιώτη - Μέλος και Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την από 27-11-2023 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ)
ΕΑΔΗΣΥ 1914/28-11-2023 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρίας με την
επωνυμία «...» και με τον διακριτικό τίτλο «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»),
που εδρεύει στην ... επί της οδού ... και ... όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της ... (εφεξής η «Αναθέτουσα Αρχή»), όπως νόμιμα
εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητεί να ακυρωθεί η
υπ' αριθμ. ... /14-11-2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της
Αναθέτουσας Αρχής μετά του από 19/10/2023 1^{ου} Πρακτικού που εγκρίνει, για
τους λόγους που αναλύονται στην υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, ως και
κάθε άλλη συναφής με τις ανωτέρω πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας
αρχής, προγενέστερη ή μεταγενέστερη αυτών, ακόμα κι αν δεν αναφέρεται
ρητώς στην ανωτέρω προδικαστική προσφυγή. Με την προσβαλλόμενη οι
συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς κατατάχθηκαν κατά σειρά μειοδοσίας ως
εξής: 1 ... , με ποσοστό έκπτωσης 24,00% 2. Η προσφεύγουσα με ποσοστό
έκπτωσης 23,41% 3. ... με ποσοστό έκπτωσης 18,22% και η εργοληπτική
επιχείρηση «...» ανακηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος της σύμβασης με το
ανωτέρω ποσοστό μέσης τεκμαρτής έκπτωσης επί των τιμών του τιμολογίου
της μελέτης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια
Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

Αριθμός Απόφασης: 192/2024

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο ποσού 1.615,00 € σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017 (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή με την υπ' αρ. πρωτ. ... 29-09-2023 Διακήρυξη προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό κάτω των ορίων για την επιλογή αναδόχου για το έργο με τίτλο: «...» (Κωδικός CPV ... (Κατασκευαστικά Έργα), CPV ... (Εργασίες Ηλεκτρολογικών Εγκαταστάσεων), εκτιμώμενης αξίας 322.580,65 ευρώ (δαπάνη εργασιών, ΓΕ και ΟΕ, απρόβλεπτα, απολογιστικά και αναθεώρηση, χωρίς Φ.Π.Α.). Η προθεσμία εκτέλεσης του έργου είναι εννέα (9) μήνες. Κριτήριο ανάθεσης, δε, της σύμβασης ορίσθηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση την τιμή. Αντικείμενο της σύμβασης συνιστά «...» και αφορά σε εργασίες για την ανάπλαση της διαδρομής από την ... έως την ... και του εξωραϊσμού των υπαρχόντων κοινοχρήστων χώρων στην πλατεία "... " και στην πλατεία "... ". Η ως άνω Διακήρυξη αναρτήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 29-09-2023 με ΑΔΑΜ ... , καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε συστημικό α/α ... Ως προελέχθη, με την προσβαλλόμενη οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς κατατάχθηκαν κατά σειρά μειοδοσίας ως εξής: 1... , με ποσοστό έκπτωσης 24,00% 2. Η προσφεύγουσα, με ποσοστό έκπτωσης 23,41% 3 ... , με ποσοστό έκπτωσης 18,22% και η εργοληπτική επιχείρηση «...» ανακηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος της σύμβασης με το ανωτέρω ποσοστό μείωσης τεκμαρτής έκπτωσης επί των τιμών του τιμολογίου της μελέτης.

3. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του, της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ, της νομικής φύσης και της δραστηριότητας που η Αναθέτουσα Αρχή ασκεί, υπάγεται στις διατάξεις του Ν. 4412/2016, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του νόμου αυτού, η δε ΕΑΔΗΣΥ, ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

4. Επειδή, η προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε εμπροθέσμως στις 27-11-2023 με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος I του π.δ. 39/2017 μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ,

Αριθμός Απόφασης: 192/2024

δοθέντος ότι η προσβαλλομένη κοινοποιήθηκε στις 16-11-2023 μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ. Μετ' εννόμου συμφέροντος η προσφεύγουσα ασκεί την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, στρεφόμενη κατά της αποδοχής της προσφοράς του 1^{ου} σε σειρά μειοδοσίας οικονομικού φορέα και της ανάδειξης αυτού ως προσωρινού αναδόχου, καθώς και στρεφόμενη κατά του 3^{ου} σε σειρά μειοδοσίας οικονομικού φορέα, ως έχουσα υποβάλει παραδεκτή προσφορά στον επίμαχο διαγωνισμό, επιδιώκοντας την ανάθεση σε αυτήν της σύμβασης.

5. Επειδή, στις 28-11-2023 η Αναθέτουσα Αρχή προέβη σε κοινοποίηση της προδικαστικής προσφυγής προς τους ενδιαφερόμενους, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, σύμφωνα με το άρ. 365, παρ. 1, σημ. α' του Ν. 4412/2016 και το άρ. 9, παρ. 1, σημ. α' του π.δ. 39/2017.

6. Επειδή, με την υπ' αρ. 2268/2023 Πράξη του Προέδρου του 3ου Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία συζήτησης.

7. Επειδή, στο άρθρο 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι η αναθέτουσα αρχή διαβιβάζει, το αργότερο εντός δεκαπέντε (15) ημερών από την ημέρα κατάθεσης της προδικαστικής προσφυγής, μαζί με τον πλήρη φάκελο της υπόθεσης και τις απόψεις της επί της προσφυγής, στις οποίες μπορεί να συμπεριλάβει και αρχική ή συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης πράξης. Στην ίδια παράγραφο ορίζεται, περαιτέρω, ότι οποιοδήποτε από τα μέρη δύναται να καταθέσει συμπληρωματικό υπόμνημα εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής. Στην παράγραφο 8 του ίδιου άρθρου ορίζεται ρητώς ότι όλες οι προθεσμίες του άρθρου αυτού είναι αποκλειστικές. Από το συνδυασμό των διατάξεων αυτών συνάγεται ότι οι ως άνω προθεσμίες χαρακτηρίζονται από τις ίδιες τις εν λόγω διατάξεις ως αποκλειστικές, γιατί, ακριβώς, εξυπηρετούν την ανάγκη της έγκαιρης προσκόμισης ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ του συνόλου των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης, με τα εκατέρωθεν προβαλλόμενα, ώστε να καθίσταται δυνατή εντός των, επίσης, αποκλειστικών προθεσμιών, τόσο η συζήτηση της υπόθεσης σε σαράντα (40) ημέρες, κατ' απώτατο όριο, από την κατάθεση της προδικαστικής προσφυγής, όπως ορίζεται στην παράγραφο 4 του ίδιου ως άνω άρθρου, όσο και η έκδοση απόφασης εντός είκοσι (20) ημερών από τη συζήτηση της προσφυγής, κατά τα οριζόμενα στο

Αριθμός Απόφασης: 192/2024

άρθρο 367 παρ. 1 του ίδιου ν. 4412/2016. Ειδικότερα, ως προς τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής, καθίσταται αναγκαία η εντός της ως άνω αποκλειστικής προθεσμίας διαβίβασή τους, για τον πρόσθετο λόγο ότι με αυτές δύναται να παρατεθεί αρχική ή συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης πράξης, επί της οποίας θα πρέπει να παρέχεται ο αναγκαίος χρόνος, τόσο σε οποιοδήποτε μέρος για την αντίκρουσή της, όσο, κυρίως, και στο επιλαμβανόμενο της εξέτασης της προσφυγής Κλιμάκιο της ΕΑΔΗΣΥ, προς συνεκτίμησή τους, για την έγκαιρη και ορθή διάγνωση της διαφοράς. Άλλωστε, ο χαρακτηρισμός των προθεσμιών αυτών ως αποκλειστικών για τις ανάγκες της εντός των, επίσης, αποκλειστικών ως άνω προθεσμιών, συζήτησης και έκδοσης απόφασης από την ΕΑΔΗΣΥ, υπαγορεύτηκε για τον ίδιο λόγο, για τον οποίο, ομοίως, χαρακτηρίζονται ως αποκλειστικές και οι προθεσμίες του άρθρου 372 του ίδιου ν. 4412/2016, για τις ενέργειες των διαδίκων, ώστε να καταστεί δυνατή η έγκαιρη εκδίκαση της υπόθεσης από το δικαστήριο. Κατ' ακολουθίαν όλων των ανωτέρω, η διαβίβαση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής εκτός της πιο πάνω αποκλειστικής προθεσμίας των δεκαπέντε ημερών από την κατάθεση της προδικαστικής προσφυγής, δεν εξυπηρετεί τις προαναφερόμενες ανάγκες και έχει ως αποτέλεσμα να μη λαμβάνονται υπόψη από το Κλιμάκιο της ΕΑΔΗΣΥ, που εξετάζει την προδικαστική προσφυγή. Στην υπό εξέταση υπόθεση, στις 19-12-2023 η Αναθέτουσα Αρχή, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, κοινοποίησε τις υπ' αρ. πρωτ. .../18-12-2023 απόψεις της, οι οποίες, ως κατατεθείσες εκτός της δεκαπενθήμερης σχετικής προθεσμίας, ενόψει των αμέσως ανωτέρω, δεν λαμβάνονται υπόψη από το Κλιμάκιο. Επίσης, η προσφεύγουσα ανήρτησε μέσω της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 27-12-2023 το με ίδια ημερομηνία Υπόμνημά της επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, του οποίου παρέλκει η εξέταση λόγω της εκπρόθεσμης υποβολής των τελευταίων.

8. Επειδή, 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 εφεξής και μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος

Αριθμός Απόφασης: 192/2024

ΕΛΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.). Ταυτόχρονα, επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς σε αυτήν τα προς συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (βλ. Πράξη VI Τμήματος ΕΛΣυν 70/2006). Σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιοκτικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Όπως, δε, παγίως γίνεται δεκτό, οι αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης στους δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν στις αναθέτουσες αρχές να διατυπώνουν τους όρους διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης στην προκήρυξη του διαγωνισμού με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία, κατά τρόπο ώστε αφενός να παρέχουν σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και επιδεικνύοντες τη συνήθη επιμέλεια διαγωνιζομένους τη δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενο των όρων αυτών και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο, αφετέρου, να καθιστούν δυνατό τον αποτελεσματικό έλεγχο του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα τιθέμενα κριτήρια (Ε.Σ Κλ.Ε 157/2017, Τμ. VI 2452/2012, 1643/2014, 6869/2015, 261/2017, βλ. και ΔΕΚ απόφαση της 18.10.2001, C-19/2000, SIAC Construcion Ltd, σκέψεις 41 έως 44, απόφαση της 29.4.2004, C-496/1999 Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, σκέψη 111, απόφαση της 10.5.2012, C-368/10, Επιτροπή κατά Κάτω Χωρών σκ. 109 επ.).

9. Επειδή, οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (ΣτΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους κατά τρόπο

Αριθμός Απόφασης: 192/2024

ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construction Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

10. Επειδή, **με τον πρώτο λόγο της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσφοράς του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (προσωρινού αναδόχου)**, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι τα μέλη της κοινοπραξίας αυτής, στο σχετικό πεδίο στα ΕΕΕΣ τους, δηλώνουν γενικά και αόριστα ότι δεν υπερβαίνουν τα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, χωρίς να αναφέρουν το ακριβές ποσό καθιστώντας αναπόδεικτη και μη ελέγξιμη την πλήρωση του ανωτέρω κριτηρίου επιλογής. Υποστηρίζει, δε, η προσφεύγουσα ότι με την ως άνω παράλειψη αναγραφής του ακριβούς ποσού του ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, τα μέλη της ανωτέρω κοινοπραξίας, δεν συμμορφώθηκαν με την, επί ποινή αποκλεισμού, απαίτηση της διακήρυξης στους όρους 22.Γ. και 23.1., η οποία και δε δύναται να συμπληρωθεί κατ' άρθρο 102 του Ν. 4412/2016 ή κατ' άρθρο 9 της Διακήρυξης του έργου και ως εκ τούτου οι υποβληθείσες προσφορές τους πρέπει να απορριφθούν.

11. Επειδή, **επί του πρώτου λόγου της κρινόμενης προσφυγής κατά της προσφοράς του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (προσωρινού αναδόχου)**, **λεκτέα είναι τα εξής:** Σύμφωνα με το άρθρο 22.Γ της Διακήρυξης *«Οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς θα πρέπει να πληρούν τις απαιτήσεις οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας, των προβλεπόμενων στο Π.Δ. 71/2019 (Α` 112), για την εγγραφή και κατάταξη σε τάξη των οικείων μητρώων, αντίστοιχου προϋπολογισμού και κατηγορίας έργου... (...) 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*

Αριθμός Απόφασης: 192/2024

επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 64 αυτού». Σύμφωνα με το άρθρο 23.1 της Διακήρυξης «(...) 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. (...) 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». Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 24.2 της Διακήρυξης «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 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 79Α του ίδιου ν. 4412/2016. β) την εγγύηση συμμετοχής, του άρθρου 15 της παρούσας». Τέλος, σύμφωνα με το άρθρο 9 της Διακήρυξης - Συμπλήρωση – αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών «Η αναθέτουσα αρχή τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητά από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς, όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλιπείς ή λανθασμένες, συμπεριλαμβανομένων εκείνων στο ΕΕΕΣ, ή όταν λείπουν συγκεκριμένα έγγραφα, να υποβάλλουν, να συμπληρώνουν, να αποσαφηνίζουν ή να ολοκληρώνουν τις σχετικές πληροφορίες ή τεκμηρίωση, εντός προθεσμίας όχι μικρότερης των δέκα (10) ημερών και όχι μεγαλύτερης των είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης, μέσω της λειτουργικότητας « Επικοινωνία» του υποσυστήματος, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στις διατάξεις των άρθρων 102 και 103 του ν. 4412/2016. Η συμπλήρωση ή η αποσαφήνιση ζητείται και γίνεται αποδεκτή υπό την προϋπόθεση ότι δεν τροποποιείται η προσφορά του οικονομικού φορέα και ότι αφορά σε στοιχεία ή δεδομένα, των οποίων είναι αντικειμενικά εξακριβώσιμος ο προγενέστερος χαρακτήρας σε σχέση με το πέρας της καταληκτικής προθεσμίας παραλαβής προσφορών. Τα ανωτέρω ισχύουν κατ' αναλογίαν και για τυχόν ελλείπουσες

Αριθμός Απόφασης: 192/2024

δηλώσεις, υπό την προϋπόθεση ότι βεβαιώνουν γεγονότα αντικειμενικώς εξακριβώσιμα.». Σύμφωνα με τους ως άνω σαφείς και ειδικούς όρους της Διακήρυξης οφείλουν οι συμμετέχοντες να προβαίνουν σε καταγραφή του συγκεκριμένου ανεκτέλεστου υπολοίπου εργασιών, μη αρκούσης της γενικής δήλωσης περί μη υπέρβασης των ανώτατων επιτρεπτών ορίων (βλ. ΑΕΠΠ 1394/2021, ΕΑΔΗΣΥ 1561, 1562/2023). Αν διαπιστωθεί σχετική παράλειψη, θα έχει ως αποτέλεσμα να μην μπορέσει η αναθέτουσα αρχή να προβεί στον έλεγχο/επαλήθευση της πλήρωσης της οικείας απαίτησης της Διακήρυξης διότι έτσι θα καταργηθεί ο θεσμός της προαπόδειξης. Από την επισκόπηση των υποβληθέντων ΕΕΕΣ εκ μέρους των μελών της Κοινοπραξίας του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (προσωρινού αναδόχου) προκύπτει ότι αναγράφονται τα εξής: Α) στο υποβληθέν ΕΕΕΣ εκ μέρους του μέλους ... στο αρχείο με τίτλο «...pdf» αναγράφεται ότι (σελ. 12 -13): «(...)Β: Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια. Ο οικονομικός φορέας πρέπει να παράσχει πληροφορίες μόνον όταν τα σχετικά κριτήρια επιλογής έχουνε 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(...). Άλλες οικονομικές ή χρηματοοικονομικές απαιτήσεις. Όσον αφορά τις λοιπές οικονομικές ή χρηματοοικονομικές απαιτήσεις, εάν υπάρχουν, οι οποίες ενδέχεται να έχουν προσδιοριστεί στη σχετική προκήρυξη /γνωστοποίηση ή στα έγγραφα της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, ο οικονομικός φορέας δηλώνει ότι: Περιγράψτε τα μέτρα που λήφθηκαν. Η ΧΡΗΜΑΤΟΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΑΡΚΕΙΑ ΚΑΛΥΠΤΕΤΑΙ ΑΠΟ ΤΗΝ ΕΓΓΡΑΦΗ ΣΤΟ ΣΧΕΤΙΚΟ ΕΠΑΓΓΕΛΜΑΤΙΚΟ ΜΗΤΡΩΟ. ΩΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΕΓΓΕΓΡΑΜΜΕΝΗ ΣΤΟ ΜΕΕΠ ΜΕ ΑΡΙΘΜΟ ... ΔΗΛΩΝΩ ΟΤΙ ΔΕΝ ΥΠΑΡΧΕΙ ΥΠΕΡΒΑΣΗ ΣΤΑ ΑΝΩΤΑΤΑ ΕΠΙΤΡΕΠΤΑ ΟΡΙΑ ΑΝΕΚΤΕΛΕΣΤΟΥ ΥΠΟΛΟΙΠΟΥ ΕΡΓΟΛΑΒΙΚΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ. Εάν η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε: Ναι. Διαδικτυακή Διεύθυνση www.....gr . Επακριβή στοιχεία αναφοράς των εγγράφων ΒΕΒΑΙΩΣΗ ΜΕΕΠ ΑΡ. ... Έργα οδοποιίας – 1η τάξη. Οικοδομικά έργα – 1η τάξη Υδραυλικά έργα – 1η τάξη Λιμενικά έργα – Α1 Βιομηχανικά – ενεργειακά έργα – Α1. Αρχή ή Φορέας έκδοσης. Υπουργείο Υποδομών και Μεταφορών. Γεν. Γραμματεία Υποδομών, Διεύθυνση Μητρώων Δ24-Τμήμα Μ.Ε.ΕΠ. & ΜΗ.Ε.ΕΠ.Ι.Ε. (...)» και Β) στο υποβληθέν ΕΕΕΣ εκ μέρους του μέλους ... στο

Αριθμός Απόφασης: 192/2024

αρχείο με τίτλο «...pdf» αναγράφεται ότι (σελ. 12 -13): «(...)Β: Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια. 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(...). Άλλες οικονομικές ή χρηματοοικονομικές απαιτήσεις. Όσον αφορά τις λοιπές οικονομικές ή χρηματοοικονομικές απαιτήσεις, εάν υπάρχουν, οι οποίες ενδέχεται να έχουν προσδιοριστεί στη σχετική προκήρυξη /γνωστοποίηση ή στα έγγραφα της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, ο οικονομικός φορέας δηλώνει ότι: Περιγράψτε τα μέτρα που λήφθηκαν. Η ΧΡΗΜΑΤΟΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΑΡΚΕΙΑ ΚΑΛΥΠΤΕΤΑΙ ΑΠΟ ΤΗΝ ΕΓΓΡΑΦΗ ΣΤΟ ΣΧΕΤΙΚΟ ΕΠΑΓΓΕΛΜΑΤΙΚΟ ΜΗΤΡΩΟ. ΩΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΕΓΓΕΓΡΑΜΜΕΝΗ ΣΤΟ ΜΕΕΠ ΜΕ ΑΡΙΘΜΟ ... ΔΗΛΩΝΩ ΟΤΙ ΔΕΝ ΥΠΑΡΧΕΙ ΥΠΕΡΒΑΣΗ ΣΤΑ ΑΝΩΤΑΤΑ ΕΠΙΤΡΕΠΤΑ ΟΡΙΑ ΑΝΕΚΤΕΛΕΣΤΟΥ ΥΠΟΛΟΙΠΟΥ ΕΡΓΟΛΑΒΙΚΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ. Εάν η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε: Ναι. Διαδικτυακή Διεύθυνση www.....gr. Επακριβή στοιχεία αναφοράς των εγγράφων. ΒΕΒΑΙΩΣΗ ΜΕΕΠ ΑΡ. ... ΕΡΓΑ : ... 1η ΤΑΞΗ. Αρχή ή Φορέας έκδοσης. Υπουργείο Υποδομών και Μεταφορών. Γεν. Γραμματεία Υποδομών, Διεύθυνση Μητρώων ...-Τμήμα Μ.Ε.ΕΠ. & ΜΗ.Ε.ΕΠ.Ι.Ε.(...)». Από το προαναφερόμενα προκύπτει ότι από κανένα στοιχείο της προσφοράς του ανωτέρω οικονομικού φορέα δεν προκύπτει το ακριβές ποσό του ανεκτέλεστου υπολοίπου που ρητά, με σαφήνεια και αδιαμφισβήτητα πρέπει να δηλωθεί στο Ε.Ε.Ε.Σ. κατά τον χρόνο υποβολής προσφορών (και μάλιστα, σε συγκεκριμένο πεδίο του εντύπου), ήτοι η υποχρέωση αναγραφής στο ΕΕΕΣ του ακριβούς ποσού του ανεκτέλεστου υπολοίπου από συμβάσεις έργων που εκτελούν, χωρίς να αρκεί η απλή αναφορά ότι δεν υπάρχει υπέρβαση στα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, επομένως μη νομίμως και αναιτιολόγητα, έγινε δεκτή από την Αναθέτουσα Αρχή η προσφορά της ανωτέρω Κοινοπραξίας. Περαιτέρω, σημειώνεται ότι ουδόλως αρκεί στο παρόν στάδιο της διαδικασίας, η απλή αναφορά στο Ε.Ε.Ε.Σ. πως η επίμαχη απαίτηση καλύπτεται από τη βεβαίωση Μ.Ε.ΕΠ. προεχόντως, γιατί τα ως άνω μέλη της προαναφερόμενης Κοινοπραξίας, είναι εγγεγραμμένα στην 1^η τάξη στο Μ.Ε.Ε.Π., επομένως, η

Αριθμός Απόφασης: 192/2024

εγγραφή τους αυτή δεν τους απαλλάσσει από την παραπάνω σχετική δήλωση του ποσού του ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων. Επί του ισχυρισμού της προσφεύγουσας περί της μη δυνατότητας συμπλήρωσης της προσφοράς του ανωτέρω οικονομικού φορέα κατ' άρθρο 102 του Ν. 4412/2016 ή κατ' άρθρο 9 της Διακήρυξης, λεκτέα είναι τα εξής: Η εξεταζόμενη προσφορά δεν ήταν, σε κάθε περίπτωση, δεκτική διευκρίνισης ως προς το κρινόμενο ζήτημα και τούτο, διότι οι διευκρινίσεις που υποβάλλονται, δυνάμει της διατάξεως του άρθρ. 102 του ν. 4412/2016, δεν μπορούν να «θεραπεύσουν» την παράλειψη προσκομίσεως εγγράφων ή παροχής πληροφοριών των οποίων η κοινοποίηση ήταν απαραίτητη βάσει των εγγράφων της σύμβασης, δεδομένου ότι η αναθέτουσα αρχή οφείλει να τηρεί αυστηρά τα κριτήρια που η ίδια έχει καθορίσει. Εξάλλου, το νέο άρθρο 102 του ν. 4412/2016, ως διαμορφώθηκε δυνάμει του άρθρου 42 του ν. 4782/2021, δεν μπορεί να ερμηνευθεί υπό την έννοια ότι επιτρέπει τη θεραπεία οποιασδήποτε ελλείψεως των προσφορών, στην δε αιτιολογική έκθεση του ν. 4782/2021 αναφέρεται ρητά ότι: «η προτεινόμενη τροποποίηση αποτελεί ουσιαστική μετατόπιση του εθνικού θεσμικού πλαισίου πλησιέστερα προς το πνεύμα της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ (παρ. 3 άρθρου 56) της οποίας τη διατύπωση, ουσιαστικά, υιοθετεί» (ΕΑΔΗΣΥ 1561, 1562/2023). Περαιτέρω, τυχόν κλήση σε παροχή διευκρινίσεων «...θα συνιστούσε παροχή δυνατότητας να προσκομισθεί ουσιώδες στοιχείο, απαιτούμενο επί ποινή αποκλεισμού, και όχι απλώς κλήση προς διευκρίνιση επουσιώδους ασάφειας ή προς διόρθωση τυπικού σφάλματος ή επουσιώδους πλημμέλειας» (βλ. ΣΤΕ 147/2022, σκ. 34). Συνακόλουθα, αφού διαπιστώθηκαν οι προαναφερόμενες ελλείψεις στα υποβληθέντα ΕΕΕΣ των μελών της ανωτέρω Κοινοπραξίας, ήτοι η έλλειψη αναγραφής του ακριβούς ποσού του ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, όφειλε η αναθέτουσα αρχή κατά δέσμια αρμοδιότητα να απορρίψει την προσφορά της Κοινοπραξίας αυτής (προσωρινού αναδόχου). Επομένως, σύμφωνα με τα ανωτέρω, ο οικείος λόγος της κρινόμενης προσφυγής είναι βάσιμος και πρέπει να γίνει δεκτός.

12. Επειδή, σύμφωνα με τα ως άνω αναλυθέντα στις δύο προηγούμενες σκέψεις σχετικά με την προσφορά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (προσωρινού αναδόχου), δεδομένου ότι γίνεται δεκτός ως βάσιμος ο ανωτέρω πρώτος λόγος της κρινόμενης προσφυγής και, ως εκ

Αριθμός Απόφασης: 192/2024

τούτου, παρέχει αυτοτελές έρεισμα για την απόρριψη της προσφοράς του, για τους λόγους αυτούς, παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση των λοιπών λόγων της κρινόμενης προσφυγής σχετικά με την προσφορά του (πρβλ. Ε.Α. ΣΤΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007. Βλ. και ΑΕΠΠ 818/2018, σκ. 62 και ΑΕΠΠ 839/2018, σκ. 53, 969/2019 σκ. 49, 1360/2020, σκ.48).

13. Επειδή, **με τον λόγο της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσφοράς του 3^{ου} σε σειρά μειοδοσίας οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...»**, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι ο ανωτέρω οικονομικός φορέας παρέλειψε, κατά παράβαση του κανονιστικού πλαισίου της διακήρυξης, να συμπληρώσει στο «Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής», ενότητα «B: Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια», τα σχετικά πεδία του ΕΕΕΣ. Ειδικότερα, υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι για την προαπόδειξη της πλήρωσης του σχετικού κριτηρίου οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας θα έπρεπε να δηλωθεί στο ΕΕΕΣ ο ολικός ετήσιος κύκλος εργασιών και ο μέσος ετήσιος κύκλος εργασιών, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στη Διακήρυξη και στο π.δ. 71/2019, για την εγγραφή και κατάταξη σε τάξη των οικείων μητρώων, αντίστοιχου προϋπολογισμού και κατηγορίας έργου ... Εντούτοις, ο οικονομικός αυτός φορέας ουδέν σχετικό δήλωσε στα οικεία πεδία του ΕΕΕΣ, μη προαποδεικνύοντας την πλήρωση του επίμαχου κριτηρίου ποιοτικής επιλογής και, ως εκ τούτου, παραβιάστηκαν ουσιώδεις όροι της Διακήρυξης, σχετικά με την υποχρέωση προαπόδειξης των τιθέμενων κριτηρίων ποιοτικής επιλογής. Συνεπώς, σύμφωνα με την προσφεύγουσα, η ανωτέρω πλημμέλεια του ΕΕΕΣ του εν λόγω οικονομικού φορέα, συνεπάγεται την υποχρέωση της Αναθέτουσας Αρχής να απορρίψει την προσφορά του, λόγω μη προαπόδειξης του επίμαχου κριτηρίου με το ΕΕΕΣ κατά την υποβολή των δικαιολογητικών συμμετοχής του στην εν λόγω διαγωνιστική διαδικασία, μη δυνάμενη η σχετική πλημμέλεια να θεραπευθεί κατ' εφαρμογή του άρθρου 102 Ν. 4412/2016.

14. Επειδή, **επί του ανωτέρω λόγου της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσφοράς του 3ου σε σειρά μειοδοσίας οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...»**, λεκτέα είναι τα εξής: Το άρθρο 79 παρ. 1 περ. β' Ν. 4412/2016 ορίζει ότι *«κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημόσιων συμβάσεων, πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και*

Αριθμός Απόφασης: 192/2024

328, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), 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: [...] β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής, τα οποία έχουν καθορισθεί σύμφωνα με τα άρθρα 75, περί κριτηρίων επιλογής, 76, περί κριτηρίων επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου και 77, περί κριτηρίων επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης μελέτης ή παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών [...]». Το ΕΕΕΣ αποτελεί ουσιώδες δικαιολογητικό συμμετοχής, που επέχει θέση υπεύθυνης δήλωσης και λειτουργεί ως προκαταρκτική απόδειξη ότι ο οικονομικός φορέας, που το υποβάλλει, πληροί τις προϋποθέσεις συμμετοχής που καθορίζονται από την Διακήρυξη και ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι, κατά περίπτωση, προβλεπόμενοι λόγοι αποκλεισμού. Σύμφωνα με το άρθρο 2.1 της Διακήρυξης «Τα έγγραφα της σύμβασης κατά την έννοια της περιπτ. 14 της παρ. 1 του άρθρου 2 του ν. 4412/2016, για τον παρόντα ηλεκτρονικό διαγωνισμό, είναι τα ακόλουθα: α) η παρούσα διακήρυξη, β) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) (...)». Σύμφωνα, δε, με το άρθρο 22.Γ της Διακήρυξης «Οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς θα πρέπει να πληρούν τις απαιτήσεις οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας, των προβλεπόμενων στο Π.Δ. 71/2019 (Α` 112), για την εγγραφή και κατάταξη σε τάξη των οικείων μητρώων, αντίστοιχου προϋπολογισμού και κατηγορίας έργου ... ». Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 23.1 της Διακήρυξης «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 (...)». Από επισκόπηση του υποβληθέντος

Αριθμός Απόφασης: 192/2024

από τον οικονομικό φορέα με την επωνυμία «...» ΕΕΕΣ προκύπτει ότι στο «Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής», στην ενότητα «B: Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια» (σελ. 12 – 13) του υποβληθέντος αρχείου με τίτλο «...pdf» αναγράφονται τα εξής: «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. (“Ολικός”) Ετήσιος κύκλος εργασιών Ο (“ολικός”) ετήσιος κύκλος εργασιών του οικονομικού φορέα για τον αριθμό οικονομικών ετών που απαιτούνται βάσει της σχετικής προκήρυξης /γνωστοποίησης ή των εγγράφων της διαδικασίας σύναψης σύμβασης είναι ο εξής: Ημερομηνία Έναρξης - Ημερομηνία Λήξης. Ποσό. Εάν η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε: Όχι. Μέσος ετήσιος κύκλος εργασιών. Ο μέσος ετήσιος κύκλος εργασιών του οικονομικού φορέα για τον αριθμό ετών που απαιτούνται βάσει της σχετικής προκήρυξης/γνωστοποίησης ή των εγγράφων της διαδικασίας σύναψης σύμβασης είναι ο εξής: Αριθμός ετών. Μέσος ετήσιος κύκλος εργασιών. Εάν η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε: Όχι. Σύσταση οικονομικού φορέα. Σε περίπτωση που οι πληροφορίες σχετικά με τον κύκλο εργασιών (ολικό ή ειδικό) δεν είναι διαθέσιμες για ολόκληρη την απαιτούμενη περίοδο, αναφέρετε την ημερομηνία που ιδρύθηκε ή άρχισε τις δραστηριότητές του ο οικονομικός φορέας: Προσδιορίστε. Εάν η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε: Όχι. Άλλες οικονομικές ή χρηματοοικονομικές απαιτήσεις. Όσον αφορά τις λοιπές οικονομικές ή χρηματοοικονομικές απαιτήσεις, εάν υπάρχουν, οι οποίες ενδέχεται να έχουν προσδιοριστεί στη σχετική προκήρυξη/γνωστοποίηση ή στα έγγραφα της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, ο οικονομικός φορέας δηλώνει ότι: Περιγράψτε τα μέτρα που λήφθηκαν. ΜΕΕΠ ... - ... δεν υπερβαίνει τα όρια ανεκτέλεστου που τίθενται στο άρθρο 20 , παρ. 4 του Ν.3669/08, ανέρχεται δε σήμερα στο ποσό των 7.491.847,44 € χωρίς ΦΠΑ και Αναθεωρήσεις. Εάν η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε: Όχι». Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία «...» δεν συμπλήρωσε τα οικεία πεδία του ΕΕΕΣ, ως όφειλε σύμφωνα με τους προαναφερόμενους όρους της Διακήρυξης και σύμφωνα με το νόμο (π.δ. 71/2019), ήτοι δεν δήλωσε στο υποβληθέν εκ μέρους του ΕΕΕΣ τον ολικό

Αριθμός Απόφασης: 192/2024

ετήσιο κύκλο εργασιών και τον μέσο ετήσιο κύκλο εργασιών σχετικά με την εγγραφή και την κατάταξη σε τάξη των οικείων μητρώων, αντίστοιχου προϋπολογισμού και κατηγορίας έργου ... με αποτέλεσμα να μην προαποδείξει, ως όφειλε, την πλήρωση του σχετικού κριτηρίου οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας, παραβιάζοντας τους προαναφερόμενους ουσιώδεις όρους της Διακήρυξης, σχετικά με την υποχρέωση προαπόδειξης των τιθέμενων κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, ως βάσιμα ισχυρίζεται και η προσφεύγουσα. Επί του ισχυρισμού της προσφεύγουσας περί της μη δυνατότητας συμπλήρωσης της προσφοράς του ανωτέρω οικονομικού φορέα κατ' άρθρο 102 του Ν. 4412/2016 (βλ. άρθρο 9 της Διακήρυξης), λεκτέα είναι τα εξής: Η παράλειψη αυτή εκ μέρους του ανωτέρω οικονομικού φορέα καθιστά την προσφορά του αποκλειστέα, μη δυνάμενης να εφαρμοστεί της διαδικασίας διόρθωσης/συμπλήρωσης κατ' εφαρμογή του άρθρου 102 Ν. 4412/2016 (άρθρο 9 της Διακήρυξης ως παρατίθεται αυτούσιο στην σκέψη 11 της παρούσας και προς αποφυγή άσκοπων επαναλήψεων) διότι σύμφωνα με το τροποποιημένο αυτό άρθρο 102 ν. 4412/2016 η διαδικασία αυτή αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση σύμφωνα με τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, χωρίς να υφίσταται δυνατότητα της αναθέτουσας αρχής να ζητήσει από υποψήφιο να διευκρινίσει την προσφορά του με αποτέλεσμα την υποβολή, στην πραγματικότητα, νέας προσφοράς από αυτόν (ΣτΕ 147/2022, Τμήμα Δ'). Περαιτέρω, τυχόν κλήση σε παροχή διευκρινίσεων «... θα συνιστούσε παροχή δυνατότητας να προσκομισθεί ουσιώδες στοιχείο, απαιτούμενο επί ποινή αποκλεισμού, και όχι απλώς κλήση προς διευκρίνιση επουσιώδους ασάφειας ή προς διόρθωση τυπικού σφάλματος ή επουσιώδους πλημμέλειας» (βλ. ΣτΕ 147/2022, σκ. 34). Ως, άλλωστε, έχει κριθεί: «...η αναθέτουσα αρχή δεν έχει την ευχέρεια να ζητήσει συμπλήρωση ή διευκρίνιση από οικονομικό φορέα, ο οποίος ουδεμία απάντηση έδωσε σε ερώτημα του Ε.Ε.Ε.Σ σχετικά με την πλήρωση ποιοτικού κριτηρίου» (βλ. ΣτΕ 827/2019, 1490/2019, 725/2022, 505/2021). Εν προκειμένω, ως προκύπτει από την επισκόπηση του υποβληθέντος εκ μέρους του ανωτέρω οικονομικού φορέα ΕΕΕΣ, το οικείο πεδίο του ΕΕΕΣ δεν συμπληρώθηκε καθόλου και, ως εκ τούτου, δεν έχει προηγηθεί σχετική απάντηση/εγγραφή στο υποβληθέν ΕΕΕΣ που θα μπορούσε να διευκρινιστεί,

Αριθμός Απόφασης: 192/2024

οπότε τυχόν συμπλήρωση του οικείου πεδίου θα συνιστούσε μεταγενέστερη (μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών) ανεπίτρεπτη τροποποίηση της προσφοράς που έχει υποβληθεί, κατά καταστρατήγηση της αρχής της ίσης μεταχείρισης και της νομιμότητας. Συνακόλουθα, η αναθέτουσα αρχή όφειλε κατά δέσμια αρμοδιότητα να απορρίψει την προσφορά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» για τον λόγο αυτό, ήτοι λόγω της μη συμπλήρωσης των οικείων πεδίων του ΕΕΕΣ περί αναγραφής του ολικού ετήσιου κύκλου εργασιών και του μέσου ετήσιου κύκλου εργασιών (ουσιώδης όρος της Διακήρυξης). Επομένως, σύμφωνα με τα ανωτέρω, ο οικείος λόγος της κρινόμενης προσφυγής είναι βάσιμος και πρέπει να γίνει δεκτός.

15. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η εξεταζόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να επιστραφεί στην προσφεύγουσα το καταβληθέν παράβολο.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. ...14-11-2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής, κατά το μέρος που έγιναν δεκτές οι προσφορές των οικονομικών φορέων «...» και «...» και ανακηρύχθηκε η ως άνω Κοινοπραξία ως προσωρινή ανάδοχος, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 5 Ιανουαρίου 2024 και εκδόθηκε στις 25 Ιανουαρίου 2024 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΙΩΑΝΝΗΣ ΛΑΜΠΡΟΠΟΥΛΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΦΩΤΕΙΝΗ ΜΑΡΑΝΤΙΔΟΥ
και α/α **ΜΑΡΙΑ ΠΛΟΣΚΑ**