

**Η**

**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**4<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 19 Ιανουαρίου 2024 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαργαρίτα Κανάβα Εισηγήτρια και Μαρία Μανδράκη Μέλη.

Για να εξετάσει την από 11.12.2023 με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1987/11.12.2023 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στο «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του «...» (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της υπ' αριθμ. 201/10.11.2023 (θέμα 2<sup>ο</sup>) απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής ,περί έγκρισης του με αριθμ. πρωτ. 16388/9.11.2023 Πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού, αναφορικά με τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης των προσωρινών αναδόχων. Στην εν λόγω απόφαση ενσωματώνεται και η υπ' αριθμ. 165/20.10.2023 (θέμα 2<sup>ο</sup>) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, περί έγκρισης του με αριθμ. πρωτ. 15425/20.11.2023 Πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού, αναφορικά με τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής, των οικονομικών προσφορών και ανακήρυξης προσωρινού αναδόχου (εφεξής η «προσβαλλόμενη») και

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «παρεμβαίνων»), που εδρεύει στη «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα

Με την προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το σκέλος που, ως προς το Τμήμα 1 του διαγωνισμού, κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος και ανακηρύχθηκε οριστικός ανάδοχος του εν λόγω Τμήματος.

Με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων επιδιώκει την απόρριψη της προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, κατά τα άρθρα 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 2.142 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό «...», την από 7.12.2024 πληρωμή στην ΤΡΑΠΕΖΑ ΠΕΙΡΑΙΩΣ και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη του Τμήματος 1 της σύμβασης σχετικά με το οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή, ήτοι 428.400,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

2. Επειδή, με τη με αριθμ. πρωτ. «...» Διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε δημόσιο διεθνή ανοικτό διαγωνισμό με αντικείμενο «...», με κριτήριο κατακύρωσης της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής, ο οποίος αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 6.09.2023 με Α.Δ.Α.Μ. «...» καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό «...». Ο διαγωνισμός υποδιαιρείται σε τρία Τμήματα, οι δε προσφορές μπορούν να υποβληθούν για ένα ή περισσότερα Τμήματα. Ως εκ τούτου, ο επίδικος διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή, ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

3. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθώςον κατατέθηκε στις 11.12.2023 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού την 1.11.2023 αντίστοιχα και εν γένει παραδεκτά.

4. Επειδή, ο παρεμβαίνων κατέθεσε μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού την 21.12.2023, ήτοι εμπροθέσμως δοθέντος της από 11.12.2023 κοινοποίησης από την αναθέτουσα αρχή της προσφυγής, την

## Αριθμός απόφασης: 250 / 2024

παρέμβασή του επί αυτής, για την οποία θεμελιώνει άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον καθώς έχει κριθεί αποδεκτή η προσφορά του για το Τμήμα 1 του διαγωνισμού και έχει ανακηρυχθεί οριστικός ανάδοχος του εν λόγω Τμήματος.

5. Επειδή, ο προσφεύγων στις 28.12.2023, ήτοι εμπροθέσμως σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, ως ισχύει μετά την τροποποίηση του με το ν. 4782/2021, δοθέντος ότι οι απόψεις της αναθέτουσας αρχής κοινοποιήθηκαν στις 27.12.2023, υπέβαλε μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού υπόμνημα επί των απόψεων και της παρέμβασης, το οποίο λαμβάνεται υπόψη από το Κλιμάκιο.

6. Επειδή, στο υπό κρίση διαγωνισμό ελάβαν μέρος για το Τμήμα 1 τρεις οικονομικοί φορείς, ήτοι ο προσφεύγων, ο παρεμβαίνων και ο οικονομικός φορέας «...». Με την υπ' αριθμ. 165/2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, όλες οι προσφορές κρίθηκαν τεχνικά αποδεκτές και ο παρεμβαίνων ανακηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος του διαγωνισμού, ο δε προσφεύγων κατατάχθηκε δεύτερος σε σειρά μειοδοσίας. Κατόπιν δε ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου, με την προσβαλλόμενη απόφαση ο παρεμβαίνων ανακηρύχθηκε οριστικός ανάδοχος του Τμήματος 1 του διαγωνισμού.

7. Επειδή, ο προσφεύγων, ως προσφέρων για το Τμήμα 1 του εν θέματι διαγωνισμού, του οποίου η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή και κατατάχθηκε δεύτερος σε σειρά μειοδοσίας, θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενος, κατά το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς του παρεμβαίνοντος, ερειδόμενο στη ζημία του από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

8. Επειδή, το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 " Δημόσιες Συμβάσεις Έργων Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 214/25/ΕΕ) ΦΕΚ Α' 200/24.10.16" ορίζει ότι: «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να

## Αριθμός απόφασης: 250 / 2024

επιτρέπουν την υποβολή άρθρων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών [...]

2. Τα έγγραφα της σύμβασης...περιέχουν ιδίως : [...] ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης, ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων,[...] ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς,[...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.),...».

9. Επειδή, το άρθρο 54 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περ.1 του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α' παρατίθενται στα έγγραφα της σύμβασης και καθορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών. Τα χαρακτηριστικά αυτά μπορεί επίσης να αναφέρονται στη συγκεκριμένη διαδικασία ή μέθοδο παραγωγής ή παροχής των ζητούμενων έργων, αγαθών ή υπηρεσιών ή σε ειδική διαδικασία άλλου σταδίου του κύκλου ζωής τους, ακόμη και αν οι παράγοντες αυτοί δεν αποτελούν μέρος της υλικής τους υπόστασης, υπό την προϋπόθεση ότι συνδέονται με το αντικείμενο της σύμβασης και είναι ανάλογα με την αξία και τους σκοπούς της.[...]». Όπου δε η πλήρωση των προδιαγραφών επισημαίνεται ως απαίτηση, καθίσταται σαφές ότι οι τεχνικές προδιαγραφές συνιστούν απαράβατους όρους της διακήρυξης (βλ. απόφαση ΔΕΕ της 5<sup>ης</sup> Δεκεμβρίου 2013, C-561/12 Nordecon AS, Ramboll Eesti AS κατά Rahandusministeerium).

10. Επειδή, το άρθρο 75 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «...4. Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να εξασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους και τεχνικούς πόρους και την εμπειρία για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας.[...]».

## Αριθμός απόφασης: 250 / 2024

11. Επειδή, το άρθρο 78 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : 1. Όσον αφορά [...] τα κριτήρια σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα που προβλέπονται στην παρ. 4 του άρθρου 75, ένας οικονομικός φορέας μπορεί, κατά περίπτωση και για συγκεκριμένη σύμβαση, να στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών του με αυτούς. Όσον αφορά στα κριτήρια που σχετίζονται με τους τίτλους σπουδών και τα επαγγελματικά προσόντα που ορίζονται στην περ. στ' του Μέρους II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α' ή με την επαγγελματική εμπειρία, οι οικονομικοί φορείς μπορούν να βασίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, μόνο εάν οι τελευταίοι εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες. [...] Η αναθέτουσα αρχή ελέγχει, σύμφωνα με τα άρθρα 79, περί Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης, 80, περί αποδεικτικών μέσων και 81, περί επιγραμμικού αποθετηρίου πιστοποιητικών (e-Certis), αν οι φορείς, στις ικανότητες των οποίων προτίθεται να στηριχθεί ο οικονομικός φορέας, πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής και εάν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού, σύμφωνα με τα άρθρα 73, περί λόγων αποκλεισμού και 74, περί αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις. Η αναθέτουσα αρχή απαιτεί από τον οικονομικό φορέα να αντικαταστήσει έναν φορέα που δεν πληροί σχετικό κριτήριο επιλογής ή για τον οποίο συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού των παρ. 1 και 2 του άρθρου 73 και του άρθρου 74. [...] Η αντικατάσταση του φορέα, στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται ο οικονομικός φορέας που δεν πληροί σχετικό κριτήριο επιλογής ή για τον οποίον συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74, γίνεται κατόπιν πρόσκλησης από την αναθέτουσα αρχή προς τον οικονομικό φορέα, εντός τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της πρόσκλησης στον οικονομικό φορέα, για κάθε τρίτο στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται, στο πλαίσιο της ίδιας διαδικασίας ανάθεσης σύμβασης[...].».

12. Επειδή, το άρθρο 79 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημόσιων συμβάσεων, πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό

## Αριθμός απόφασης: 250 / 2024

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, ...».

13. Επειδή, το άρθρο 94 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : « ...4. Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων προμηθειών και γενικών υπηρεσιών ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς περιέχει ιδίως τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά που τεκμηριώνουν την τεχνική επάρκεια, χρησιμοποιούνται για την αξιολόγηση των προσφορών και περιγράφονται στα έγγραφα της σύμβασης...».

14. Επειδή, το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, ως ισχύει ορίζει ότι : «Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, οι αναθέτουσες αρχές, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητούν από τους προσφέροντες ή υποψήφιους 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». Κατά την έννοια των ως άνω διατάξεων η αναθέτουσα αρχή δύναται να ζητήσει να διορθωθούν ή να συμπληρωθούν σε επιμέρους σημεία τα στοιχεία που περιλαμβάνονται σε ένα φάκελο υποψηφιότητας, αρκεί να μην τροποποιείται η προσφορά του οικονομικού φορέα με τέτοιο τρόπο, ώστε να του δίνεται αθέμιτο πλεονέκτημα έναντι των λοιπών συμμετεχόντων στη διαδικασία ανάθεσης της σύμβασης και η αίτηση αυτή της αναθέτουσας αρχής να αφορά στοιχεία ή δεδομένα, των οποίων είναι αντικειμενικά εξακριβώσιμος ο προγενέστερος χαρακτήρας σε σχέση με το πέρας της προθεσμίας που είχε ταχθεί για την υποβολή

## **Αριθμός απόφασης: 250 / 2024**

υποψηφιότητας. Τα ανωτέρω ισχύουν κατ' αναλογία και για τυχόν ελλείπουσες δηλώσεις, υπό την προϋπόθεση ότι βεβαιώνουν γεγονότα αντικειμενικώς εξακριβώσιμα (ΣΤΕ ΕΠΑν 237/2021). Η ανωτέρω, όμως, δυνατότητα συμπλήρωσης-διευκρίνησης προϋποθέτει αναγκαίως να έχει προηγηθεί σχετική απάντηση/εγγραφή στην προσφορά, που δεν ισχύει όμως σε περίπτωση παντελούς ελλείψεως ουσιωδών στοιχείων της προσφοράς (ΔεφΧανίων 18/2022), οπότε η συμπλήρωση αυτών θα συνιστούσε μεταγενέστερη (μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών) τροποποίηση της προσφοράς που έχει υποβληθεί κατά καταστρατήγηση της αρχής της ίσης μεταχείρισης και της νομιμότητας.

15. Επειδή, στους κρισιμους για την εξέταση της προσφυγής όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι : «... 1.3 [...] Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της παρούσας διακήρυξης 2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται: Α) Να διαθέτουν τις απαιτούμενες άδειες λειτουργίας «...» από τον αρμόδιο φορέα σε ισχύ για όλα τα είδη των εργασιών που περιλαμβάνονται στα τμήματα για τα οποία θα καταθέσουν προσφορά. [...]2.2.8.1. Στήριξη στην ικανότητα τρίτων Οι οικονομικοί φορείς μπορούν, όσον αφορά τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας (της παραγράφου 2.2.5) και τα σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (της παραγράφου 2.2.6), να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών τους με αυτούς. Στην περίπτωση αυτή, αποδεικνύουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους τους αναγκαίους πόρους, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων στην ικανότητα των οποίων στηρίζονται. Ειδικά, όσον αφορά στα κριτήρια επαγγελματικής ικανότητας που σχετίζονται με τους τίτλους σπουδών και τα επαγγελματικά προσόντα που ορίζονται στην περίπτωση στ' του Μέρους ΙΙ του Παραρτήματος ΧΙΙ του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016 ή με την σχετική επαγγελματική εμπειρία, οι οικονομικοί φορείς, μπορούν να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, μόνο, εάν οι τελευταίοι θα εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι

## Αριθμός απόφασης: 250 / 2024

συγκεκριμένες ικανότητες. [...] Η αναθέτουσα αρχή ελέγχει αν οι φορείς, στις ικανότητες των οποίων προτίθεται να στηριχθεί ο οικονομικός φορέας, πληρούν κατά περίπτωση τα σχετικά κριτήρια επιλογής και εάν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3.. Ο οικονομικός φορέας υποχρεούται να αντικαταστήσει έναν φορέα στην ικανότητα του οποίου στηρίζεται, εφόσον ο τελευταίος δεν πληροί το σχετικό κριτήριο επιλογής ή για τον οποίο συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού, εντός προθεσμίας τριάντα (30) ημερών από την σχετική πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής, η οποία απευθύνεται στον οικονομικό φορέα μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ[...] 2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται, κατά την υποβολή της προσφοράς με το ΕΕΕΣ, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.2.9.1, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παραγράφου 2.2.9.2 και κατά τη σύναψη της σύμβασης, με την υπεύθυνη δήλωση της περ. δ' της παρ. 3 του άρθρου 105 του ν. 4412/2016. Στην περίπτωση που ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.8. της παρούσας, οι φορείς στην ικανότητα των οποίων στηρίζεται υποχρεούνται να αποδεικνύουν, κατά τα οριζόμενα στις παραγράφους 2.2.9.1 και 2.2.9.2, ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της παρούσας και ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής κατά περίπτωση [...] 2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσας, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους, ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα ΙΙ, το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 [...] 2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα Α. Για την απόδειξη της μη συνδρομής λόγων



## Αριθμός απόφασης: 250 / 2024

αποκλεισμού κατ' άρθρο 2.2.3 και της πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής κατά τις παραγράφους 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7, οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα δικαιολογητικά του παρόντος. Η προσκόμιση των εν λόγω δικαιολογητικών γίνεται κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 3.2 από τον προσωρινό ανάδοχο [...] Β.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: 1. Αντίγραφα αδειών λειτουργίας (σε ισχύ) ή άλλων εγγράφων πιστοποίησης σύμφωνα με τις προβλέψεις της σχετικής νομοθεσίας για το τμήμα ή τα τμήματα που συμμετέχει ο κάθε διαγωνιζόμενος στον διαγωνισμό (όπως αναφέρεται στη Συγγραφή Υποχρεώσεων) 2.4.3.2 Τεχνική Προσφορά Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με την υπ' αριθμ. 06/2023 μελέτη της Δ/σης Τεχνικών Υπηρεσιών όπως παρατίθεται και στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα [...] 2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους [...] 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), ι) η οποία παρουσιάζει αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης [...] ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι – Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης ΑΡΙΘΜΟΣ ΜΕΛΕΤΗΣ: 06/2023 [...] Τμήμα 1: Παροχή υπηρεσιών «...» άνω 3,5tn, μαζί με τα απαραίτητα «...». Το Τμήμα 1 αναφέρεται στην «...» (μαζί με τα ηλεκτρικά κι ηλεκτρονικά συστήματα) καθώς και «...» (μαζί με τις «...») μεγάλων «...» άνω των 3,5 tn («...») και «...» (μεταφοράς προσωπικού) άνω των 9 ατόμων ΠΕΡΙΓΡΑΦΕΣ ΕΡΓΑΣΙΩΝ ΤΜΗΜΑ 1 -Παροχή υπηρεσιών «...» άνω 3,5tn, μαζί με τα απαραίτητα «...» (μαζί με τα ηλεκτρικά και ηλεκτρονικά συστήματα) καθώς και «...» (μαζί με τις

## Αριθμός απόφασης: 250 / 2024

«...») μεγάλων «...» άνω των 3,5 tn («...») και «...» (μεταφοράς προσωπικού) άνω των 9 ατόμων.[...] Επισημαίνεται ότι μέσα σε όλες τις «...» συμπεριλαμβάνονται οι «...» όπου κρίνεται απαραίτητο, καθώς και οι εργασίες «...», συμπεριλαμβανομένων των απαιτούμενων «...», εργασίες «...», συμπεριλαμβανομένων των απαιτούμενων «...». Κατά δε τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν, όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων. Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία. Επομένως, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

16. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος για το Τμήμα 1 του διαγωνισμού. Και τούτο διότι, κατά τους ισχυρισμούς του, δεν κατέθεσε με την τεχνική του προσφορά άδεια λειτουργίας «...» για «...» του οικονομικού φορέα στις ικανότητες του οποίου θα στηριχθεί, καθώς η δική του άδεια αλλά και οι άδειες των οικονομικών φορέων στις ικανότητες των οποίων στηρίζεται δεν καλύπτουν «...», ως απαιτεί η διακήρυξη και η μελέτη του διαγωνισμού, ενώ ούτε δήλωσε στο ΕΕΕΣ τον οικονομικό φορέα που κατέχει άδεια «...», οι δε ως άνω πλημμέλειες της προσφοράς του παρεμβαίνοντος δεν είναι δεκτικές διευκρίνισης, κατ' άρθρον 102 του ν. 4412/2016.

17. Επειδή, στον όρο 2.4.3.2 της διακήρυξης προβλέπεται ότι η τεχνική προσφορά πρέπει να περιλαμβάνει όλα τα έγγραφα με τα οποία αποδεικνύεται και αξιολογείται ότι οι προσφερόμενες από το συμμετέχοντα υπηρεσίες είναι κατάλληλες για την εκτέλεση του συμβατικού αντικειμένου.

## Αριθμός απόφασης: 250 / 2024

Στο δε Παράρτημα Ι της διακήρυξης, όπου επισυνάπτεται η υπ' αριθμ. 6/2023 Μελέτη, σαφώς ορίζεται ότι το αντικείμενο του Τμήματος 1 του διαγωνισμού αφορά την παροχή υπηρεσιών «...» άνω 3,5tη, στις οποίες περιλαμβάνονται ρητώς, μεταξύ άλλων, εργασίες «...». Ως εκ τούτου, ο επιμελής και ευλόγως ενημερωμένος διαγωνιζόμενος προδήλως αντιλαμβάνεται ότι υποχρεούται με την τεχνική του προσφορά να προσκομίσει έγγραφα, με τα οποία αποδεικνύεται ότι διαθέτει είτε ο ίδιος είτε σε συνεργασία με άλλους φορείς «...» που παρέχει και υπηρεσίες «...» άνω 3,5t, άλλως συντρέχει λόγος αποκλεισμού, κατά τον όρο 2.4.6 της διακήρυξης, διότι η προσφορά του δεν καλύπτει τις απαιτήσεις της υπό ανάθεση σύμβασης για το Τμήμα 1. Η ως άνω δε υποχρέωση κατάθεσης με την τεχνική προσφορά εγγράφων που τεκμηριώνουν τη διάθεση «...» δεν αναιρείται από το γεγονός ότι στη διακήρυξη και τη μελέτη δεν προσδιορίζεται το συγκεκριμένο έγγραφο που πρέπει να προσκομιστεί με την τεχνική προσφορά, αλλά συνεπάγεται τη δυνατότητα του συμμετέχοντος να προσκομίσει οιοδήποτε κατάλληλο προς τον σκοπό αυτό έγγραφο και ιδίως την άδεια λειτουργίας «...», με την οποία, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, πιστοποιείται ότι το «...» πληροί τις προϋποθέσεις και για την παροχή υπηρεσιών «...». Τυχόν δε υιοθέτηση της αντίθετης ερμηνευτικής εκδοχής, ήτοι ότι δεν απαιτείται με την τεχνική προσφορά να υποβληθεί κανένα έγγραφο με το οποίο τεκμηριώνεται ότι ο διαγωνιζόμενος πράγματι διαθέτει «...» καταλήγει στο μη νόμιμο αποτέλεσμα η αναθέτουσα αρχή να αδυνατεί να ελέγξει αν τα «...» που δηλώνονται και προσφέρονται από το συμμετέχοντα για την εκτέλεση του συμβατικού αντικειμένου πράγματι καλύπτουν το σύνολο των ζητούμενων στη μελέτη εργασιών και συγκεκριμένα τις «...». Περαιτέρω, στον όρο 2.2.6 της διακήρυξης τίθεται ως κριτήριο τεχνικής ικανότητας οι διαγωνιζόμενοι να διαθέτουν τις απαιτούμενες, εν ισχύ, άδειες λειτουργίας «...» για όλα τα είδη των εργασιών που περιλαμβάνονται στα τμήματα ,για τα οποία θα καταθέσουν προσφορά, και άρα, δοθέντος ότι, ως έχει ήδη εκτεθεί, στο Τμήμα 1 του διαγωνισμού περιλαμβάνονται και εργασίες «...», οι ως άνω άδειες πρέπει ρητώς να αναφέρουν ότι καλύπτουν και τις επίμαχες εργασίες. Σύμφωνα δε με τον όρο 2.2.9.2.B4 της διακήρυξης, ο προσωρινός ανάδοχος

## Αριθμός απόφασης: 250 / 2024

οφείλει να προσκομίσει με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης τις σχετικές άδειες λειτουργίας «...» προς απόδειξη της πλήρωσης του κριτηρίου του όρου 2.2.6 της διακήρυξης. Εξάλλου, κατά τον όρο 2.2.8.1 της διακήρυξης, ρητώς επιτρέπεται ο διαγωνιζόμενος να στηριχθεί στις ικανότητες τρίτων φορέων για την πλήρωση του κριτηρίου τεχνικής ικανότητας, με αποτέλεσμα, αν συντρέχει τέτοια στήριξη, ο συμμετέχων υποχρεούται αφενός μεν να δηλώσει στο ΕΕΕΣ του τη σχετική «δάνεια» εμπειρία, και να προσκομίσει ΕΕΕΣ του τρίτου φορέα στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται, ως απαιτεί ο όρος 2.2.9.1 της διακήρυξης, αφετέρου να προσκομίσει με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, πέραν της δικής του άδειας λειτουργίας «...», την αντίστοιχα άδεια του τρίτου «δανειζοντα» ικανότητα φορέα. Σημειωτέον ότι, σε περίπτωση που η αναθέτουσα αρχή, κατόπιν ελέγχου των σχετικών δηλώσεων και εγγράφων, διαπιστώσει ότι ο τρίτος φορέας στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται ο διαγωνιζόμενος για την κάλυψη του κριτηρίου τεχνικής ικανότητας, δεν πληροί το επίμαχο κριτήριο, τότε υποχρεούται, όχι να αποκλείσει το συμμετέχοντα, αλλά, να τον καλέσει προκειμένου να αντικαταστήσει τον τρίτο φορέα. Επομένως, εκ των προαναφερθέντων όρων της διακήρυξης συνάγεται ότι η διάθεση «...» που εκτελεί «...» αποτελεί απαίτηση του συμβατικού αντικειμένου, την οποία ο διαγωνιζόμενος πρέπει να τεκμηριώνει καταλλήλως στην τεχνική του προσφορά ότι καλύπτει αλλά και κριτήριο τεχνικής ικανότητας, η πλήρωση του οποίου προαποδεικνύεται με το ΕΕΕΣ και αποδεικνύεται δια της υποβολής της σχετικής άδειας λειτουργίας «...».

18. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, ο παρεμβαίνων δήλωσε στο ΕΕΕΣ του ότι στηρίζεται στους τρίτους φορείς «...», «...» και «...» για την πλήρωση του κριτηρίου τεχνικής ικανότητας και προσκόμισε ΕΕΕΣ των εν λόγω φορέων στα οποία δηλώνεται ότι η παρεχόμενη στήριξη αφορά τις εγκαταστάσεις, το προσωπικό, την τεχνική υποδομή και εμπειρία. Επίσης, ο παρεμβαίνων υπέβαλε, με την τεχνική του προσφορά, αρχείο υπό τίτλο «2.4.3.2 ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΚΘΕΣΗ-ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ» στο οποίο αναφέρεται ότι «...*Η εταιρεία μας διαθέτει «...» με άδεια νόμιμης λειτουργίας με τίτλο «...»(Αριθ. πρωτ. «...» της Δ/ΝΣΗΣ «...») [...] και το οποίο διαθέτει τις απαιτούμενες ειδικές τεχνικές ικανότητες*

## Αριθμός απόφασης: 250 / 2024

[...]Το «...» κέντρο της «...», με τις επισυναπτόμενες υπ. αριθ. 116555/29-12-2021 & υπ. αριθ. 116551/29-12-2021 γνωστοποιήσεις που εκδόθηκαν από την «...», τροποποίησε-επέκτεινε την άδεια νόμιμης λειτουργίας του (άρθρο 167 ν.4442/2016 (Α΄ 230)), σύμφωνα με το άρθρο 13 π.δ. 78/1988 (Α΄ 34) και την Κ.Υ.Α. 194135/2021 (Β΄ 3407), με τις παρακάτω πρόσθετες δραστηριότητες και ειδικότερα:01. «...» μερών02. «...» 03. Αντλιών «...» 04. «...» 05. Εξαερωτήρων-αναμικτήτων 06. Συστημάτων «...» 07. Συστημάτων εξαγωγής «...» 08. «...» 09. Συστημάτων ψύξης ώστε να καλύπτει μεγαλύτερο εύρος δραστηριοτήτων για την «...». [...] Τα συνεργαζόμενα με την εταιρεία μας «...» είναι τα κάτωθι: ΓΙΑ ΤΟ ΤΜΗΜΑ 1 & 2: «...» με άδεια νόμιμης λειτουργίας με τίτλο «...» (ΑΡΙΘ. ΠΡΩΤ. «...») [...]ΓΙΑ ΤΟ ΤΜΗΜΑ 1 & 2: «...» με άδεια νόμιμης λειτουργίας με τίτλο «...» (ΑΡΙΘ. ΠΡΩΤ. «...») [...]ΓΙΑ ΤΟ ΤΜΗΜΑ 1 & 2: «...», με άδεια νόμιμης λειτουργίας με τίτλο «...» (Αρ. πρωτ. «...») καθώς και με άδεια νόμιμης λειτουργίας με τίτλο «...» α) ΣΥΝΗΘΩΝ «...», β) «...» (Αρ. πρωτ. «...») και εξουσιοδοτημένο για «...» (Αρ. πρωτ. «...») [...]» και προσκόμισε την άδεια λειτουργίας του δικού του «...» (αρχείο υπό τίτλο «2.4.3.2 ΕΓΓΡΑΦΑ «...»), από την οποία όμως δεν προκύπτει ότι ο παρεμβαίνων διαθέτει «...». Ως εκ τούτου, ο παρεμβαίνων, αν και κατανόησε πλήρως την υποχρέωσή του να υποβάλλει με την τεχνική του προσφορά την άδεια λειτουργίας του δικού του «...» του, προς τον σκοπό τεκμηρίωσης της κάλυψης των απαιτήσεων της μελέτης ως προς την εκτέλεση των εργασιών του συμβατικού αντικειμένου, εντούτοις, δεν υπέβαλε με την τεχνική προσφορά τις άδειες λειτουργίας των «...» των τρίτων φορέων «...», «...» και «...» στους οποίους στηρίζεται για την πλήρωση του κριτηρίου τεχνικής ικανότητας, με αποτέλεσμα να δημιουργείται αμφιβολία αν η τεχνική προσφορά του παρεμβαίνοντος καλύπτει πράγματι τη απαίτηση της μελέτης για παροχή εργασιών «...». Αβασίμως αλλά και αντιφατικώς, βάσει των ανωτέρω, ο παρεμβαίνων προβάλλει ότι η προσκόμιση των αδειών λειτουργίας που κατέχει ο ίδιος ή οι οικονομικοί φορείς, στις ικανότητες των οποίων στηρίζεται, προσκομίζεται μόνο ως αποδεικτικό μέσο στο στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης και όχι ως στοιχείο της τεχνικής προσφοράς. Ωστόσο, δοθέντος ότι τα προσδιοριστικά στοιχεία των αδειών λειτουργίας

## Αριθμός απόφασης: 250 / 2024

«...» των τρίτων φορέων «...», «...» και «...» μνημονεύονται ρητώς στο αρχείο υπό τίτλο «2.4.3.2 ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΚΘΕΣΗ-ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ» της τεχνικής προσφοράς του παρεμβαίνοντος η αναθέτουσα αρχή όφειλε, βάσει των όσων έγιναν δεκτά υπό σκέψη 14, να καλέσει τον παρεμβαίνοντα να προσκομίσει τις επίμαχες άδειες, προκειμένου να διαπιστώσει αν πραγματικά οι παρεμβαίνων θα δύναται νομίμως να εκτελεί δια των δηλωθέντων ως συνεργαζόμενων τρίτων «...», εργασίες «...». Αλυσιτελώς η αναθέτουσα αρχή προβάλλει ότι ούτε ο προσφεύγων πληροί την επίμαχη απαίτηση, καθώς με την προσβαλλόμενη έκρινε αποδεκτή την προσφορά του προσφεύγοντος, εν προκειμένω, δε οι απόψεις έχουν συνταχθεί από την Επιτροπή Διαγωνισμού, που δεν αποτελεί αποφασίζον όργανο του διαγωνισμού και άρα δεν δύναται να τροποποιεί/συμπληρώνει νομίμως την προσβαλλόμενη. Σε κάθε περίπτωση, ο παρεμβαίνων προσκόμισε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης α) τη με αριθμ πρωτ. «...» άδεια λειτουργίας «...» αυτ/των του τρίτου φορέα «...», β) τη με αριθμ. πρωτ. «...» άδεια λειτουργίας με τροποποιήσεις μικτού «...» του τρίτου φορέα «...» και γ) τη με αριθμ. πρωτ. «...» άδεια λειτουργίας «...» του τρίτου φορέα «...». Εντούτοις, εκ των ανωτέρω αδειών δεν προκύπτει ότι οι τρίτοι φορείς «...», «...» και «...», στις ικανότητες των οποίων στηρίζεται ο παρεμβαίνων, διαθέτουν «...» που εκτελούν εργασίες «...», με αποτέλεσμα ο παρεμβαίνων να μην αποδεικνύει ότι πληροί το κριτήριο τεχνικής ικανότητας, ενώ αλυσιτελώς επικαλείται αυτός έτερα έγγραφα του τρίτου φορέα «...» και υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης, και συγκεκριμένα το με αρ. πρωτ. «...» πιστοποιητικό του Βιοτεχνικού Επιμελητηρίου ..., το από 3.10.2023 Πιστοποιητικό Στοιχειών Μητρώου –επιχείρησης της ΑΑΔΕ και την από 31.10.202 παρουσίαση, δεδομένου ότι τα εν λόγω έγγραφα δεν αποτελούν το ζητούμενο από τους όρους 2.2.6 και 2.2.9.2B4 της διακήρυξης δικαιολογητικό κατακύρωσης, ήτοι άδεια λειτουργίας «...». Σημειωτέον ότι η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της συνομολογεί ότι διαπίστωσε την έλλειψη μνείας στην άδεια λειτουργίας «...» του τρίτου φορέα «...» ότι αφορά και εργασίες «...», αλλά, κατά προφανή παράβαση του ισχύοντος κανονιστικού πλαισίου, θεώρησε ότι πρέπει να κριθεί αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος καθώς συντρέχει ανάγκη

## Αριθμός απόφασης: 250 / 2024

ολοκλήρωσης της διαγωνιστικής διαδικασίας. Ωστόσο, το δημόσιο συμφέρον επιτάσσει εξίσου με την ταχεία διεξαγωγή και την τήρηση της νομιμότητας, κατά τη διαδικασία των διαγωνισμών για τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων, ώστε να γίνεται η ανάθεση σε νομίμως επιλεγέντα ανάδοχο (βλ. Ε.Α. ΣΤΕ 840/2008). Εξάλλου, αβασίμως η αναθέτουσα προβάλλει ότι όφειλε να καλέσει τον παρεμβαίνοντα σε παροχή διευκρινίσεων, εφόσον εκ των υποβληθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης προκύπτει με σαφήνεια ότι ο παρεμβαίνων, ούτε δια του τρίτου φορέα «...», πληροί το κριτήριο τεχνικής ικανότητας. Το γεγονός όμως ότι από τις προσκομισθείσες με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης άδειες λειτουργίας των «...» του παρεμβαίνοντος και του τρίτου φορέα «...» δεν αποδεικνύεται η διάθεση «...» που εκτελεί εργασίες «...», συνεπάγεται ότι ο παρεμβαίνων δεν πληροί ούτε την αντίστοιχη τεχνική απαίτηση, η οποία, ως έχει εκτεθεί στην προηγούμενη σκέψη, αποτελεί μέρος του συμβατικού αντικειμένου και ο συμμετέχων υποχρεούται να τεκμηριώσει δια της τεχνικής του προσφοράς ότι είναι κατάλληλος να εκτελέσει τις εν λόγω εργασίες. Δοθέντος δε ότι, η απαίτηση περί «...» δεν καλύπτεται εκ του πλέον κατάλληλου προς τον σκοπό αυτό εγγράφου, ήτοι της άδειας λειτουργίας «...», δεν μπορούν να ληφθούν υπόψιν, ως δήθεν τεκμηριωτικά έγγραφα της κάλυψης της επίμαχης απαίτησης, τα προσκομισθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης του τρίτου φορέα «...» (το με αρ. πρωτ. «...» πιστοποιητικό του Βιοτεχνικού Επιμελητηρίου ..., το από 3.10.2023 Πιστοποιητικό Στοιχείων Μητρώου – επιχείρησης της ΑΑΔΕ και την από 31.10.202 παρουσίαση). Ως εκ τούτου, δεν δύναται, εν προκειμένω, να συναχθεί υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής να καλέσει τον παρεμβαίνοντα να αντικαταστήσει τον τρίτο φορέα «...» στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται για την πλήρωση του κριτηρίου τεχνικής ικανότητας ,περι διάθεσης άδειας λειτουργίας «...», τα δε περί του αντιθέτου προβαλλόμενα από τον παρεμβαίνοντα τυγχάνουν απορριπτέα ως αβάσιμα και αλυσιτελή, Και τούτο διότι, τυχόν σχετική κλήση θα συνεπάγονταν , άνευ ετέρου, και την ανεπίτρεπτη εκ των υστέρων τροποποίηση της τεχνικής προσφοράς του παρεμβαίνοντος, όπου ρητώς έχει δηλωθεί ο τρίτος φορέας «...», ως ένας εκ των τριών συνεργαζόμενων «...» του παρεμβαίνοντος για

## **Αριθμός απόφασης: 250 / 2024**

την εκτέλεση του συμβατικού αντικειμένου,. Ουδόλως δε εκ του άρθρου 78 του ν. 4412/2016 αλλά και του αντίστοιχου όρου 2.2.8.1 της διακήρυξης δύναται να συναχθεί ότι, σε περίπτωση που ανακύπτει υποχρέωση αντικατάστασης του τρίτου φορέα λόγω μη πλήρωσης του κριτηρίου επιλογής, για το οποίο παρέχεται η στήριξη, καθίσταται επιτρεπτή η μεταγενέστερη τροποποίηση της προσφοράς του συμμετέχοντος και σε πλείονα και έτερα στοιχεία/έγγραφα της, που υποβλήθηκαν προς τεκμηρίωση διαφορετικών όρων από εκείνους που αφορούν το κριτήριο επιλογής που αποτέλεσε το λόγο αντικατάστασης του τρίτου φορέα. Συνεπώς, βάσει των ανωτέρω, η αναθέτουσα αρχή όφειλε, κατά δεσμία αρμοδιότητα, να απορρίψει την προσφορά του παρεμβαινόντος λόγω μη κάλυψης της τεχνικής απαίτησης της μελέτης ,περί διάθεσης «...» και η προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή ως βασιμη.

19. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, να απορριφθεί η παρέμβαση, να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 165/20.10.2023 (θέμα 2<sup>ο</sup>) απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά το σκέλος που κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά και ανακηρύχθηκε ο παρεμβαίνων προσωρινός ανάδοχος για το Τμήμα 1 του διαγωνισμού, συνεπεία δε τούτου, να ακυρωθεί και η υπ' αριθμ. 201/10.11.2023 (θέμα 2<sup>ο</sup>) απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά το σκέλος που ανακηρύχθηκε ο παρεμβαίνων οριστικός ανάδοχος για το Τμήμα 1 του διαγωνισμού. Τέλος, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων κατ' άρθρον 363 του ν. 4412/2016.

### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. 201/10.11.2023 (θέμα 2<sup>ο</sup>) απόφασης της αναθέτουσας αρχής στην οποία ενσωματώνεται και η υπ' αριθμ. 165/20.10.2023 (θέμα 2<sup>ο</sup>) απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό της παρούσας

Ορίζει την επιστροφή στον προσφεύγοντα του παραβόλου ποσού 2.142 ευρώ



**Αριθμός απόφασης: 250 / 2024**

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 19 Ιανουαρίου 2024 και εκδόθηκε στις 2 Φεβρουαρίου 2024 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ  
ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ  
ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ  
Α/Α ΜΑΡΙΑ ΠΛΟΣΚΑ**