

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 15 Ιανουαρίου 2024 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης Λαμπρόπουλος, Πρόεδρος, Αγγελική Πουλοπούλου – Μέλος και Ελευθερία Καλαμιώτη – Μέλος και Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την από 08-12-2023 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1979/08-12-2023 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρίας με την επωνυμία «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στην ... επί της οδού ... αρ ... όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

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

Κατά της εταιρίας με την επωνυμία «...» και με τον διακριτικό τίτλο «...» (εφεξής η «παρεμβαίνουσα»), που εδρεύει στο ... επί της συμβολής των οδών ... αρ ... και ... αρ. ... (...), όπως νόμιμα εκπροσωπείται, που άσκησε παρέμβαση στο πλαίσιο της προδικαστικής προσφυγής.

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητεί να ακυρωθεί η με αριθμό .../2023 απόφαση [πρακτικό...] της ... Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής, συγκοινοποιηθείσα με την απόφαση με αριθμό .../2023 [πρακτικό...] της ... Επιτροπής, κατά το μέρος που κατακυρώνει το ΤΜΗΜΑ Β του διαγωνισμού στην παρεμβαίνουσα, προκειμένου να απορριφθεί η προσφορά της και να κατακυρωθεί το τμήμα αυτό στην ίδια.

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 παράβολο ποσού 750,00 € 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

Αριθμός απόφασης : 261/2024

σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ») για το Τμήμα Β της σύμβασης (εκτιμώμενης αξίας 150.000,00 ευρώ χωρίς το ΦΠΑ) για το οποίο ασκείται η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή.

2. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή με την υπ' αρ. πρωτ. .../24-05-2023 Διακήρυξη προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό άνω των ορίων για την «... Υποέργο 1/...», με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση την βέλτιστη σχέση τιμής – ποιότητας, προϋπολογισμού 300.000,00 € η συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Το ως άνω αντικείμενο του διαγωνισμού περιλαμβάνει: ΤΜΗΜΑ Α: - ... , συνολικού προϋπολογισμού 150.000,00 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% και ΤΜΗΜΑ Β - ... συνολικού προϋπολογισμού 150.000,00 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%. Τα προς ... είδη κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV): ΟΜΑΔΑ Α: ... , ΟΜΑΔΑ Β: ... Προσφορές υποβάλλονται για ένα ή περισσότερα τμήματα. Η ανωτέρω Διακήρυξη αναρτήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 24-05-2023 με ΑΔΑΜ ... καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε συστημικό α/α ... Ως προελέχθη, το Τμήμα Β της σύμβασης κατακυρώθηκε δυνάμει της προσβαλλόμενης απόφασης στην παρεμβαίνουσα, ενώ η προσφεύγουσα συμμετείχε στον προκείμενο διαγωνισμό με παραδεκτή προσφορά και έλαβε τελική βαθμολογία ...

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 08-12-2023 με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017 μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ,

Αριθμός απόφασης : 261/2024

δοθέντος ότι η προσβαλλομένη κοινοποιήθηκε στις 28-11-2023 μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ.

5. Επειδή, στις 11-12-2023 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. 2331/2023 Πράξη του Προέδρου του 3^{ου} Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία συζήτησης.

7. Επειδή, στις 21-12-2023 η παρεμβαίνουσα κοινοποίησε, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, την παρέμβασή της με τα συνοδευτικά της έγγραφα, εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτως, ως έχουσα αναδειχθεί οριστικός ανάδοχος της επίμαχης σύμβασης.

8. Επειδή, στις 27-12-2023 η Αναθέτουσα Αρχή κοινοποίησε, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, την υπ' αριθμ. .../2023 απόφασή της που τιτλοφορείται ως διατύπωση απόψεων επί της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής, εμπρόθεσμα δε η προσφεύγουσα υπέβαλε στις 02-01-2024 το με ίδια ημερομηνία Υπόμνημά της επί των απόψεων της Αναθέτουσας Αρχής και επί της παρέμβασης. Η ανωτέρω απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής δεν περιέχει ουσιαστικό περιεχόμενο με διατύπωση των απόψεών της επί των λόγων της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής, δεδομένου ότι δεν συγκοινοποιείται με αυτήν, ούτε έχει αναρτηθεί, η αναφερόμενη σε αυτό Γνωμοδότηση της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού & Αξιολόγησης Προσφορών Προμηθειών σχετικά με τις απόψεις που πρέπει να διατυπωθούν, ούτε η απόφαση της ... Επιτροπής για την έγκριση της γνωμοδότησης αυτής, ως βάσιμα ισχυρίζεται και η προσφεύγουσα στο Υπόμνημά της. Ως εκ τούτου το έγγραφο αυτό της Αναθέτουσας Αρχής, με το οποίο, τελικά, δεν γνωστοποιείται το περιεχόμενο των απόψεων της Αναθέτουσας Αρχής, δεν λαμβάνεται υπόψη από το Κλιμάκιο.

9. 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

Αριθμός απόφασης : 261/2024

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 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.).

Αριθμός απόφασης : 261/2024

10. Επειδή, στο άρθρο 103 του Ν. 4412/2016 - Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών ορίζεται ότι «Πέραν των οριζόμενων στις παρ. 3 και 4 του άρθρου 79, περί Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης, και στο άρθρο 93, περί περιεχομένου φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής», ισχύουν και τα ακόλουθα: 1. Μετά από την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται σύμφωνα με το άρθρο 11 του ν. 2690/1999 (Α` 74), όλων των δικαιολογητικών του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73, περί λόγων αποκλεισμού, και 74, περί αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή μέσω του ΕΣΗΔΗΣ. 2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, η αναθέτουσα αρχή καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα, ή να παράσχει διευκρινήσεις με την έννοια του άρθρου 102, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν. Αν ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει αίτημα προς την αναθέτουσα αρχή για παράταση της ως άνω προθεσμίας, συνοδευόμενο από αποδεικτικά έγγραφα με τα οποία αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες δημόσιες αρχές. Ο προσωρινός ανάδοχος μπορεί να αξιοποιεί τη δυνατότητα του προηγούμενου εδαφίου και εντός της προθεσμίας της πρόσκλησης της παρ. 1. Το παρόν εφαρμόζεται αναλόγως και όταν η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν από το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή του πρώτου εδαφίου της παρ. 5 του

άρθρου 79, τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας.

3. Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών, διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 είναι εκ προθέσεως απατηλά, ή ότι έχουν υποβληθεί πλαστά αποδεικτικά στοιχεία, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, περί εγγυήσεων, εφόσον είχε προσκομισθεί, και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης, όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση, η διαδικασία ανάθεσης ματαιώνεται.

4. Αν ο προσωρινός ανάδοχος δεν υποβάλλει στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης, όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσκομίζει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα έγγραφα και δικαιολογητικά, η διαδικασία ματαιώνεται.

5. Αν από τα παραπάνω δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74 ή η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παρ. 1 και 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, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού

Αριθμός απόφασης : 261/2024

αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, περί χρόνου συνδρομής όρων συμμετοχής και οψιγενών μεταβολών, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, σύμφωνα με το άρθρο 72, περί εγγυήσεων, εφόσον είχε προσκομισθεί, και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης, όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν αποδείξει ότι: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 και β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, η διαδικασία ματαιώνεται. 6. Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο, στο οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών σύμφωνα με όσα ορίζονται στην παρ. 2, και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας κατά τις παρ. 3, 4 ή 5 είτε κατακύρωσης της σύμβασης. Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης του άρθρου 105. 7. Όσοι δεν έχουν αποκλειστεί οριστικά λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν, σύμφωνα με όσα ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης και στις διατάξεις του παρόντος.». Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 3.2 της Διακήρυξης - Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου «(...) Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, η αναθέτουσα αρχή καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα ή να παράσχει διευκρινήσεις με την έννοια του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν. (...)».

11. Επειδή, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι με την προσβαλλόμενη απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής μη νομίμως έγιναν αποδεκτά τα

Αριθμός απόφασης : 261/2024

δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας ως πλήρη, ορθά, νόμιμα και σύμφωνα με τους αντίστοιχους όρους της Διακήρυξης, και συγκεκριμένα τα δικαιολογητικά από τα οποία αποδεικνύεται ότι ο προσωρινός ανάδοχος πληροί για το ΤΜΗΜΑ Β: α) τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας (2.2.5 της διακήρυξης), β) της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας (2.2.6 της διακήρυξης) και γ) τα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και τα πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης (2.2.7 της διακήρυξης), ενώ θα έπρεπε να απορρίψει την προσφορά της παρεμβαίνουσας για τους νομικούς και πραγματικούς λόγους που αναφέρει στην κρινόμενη προσφυγή της.

12. Επειδή, ειδικότερα, η προσφεύγουσα με τον πρώτο λόγο της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής, υποστηρίζει ότι, αναφορικά με την (μη) πλήρωση των κριτηρίων της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας (2.2.5 της διακήρυξης), η παρεμβαίνουσα δεν προσκόμισε στα δικαιολογητικά κατακύρωσης για το ΤΜΗΜΑ Β βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας από πιστωτικό ίδρυμα ίση ή μεγαλύτερη με το 100% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης [150.000,00 ευρώ], ως όφειλε, αλλά αντιθέτως προσκόμισε τα αναφερόμενα στην προσφυγή της έγγραφα (υπόλοιπα λογαριασμού, βεβαιώσεις συνεργασίας, τραπεζική επιταγή κλπ), τα οποία δεν αποτελούν την ανωτέρω βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας. Επομένως, κατά την προσφεύγουσα, η παρεμβαίνουσα δεν προσκόμισε στα δικαιολογητικά κατακύρωσης την ανωτέρω βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας ως όφειλε και ούτε απέδειξε ότι πληροί τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας (άρθρο 2.2.5 της διακήρυξης). Η παρεμβαίνουσα επί του πρώτου λόγου της κρινόμενης προσφυγής υποστηρίζει ότι κάνοντας χρήση της ευχέρειας που της παρέχει ο 2.2.9.2. όρος της Διακήρυξης να υποβάλει οποιοδήποτε έγγραφο για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής της επάρκειας, συμπεριέλαβε στον φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης έγγραφα που έχουν εκδοθεί από τραπεζικά ιδρύματα και από τα οποία αποδεικνύεται ότι πληροί τις απαιτήσεις της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας και συγκεκριμένα προκύπτει ότι έχει ήδη στη διάθεσή της το απαιτούμενο ποσό των 150.000

Αριθμός απόφασης : 261/2024

ευρώ για την εκτέλεση του αντικειμένου του Τμήματος Β της σύμβασης. Κατά την παρεμβαίνουσα, τούτο αναμφίβολα σημαίνει ότι διαθέτει και την απαιτούμενη πιστοληπτική ικανότητα, με δεδομένο δε, ότι ο όρος αυτός αποβλέπει στη διασφάλιση αξιόχρεου αναδόχου, ο οποίος να μπορεί να ανταποκριθεί στην απρόσκοπτη εκτέλεση της προς ανάθεση ...ς, τα έγγραφα που συμπεριέλαβε στον φάκελό της όχι μόνο αποδεικνύουν ότι πληροί τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, αλλά ότι τις υπερκαλύπτει, λαμβανομένου υπόψη ότι έχει ήδη στη διάθεσή της το απαιτούμενο ποσό για την εκτέλεση της σύμβασης. Σε κάθε περίπτωση, σύμφωνα με όσα υποστηρίζει η παρεμβαίνουσα, ακόμη και εάν υποτεθεί ότι υπάρχει οποιαδήποτε έλλειψη στα υποβληθέντα εκ μέρους της δικαιολογητικά κατακύρωσής για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής της επάρκειας, τότε και πάλι δεν συντρέχει λόγος απόρριψης της προσφοράς της, αλλά θα πρέπει να κληθεί να προσκομίσει τα απαιτούμενα έγγραφα, κατ' εφαρμογήν του άρθρου 103 του ν. 4412/2016. Η προσφεύγουσα στο Υπόμνημά της επί της παρέμβασης υποστηρίζει ότι δεν υφίσταται καμία ευχέρεια δυνάμει του 2.2.9.2 όρου της Διακήρυξης, ώστε ο οικονομικός φορέας να μπορεί να υποβάλει οποιοδήποτε έγγραφο για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής της επάρκειας του, υφίσταται μόνο η δυνατότητα, εάν ο οικονομικός φορέας δεν είναι σε θέση για βάσιμο λόγο να προσκομίσει τα ανωτέρω δικαιολογητικά, να μπορεί να αποδεικνύει την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια με οποιοδήποτε άλλο κατάλληλο έγγραφο, ενώ αναφέρει ότι η παρεμβαίνουσα δεν διευκρινίζει τον βάσιμο λόγο που δεν είναι σε θέση να προσκομίσει την ανωτέρω βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας και ότι τα έγγραφα που προσκόμισε δεν είναι κατάλληλα να αποδείξουν την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια. Τέλος, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι αβάσιμα η παρεμβαίνουσα επικαλείται το άρθρο 103 διότι, σύμφωνα με την παρ. 6 του άρθρου αυτού, η δυνατότητα αυτή έχει παρέλθει, αφού η Επιτροπή Αξιολόγησης του Διαγωνισμού έχει συντάξει το σχετικό πρακτικό και η Αναθέτουσα Αρχή έχει αποφανθεί με την προσβαλλόμενη απόφαση.

Αριθμός απόφασης : 261/2024

13. Επειδή, επί του πρώτου λόγου της κρινόμενης προσφυγής λεκτέα είναι τα εξής: σύμφωνα με το άρθρο 2.2.5 της Διακήρυξης - Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια «Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται : (...) ΓΙΑ ΤΟ ΤΜΗΜΑ Β α) κατά τη διάρκεια των τεσσάρων (4) ετών, ήτοι τα έτη 2019, 2020 , 2021, 2022 να έχουν μέσο ετήσιο γενικό κύκλο εργασιών ίσο ή μεγαλύτερο με το 100% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης. β) κατά τη διάρκεια των τελευταίων τριών (3) ετών, να μην έχουν αρνητικό αποτέλεσμα ισολογισμού (καθαρό αποτέλεσμα χρήσης προ φόρων) και γ) πιστοληπτική ικανότητα ίση ή μεγαλύτερη με το 100% της εκτιμώμενη αξία της σύμβασης», σύμφωνα δε με τον όρο 2.2.9.2 της Διακήρυξης – Αποδεικτικά Μέσα «(...) Β.3. Για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της παραγράφου 2.2.5 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν (..) ΓΙΑ ΤΟ ΤΜΗΜΑ Β Α) αντίγραφο ή απόσπασμα των δημοσιευμένων οικονομικών καταστάσεων της επιχείρησης. Σε περίπτωση μη υποχρέωσης δημοσίευσης οικονομικών καταστάσεων, οι φορείς μπορούν να υποβάλλουν ισοδύναμα λογιστικά έγγραφα ή άλλα επίσημα έγγραφα ή φωτοαντίγραφα των αντίστοιχων Φορολογικών Δηλώσεων. Β) βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας από πιστωτικό ίδρυμα. Εάν ο οικονομικός φορέας, για βάσιμο λόγο, δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα ανωτέρω δικαιολογητικά, μπορεί να αποδεικνύει την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια με οποιοδήποτε άλλο κατάλληλο έγγραφο.». Περαιτέρω, κατά την έννοια των ανωτέρω διατάξεων του άρθρου 103 Ν. 4412/2016, η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται, κατόπιν ελέγχου των υποβληθέντων κατ' αρχήν από τον προσωρινό ανάδοχο δικαιολογητικών κατακύρωσης, να τον καλέσει να καλύψει, εντός δεκαήμερης προθεσμίας, τυχόν ελλείψεις των εν λόγω δικαιολογητικών - είτε με την υποβολή αρχικώς μη υποβληθέντος δικαιολογητικού είτε με τη συμπλήρωση αρχικώς μεν υποβληθέντος, αλλά μη πληρούντος τις απαιτήσεις της διακήρυξης δικαιολογητικού σε περίπτωση κατά την οποία οι ελλείψεις αυτές επάγονται αποκλεισμό του προσωρινού αναδόχου. Η αρχική, δηλαδή, παράλειψη ή πλημμελής υποβολή εκ μέρους του αναδόχου κάποιου από τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, δεν συνεπάγεται

Αριθμός απόφασης : 261/2024

αυτομάτως και άνευ ετέρου τον αποκλεισμό του από την περαιτέρω διαδικασία του διαγωνισμού, αλλά υποχρεώνει, κατ' αρχήν, την αναθέτουσα αρχή να προβεί στην οφειλόμενη κατά τα άνω κλήση του προσωρινού αναδόχου προς συμπλήρωση του ελλείποντος ή/και ελλιπούς δικαιολογητικού. Μόνον εφόσον έχει προηγηθεί η προσήκουσα κατά τα άνω κλήση του προσωρινού αναδόχου από την αναθέτουσα αρχή και η εξέταση της συμμόρφωσης του οικονομικού φορέα προς αυτήν, μπορεί η αναθέτουσα αρχή να προβεί στην απόρριψη των δικαιολογητικών κατακύρωσης λόγω ελλείψεων που δεν θεραπεύτηκαν κατά την ανωτέρω διαδικασία (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 37/2021, σκ. 19, 29/2019, σκ. 11, ΔΕφΠειρ Ν60/2021, σκ. 13, ΔΕφΑθ Ν42/2020). Περαιτέρω, η ΕΑΔΗΣΥ, όταν εξετάζει διαφορά επί κατακυρωτικής απόφασης σχετικά με την πληρότητα και το περιεχόμενο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, οφείλει, στην περίπτωση που ακυρώσει την προσβαλλόμενη λόγω ελλείψεων ή ελαττωμάτων των κατ' αρχήν αποδεχθέντων από την αναθέτουσα αρχή δικαιολογητικών κατακύρωσης, να αναπέμψει την υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή, προκειμένου αυτή να εκπληρώσει προηγουμένως την ανωτέρω διαδικαστική υποχρέωσή της, ήτοι να καλέσει τον προσωρινό ανάδοχο προς υποβολή των επίμαχων δικαιολογητικών και να εξετάσει τη συμμόρφωση του οικονομικού φορέα προς την πρόσκληση αυτή (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 37/2021, σκ. 21, ΔΕφΠειρ Ν60/2021, σκ. 14, ΔΕφΑθ Ν42/2020, σκ. 10). Από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου του διαγωνισμού και των ισχυρισμών των ενδιαφερομένων μερών προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα για την πλήρωση του όρου 2.2.5 της Διακήρυξης υπέβαλε στα δικαιολογητικά κατακύρωσης αντίγραφα λογαριασμών της στην Τράπεζα ... , επιστολές της ίδιας τράπεζας, αντίγραφα κινήσεως λογαριασμών, εκτυπώσεις από την ίδια Τράπεζα με υπόλοιπα λογαριασμών κλπ (οράτε σελ. 17-19 της προσφυγής και σελ. 7 της παρέμβασης περί προσκόμισης αυτών των εγγράφων και τα σχετικά αρχεία σαν επιμέρους έγγραφα του αρχείου με την ονομασία «ΛΟΙΠΑ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ...» των δικαιολογητικών κατακύρωσης) και δεν υπέβαλε βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας από πιστωτικό ίδρυμα, ενώ δεν επικαλέστηκε κάποιο βάσιμο λόγο για την προσκόμιση αυτών των εγγράφων, αντί της βεβαίωσης πιστοληπτικής ικανότητας από πιστωτικό ίδρυμα, ως

Αριθμός απόφασης : 261/2024

βάσιμα υποστηρίζει και η προσφεύγουσα στο Υπόμνημά της. Ενόψει των προαναφερόμενων όρων της Διακήρυξης και λαμβανομένων υπόψη και των ισχυρισμών της παρεμβαίνουσας περί εφαρμογής του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016, γεννάται υποχρέωση της Αναθέτουσας Αρχής, σύμφωνα με τις προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3.2. της Διακήρυξης (σκέψη 10 της παρούσας), να καλέσει την παρεμβαίνουσα να συμπληρώσει ή/και να διασαφηνίσει το εν λόγω στοιχείο, ήτοι, είτε να δηλώσει ποιον βάσιμο λόγο είχε για την προσκόμιση των ανωτέρω εγγράφων, αντί της βεβαίωσης πιστοληπτικής ικανότητας από πιστωτικό ίδρυμα (ως προβλέπει η Διακήρυξη) είτε να προσκομίσει την οριζόμενη εκ της Διακηρύξεως βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας ίσης ή μεγαλύτερης με το 100% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης. Για τους λόγους αυτούς, δεδομένου ότι η ΕΑΔΗΣΥ δεν δύναται να υποκαταστήσει την Αναθέτουσα Αρχή στην άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας, πρέπει να γίνει δεκτός ο πρώτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη, προκειμένου η υπόθεση να αναπεμφθεί στην Αναθέτουσα Αρχή, για να ασκήσει την προβλεπόμενη στα άρθρα 103 Ν. 4412/2016 και 3.2. της Διακήρυξης αρμοδιότητά της κατά τα ανωτέρω.

14. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον δεύτερο λόγο της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής, υποστηρίζει ότι, αναφορικά με την (μη) πλήρωση των κριτήριων της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας (2.2.6 της διακήρυξης), η παρεμβαίνουσα δεν προσκόμισε στα δικαιολογητικά κατακύρωσης για το ΤΜΗΜΑ Β: α) συμβάσεις και πιστοποιητικά ορθής εκτέλεσης, εάν ο αποδέκτης είναι αναθέτουσα αρχή, στα οποία περιγράφεται το αντικείμενο της σύμβασης ... και αναφέρεται ο χρόνος υλοποίησης της και βεβαιώνεται ότι αυτή εκτελέστηκε έντεχνα και εντός των εγκεκριμένων χρονοδιαγραμμάτων και β) επικυρωμένα αντίγραφα τιμολογίων και σύμβαση, με αντικείμενο ... εάν ο αποδέκτης είναι ιδιωτικός φορέας, τα οποία θα πρέπει να έχουν εκτελεστεί, - τουλάχιστον μία (1) σύμβαση με αντικείμενο την ... - κατά τη διάρκεια των τεσσάρων (4) ετών, ήτοι τα έτη 2019, 2020, 2021, 2022, ως όφειλε. Συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα αναφέρει ότι στο αρχείο ... με τίτλο ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ ΟΜΟΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ ΚΑΙ ΟΜΟΕΣ ΣΥΜΒΑΣΕΙΣ ...

Αριθμός απόφασης : 261/2024

υφίσταται φάκελος με όνομα ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ ΟΜΟΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ ΚΑΙ ΟΜΟΕΣ ΣΥΜΒΑΣΕΙΣ ... ο οποίος περιέχει τα εξής pdf αρχεία: 1] ... - ο οποίος περιέχει τα εξής pdf αρχεία: α) ΒΕΒΑΙΩΣΗ ΕΜΠΕΙΡΕΙΑΣpdf, β)...pdf & γ)...pdf – τα οποία όλα αφορούν σε όπως απαιτεί η Διακήρυξη. 2] ... - ο οποίος περιέχει μεταξύ άλλων pdf αρχεία: ΣΥΜΒΑΣΗ ΟΧΗΜΑΤΟΣ.pdf, – τα οποία όλα αφορούν σε όπως απαιτεί η Διακήρυξη. 3] ... - ο οποίος περιέχει μεταξύ άλλων pdf αρχεία: Σύμβαση...pdf, – τα οποία όλα αφορούν σε όπως απαιτεί η Διακήρυξη. 4] ... - ο οποίος περιέχει μεταξύ άλλων pdf αρχεία: ΣΥΜΒΑΣΗpdf, – τα οποία όλα αφορούν σε , όπως απαιτεί η Διακήρυξη. 5] Για το έγγραφο με τίτλο ΒΕΒΑΙΩΣΗ ΚΑΛΗΣ ΕΚΤΕΛΕΣΗΣ ΚΑΙ ΤΙΜΟΛΟΓΙΟ...pdf, η προσφεύγουσα επισημαίνει ότι, εφόσον ο αποδέκτης είναι ιδιωτικός φορέας, η ... Εταιρεία ... θα έπρεπε να προσκομιστούν επικυρωμένα αντίγραφα τιμολογίων και σύμβαση, όπως απαιτεί η Διακήρυξη, και όχι η βεβαίωση και το ανεπικύρωτο τιμολόγιο που προσκομίστηκαν. 6] Για το έγγραφο με τίτλο ...pdf, η προσφεύγουσα επισημαίνει ότι, αφορά σε ... όπως απαιτεί η Διακήρυξη, αφορά το έτος 2023, και όχι τα έτη 2019, 2020, 2021 και 2022 που απαιτεί η Διακήρυξη και επιπλέον δεν έχει προσκομιστεί πιστοποιητικό ορθής εκτέλεσης, όπως απαιτεί η Διακήρυξη. Η παρεμβαίνουσα επί του δεύτερου λόγου της κρινόμενης προσφυγής υποστηρίζει ότι για την απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής της ικανότητας προσκόμισε, μεταξύ άλλων, το από 26-9-2019 πιστοποιητικό βεβαίωσης καλής εκτέλεσης ... της εταιρίας «...», καθώς και το υπ' αριθμόν .../2019 τιμολόγιο και ότι από τα εν λόγω έγγραφα προκύπτει ότι έχει εκτελέσει μία τουλάχιστον σύμβαση με αντικείμενο την ... , γεγονός που δεν αμφισβητεί ούτε η προσφεύγουσα. Περαιτέρω, η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει ότι με δεδομένο ότι ο αποδέκτης της σύμβασης ήταν ιδιωτικός φορέας και συγκεκριμένα η εταιρία «...», συμπεριέλαβε ως δικαιολογητικό κατακύρωσης το σχετικό τιμολόγιο, σε πλήρη συμμόρφωση με τον ως άνω όρο της Διακήρυξης, καθώς και την από 11-10-2023 υπεύθυνη δήλωση στην οποία μεταξύ άλλων αναφέρει ότι: «...2)) Βεβαιώνω την ακρίβεια, την ορθότητα και την γνησιότητα όλων των υποβαλλόμενων μας εγγράφων... 3) Όλα τα υποβαλλόμενα έγγραφα είναι ακριβή φωτοαντίγραφα των πρωτοτύπων...».

Αριθμός απόφασης : 261/2024

Σύμφωνα με όσα υποστηρίζει η παρεμβαίνουσα, ορθώς λήφθηκε υπόψη το ανωτέρω έγγραφο για την απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής της ικανότητας, δεδομένου ότι συμμορφούμενη πλήρως με τους όρους του νόμου και της Διακήρυξης υπέβαλε το εν λόγω έγγραφο συνοδευόμενο από την ως άνω υπεύθυνη δήλωση, σε κάθε δε περίπτωση αν ήθελε υποτεθεί ότι υπάρχει οποιαδήποτε έλλειψη στο ως άνω τιμολόγιο που συμπεριέλαβε στην προσφορά της, τότε και πάλι δεν συντρέχει λόγος απόρριψης της προσφοράς της, αλλά θα πρέπει να κληθεί να το προσκομίσει εκ νέου, κατ' εφαρμογήν του άρθρου 103 του ν. 4412/2016. Η προσφεύγουσα στο Υπόμνημά της επί της παρέμβασης δηλώνει ότι επαναφέρει όλους τους ισχυρισμούς της προσφυγής της, καθώς και ότι αβάσιμα η παρεμβαίνουσα επικαλείται το άρθρο 103, διότι, σύμφωνα με την παρ. 6 του άρθρου αυτού, η δυνατότητα αυτή έχει παρέλθει, αφού η Επιτροπή Αξιολόγησης του Διαγωνισμού έχει συντάξει το σχετικό πρακτικό και η Αναθέτουσα Αρχή έχει αποφανθεί με την προσβαλλόμενη απόφαση.

15. Επειδή, επί του δεύτερου λόγου της κρινόμενης προσφυγής λεκτέα είναι τα εξής: σύμφωνα με το άρθρο 2.2.6 της Διακήρυξης - Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα *«Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται: (...)ΓΙΑ ΤΟ ΤΜΗΜΑ Β: κατά τη διάρκεια των τεσσάρων (4) ετών, ήτοι τα έτη 2019, 2020, 2021, 2022, να έχουν εκτελέσει ή να εκτελούν τουλάχιστον μία (1) σύμβαση με αντικείμενο την ... (...)»*, σύμφωνα δε με τον όρο 2.2.9.2 της Διακήρυξης – Αποδεικτικά Μέσα *«(...) Β.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν : - εάν μεν ο αποδέκτης είναι αναθέτουσα αρχή, συμβάσεις και πιστοποιητικά ορθής εκτέλεσης αυτών που έχουν εκδοθεί ή θεωρηθεί από την αρμόδια αρχή, στα οποία περιγράφεται το αντικείμενο της σύμβασης και θα αναφέρεται ο χρόνος υλοποίησης της και θα βεβαιώνεται ότι αυτή εκτελέστηκε έντεχνα και εντός των εγκεκριμένων χρονοδιαγραμμάτων. - εάν δε ο αποδέκτης είναι ιδιωτικός φορέας, προσκομίζονται επικυρωμένα αντίγραφα τιμολογίων και, εφόσον υφίσταται, η σχετική σύμβαση.»*. Από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου του διαγωνισμού και των ισχυρισμών των

Αριθμός απόφασης : 261/2024

ενδιαφερομένων μερών προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα για την πλήρωση του όρου 2.2.6 της Διακήρυξης υπέβαλε στα δικαιολογητικά κατακύρωσης (επιμέρους έγγραφο στα δικαιολογητικά κατακύρωσης στο αρχείο με την ονομασία «...»), μεταξύ άλλων, πιστοποιητικό βεβαίωσης καλής εκτέλεσης ... της εταιρίας «...», το υπ' αριθμόν .../2019 τιμολόγιο, καθώς και την από 11-10-2023 Υπεύθυνη Δήλωσή της στην οποία μεταξύ άλλων αναφέρει ότι: «...2)) *Βεβαιώνω την ακρίβεια, την ορθότητα και την γνησιότητα όλων των υποβαλλόμενων μας εγγράφων...* 3) *Όλα τα υποβαλλόμενα έγγραφα είναι ακριβή φωτοαντίγραφα των πρωτοτύπων...*». Σύμφωνα με τους ανωτέρω όρους της Διακήρυξης οι οικονομικοί φορείς απαιτείται για το ΤΜΗΜΑ Β να έχουν εκτελέσει ή να εκτελούν τουλάχιστον μία (1) σύμβαση με αντικείμενο την ... κατά τη διάρκεια των τεσσάρων (4) ετών, ήτοι τα έτη 2019, 2020, 2021, 2022, για την απόδειξη δε της απαίτησης αυτής να προσκομίζει ο προσωρινός ανάδοχος επικυρωμένα αντίγραφα τιμολογίων και, εφόσον υφίσταται, την σχετική σύμβαση, αν ο αποδέκτης είναι ιδιωτικός φορέας. Δεδομένου δε ότι η παρεμβαίνουσα υπέβαλε το απαιτούμενο τιμολόγιο (αρχείο με την ονομασία «...» ως επιμέρους έγγραφο στα δικαιολογητικά κατακύρωσης στο αρχείο με την ονομασία «...»), μαζί με την ανωτέρω Υπεύθυνη Δήλωση περί γνησιότητας και ακρίβειας των υποβαλλόμενων εγγράφων, προκύπτει ότι κατά το έτος 2019 έχει εκτελέσει μία τουλάχιστον σύμβαση (ακόμα και προφορική) με αντικείμενο την ... , ως βάσιμα ισχυρίζεται και η ίδια (η παρεμβαίνουσα) και δεν αμφισβητείται από την προσφεύγουσα με τους ισχυρισμούς της για το επίμαχο τιμολόγιο (υπό στοιχείο 5] σελ. 21) που περιλαμβάνονται στον δεύτερο λόγο της κρινόμενης προσφυγής. Εξάλλου, η Διακήρυξη για την υποβολή της σχετικής σύμβασης αναφέρει ότι η σύμβαση προσκομίζεται μόνο εφόσον υφίσταται, απορριπτόμενου του περί του αντιθέτου ισχυρισμού της προσφεύγουσας. Σε κάθε περίπτωση, εκ της αιτιολογίας/περιγραφής του υποβληθέντος από την παρεμβαίνουσα υπ' αριθμ. .../13-09-2019 τιμολογίου («...») προκύπτει ότι κατά το έτος 2019 η παρεμβαίνουσα έχει εκτελέσει μία τουλάχιστον σύμβαση με αντικείμενο την ... ως απαιτεί η Διακήρυξη. Από τα προαναφερόμενα προκύπτει ότι τα υποβληθέντα εκ μέρους της παρεμβαίνουσας έγγραφα (στα δικαιολογητικά

Αριθμός απόφασης : 261/2024

κατακύρωσης) για την απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, πληρούν το όρο του άρθρου 2.2.6 της Διακήρυξης. Για τους λόγους αυτούς, πρέπει να απορριφθεί ο δεύτερος λόγος της προδικαστικής προσφυγής.

16. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον τρίτο λόγο της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής, υποστηρίζει ότι, αναφορικά με την (μη) πλήρωση των ποιοτικών κριτηρίων περί συμμόρφωσης με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης (2.2.7 της διακήρυξης), η παρεμβαίνουσα δεν προσκόμισε στα δικαιολογητικά κατακύρωσης για το ΤΜΗΜΑ Β: α) Σύστημα διασφάλισης ποιότητας κατά EN ISO 9001:2015 ή ισοδύναμο, β) Σύστημα περιβαλλοντικής διαχείρισης κατά EN ISO 14001:2015 ή ισοδύναμο και γ) σύστημα διαχείρισης υγείας και ασφάλειας προσωπικού κατά ΕΛΟΤ ISO 45001:2018 ή ισοδύναμο, με πεδίο εφαρμογής, επί ποινή αποκλεισμού, ... προκειμένου να διασφαλιστεί ότι τα υπό ... είδη θα τηρούν τους διεθνείς κανόνες διασφάλισης ποιότητας, ασφάλειας, περιβαλλοντικής διαχείρισης και τη σχετική νομοθεσία, ενώ τα προσκομισθέντα πιστοποιητικά δεν έχουν εκδοθεί από φορείς διαπιστευμένους στον ΕΣΥΔ, όπως απαιτεί η Διακήρυξη. Ως υποστηρίζει η προσφεύγουσα, από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού φακέλου του διαγωνισμού προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα προσκόμισε τα εξής έγγραφα, τα οποία, σύμφωνα με τα ανωτέρω δεν αποδεικνύουν ότι πληροί τα ποιοτικά κριτήρια περί συμμόρφωσης με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης (2.2.7 της διακήρυξης), και αναλυτικά: 1] Το πιστοποιητικό .../2022 για το Σύστημα διασφάλισης ποιότητας κατά EN ISO 9001:2015, το οποίο δεν φέρει πεδίο εφαρμογής, επί ποινή αποκλεισμού, ... και επιπλέον έχει εκδοθεί από τον φορέα ... ο οποίος κατόπιν σχετικής έρευνας στην ιστοσελίδα του ΕΣΥΔ (έλεγχος: esyd.gr -> ΔΙΑΠΙΣΤΕΥΜΕΝΟΙ ΦΟΡΕΙΣ ΕΡΓΑΣΤΗΡΙΑ -> Αναζήτηση Φορέων και Εργαστηρίων -> Φορέας Πιστοποίησης / Ελέγχου -> Επιλογή: Αναζήτηση φορέων πιστοποίησης βάσει Προτύπου Διαπίστευσης: ΕΛΟΤ EN ISO/IEC 17021 και Αναζήτηση φορέων πιστοποίησης βάσει Πεδίου Διαπίστευσης: ΕΛΟΤ EN ISO 9001, ΕΛΟΤ EN ISO 14001 και ΕΛΟΤ ISO 45001) δεν είναι φορέας διαπιστευμένος στον ΕΣΥΔ, όπως απαιτεί η διακήρυξη. 2] Το πιστοποιητικό .../2022 για το

Αριθμός απόφασης : 261/2024

Σύστημα διασφάλισης ποιότητας κατά EN ISO 14001:2015, το οποίο δεν φέρει πεδίο εφαρμογής, επί ποινή αποκλεισμού, ... , και επιπλέον έχει εκδοθεί από τον φορέα ... , ο οποίος κατόπιν σχετικής έρευνας στην ιστοσελίδα του ΕΣΥΔ (έλεγχος: esyd.gr -> ΔΙΑΠΙΣΤΕΥΜΕΝΟΙ ΦΟΡΕΙΣ ΕΡΓΑΣΤΗΡΙΑ -> Αναζήτηση Φορέων και Εργαστηρίων -> Φορέας Πιστοποίησης / Ελέγχου -> Επιλογή: Αναζήτηση φορέων πιστοποίησης βάσει Προτύπου Διαπίστευσης: ΕΛΟΤ EN ISO/IEC 17021 και Αναζήτηση φορέων πιστοποίησης βάσει Πεδίου Διαπίστευσης: ΕΛΟΤ EN ISO 9001, ΕΛΟΤ EN ISO 14001 και ΕΛΟΤ ISO 45001) δεν είναι φορέας διαπιστευμένος στον ΕΣΥΔ, όπως απαιτεί η διακήρυξη. 3] Το πιστοποιητικό .../2022 για το Σύστημα διασφάλισης ποιότητας κατά EN ISO 45001:2018, το οποίο δεν φέρει πεδίο εφαρμογής, επί ποινή αποκλεισμού, ... , και επιπλέον έχει εκδοθεί από τον φορέα ... ο οποίος κατόπιν σχετικής έρευνας στην ιστοσελίδα του ΕΣΥΔ (έλεγχος: esyd.gr -> ΔΙΑΠΙΣΤΕΥΜΕΝΟΙ ΦΟΡΕΙΣ ΕΡΓΑΣΤΗΡΙΑ -> Αναζήτηση Φορέων και Εργαστηρίων -> Φορέας Πιστοποίησης / Ελέγχου -> Επιλογή: Αναζήτηση φορέων πιστοποίησης βάσει Προτύπου Διαπίστευσης: ΕΛΟΤ EN ISO/IEC 17021 και Αναζήτηση φορέων πιστοποίησης βάσει Πεδίου Διαπίστευσης: ΕΛΟΤ EN ISO 9001, ΕΛΟΤ EN ISO 14001 και ΕΛΟΤ ISO 45001) δεν είναι φορέας διαπιστευμένος στον ΕΣΥΔ, όπως απαιτεί η διακήρυξη. Η παρεμβαίνουσα επί του τρίτου λόγου της κρινόμενης προσφυγής υποστηρίζει ότι συμμορφούμενη πλήρως με τους όρους της διακήρυξης συμπεριέλαβε στην προσφορά της το υπ' αριθμόν .../2022 πιστοποιητικό ISO 9001:2015 με πεδίο εφαρμογής «Κατασκευαστικές εργασίες σε οικοδομικά, ηλεκτρομηχανολογικά, ηλεκτρονικά, υδραυλικά, οδοποιίας, λιμενικά, βιομηχανικά, ενεργειακά έργα, χονδρικό εμπόριο και προμήθειες για οικοδομικά, ηλεκτρομηχανολογικά, ηλεκτρονικά, υδραυλικά, οδοποιίας, λιμενικά, βιομηχανικά, ενεργειακά έργα, συμμετοχή σε διαγωνισμούς, προμήθειες ελληνικού Δημοσίου, ΟΤΑ, για επαγγελματικό βιομηχανικό, οικιακό εξοπλισμό, επισκευές συντηρήσεις μηχανημάτων, σέρβις και συναρμολόγηση εξοπλισμού», συμπεριέλαβε, επίσης, στην προσφορά της το υπ' αριθμόν .../2022 πιστοποιητικό ISO 14001:2015 και το υπ' αριθμόν .../2022 πιστοποιητικό ISO 45001:2018 με το ίδιο ως άνω πεδίο εφαρμογής.

Αριθμός απόφασης : 261/2024

Πέραν των ανωτέρω, η παρεμβαίνουσα αναφέρει ότι συμπεριέλαβε στον φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσής της την από 30-5-2023 βεβαίωση της εταιρίας ... από την οποία προκύπτει ότι στο πεδίο του πιστοποιητικού «Χονδρικό Εμπόριο και Προμήθειες» εμπεριέχεται μεταξύ άλλων και η «... και τεχνική υποστήριξη κινητών μονάδων περίθαλψης». Υποστηρίζει η παρεμβαίνουσα ότι, με δεδομένο ότι συμπεριέλαβε στον φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσής πιστοποιητικά ISO με πεδίο εφαρμογής μεταξύ άλλων «Χονδρικό Εμπόριο και Προμήθειες» ουδόλως μπορεί να θεωρηθεί ότι δεν πληροί τις απαιτήσεις της διακήρυξης, καθώς το εν λόγω πεδίο εφαρμογής είναι απολύτως σχετικό με την ... κινητών μονάδων περίθαλψης. Ως αναφέρει η παρεμβαίνουσα, η Διακήρυξη ουδόλως απαιτεί το πεδίο εφαρμογής των πιστοποιητικών να ταυτίζεται πλήρως, παρά μόνο να είναι σχετικό με την ... κινητών μονάδων περίθαλψης, λαμβάνοντας, δε, υπόψη ότι στα υποβληθέντα εκ μέρους της πιστοποιητικά γίνεται αναφορά σε προμήθειες εν γένει είναι προφανές ότι στην έννοια αυτή εμπεριέχεται και η ... κινητών μονάδων περίθαλψης. Περαιτέρω, σχετικά με την έκδοση των ανωτέρω πιστοποιητικών από φορέα διαπιστευμένο από την ΕΣΥΔ, η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει ότι η εταιρεία ... αποτελεί ανεξάρτητο φορέα πιστοποίησης διαπιστευμένο από τον φορέα διαπίστευσης με την επωνυμία «...» και έδρα την ... (βλ. <https://www...>), ο οποίος έχει, όπως και ο ελληνικός φορέας διαπίστευσης ΕΣΥΔ, υπογράψει τη διεθνή συμφωνία αμοιβαίας αναγνώρισης (<https://.../>) και επομένως, ενόψει της συμμετοχής αμφοτέρων του ΕΣΥΔ και του ως άνω φορέα στην ανωτέρω συμφωνία αμοιβαίας αναγνώρισης, τα πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότητας της εταιρίας της που έχουν εκδοθεί από τον διαπιστευμένο από ανεξάρτητο φορέα πιστοποίησης ... πληρούν τις προϋποθέσεις του νόμου και της Διακήρυξης, ώστε ορθά κρίθηκαν αποδεκτά από την αναθέτουσα αρχή. Τέλος, η παρεμβαίνουσα αναφέρει ότι αν ήθελε υποθεθεί ότι τα υποβληθέντα εκ μέρους της πιστοποιητικά δεν συμμορφώνονται με τους όρους της Διακήρυξης, τότε και πάλι δεν συντρέχει λόγος απόρριψης της προσφοράς της, αλλά θα πρέπει να κληθεί προς συμπλήρωση των υποβληθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης, κατ' εφαρμογήν του άρθρου 103 του ν. 4412/2016 και του αντίστοιχου όρου

της Διακήρυξης. Η προσφεύγουσα στο Υπόμνημά της επί της παρέμβασης δηλώνει ότι επαναφέρει όλους τους ισχυρισμούς της προσφυγής της, καθώς και ότι αβάσιμα η παρεμβαίνουσα επικαλείται το άρθρο 103, διότι, σύμφωνα με την παρ. 6 του άρθρου αυτού, η δυνατότητα αυτή έχει παρέλθει, αφού η Επιτροπή Αξιολόγησης του Διαγωνισμού έχει συντάξει το σχετικό πρακτικό και η Αναθέτουσα Αρχή έχει αποφανθεί με την προσβαλλόμενη απόφαση.

17. Επειδή, επί του τρίτου λόγου της κρινόμενης προσφυγής λεκτέα είναι τα εξής: σύμφωνα με το άρθρο 2.2.7 της Διακήρυξης - Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης «Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να συμμορφώνονται με: (...) ΓΙΑ ΤΟ ΤΜΗΜΑ Β: α) Σύστημα διασφάλισης ποιότητας κατά EN ISO 9001:2015 ή ισοδύναμο, β) Σύστημα περιβαλλοντικής διαχείρισης κατά EN ISO 14001:2015 ή ισοδύναμο γ) σύστημα διαχείρισης υγείας και ασφάλειας προσωπικού κατά ΕΛΟΤ ISO 45001:2018 ή ισοδύναμο Το πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω αναφερόμενων προτύπων θα πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να είναι σχετικό με την ... προκειμένου να διασφαλιστεί ότι τα υπό ... είδη θα τηρούν τους διεθνείς κανόνες διασφάλισης ποιότητας, ασφάλειας, περιβαλλοντικής διαχείρισης και τη σχετική νομοθεσία. Τα ως άνω αναφερόμενα πιστοποιητικά θα πρέπει να έχουν εκδοθεί από φορείς διαπιστευμένους στον ΕΣΥΔ και να είναι σε ισχύ, τόσο κατά την υποβολή της προσφοράς, όσο και κατά τη διάρκεια εκτέλεσης της σύμβασης.», σύμφωνα δε με τον όρο 2.2.9.2 της Διακήρυξης – Αποδεικτικά Μέσα «(...) Β.5. Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου 2.2.7 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα αντίστοιχα πιστοποιητικά, τα οποία θα πρέπει να είναι σε ισχύ τόσο κατά το χρόνο συμμετοχής όσο και κατά τη διάρκεια εκτέλεσης της σύμβασης.». Σύμφωνα με τους προαναφερόμενους όρους της Διακήρυξης ορίζεται ότι το πεδίο των ανωτέρω προτύπων θα πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να είναι σχετικό με την ... , τα δε σχετικά πιστοποιητικά θα πρέπει να έχουν εκδοθεί από φορείς διαπιστευμένους στον ΕΣΥΔ και να είναι σε ισχύ, τόσο κατά την υποβολή της προσφοράς, όσο και κατά τη διάρκεια εκτέλεσης της σύμβασης. Η παρεμβαίνουσα μαζί τα υπ' αριθμ. .../2022,

Αριθμός απόφασης : 261/2024

.../2022 και .../2022 πιστοποιητικά ISO υπέβαλε και την με Α/Α .../30-05-2023 βεβαίωση του φορέα ... (αρχείο με την ονομασία «ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ ... ΚΑΙ ΒΕΒΑΙΩΣΗ» σαν επιμέρους έγγραφο του αρχείου με την ονομασία «ΛΟΙΠΑ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ... » των δικαιολογητικών κατακύρωσης) στην οποία βεβαιώνεται ότι στο Πεδίο του πιστοποιητικού Χονδρικό Εμπόριο και Προμήθειες εμπεριέχεται και η ... και τεχνική υποστήριξη κινητών μονάδων περιθάλψης. Δεδομένης, όμως της αμφισβήτησης εκ μέρους της προσφεύγουσας και περί του αν ο φορέας ... είναι φορέας διαπιστευμένος στον ΕΣΥΔ, όπως απαιτεί η Διακήρυξη, καθώς και του προπαρατιθέμενου ισχυρισμού της παρεμβαίνουσας, περί της διαπίστευσης του φορέα ... γεννάται υποχρέωση της Αναθέτουσας Αρχής, σύμφωνα με τις προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3.2. της Διακήρυξης (σκέψεις 10 και 13 της παρούσας προς αποφυγή άσκοπων επαναλήψεων), να καλέσει την παρεμβαίνουσα να συμπληρώσει ή/και να διασαφηνίσει το εν λόγω στοιχείο. Άλλωστε, ως προελέχθη, η ΕΑΔΗΣΥ δεν δύναται να υποκαταστήσει την Αναθέτουσα Αρχή στην άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας. Για τους λόγους αυτούς, πρέπει να γίνει δεκτός ο τρίτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη, προκειμένου η υπόθεση να αναπεμφθεί στην Αναθέτουσα Αρχή για να ασκήσει την προβλεπόμενη στα άρθρα 103 Ν. 4412/2016 και 3.2. της Διακήρυξης αρμοδιότητά της, κατά τα ανωτέρω.

18. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, η παρέμβαση να απορριφθεί, η προσβαλλόμενη να ακυρωθεί κατά το μέρος που, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στις σκέψεις 13 και 17 της παρούσας, έγιναν δεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας για το ΤΜΗΜΑ Β του διαγωνισμού, χωρίς προηγουμένως η Αναθέτουσα Αρχή να καλέσει αυτήν προς συμπλήρωσή τους, κατ' άρθρα 103 του ν. 4412/2016 και 3.2. της Διακήρυξης και το παράβολο να επιστραφεί.

Για τους λόγους αυτούς

Αριθμός απόφασης : 261/2024

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη με αριθμό .../2023 απόφαση [πρακτικό...] της ... Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής, καθ' ο μέρος δέχθηκε τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας για το ΤΜΗΜΑ Β του διαγωνισμού, η δε υπόθεση πρέπει να αναπεμφθεί σε αυτήν, ώστε η ανωτέρω να κληθεί προς συμπλήρωση των δικαιολογητικών αυτών, κατ' άρθρα 103 του ν. 4412/2016 και 3.2. της Διακήρυξης, κατά τα ειδικότερα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος από την προσφεύγουσα παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 15 Ιανουαρίου 2024 και εκδόθηκε στις 5 Φεβρουαρίου 2024 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΙΩΑΝΝΗΣ ΛΑΜΠΡΟΠΟΥΛΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΦΩΤΕΙΝΗ ΜΑΡΑΝΤΙΔΟΥ