

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 9 Φεβρουαρίου 2024 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης Λαμπρόπουλος, Πρόεδρος, Βικτωρία Πισμίρη – Μέλος και Εισηγήτρια και Ελευθερία Καλαμιώτη, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 02.01.2024 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 23/03.01.2024 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρίας με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στην ... , όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

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

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

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητεί να ακυρωθεί η υπ' αρ. .../2023 απόφαση της ... Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής, καθ' ο μέρος έγιναν δεκτές οι προσφορές της παρεμβαίνουσας και της «...» για το Τμήμα 3 (Γ) της επίμαχης σύμβασης, καθώς και η υπ' αρ. .../2023 απόφαση του ίδιου ως άνω οργάνου, καθ' ο μέρος η παρεμβαίνουσα αναδείχθηκε ανάδοχος της σύμβασης, να απορριφθούν οι προσφορές των ανωτέρω οικονομικών φορέων και να ακυρωθεί κάθε άλλη συναφής και αναγκαίως συνεχόμενη με αυτές πράξη ή παράλειψη της Αναθέτουσας Αρχής.

Η εξέταση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

Αριθμός απόφασης : 384/2024

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, έχει καταβληθεί το οφειλόμενο παράβολο, ποσού 600,00 (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. ... Διακήρυξη, προκήρυξε διαγωνισμό με ανοικτή διαδικασία, για την «...», με προϋπολογισμό χωρίς Φ.Π.Α. 231.680,00€, η οποία υποδιαιρείται σε Τμήματα, συμπεριλαμβανομένου του επίμαχου τμήματος 3(Γ): «...», εκτιμώμενης αξίας 49.950,00€ πλέον ΦΠΑ24%. Προσφορές υποβάλλονται για ένα ή περισσότερα τμήματα, για το σύνολο, όμως, των προς προμήθεια ειδών του κάθε τμήματος/τμημάτων. Ο χρόνος παράδοσης για το σύνολο της προμήθειας του επίμαχου τμήματος 3 (Γ) ορίζεται σε 8 μήνες από την ισχύ της σύμβασης. Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει μόνο της συνολικής προσφερόμενης τιμής για κάθε τμήμα. Η ως άνω Διακήρυξη αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 31.08.2023 με Α.Δ.Α.Μ. ... καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε συστημικό αριθμό ... Στον εν λόγω διαγωνισμό συμμετείχαν, με υποβολή προσφορών για το επίμαχο τμήμα 3 (Γ), η προσφεύγουσα, η παρεμβαίνουσα και η εταιρία «...», η δε προσφορά της προσφεύγουσας κατετάγη τρίτη σε σειρά μειοδοσίας, μετά τις ανωτέρω. Δυνάμει της υπ' αρ. .../2023 απόφασης της ... Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής, η παρεμβαίνουσα αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος και, δυνάμει της υπ' αρ. .../2023 απόφασης του ίδιου ως άνω οργάνου, οριστική ανάδοχος του επίμαχου τμήματος 3 (Γ).

3. Επειδή, ο ένδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016 (Α' 147) και η ένδικη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV αυτού, περί έννομης προστασίας κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

4. Επειδή, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή ασκείται εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτώς μόνο κατά της υπ' αρ. .../2023

Αριθμός απόφασης : 384/2024

απόφασης της ... Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής, απαραδέκτως, δε, βάλλει κατά της υπ' αρ. .../2023 απόφασης του ίδιου ως άνω οργάνου, δοθέντος ότι στην απόφαση με την οποία τελειούται η σύνθετη διοικητική ενέργεια του διαγωνισμού, ήτοι η κατακυρωτική απόφαση, ενσωματώνονται όλες οι προηγούμενες εκτελεστές διοικητικές πράξεις, αυτή δε είναι η μόνη παραδεκτώς προσβαλλομένη (βλ. *Φ. Αρναούτογλου, Η αίτηση ασφαλιστικών μέτρων του Ν. 3886/2010*, Νομική Βιβλιοθήκη, 2013, σελ. 227).

5. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή προέβη στην κοινοποίηση της προδικαστικής προσφυγής προς τους ενδιαφερόμενους στις 03.01.2024.

6. Επειδή, η παρεμβαίνουσα άσκησε στις 08.01.2024 παρέμβαση εμπροθέσμως, ενόψει της κοινοποίησης που αναφέρεται στην προηγούμενη σκέψη, και εν γένει παραδεκτώς, ως έχουσα αναδειχθεί οριστική ανάδοχος του επίμαχου τμήματος 3 (Γ), δυνάμει της προσβαλλόμενης, κατά τα εκτεθέντα στη σκέψη 2 της παρούσας.

7. 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. ΣτΕ 1217/2018, 2434/2017, 2551/2013, 2635/2009, Ε.Α. ΣτΕ 15/2021, 241/2020, 352/2016, 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 δικαιικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων

Αριθμός απόφασης : 384/2024

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 διαγωνιζόμενους 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.).

8. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 2.2.3 «Λόγοι αποκλεισμού» της Διακήρυξης *«Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης (διαγωνισμό) οικονομικός φορέας, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (εάν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (εάν πρόκειται για ένωση οικονομικών φορέων) ένας ή περισσότεροι από τους ακόλουθους λόγους: ... 2.2.3.5.α Απαγορεύεται η ανάθεση της παρούσας σύμβασης, σε: α) ... υπήκοο ή φυσικό ή νομικό πρόσωπο, οντότητα ή φορέα που έχει την έδρα του στη ... β) νομικό πρόσωπο, οντότητα ή φορέα του οποίου τα δικαιώματα ιδιοκτησίας κατέχει άμεσα ή έμμεσα σε ποσοστό άνω του 50 % οντότητα αναφερόμενη στο στοιχείο α) της παρούσας παραγράφου· ή γ) φυσικό ή νομικό πρόσωπο, οντότητα ή φορέα που ενεργεί εξ ονόματος ή κατ' εντολή οντότητας αναφερόμενης στο στοιχείο α) ή β) της παρούσας παραγράφου, συμπεριλαμβανομένων, όταν αντιστοιχούν σε περισσότερο από το 10 % της*

αξίας της σύμβασης, των υπεργολάβων, προμηθευτών ή οντοτήτων (τρίτων) στις ικανότητες των οποίων στηρίζεται, κατά την έννοια των οδηγιών για τις δημόσιες συμβάσεις...». Σύμφωνα με το άρθρο 2.2.7 «Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης» της Διακήρυξης «Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να συμμορφώνονται με: ...β) Για το τμήμα Γ: Προμήθεια -Τοποθέτηση μεταλλικών κερκίδων σε αθλητικούς χώρους 1. Πιστοποιητικό ISO 9001:2015 ή ισοδύναμο, για την διασφάλιση ποιότητας, που έχει εκδοθεί από πιστοποιημένο οργανισμό, με αναφορά στην παραγωγή έτοιμου χλοοτάπητα (για τον παραγωγό του φυσικού χλοοτάπητα), το οποίο να είναι σε ισχύ κατά την υποβολή της προσφοράς. 2. Πιστοποιητικό συστήματος περιβαλλοντικής διαχείρισης ISO 14001:2015 ή ισοδύναμο, που έχει εκδοθεί από πιστοποιημένο οργανισμό, με αναφορά στην παραγωγή έτοιμου χλοοτάπητα (για τον παραγωγό του φυσικού χλοοτάπητα), το οποίο να είναι σε ισχύ κατά την υποβολή της προσφοράς. 3. Πιστοποιητικό συστήματος διαχείρισης υγείας και ασφάλειας στην εργασία ISO 45001:2018 ή ισοδύναμο, που έχει εκδοθεί από πιστοποιημένο οργανισμό, με αναφορά στην παραγωγή έτοιμου χλοοτάπητα (για τον παραγωγό του φυσικού χλοοτάπητα), το οποίο να είναι σε ισχύ κατά την υποβολή της προσφοράς...». Στο άρθρο 2.2.9 «Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής» της Διακήρυξης ορίζεται ότι «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.... 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.

Αριθμός απόφασης : 384/2024

4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα II ,το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986.... Επισημαίνεται, τέλος, ότι η δήλωση του οικονομικού φορέα περί μη ... εμπλοκής περιλαμβάνεται σε διακριτή υπεύθυνη δήλωση ή, εναλλακτικά, στη συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση που δύναται να υποβάλλεται μαζί με το ΕΕΕΣ. Το περιεχόμενο της δήλωσης προβλέπεται στο Παράρτημα IV της παρούσας.

2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα Α. Για την απόδειξη της μη συνδρομής λόγων 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. 1. Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα δικαιολογητικά που αναφέρονται παρακάτω ... ζ) για την παράγραφο 2.2.3.5α, υποβάλλεται από τον προσωρινό ανάδοχο, μαζί με τα υπόλοιπα δικαιολογητικά κατακύρωσης, υπεύθυνη δήλωση, στην οποία δηλώνεται ότι δεν συντρέχουν οι καταστάσεις ... εμπλοκής που περιγράφονται στην εν λόγω παράγραφο (υπόδειγμα του περιεχομένου της υπεύθυνης δήλωσης περιλαμβάνεται στο Παράρτημα IV της παρούσας Διακήρυξης). Η υπεύθυνη δήλωση υπογράφεται από τον νόμιμο εκπρόσωπο του οικονομικού φορέα, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρο 79Α του ν. 4412/2016....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 πιστοποιητικά που αναφέρονται στις επιμέρους μελέτες». Στο άρθρο 2.4.3.2 «Τεχνική προσφορά» της Διακήρυξης προβλέπεται ότι «Η τεχνική προσφορά καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή στις επιμέρους μελέτες ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ I 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 ειδών, με βάση το κριτήριο

ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στις επιμέρους μελέτες(Παράρτημα Ι). Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν: ... β) τη χώρα παραγωγής του προσφερόμενου προϊόντος και την επιχειρηματική μονάδα στην οποία παράγεται αυτό, καθώς και τον τόπο εγκατάστασής της.». Στο Παράρτημα Ι αναφέρεται «Οι επιμέρους μελέτες (Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης)», ειδικότερα στο κεφάλαιο «ΣΥΓΓΡΑΦΗ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ» αναφέρεται ότι «Στην παρούσα προμήθεια ισχύουν όπου απαιτούνται οι προδιαγραφές DIN, οι αντίστοιχες ΕΛΟΤ, οι διεθνείς ISO, και της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Οι μεταλλικές κερκίδες και τα πλαστικά καθίσματα θα πρέπει να συνοδεύονται από τα ακόλουθα πιστοποιητικά και ο κάθε οικονομικός φορέας να τα προσκομίζει με την τεχνική του προσφορά επί ποινή αποκλεισμού: 1. Πιστοποιητικό ISO 9001:2015 ή ισοδύναμο, για την διασφάλιση ποιότητας, που έχει εκδοθεί από πιστοποιημένο οργανισμό ,του κατασκευαστικού οίκου με αναφορά στην κατασκευή κερκίδων, το οποίο να είναι σε ισχύ κατά την υποβολή της προσφοράς. 2. Πιστοποιητικό συστήματος περιβαλλοντικής διαχείρισης ISO 14001:2015 ή ισοδύναμο, που έχει εκδοθεί από πιστοποιημένο οργανισμό, του κατασκευαστικού οίκου με αναφορά στην κατασκευή κερκίδων, το οποίο να είναι σε ισχύ κατά την υποβολή της προσφοράς. 3. Πιστοποιητικό συστήματος διαχείρισης υγείας και ασφάλειας στην εργασία ISO 45001:2018 ή ισοδύναμο, που έχει εκδοθεί από πιστοποιημένο οργανισμό, του κατασκευαστικού οίκου με αναφορά στην κατασκευή κερκίδων, το οποίο να είναι σε ισχύ κατά την υποβολή της προσφοράς.».

9. Επειδή, η προσφεύγουσα, με τον πρώτο λόγο που αφορά στην προσφορά της παρεμβαίνουσας, υποστηρίζει πως έχει παραλείψει να υποβάλει εντός του φακέλου της προσφοράς της την ρητώς απαιτούμενη από τη Διακήρυξη Υπεύθυνη Δήλωση για την ... εμπλοκή, που αποτελεί αναπόσπαστο μέρος των δικαιολογητικών συμμετοχής στο φάκελο προσφοράς. Συναφώς, αναφέρει πως η παράλειψη αυτή καθιστά την προσφορά της απορριπτέα και πως η υπεύθυνη δήλωση δεν δύναται να προσκομισθεί το πρώτον μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής

Αριθμός απόφασης : 384/2024

προσφορών, γιατί αυτό θα ισοδυναμούσε με αδικαιολόγητη τροποποίηση της προσφοράς της.

10. Επειδή, επί του λόγου αυτού, η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει πως, από τα προβλεπόμενα στις παραγράφους 2.9.2.1 για την «Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών» και 2.4.3.1. για τα «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» προκύπτει, σε κάθε περίπτωση, αντίφαση ή κατ' ελάχιστον ασάφεια των όρων της Διακήρυξης ως προς το περιεχόμενο του Φακέλου Δικαιολογητικών και τα έγγραφα που θα πρέπει να προσκομίσει έκαστος υποψήφιος για την παραδεκτή συμμετοχή του στη διαδικασία. Περαιτέρω, αναφέρει πως η υποχρέωση υποβολής της οικείας Υπεύθυνης Δήλωσης περί μη ... εμπλοκής, ως στοιχείο του Φακέλου Δικαιολογητικών, κατά το στάδιο της υποβολής της προσφοράς, δεν αναφέρεται ρητώς στα περιοριστικώς και επί ποινή αποκλεισμού αναφερόμενα στην παράγραφο 2.4.3 Δικαιολογητικά Συμμετοχής και πως δημιουργείται, τουλάχιστον, εύλογη αμφιβολία στον επαρκώς ενημερωμένο υποψήφιο η αντιφατική, άλλως ασαφής, πρόβλεψη των όρων της Διακήρυξης ως προς το περιεχόμενο του προς υποβολή Φακέλου Δικαιολογητικών και την ορθή διαμόρφωση της προσφοράς του. Ακόμη, αναφέρει πως απόδειξη αυτού αποτελεί το γεγονός ότι κανένας εκ των συνυποψηφίων της, συμπεριλαμβανομένης της προσφεύγουσας, δεν είχε συμπεριλάβει την οικεία Υπεύθυνη Δήλωση περί μη ... εμπλοκής στο φάκελο των Δικαιολογητικών Συμμετοχής, κατά το στάδιο δηλαδή της υποβολής προσφοράς και πως η ίδια, σε κάθε περίπτωση, υπέβαλε την οικεία Υπεύθυνη Δήλωση, κατά το στάδιο της υποβολής των Δικαιολογητικών Κατακύρωσης. Εν συνεχεία, υποστηρίζει πως αντίκειται στις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της παροχής ίσων ευκαιριών, του ανταγωνισμού και της χρηστής διοίκησης, οι ασάφειες ή πλημμέλειες των όρων της Διακήρυξης να ερμηνεύονται σε βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου.

11. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή με τις εμπροθέσμως κατατεθείσες υπ' αρ. πρωτ/11.01.2024 απόψεις της υποστηρίζει πως, σύμφωνα και με το υπ' αρ. πρωτ. 3967/06.07.2022 έγγραφο της ΕΑΔΗΣΥ, αφού η παρεμβαίνουσα δεν συμμετέχει για το σύνολο του διαγωνισμού και ο

προϋπολογισμός των τμημάτων που συμμετέχει είναι κατά πολύ μικρότερος των συμβάσεων άνω των ορίων, δεν απαιτείται η εν λόγω υπεύθυνη δήλωση.

12. Επειδή, επί του πρώτου λόγου που αφορά στην προσφορά της παρεμβαίνουσας, λεκτέα τα εξής: Από το συνδυασμό των άρθρων 2.2.3.5α, 2.2.9.1 και 2.2.9.2 Β.1 σημ. ζ της Διακήρυξης προκύπτει ότι ως λόγος αποκλεισμού έχει συμπεριληφθεί και η απαγόρευση ανάθεσης σε οικονομικό φορέα ... συμφερόντων. Συναφώς, ενώ στο άρθρο 2.2.9.1 τελ. εδάφιο της Διακήρυξης ορίζεται ότι η δήλωση περί ... εμπλοκής περιλαμβάνεται σε διακριτή υπεύθυνη δήλωση ή, εναλλακτικά, στη συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση που δύναται να υποβάλλεται μαζί με το ΕΕΕΣ, ωστόσο, στο αμέσως κατωτέρω άρθρο 2.2.9.2 Β.1 σημ. ζ, ορίζεται πως η συγκεκριμένη υπεύθυνη δήλωση περί ... εμπλοκής υποβάλλεται από τον προσωρινό ανάδοχο, μαζί με τα υπόλοιπα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Συνεπώς, εκ των ανωτέρω, συνάγεται ότι προκύπτει ασάφεια ως προς το εάν η επίμαχη υπεύθυνη δήλωση περί ... εμπλοκής περιλαμβάνεται στο φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής ή υποβάλλεται από τον προσωρινό ανάδοχο, με τον φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Εντούτοις, τυχόν ασάφειες ή πλημμέλειες των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορούν να ερμηνεύονται εις βάρος των διαγωνιζομένων, κατά παράβαση των αρχών του ανταγωνισμού και της παροχής ίσων ευκαιριών και θα πρέπει να παρέχεται και σε αυτούς, οι οποίοι βλάπτονται από την ασάφεια ή την πλημμέλεια αυτή, η δυνατότητα να συμπληρώσουν την τυχόν ελαττωματική, προσφορά τους (Ε.Α. ΣτΕ 423/2011, 424/2011, 425/2011). Τούτο διότι, η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται εις βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (ΕφΑθ 1959/1970 Αρμ. 1970 σελ. 1111, ΕφΘεσ 501/1987 ΕΔημΕργ 1990/1, σελ. 84, Α. Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, εκδ. θ', σελ. 776). Επομένως, η παραβίαση αμφίσημων όρων της διακήρυξης δεν οδηγεί αναγκαστικά στον αποκλεισμό διαγωνιζομένου, αν δεν ευθύνεται ο ίδιος για την παρερμηνεία των υποχρεώσεών του. Συνεπώς, ενόψει της διαπιστωθείσας, κατά τα ανωτέρω, ασάφειας του σχετικού όρου της Διακήρυξης, η προσφορά της παρεμβαίνουσας, η οποία, άλλωστε, υπέβαλε την ως άνω δήλωση ως

δικαιολογητικό κατακύρωσης, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 2.2.9.2 Β.1 σημ. ζ της διακήρυξης (βλ. αρχείο με τίτλο «ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ - ..._signed.pdf» εντός του φακέλου «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗΣ»), δεν δύναται να απορριφθεί για τον λόγο αυτό, απορριπτομένου ως αβασίμου του πρώτου λόγου της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής.

13. Επειδή, με τον δεύτερο λόγο της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται πως η προσφορά της «...» παραβιάζει τις διατάξεις της Διακήρυξης, γιατί δεν προσκόμισε τα ζητούμενα πιστοποιητικά ISO 14001:2015 και 45001:2018 του κατασκευαστή για το Τμήμα 3 (Γ) της σύμβασης, για την οποία υπέβαλε προσφορά. Συναφώς, ισχυρίζεται πως η παράλειψη προσκόμισης των απαιτούμενων ISO καθιστά την προσφορά του οικονομικού φορέα απορριπτέα καθώς και ότι δεν δύναται να θεραπευθεί, διότι θα ισοδυναμούσε με αδικαιολόγητη τροποποίηση της προσφοράς της. Επιπλέον, αναφέρει ότι δεν υπέβαλε στο φάκελο τεχνικής προσφοράς δήλωση της χώρας παραγωγής του προσφερόμενου προϊόντος και της επιχειρηματικής μονάδας στην οποία παράγεται αυτό, καθώς και του τόπου εγκατάστασής της, παράλειψη που δημιουργεί επάλληλο και αυτοτελή λόγο αποκλεισμού.

14. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή με τις απόψεις της υποστηρίζει ότι η Επιτροπή, κατά την αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών, διαπίστωσε πως τα πιστοποιητικά περιλαμβάνονται στο φάκελο των δικαιολογητικών από την «...» και πως, από τα λοιπά στοιχεία και υπεύθυνες δηλώσεις που έχουν προσκομιστεί, προκύπτει ότι η ίδια είναι κατασκευάστρια των κερκίδων, επομένως δεν απαιτείται υποβολή δήλωσης σχετικά με τη χώρα και τη μονάδα κατασκευής.

15. Επειδή, επί του δεύτερου λόγου, λεκτέα τα εξής: Σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3.2 της Διακήρυξης, η τεχνική προσφορά καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή στις επιμέρους μελέτες ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ 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 ειδών, με βάση το κριτήριο

ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στις επιμέρους μελέτες. Ειδικότερα, ως προς το επίμαχο Τμήμα 3 (Γ), στο κεφάλαιο «ΣΥΓΓΡΑΦΗ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ» του Παραρτήματος Ι, αναφέρεται ότι «Οι μεταλλικές κερκίδες και τα πλαστικά καθίσματα θα πρέπει να συνοδεύονται από τα ακόλουθα πιστοποιητικά και ο κάθε οικονομικός φορέας να τα προσκομίζει με την τεχνική του προσφορά επί ποινή αποκλεισμού» τα εκεί αναφερόμενα πιστοποιητικά ISO, που προβλέπονται και στο άρθρο 2.2.7. Εντούτοις, στο άρθρο 2.2.9.2 σημ. Β.5 της Διακήρυξης προβλέπεται ότι ο προσωρινός ανάδοχος προσκομίζει, μεταξύ άλλων, τα εν λόγω πιστοποιητικά. Συνεπώς, προκύπτει ασάφεια ως προς το εάν ο διαγωνιζόμενος οφείλει να προσκομίσει αυτά με το φάκελο της τεχνικής προσφοράς του ή με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, εφόσον αναδειχθεί προσωρινός ανάδοχος. Ενόψει των ανωτέρω γενομένων δεκτών, στη σκέψη 12 της παρούσας, η παραβίαση αμφίσημων όρων της διακήρυξης δεν οδηγεί αναγκαστικά στον αποκλεισμό διαγωνιζομένου, αν δεν ευθύνεται ο ίδιος για την παρερμηνεία των υποχρεώσεών του. Συνεπώς, ενόψει της διαπιστωθείσας, κατά τα ανωτέρω, ασάφειας του σχετικού όρου της Διακήρυξης, η προσφορά της ανωτέρω εταιρίας δεν δύναται να απορριφθεί για τον λόγο αυτό, απορριπτομένου ως αβασίμου του πρώτου ισχυρισμού του δεύτερου λόγου της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής. Περαιτέρω, και σε κάθε περίπτωση, ο λόγος αυτός καθίσταται απορριπτός διότι η ανωτέρω εταιρία προσκόμισε τα επίμαχα πιστοποιητικά, όπως τούτο προκύπτει από το φάκελο της τεχνικής προσφοράς της (βλ. αρχείο με τίτλο «...» εντός του φακέλου «...» σελ. 3, 5/6). Ως προς τον δεύτερο ισχυρισμό του λόγου αυτού, σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3.2 της Διακήρυξης, στην τεχνική προσφορά οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν, μεταξύ άλλων, τη χώρα παραγωγής του προσφερόμενου προϊόντος και την επιχειρηματική μονάδα στην οποία παράγεται αυτό, καθώς και τον τόπο εγκατάστασής της. Όπως προκύπτει από την επισκόπηση της προσφοράς της, η εταιρία «...» προσκόμισε, μεταξύ άλλων, την από 19.09.2023 υπεύθυνη δήλωση όπου, μεταξύ άλλων, αναφέρεται ότι «...δεσμευόμαστε για την απρόσκοπτη προμήθεια και τοποθέτηση, ως κατασκευαστικός οίκος των κερκίδων, καθώς επίσης και ότι διαθέτουμε και

αποδεχόμαστε την...» (βλ. αρχείο με τίτλο «...» εντός του φακέλου «...»). Συναφώς, τα στοιχεία που, κατ' άρθρο 2.4.3.2 της Διακήρυξης, ως ανωτέρω, απαιτούνται να δηλωθούν, ήτοι η χώρα παραγωγής του προσφερόμενου προϊόντος και η επιχειρηματική μονάδα στην οποία παράγεται αυτό, καθώς και ο τόπος εγκατάστασής της, προκύπτουν από το περιεχόμενο του φακέλου της προσφοράς της ανωτέρω εταιρία, δοθέντος ότι, εφόσον η ίδια είναι η κατασκευάστρια εταιρία, όλα τα απαραίτητα στοιχεία περί του τόπου εγκατάστασης προκύπτουν σαφώς από το περιεχόμενο του υποβληθέντος φακέλου της. Επομένως, και ο ισχυρισμός αυτός απορρίπτεται ως αβάσιμος.

16. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί, η παρέμβαση να γίνει δεκτή και το παράβολο να καταπέσει.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 09.02.2024 και εκδόθηκε στις 27.02.2024 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ ΛΑΜΠΡΟΠΟΥΛΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΦΩΤΕΙΝΗ ΜΑΡΑΝΤΙΔΟΥ

Α/Α ΜΙΧΑΗΛ ΣΟΦΙΑΝΟΣ