

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 26 Φεβρουαρίου 2024 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος - Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 18/1/2024 και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 100/19-01-2024 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» που εδρεύει στην «...», «...», και εκπροσωπείται νόμιμα.

ΚΑΤΑ

- Του «...»που εδρεύει στην «...», «...» και εκπροσωπείται νόμιμα.
- Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» που εδρεύει στο «...», οδός «...», και εκπροσωπείται νόμιμα

=====

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση Πράξης του ΔΣ της αναθέτουσας αρχής με αριθμό «...» και θέμα 20ο: «Δεύτερη κατακύρωση πρακτικού δικαιολογητικών κατακύρωσης της Επιτροπής Διενέργειας – Αξιολόγησης του ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων για «...», με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 550.000,00€ συμπεριλαμβανόμενου του ΦΠΑ για χρονικό διάστημα ενός (1) έτους. (Αριθμός Διακήρυξης «...», Α/Α ΕΣΗΔΗΣ «...»»).

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα.

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο.

Αριθμός απόφασης: 474/2024

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής, καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο ποσού 2.217,75 ευρώ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ποσού 443.548,40 ευρώ χωρίς ΦΠΑ (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: «...»).

2. Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό «...» (αριθμός πρωτ.: «...») προκηρύχθηκε ανοικτός διεθνής ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης «...». Προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις «...». Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις «...» (ΑΔΑΜ: «...») και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α «...». Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 10η/12/2021, και κατόπιν παράτασης, η 27η/12/2021.

3. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν πέντε (5) οικονομικοί φορείς, ήτοι: α) «...» (παρεμβαίνουσα), β) «...», γ) «...» (προσφεύγουσα), δ) «...» και ε) «...». Με την απόφαση της αναθέτουσας αρχής με αριθμό «...» επικυρώθηκαν τα πρακτικά της Επιτροπής Διαγωνισμού για την αποσφράγιση των φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς και οικονομικής προσφοράς, έγιναν δεκτές οι προσφορές όλων των διαγωνιζόμενων και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος της σύμβασης η δεύτερη προσφεύγουσα «...» ως μειοδότη. Με την απόφαση της αναθέτουσας αρχής με αριθμό «...», στην οποία ενσωματώθηκε η απόφαση ανάδειξης προσωρινού αναδόχου, κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού στην προσφεύγουσα.

4. Κατόπιν άσκησης προδικαστικών προσφυγών τόσο από την ήδη προσφεύγουσα (ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1283/22-8-2023) όσο και από την παρεμβαίνουσα (ΓΑΚ ΕΑΔΥΣΗ 1282/22-8-2023), οι παραπάνω αποφάσεις της αναθέτουσας αρχής ακυρώθηκαν με απόφαση του παρόντος Κλιμακίου με αριθμό 1485, 1486/2023. Ειδικότερα, με την απόφαση αυτή έγιναν δεκτοί λόγοι απόρριψης των προσφορών της ήδη προσφεύγουσας, της «...», της «...» και του «...», ενώ απορρίφθηκαν οι λόγοι απόρριψης της προσφοράς της ήδη παρεμβαίνουσας. Κατά της απόφασης αυτής εκκρεμούν αιτήσεις ακύρωσης – αναστολής ενώπιον του αρμόδιου Δικαστηρίου, αλλά, από τα

Αριθμός απόφασης: 474/2024

στοιχεία του φακέλου δεν προκύπτει ότι η εκτέλεσή της έχει ανασταλεί.

5. Με έγγραφό της με αριθμό πρωτ. «...» η αναθέτουσα αρχή κάλεσε την παρεμβαίνουσα να υποβάλει δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου. Με την ήδη προσβαλλόμενη πράξη της, η οποία εκδόθηκε προς συμμόρφωση με την προαναφερθείσα απόφαση του παρόντος Κλιμακίου, η αναθέτουσα αρχή επικύρωσε το πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού για τον έλεγχο των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου και κατακύρωσε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού στην παρεμβαίνουσα.

6. Ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου της σύμβασης («...»), της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της, χωρίς ΦΠΑ, του χρόνου έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης, καθώς επίσης και της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής υπάγεται στις διατάξεις του ν. 4412/2016. Συνακόλουθα, οι κρινόμενες διαφορές διέπονται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016 και η ΕΑΔΗΣΥ είναι αρμόδια να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή, για την άσκηση της οποίας έχουν τηρηθεί οι προϋποθέσεις παραδεκτού, μεταξύ των οποίων και το εμπρόθεσμο.

7. Η Διακήρυξη, η οποία αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και, ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει τόσο τους τρίτους, προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και την αναθέτουσα αρχή, η οποία υποχρεούται να εφαρμόζει τους όρους της (βλ. ΣΤΕ 1217/2018, σκ. 5, 2434/2017, σκ. 5, 1086/2015, σκ. 5, 4901/2014, σκ. 8, ΕΑ ΣΤΕ 352/2016, 53/2011 και Πράξεις VI Τμήματος ΕΛΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.), ορίζει στις κρίσιμες για την επίλυση της κρινόμενης διαφοράς διατάξεις τα εξής: «2.2.6 *Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται: ... ε) «...» (όπως αναφέρονται στις τεχνικές προδιαγραφές«...» 2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης. Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν πιστοποιητικά εκδιδόμενα από επίσημα ινστιτούτα ή επίσημες υπηρεσίες ελέγχου της ποιότητας, αναγνωρισμένων ικανοτήτων, με τα οποία βεβαιώνεται η καταλληλότητα των αγαθών, επαληθευόμενη με παραπομπές σε ορισμένες τεχνικές προδιαγραφές ή πρότυπα: 1. Πιστοποιητικό για «...», σύμφωνο με το πρότυπο «...» ή μεταγενέστερο αυτού, στο αντικείμενο του*

Αριθμός απόφασης: 474/2024

διαγωνισμού, 2. Πιστοποιητικό «...» για το πεδίο «...», σύμφωνα με το πρότυπο «...», ή μεταγενέστερο αυτού, στο αντικείμενο του διαγωνισμού, 3. Πιστοποιητικό «...» για το πεδίο εφαρμογής «...», σύμφωνα με το πρότυπο «...», ή μεταγενέστερο αυτού, στο αντικείμενο του διαγωνισμού «...»...

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 δια του ΕΕΕΣ, κατά 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 δια της υπεύθυνης δήλωσης, της περ. δ' της παρ. 3 του άρθρου 105 του ν. 4412/2016. ...

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, και 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 στην παράγραφο 3.2 από τον προσωρινό ανάδοχο. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας. ... Β.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: ... δ) «...». Β.5. Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα «...» και πρότυπα «...» της παραγράφου 2.2.7 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα πιστοποιητικά που αναφέρονται στην ως άνω 2.2.7 παράγραφο της παρούσας. ...

3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση (προσωρινό ανάδοχο'), μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ και τον καλεί 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 όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.6.2. της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των

Αριθμός απόφασης: 474/2024

λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 - 2.2.6 αυτής. ... 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».

8. Από τις προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 2.2.9 της Διακήρυξης, οι οποίες αντιστοιχούν σε αυτές του άρθρου 104 παρ. 1 ν. 4412/2016, ο προσωρινός ανάδοχος, κατόπιν της πρόσκλησης που του απευθύνεται σύμφωνα με το άρθρο 3.2 της Διακήρυξης, πρέπει να προσκομίσει τα αποδεικτικά πλήρωσης των προϋποθέσεων συμμετοχής, τα οποία ανάγονται αφενός στον χρόνο υποβολής της προσφοράς του, προκειμένου η αναθέτουσα αρχή να επαληθεύσει την ακρίβεια των δηλωθέντων στο ΕΕΕΣ, και αφετέρου στον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης (ΟΛΣΤΕ 2325/2023).

9. Περαιτέρω, με τις προαναφερθείσες διατάξεις του άρθρου 3.2 της Διακήρυξης, οι οποίες αντιστοιχούν στο άρθρο 103 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 43 του ν. 4782/2021, διαμορφώθηκε η διαδικασία υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου με σκοπό, όπως εκτίθεται στην αιτιολογική έκθεση του ν. 4782/2021, την «*αποφυγή αδικαιολόγητων αποκλεισμών των οικονομικών φορέων από τις διαδικασίες ανάθεσης δημόσιας σύμβασης για τυπικούς λόγους που οφείλονται στην ελλιπή ή μη τυπικώς προσήκουσα προσκόμιση των δικαιολογητικών του άρθρου 103, αλλά όχι στην πραγματική συνδρομή των λόγων αποκλεισμού του οικονομικού φορέα από τη διαδικασία ανάθεσης*». Συγκεκριμένα, το άρθρο 103 παρ. 2 ν. 4412/2016, όπως ισχύει, επιβάλλει στην αναθέτουσα αρχή την υποχρέωση να καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης, επιτρέποντας με τον τρόπο αυτόν τη συμπλήρωση (ή την επανυποβολή) ελλιπών (πλημμελών) δικαιολογητικών που έχουν ήδη κατατεθεί στην αναθέτουσα αρχή, καθώς επίσης και την υποβολή, το πρώτον, δικαιολογητικών που ο προσωρινός ανάδοχος

Αριθμός απόφασης: 474/2024

παρέλειψε, για οποιονδήποτε λόγο, να προσκομίσει εντός της προθεσμίας που τάχθηκε αρχικά από την αναθέτουσα αρχή. Πριν από την ως άνω δεύτερη πρόσκληση του προσωρινού αναδόχου, η αναθέτουσα αρχή δεν μπορεί να προβεί στην απόρριψη του φακέλου των δικαιολογητικών κατακύρωσης σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ. 4 και 5 του άρθρου 103 του ν. 4412/2016 (ΣΤΕ 1800/2022, 1894/2022, ΔΕφΛάρισας 47/2023).

10. Με τον **πρώτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής** η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η παρεμβαίνουσα δεν προσκόμισε σε κανένα στάδιο της διαδικασίας το απαιτούμενο από το προπαρατεθέν άρθρο 2.2.7.γ' της Διακήρυξης «...». Ο προκείμενος λόγος της προδικαστικής προσφυγής είναι απορριπτέος ως αβάσιμος, διότι στον υποβληθέντα στις 24/11/2023 φάκελο δικαιολογητικών κατακύρωσης η παρεμβαίνουσα συμπεριέλαβε πιστοποιητικό «...» (αρχείο «...») για τη συμμόρφωσή της προς το παραπάνω πρότυπο με αντικείμενο «...» και με ισχύ από 20/1/2021 έως 19/1/2024. Η παρεμβαίνουσα απέδειξε με τον τρόπο αυτό την πλήρωση του προσόντος συμμετοχής του άρθρου 2.2.7.γ' της Διακήρυξης τόσο κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της (10/12/2021) όσο και κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης (24/11/2023). Κατά συνέπεια, και εφόσον η προσφεύγουσα δεν αμφισβητεί ότι το πιστοποιητικό αυτό πληροί της προϋποθέσεις της Διακήρυξης για κατάλληλη πιστοποίηση «...», ο πρώτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.

11. Με τον **δεύτερο λόγο της προδικαστικής προσφυγής** η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η ανάδοχος εταιρεία όφειλε, για την απόδειξη της συνδρομής του κριτηρίου τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του άρθρου 2.2.6.γ' της Διακήρυξης σχετικά με «...», να προσκομίσει τα απαιτούμενα δικαιολογητικά με ισχύ τόσο κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της όσο και τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Ωστόσο, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, η παρεμβαίνουσα προσκόμισε την απαιτούμενη από το άρθρο 2.2.9.2.B.4.δ' της Διακήρυξης «...», στην οποία αναφέρεται η «...», μόνο κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, και όχι κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης.

12. Η αναθέτουσα αρχή και η παρεμβαίνουσα αντιτάσσουν στα παραπάνω ότι, ενόψει της διατύπωσης του άρθρου 2.2.9.2.B.4.δ' της Διακήρυξης, σύμφωνα με το οποίο έπρεπε να υποβληθεί «...», ο προσωρινός ανάδοχος δεν είχε

Αριθμός απόφασης: 474/2024

υποχρέωση να προσκομίσει αντίστοιχη κατάσταση για τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Περαιτέρω, κατά τους ισχυρισμούς της παρεμβαίνουσας, οι επίμαχοι όροι των άρθρων 2.2.6.γ', που ορίζει ότι «...», και 2.2.9.2.B.4.δ' της Διακήρυξης με το παραπάνω περιεχόμενο προκαλούν ασάφεια που δεν μπορεί να αντιταχθεί στους καλόπιστους διαγωνιζόμενους, όπως η ίδια.

13. Το προπαρατεθέν άρθρο 2.2.6 της Διακήρυξης ορίζει τα κριτήρια τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας που πρέπει να πληρούν οι διαγωνιζόμενοι για την παραδεκτή συμμετοχή τους στον διαγωνισμό. Από τη συστηματική ένταξη της απαίτησης να διαθέτουν οι διαγωνιζόμενοι «...» στο παραπάνω άρθρο της Διακήρυξης προκύπτει ότι αυτή τίθεται ως κριτήριο τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας. Με αυτό το δεδομένο, η πλήρωση του επίμαχου κριτηρίου έπρεπε, σύμφωνα με τη ρητή διατύπωση του άρθρου 2.2.9 της Διακήρυξης και ενόψει όσων έγιναν δεκτά παραπάνω, να αποδεικνύεται τόσο κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς όσο και κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης με την προσκόμιση των απαιτούμενων από το άρθρο 2.2.9.2.B.4.δ' της Διακήρυξης αποδεικτικών μέσων, τα οποία έπρεπε να καλύπτουν και τα δύο (2) παραπάνω χρονικά σημεία. Η υποχρέωση αυτή του προσωρινού αναδόχου, η οποία προκύπτει σαφώς από το άρθρο 2.2.9 της Διακήρυξης που αντιστοιχεί προς το άρθρο 104 παρ. 1 ν. 4412/2016, δεν αναιρείται από το γεγονός ότι στο άρθρο 2.2.9.2.B.4.δ' της Διακήρυξης επισημαίνεται συγκεκριμένα η «...» κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς.

14. Όπως βάσιμα υποστηρίζει η προσφεύγουσα, επιβεβαιώνεται από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού και δεν αρνείται η παρεμβαίνουσα, η τελευταία προσκόμισε, μεταξύ άλλων, «...» που καλύπτει τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της, όχι, όμως, και τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης.

15. Με το παραπάνω δεδομένο και ενόψει όσων έγιναν δεκτά παραπάνω, η παρεμβαίνουσα δεν απέδειξε, σύμφωνα με το άρθρο 2.2.9 της Διακήρυξης τη συνδρομή του επίμαχου κριτηρίου τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης (24/11/2023). Ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας περί ασάφειας της Διακήρυξης είναι απορριπτέος, ενόψει της ρητής πρόβλεψης του άρθρου 2.2.9 της Διακήρυξης,

Αριθμός απόφασης: 474/2024

το οποίο διέπει τους κανόνες απόδειξης των κριτηρίων επιλογής και ορίζει ότι η συνδρομή των κριτηρίων επιλογής ελέγχεται τόσο κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς όσο και κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Ασάφεια δεν υφίσταται ούτε ως προς τον χαρακτήρα της παραπάνω απαίτησης ως κριτηρίου επιλογής, ενόψει της συστηματικής ένταξής της στο άρθρο 2.2.6 της Διακήρυξης και του γεγονότος ότι η διατιθέμενη για την εκτέλεση της σύμβασης ομάδα έργου μπορεί να συνιστά κριτήριο επιλογής, και όχι απαραίτητα όρο εκτέλεσης της σύμβασης (βλ. άρθρο 73 παρ. 4 και Μέρος II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α' ν. 4412/2016).

16. Ωστόσο, η παραπάνω πλημμέλεια δεν καθιστά την προσφορά της παρεμβαίνουσας απορριπτέα, όπως βάσιμα υποστηρίζει η τελευταία, αλλά υποχρεώνει την αναθέτουσα αρχή, κατ' εφαρμογή των άρθρων 3.2 της Διακήρυξης και 103 ν. 4412/2016, να την καλέσει να υποβάλει το ελλείπον δικαιολογητικό. Η δε ΕΑΔΗΣΥ δεν μπορεί να υποκαταστήσει την αναθέτουσα αρχή στην άσκηση της παραπάνω αρμοδιότητας. Κατά συνέπεια, ο δεύτερος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός και η υπόθεση να αναπεμφθεί στην αναθέτουσα αρχή, προκειμένου να ασκήσει την αρμοδιότητά της, σύμφωνα με τα άρθρα 3.2 της Διακήρυξης και 103 ν. 4412/2016.

17. Κατόπιν των παραπάνω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, η παρέμβαση να απορριφθεί και να οριστεί η επιστροφή του καταβληθέντος από την προσφεύγουσα παραβόλου.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη και αναπέμπει στην αναθέτουσα αρχή, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε, αποφασίσθηκε και εκδόθηκε στις 26 Φεβρουαρίου 2024 και εκδόθηκε στις 15 Μαρτίου 2024, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Αριθμός απόφασης: 474/2024

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ