

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 14 Μαρτίου 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 5/2/2024 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 177/5-2-2024 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», όπως μετονομάστηκε η προσφεύγουσα «...» με απόφαση της Συνέλευσης των εταίρων της με ημερομηνία «...» που καταχωρίστηκε στο ΓΕΜΗ στις «...» με Κωδικό Αριθμό Καταχώρισης «...», η οποία εδρεύει στην «...», οδός «...» και εκπροσωπείται νόμιμα.

ΚΑΤΑ

Του «...» που εδρεύει στα «...», «...», και εκπροσωπείται νόμιμα.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της απόφασης της «...» της αναθέτουσας αρχής με αριθμό «...» που περιέχεται στο πρακτικό συνεδρίασης «...» που περιέχεται στο Πρακτικό 1 με θέμα «Κατακύρωση ή μη των αποτελεσμάτων του Διεθνούς Ανοιχτού Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού για την «...», προϋπολογισμού 979.600,00€ (συμπ/νου ΦΠΑ), δυνάμει του υπ' αριθμ. «...» 3ου Πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού», κατά το μέρος που έγιναν δεκτές στον διαγωνισμό οι προφορές των λοιπών διαγωνιζόμενων και κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του στην «...».

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα.

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο.

Αριθμός απόφασης: 553/2024

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο ποσού 3.950,00 ευρώ σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: «...»).
2. Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό πρωτ. «...» προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης για την «...», εκτιμώμενης αξίας 790.000,00 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ. Το αντικείμενο της σύμβασης υποδιαιρείται σε δύο (2) ομάδες (τμήματα), με δικαίωμα των οικονομικών φορέων να υποβάλουν προσφορά για μία (1) ή και τις δύο (2) ομάδες, και για το σύνολο των ειδών της κάθε ομάδας. Προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις «...» στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης. 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 με βάση την τιμή και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 26η/7/2023.
3. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν υποβάλλοντας προσφορά για την Ομάδα 1 πέντε (5) οικονομικοί φορείς που, μετά τον αποκλεισμό της «...» λόγω μη υποβολής εγγυητικής επιστολής, κατετάγησαν κατά σειρά μειοδοσίας ως εξής: 1) «...», 2) «...», 3) «...», 4) «...» (προσφεύγουσα).
4. Για την ομάδα 2 υπέβαλαν προσφορά τέσσερις (4) οικονομικοί φορείς που, μετά τον αποκλεισμό της «...» λόγω μη υποβολής εγγυητικής επιστολής, κατετάγησαν κατά σειρά μειοδοσίας ως εξής: 1) «...», 2) «...» (προσφεύγουσα), 3) «...».
5. Με την απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής με αριθμό «...» επικυρώθηκε το πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού για την αποσφράγιση και τον έλεγχο των φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς και οικονομικής προσφοράς και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος της σύμβασης και για τις δύο (2) ομάδες η «...» ως μειοδότρια. Με την προσβαλλόμενη, με την οποία ολοκληρώθηκε ο διαγωνισμός και στην οποία ενσωματώνεται η απόφαση ανάδειξης προσωρινού αναδόχου, εγκρίθηκε το πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού για τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης και κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού στον

Αριθμός απόφασης: 553/2024

παραπάνω οικονομικό φορέα. Η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους στις 25/2/2024.

6. Ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου της σύμβασης (προμήθεια), 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, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, η δε ΕΑΔΗΣΥ είναι αρμόδια για την εξέταση της προδικαστικής προσφυγής, για την άσκηση της οποίας έχουν τηρηθεί οι προϋποθέσεις παραδεκτού, μεταξύ των οποίων και το εμπρόθεσμο.

7. Η προσφεύγουσα, ως προσφέρουσα που συμμετέχει παραδεκτά στον διαγωνισμό, ασκεί την προδικαστική προσφυγή με έννομο συμφέρον προβάλλοντας λόγους ακύρωσης της αποδοχής των προσφορών των λοιπών διαγωνιζόμενων.

8. Η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την προδικαστική προσφυγή στους λοιπούς διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς στις 5/2/2024 και υπέβαλε τις απόψεις της επ' αυτής νόμιμα και εμπρόθεσμα στις 20/2/2024.

9. 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: «2.2.3 Λόγοι αποκλεισμού. 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: ... 2.2.3.10. Αποκλείεται από τη διαγωνιστική διαδικασία οικονομικός φορέας στο πρόσωπο του οποίου συντρέχουν οι προϋποθέσεις του Κανονισμού (ΕΕ) 2022/576 του Συμβουλίου της 8ης Απριλίου 2022, για την τροποποίηση του Κανονισμού (ΕΕ) αριθ. 833/2014 σχετικά με περιοριστικά μέτρα λόγω ενεργειών της Ρωσίας που αποσταθεροποιούν την κατάσταση στην Ουκρανία. ...

Αριθμός απόφασης: 553/2024

2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης. Α) Το Σύστημα Διασφάλισης Ποιότητας κατά «...» ή ισοδύναμο με πεδίο εφαρμογής την «...». Β) Το Σύστημα Διαχείρισης Περιβαλλοντικής Διαχείρισης «...» ή ισοδύναμο με πεδίο εφαρμογής την «...». Γ) Το Σύστημα Διαχείρισης Υγείας & Ασφάλειας στη Εργασία κατά «...» ή ισοδύναμο με πεδίο εφαρμογής «...». Πιστοποιητικά των οποίων η ισχύς έχει λήξει, δεν γίνονται δεκτά και η αντίστοιχη προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Η αναθέτουσα αρχή αναγνωρίζει ισοδύναμα πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από φορείς διαπιστευμένους από ισοδύναμους Οργανισμούς διαπίστευσης, εδρεύοντες και σε άλλα κράτη - μέλη.

Επίσης, κάνει δεκτά άλλα αποδεικτικά στοιχεία για ισοδύναμα μέτρα διασφάλισης ποιότητας, εφόσον ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας δεν είχε τη δυνατότητα να αποκτήσει τα εν λόγω πιστοποιητικά εντός των σχετικών προθεσμιών για λόγους για τους οποίους δεν ευθύνεται ο ίδιος, υπό την προϋπόθεση ότι ο οικονομικός φορέας αποδεικνύει ότι τα προτεινόμενα μέτρα διασφάλισης ποιότητας πληρούν τα απαιτούμενα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας. ...

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. ...

2.2.9.1 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 παρούσης, 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 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. Το ΕΕΕΣ63 καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του

Αριθμός απόφασης: 553/2024

Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος 1. ... Ο οικονομικός φορέας δύναται να διευκρινίζει τις δηλώσεις και πληροφορίες που παρέχει στο ΕΕΕΣ με συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση, την οποία υποβάλλει μαζί με αυτό. ...

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. ... ζ) Για την παράγραφο 2.2.3.10. υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος οικονομικού φορέα με το κάτωθι περιεχόμενο«...»...

2.4.3.1 Δικαιολογητικά Συμμετοχής. Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν με ποινή αποκλεισμού⁹² τα ακόλουθα υπό α και β στοιχεία: α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), όπως προβλέπεται στις παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016 και τη συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση με την οποία ο οικονομικός φορέας δύναται να διευκρινίζει τις πληροφορίες που παρέχει με το ΕΕΕΣ σύμφωνα με την παρ. 9 του ίδιου άρθρου, β) την εγγύηση συμμετοχής, όπως προβλέπεται στο άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τις παραγράφους 2.1.5 και 2.2.2 αντίστοιχα της παρούσας διακήρυξης, γ) την βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας της παρ. 2.2.5 της παρούσας. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό υπόδειγμα ΕΕΕΣ, το οποίο αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της παρούσας διακήρυξης ως Παράρτημα αυτής. Η συμπλήρωσή του δύναται να πραγματοποιηθεί με χρήση του υποσυστήματος Promitheus ESPDint, προσβάσιμου μέσω της Διαδικτυακής Πύλης (www.promitheus.gov.gr) του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ, ή άλλης σχετικής συμβατής πλατφόρμας υπηρεσιών διαχείρισης ηλεκτρονικών ΕΕΕΣ. Οι Οικονομικοί Φορείς δύνανται για αυτό το σκοπό να αξιοποιήσουν το αντίστοιχο ηλεκτρονικό αρχείο με μορφότυπο XML που αποτελεί επικουρικό στοιχείο των εγγράφων της σύμβασης. Το συμπληρωμένο από τον Οικονομικό Φορέα ΕΕΕΣ, καθώς και η τυχόν συνοδευτική αυτού υπεύθυνη δήλωση, υποβάλλονται σύμφωνα με την περίπτωση δ της παραγράφου 2.4.2.5 της παρούσας, σε ψηφιακά υπογεγραμμένο ηλεκτρονικό αρχείο με μορφότυπο PDF. ...

Αριθμός απόφασης: 553/2024

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 2.2.9.2. της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 - 2.2.8 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».

10. Με τον πρώτο και τον ένατο λόγο της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα προβάλλει ότι οι προσφορές της «...» και της «...» έπρεπε να απορριφθούν, διότι οι παραπάνω οικονομικοί φορείς δεν διαθέτουν τα απαιτούμενα, με ποινή τον αποκλεισμό της από τον διαγωνισμό, πιστοποιητικά «...» με το πεδίο εφαρμογής που απαιτείται από τη Διακήρυξη, ήτοι «...».

11. Σύμφωνα με τον προπαρατεθέντα όρο του άρθρου 2.2.7 της Διακήρυξης, για την παραδεκτή συμμετοχή τους στον διαγωνισμό, οι οικονομικοί φορείς όφειλαν να συμμορφώνονται με το σύστημα διασφάλισης ποιότητας «...» ή ισοδύναμο, το σύστημα διαχείρισης περιβαλλοντικής διαχείρισης «...» ή ισοδύναμο και το σύστημα διαχείρισης υγείας & ασφάλειας «...» ή ισοδύναμο με ρητά ορισμένο πεδίο εφαρμογής «...».

12. Όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού, η «...» προσκόμισε με τον φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς: α) το ΕΕΕΣ της («...»), στην ερώτηση του οποίου σχετικά με τη συμμόρφωση με τα απαιτούμενα συστήματα διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης απάντησε θετικά και β) συμπληρωματική

Αριθμός απόφασης: 553/2024

υπεύθυνη δήλωση (αρχείο «...»), με το εξής περιεχόμενο: «Ως νόμιμος εκπρόσωπος της εταιρίας με την επωνυμία «...» (δ.τ. «...»), στα πλαίσια της διαδικασίας για την ανάθεση του έργου «...», η εταιρία διαθέτει τα πιστοποιητικά που απαιτούνται από το άρθρο 2.2.7 (Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης) της Διακήρυξης και συγκεκριμένα: «...» με ισχύ έως 6-7-2024, «...» με ισχύ έως 6-7-2024, «...» με ισχύ έως 26-5-2026, με πεδίο εφαρμογής α) «...» β) «...».

13. Κατόπιν της ανάδειξης της σε προσωρινή ανάδοχο της σύμβασης, η «...» προσκόμισε με τον φάκελο δικαιολογητικών κατακύρωσης: α) πιστοποιητικό «...» με πεδίο εφαρμογής «...», β) πιστοποιητικό «...» με ταυτόσημο με το παραπάνω πεδίο εφαρμογής, γ) πιστοποιητικό «...» για την εφαρμογή συστήματος διαχείρισης για την υγεία και ασφάλεια στην «...» με ταυτόσημο με το παραπάνω πεδίο εφαρμογής.

14. Με τα παραπάνω δεδομένα και ενόψει του προπαρατεθέντος ρητού όρου του άρθρου 2.2.7 της Διακήρυξης για συμμόρφωση με τα πρότυπα στο πεδίο της «...», η «...» δεν πληροί το επίμαχο προσόν συμμετοχής, διότι, τόσο από τη συνοδευτική του ΕΕΕΣ υπεύθυνη δήλωση που υποβλήθηκε με τον φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής, όσο και από τα υποβληθέντα με τον φάκελο δικαιολογητικών πιστοποιητικά προκύπτει ότι αυτά δεν καταλαμβάνουν το απαιτούμενο από τη Διακήρυξη πεδίο εφαρμογής (πρβλ. ΔΕΦΑΘ 254/2023, ΔΕΦΘεσ/νίκης 259/2022, ΕΑΔΗΣΥ 421/2023, σκ. 10-12).

15. Ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι, παρά το γεγονός ότι η «...» δεν διαθέτει τις πιστοποιήσεις με το απαιτούμενο πεδίο εφαρμογής, δεν μπορούσε να αποκλειστεί, διότι είναι εγγεγραμμένη στο «...», είναι απορριπτέος, αφού η εγγραφή στο «...» δεν καλύπτει το επίμαχο προσόν συμμετοχής. Ομοίως, απορριπτέος είναι και ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι το πεδίο εφαρμογής των πιστοποιητικών της θεωρήθηκε συναφές με το αντικείμενο της Διακήρυξης. Και τούτο, διότι, ανεξάρτητα από τη συνάφεια ή μη του πεδίου εφαρμογής των «...» της «...» με το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης σύμβασης, η ίδια η αναθέτουσα αρχή έθεσε ως προσόν συμμετοχής στη Διακήρυξη τη συμμόρφωση με τα παραπάνω πρότυπα στο συγκεκριμένο πεδίο της «...» και όχι απλώς σε συναφές με το υπό ανάθεση συμβατικό αντικείμενο πεδίο. Τέλος, με τα δεδομένα της προκείμενης διαφοράς, δεν τυγχάνουν εφαρμογής τα άρθρα 103 ν. 4412/2016 και 3.2. της Διακήρυξης, αφού η

Αριθμός απόφασης: 553/2024

διαπιστωθείσα πλημμέλεια ανάγεται στην μη πλήρωση προσόντος συμμετοχής του παραπάνω οικονομικού φορέα, και όχι σε πλημμέλεια του φακέλου δικαιολογητικών κατακύρωσης.

16. Εξάλλου, από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού προκύπτει ότι η «...» προσκόμισε, με τον φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής: α) το ΕΕΕΣ της (αρχείο «...»), στην ερώτηση του οποίου σχετικά με τη συμμόρφωση με τα απαιτούμενα συστήματα διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης απάντησε θετικά, β) πιστοποιητικό «...» με πεδίο εφαρμογής: «...», γ) ISO «...» με ταυτόσημο με το παραπάνω πεδίο εφαρμογής, και δ) πιστοποιητικό «...» για την εφαρμογή συστήματος διαχείρισης για την υγεία και ασφάλεια στην «...» με ταυτόσημο με το παραπάνω πεδίο εφαρμογής.

17. Από το περιεχόμενο των παραπάνω πιστοποιητικών «...» και «...» της «...» προκύπτει ότι ο οικονομικός φορέας δεν διαθέτει τις απαιτούμενες από τη Διακήρυξη πιστοποιήσεις, δεδομένου ότι το πεδίο εφαρμογής των παραπάνω πιστοποιητικών δεν καταλαμβάνει το αντικείμενο που ρητά απαιτείται από τον προπαρατεθέντα όρο της. Και στην περίπτωση αυτή, είναι απορριπτέος ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής περί συνάφειας του πεδίου εφαρμογής των «...» της «...» με το αντικείμενο της Διακήρυξης, ενόψει της ρητής απαίτησης που έθεσε η αναθέτουσα αρχή μέσω της Διακήρυξης για συμμόρφωση με τα παραπάνω πρότυπα στο συγκεκριμένο πεδίο της «...» και όχι απλώς σε συναφές με το υπό ανάθεση συμβατικό αντικείμενο πεδίο.

18. Επομένως, όπως βάσιμα προβάλλει η προσφεύγουσα, μη νόμιμα και αντίθετα προς τους όρους της Διακήρυξης έγιναν δεκτές οι προσφορές της «...» και της «...» (πρβλ. ΔΕΦΑΘ 254/2023, ΔΕΦΘεσ/νίκης 259/2022, ΕΑΔΗΣΥ 421/2023, σκ. 10-12). Κατά συνέπεια, **ο πρώτος και ο ένατος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να γίνουν δεκτοί.**

19. Με τον τρίτο, τον έκτο και τον δέκατο λόγο της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα προβάλλει ότι οι οικονομικοί φορείς «...» και «...» έπρεπε να απορριφθούν, διότι οι φορείς αυτοί δεν προαπέδειξαν τη μη συνδρομή στο πρόσωπό τους του λόγου αποκλεισμού του άρθρου 2.2.3.10 της Διακήρυξης σχετικά με την εμπλοκή οικονομικών φορέων με έδρα «...». Ειδικότερα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι οι οικονομικοί φορείς δεν δήλωσαν, ούτε στο ΕΕΕΣ, ούτε σε συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση ότι δεν συντρέχει στο πρόσωπό τους ο επίμαχος λόγος αποκλεισμού.

Αριθμός απόφασης: 553/2024

20. Από τη διάταξη του άρθρου 2.2.3.10 της Διακήρυξης προκύπτει ότι απαγορεύεται η ανάθεση της σύμβασης σε οικονομικούς φορείς που εδρεύουν «...» ή που κατέχονται κατά 50% από οικονομική οντότητα «...» ή που ενεργούν εξ ονόματος ή κατ' εντολή οικονομικής οντότητας «...». Κατά την έννοια του όρου αυτού, τυχόν συνδρομή μίας από τις παραπάνω ιδιότητες στο πρόσωπο οικονομικού φορέα συνιστά λόγο αποκλεισμού του από την διαγωνιστική διαδικασία. Ενόψει δε των διατάξεων του άρθρου 2.2.9.1, οι οποίες αντιστοιχούν σε αυτές των άρθρων 79 και 104 ν. 4412/2016, οι διαγωνιζόμενοι οικονομικοί φορείς οφείλουν να προαποδεικνύουν τη μη συνδρομή του επίμαχου λόγου αποκλεισμού κατά τον χρόνο υποβολής προσφοράς δηλώνοντάς το, είτε στο ΕΕΕΣ, είτε σε συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση που υποβάλλεται σύμφωνα με τις διατάξεις του προπαρατεθέντος άρθρου 2.4.3.1 της Διακήρυξης (πρβλ. ΕΑΔΗΣΥ 429/2024, σκ. 10-12).

21. Στην προκείμενη περίπτωση, όπως βάσιμα υποστηρίζει η προσφεύγουσα και δεν αρνείται η αναθέτουσα αρχή, η μη συνδρομή του επίμαχου λόγου αποκλεισμού σχετικά με την εμπλοκή οικονομικών οντοτήτων «...» δεν έχει δηλωθεί, ούτε στο ΕΕΕΣ, ούτε σε συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση περιεχόμενη στον φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής των παραπάνω οικονομικών φορέων. Επομένως, κατά τους βάσιμους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, οι οικονομικοί φορείς «...» και «...» δεν προαπέδειξαν, όπως όφειλαν, τη μη συνδρομή στο πρόσωπό τους του λόγου αποκλεισμού του άρθρου 2.2.3.10 της Διακήρυξης και, ως εκ τούτου, οι προσφορές τους είναι άνευ ετέρου απορριπτές για όλα τα τμήματα του διαγωνισμού, στα οποία συμμετείχαν.

22. Ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι οι οικονομικοί φορείς δεν είχαν υποχρέωση να υποβάλουν με τον φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής το αποδεικτικό μέσο του άρθρου 2.2.9.2 ζ' της Διακήρυξης, ήτοι την υπεύθυνη δήλωση του προσωρινού αναδόχου, είναι απορριπτέες. Και τούτο, διότι, όπως προαναφέρθηκε, η παράλειψη των οικονομικών φορέων να προαποδείξουν, σύμφωνα με τη ρητή απαίτηση του άρθρου 2.2.9.1 της Διακήρυξης, κατά την υποβολή της προσφοράς τους, τη μη συνδρομή του επίμαχου λόγου αποκλεισμού συνιστά πλημμέλεια των προσφορών τους που τις καθιστά άνευ ετέρου απορριπτές, ενώ δεν ανάγεται στο στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης που υποβάλλονται μόνο από τον προσωρινό ανάδοχο, όπως αβάσιμα υποστηρίζει η αναθέτουσα αρχή. Κατά συνέπεια, **ο τρίτος, ο έκτος**

Αριθμός απόφασης: 553/2024

και ο δέκατος λόγος της προδικαστικής προσφυγής προσφυγής πρέπει να γίνουν δεκτοί.

23. Ενόψει όσων έγιναν δεκτά παραπάνω, συντρέχουν στην προκείμενη περίπτωση λόγοι απόρριψης των προσφορών των παραπάνω οικονομικών φορέων, οι οποίοι παρέχουν αυτοτελές νόμιμο έρεισμα για τον αποκλεισμό τους από τη διαγωνιστική διαδικασία. Ως εκ τούτου, παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση των λοιπών προβαλλόμενων λόγων απόρριψης των προσφορών τους, καθώς επίσης και η εξέταση των λόγων που αφορούν στα δικαιολογητικά κατακύρωσης της «...» πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007).

24. Επειδή, κατόπιν των παραπάνω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να διαταχθεί η επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου στην προσφεύγουσα.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 14 Μαρτίου 2024 και εκδόθηκε στις 3 Απριλίου 2024, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ