

**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)**

**1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνεδρίασε στις 22 Απριλίου 2024 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος, και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος – Εισηγήτρια.

-Για να την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 14/3/2024 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 373/14-3-2024 της εταιρείας με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» που εδρεύει στο «...», οδός «...» και εκπροσωπείται νόμιμα.

**ΚΑΤΑ**

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

=====

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά να ακυρωθεί η απόφαση της αναθέτουσας αρχής με αριθμό «...» και κάθε άλλη συναφής πράξη ή παράλειψη των αρμοδίων οργάνων, κατά το μέρος που απορρίφθηκε η προσφορά της από τον διαγωνισμό.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα.

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο.

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο ποσού 600,00 ευρώ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία του Τμήματος 3 της σύμβασης που αποτελεί αντικείμενο της προδικαστικής προσφυγής (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: «...»).

2. Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό «...» προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης «...». Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται σε 166.000,00 ευρώ πλέον

## **Αριθμός απόφασης: 724/2024**

ΦΠΑ 24%. Το αντικείμενο της σύμβασης υποδιαιρέθηκε σε τρία (3) τμήματα, μεταξύ των οποίων και το Τμήμα 3: «...», εκτιμώμενης αξίας 30.000,00 ευρώ πλέον ΦΠΑ 24%. Οι οικονομικοί φορείς είχαν δικαίωμα προσφοράς για ένα (1) ή και περισσότερα τμήματα. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις «...» (ΑΔΑΜ: «...») και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α «...». Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση την τιμή και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 15η/12/2023.

**3.** Στον διαγωνισμό συμμετείχαν υποβάλλοντας προσφορά για το επίμαχο Τμήμα 3 του διαγωνισμού η προσφεύγουσα και η «...». Με το πρακτικό της με αριθμό πρωτ. «...» η Επιτροπή Διαγωνισμού εισηγήθηκε την απόρριψη αμφοτέρων των προσφορών λόγω πλημμελειών των φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής και την κήρυξη του διαγωνισμού ως άγονου για το επίμαχο Τμήμα 3. Με την προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής επικυρώθηκε το παραπάνω πρακτικό, απορρίφθηκαν αμφότερες οι προσφορές και ματαιώθηκε ο διαγωνισμός για το Τμήμα 3. Η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους στις 4/3/2024.

**4.** 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.

**5.** Η προσφεύγουσα ασκεί την προδικαστική προσφυγή με πρόδηλο έννομο συμφέρον προβάλλοντας λόγους κατά του αποκλεισμού της από τον διαγωνισμό.

**6.** Η αναθέτουσα αρχή υπέβαλε τις απόψεις της επί της προδικαστικής προσφυγής στις 29/3/2023, νόμιμα και εμπρόθεσμα. Κατόπιν αυτού, η προσφεύγουσα υπέβαλε συμπληρωματικό υπόμνημα νόμιμα και εμπρόθεσμα, στις 3/4/2024.

**7.** Η Διακήρυξη, η οποία αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού δεσμεύοντας αμφίδρομα την αναθέτουσα αρχή και τους διαγωνιζόμενους (βλ.

## Αριθμός απόφασης: 724/2024

ΣΤΕ 1217/2018, σκ. 5, 2434/2017, σκ. 5, 1086/2015, σκ. 5, 4901/2014, σκ. 8, ΕΑ ΣΤΕ 352/2016, 53/2011 κ.α.), ορίζει στις κρίσιμες για την επίλυση της διαφοράς διατάξεις της τα εξής: «1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης. Το αντικείμενο της σύμβασης περιγράφεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της παρούσας διακήρυξης και αποτελεί αναπόσπαστο μέρος αυτής αφορά στην «...». ... Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα: Τμήμα 1: «...». Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των σαράντα πέντε χιλιάδων ευρώ (45.000,00 €) πλέον Φ.Π.Α. 24%. Εκτιμώμενη αξία συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.: πενήντα πέντε χιλιάδες οκτακόσια ευρώ (55.800,00 €) - Φ.Π.Α.: δέκα χιλιάδες οκτακόσια ευρώ (10.800,00 €), που θα βαρύνει τον προϋπολογισμό εξόδων του «...» για το οικονομικό έτος 2024 και τον κωδικό «...». Τμήμα 2: «...». Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των οκτώ χιλιάδων ευρώ (8.000,00 €) πλέον Φ.Π.Α. 24%. Εκτιμώμενη αξία συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.: εννέα χιλιάδες εννιακόσια είκοσι ευρώ (9.920,00 €) - Φ.Π.Α.: χίλια εννιακόσια είκοσι ευρώ (1.920,00 €), που θα βαρύνει τον προϋπολογισμό εξόδων του «...» για το οικονομικό έτος 2024 και τον κωδικό «...». Τμήμα 3: «...». Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των τριάντα χιλιάδων ευρώ (30.000,00 €) πλέον Φ.Π.Α. 24%. Εκτιμώμενη αξία συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.: τριάντα επτά χιλιάδες διακόσια ευρώ (37.200,00 €) - Φ.Π.Α.: επτά χιλιάδες διακόσια ευρώ (7.200,00 €), που θα βαρύνει τον προϋπολογισμό εξόδων του «...» για το οικονομικό έτος 2024 και τον κωδικό «...». ... Προσφορές υποβάλλονται για ένα ή περισσότερα τμήματα. ...

2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς: α) κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας (2020, 2021, 2022) να έχουν εκτελέσει ή να είναι σε εξέλιξη τουλάχιστον τρεις (3) συμβάσεις προμήθειας συγκεκριμένου τύπου και αξίας έκαστης ίσης ή μεγαλύτερης του υπό ανάθεση τμήματος ή τμημάτων της παρούσας σύμβασης μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. και του δικαιώματος προαίρεσης. β) να διαθέτουν τον κατάλληλο εξοπλισμό για την εκτέλεση της υπό ανάθεση προμήθειας, σύμφωνα με τις απαιτήσεις των ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΩΝ Ι και ΙΙ της παρούσας. ...

## **Αριθμός απόφασης: 724/2024**

2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών. Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσας, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους, ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα II το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος 1. Συμπληρώνεται ένα ΕΕΕΣ για κάθε Τμήμα. ...

3.1.2.1 Μετά την κατά περίπτωση ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών η αναθέτουσα αρχή προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών, μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο ΕΣΗΔΗΣ οργάνων της, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων διατάξεων.

Η αναθέτουσα αρχή, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητεί από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς, όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλιπείς ή λανθασμένες, συμπεριλαμβανομένων εκείνων στο ΕΕΕΣ, ή όταν λείπουν συγκεκριμένα έγγραφα, να υποβάλλουν, να συμπληρώνουν, να αποσαφηνίζουν ή να ολοκληρώνουν τις σχετικές πληροφορίες ή τεκμηρίωση, εντός προθεσμίας όχι μικρότερης των δέκα (10) ημερών και όχι μεγαλύτερης των είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Η συμπλήρωση ή η αποσαφήνιση ζητείται και γίνεται αποδεκτή υπό την προϋπόθεση ότι δεν τροποποιείται η προσφορά του οικονομικού φορέα και ότι αφορά σε στοιχεία ή δεδομένα, των οποίων είναι αντικειμενικά εξακριβώσιμος ο προγενέστερος χαρακτήρας σε σχέση με το πέρας της καταληκτικής προθεσμίας παραλαβής προσφορών. Τα ανωτέρω ισχύουν κατ' αναλογία και για τυχόν ελλείψεις δηλώσεις, υπό την προϋπόθεση ότι βεβαιώνουν γεγονότα αντικειμενικώς εξακριβώσιμα. ...

2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου 'Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά'.

2.4.3.1 Δικαιολογητικά Συμμετοχής. Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για τη

## Αριθμός απόφασης: 724/2024

*συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν με ποινή αποκλεισμού 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. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό υπόδειγμα ΕΕΕΣ, το οποίο αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της παρούσας διακήρυξης ως Παράρτημα αυτής».*

**8. Με τον μόνο λόγο της προδικαστικής προσφυγής, η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής, κατά το μέρος που απορρίφθηκε η προσφορά της με την αιτιολογία ότι, δεδομένου ότι υπέβαλε προσφορά για τρία (3) τμήματα του διαγωνισμού, έπρεπε να έχει συμπληρώσει και υποβάλει ισάριθμα ΕΕΕΣ, πράγμα που δεν έπραξε. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι συμμετείχε στον διαγωνισμό υποβάλλοντας προσφορά για τρία (3) τμήματα και κατέθεσε ένα (1) ΕΕΕΣ, στο οποίο ανέγραψε όλες τις απαιτούμενες πληροφορίες για τη συμμετοχή και στα τρία (3) τμήματα. Κατά τους ισχυρισμούς της, σε άλλη περίπτωση, θα είχε υποβάλει τρία (3) τρία ίδια ΕΕΕΣ και θα επιμέριζε αντίστοιχα τα επικαλούμενα εκτελεσμένα έργα γράφοντας τα ξεχωριστά στο ανάλογο σημείο του κάθε ΕΕΕΣ για το αντίστοιχο τμήμα. Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η απαίτηση υποβολής ξεχωριστών ΕΕΕΣ για κάθε τμήμα αναφέρεται μόνο στην παράγραφο 2.2.9.1 σχετικά με την προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών και όχι στους λόγους απόρριψης της προσφοράς και επομένως, θα μπορούσε να κληθεί να συμπληρώσει τον φάκελο προσφοράς της με τη διαδικασία του άρθρου 102 ν. 4412/2016 διαχωρίζοντας τις υποβληθείσες πληροφορίες σε τρία (3) διαφορετικά ΕΕΕΣ. Σε κάθε περίπτωση, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι, δεδομένου ότι η απαίτηση υποβολής ξεχωριστών ΕΕΕΣ για κάθε τμήμα του διαγωνισμού δεν αναφέρεται στο άρθρο 2.4.3.1 της Διακήρυξης σχετικά με το περιεχόμενο του φακέλου δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικών προσφορών, οι σχετικοί όροι της Διακήρυξης παρουσιάζουν ασάφεια, με αποτέλεσμα να μην μπορεί να θεμελιωθεί σε αυτούς λόγους απόρριψης της προσφοράς της.**

## **Αριθμός απόφασης: 724/2024**

**9.** Η αναθέτουσα αρχή αντιτάσσει στα παραπάνω ότι το αντικείμενο της σύμβασης υποδιαιρέθηκε σε τρία (3) τμήματα με διακριτό αντικείμενο και αντίστοιχα, απαιτήθηκε οι οικονομικοί φορείς να διαθέτουν τεχνική και επαγγελματική εμπειρία σε συμβατικά αντικείμενα αντίστοιχα με εκείνα καθενός από τα τμήματα, για τα οποία υποβάλλουν προσφορά. Προκειμένου δε να διαπιστωθεί η πλήρωση των διακριτών προϋποθέσεων συμμετοχής για κάθε τμήμα, θεσπίστηκε με τη Διακήρυξη η υποχρέωση υποβολής ξεχωριστών ΕΕΕΣ, με την οποία δεν συμμορφώθηκε η προσφεύγουσα. Συμπληρώνοντας παραδεκτά, σύμφωνα με το άρθρο 365 παρ. 1 ν. 4412/2016, την αιτιολογία της προσβαλλόμενης απόφασης απόρριψης της προσφοράς της προσφεύγουσας, η αναθέτουσα αρχή αναφέρει ότι, ειδικά όσον αφορά στις πληροφορίες σχετικά με την πλήρωση του κριτηρίου τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του άρθρου 2.2.6 της Διακήρυξης, από τις περιεχόμενες στο ενιαίο ΕΕΕΣ της προσφεύγουσας πληροφορίες δεν μπορούσε να διακριβωθεί η πλήρωση των προϋποθέσεων συμμετοχής ανά τμήμα, όπως απαιτούσε η Διακήρυξη.

**10.** Όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού και συνομολογεί η προσφεύγουσα, η τελευταία συμμετείχε στον διαγωνισμό υποβάλλοντας προσφορά για τρία (3) τμήματα. Ωστόσο, στον φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικών προσφορών, υπέβαλε ένα (1) ΕΕΕΣ. Με το περιεχόμενο αυτό η προσφορά της δεν ήταν σύμφωνη με τη Διακήρυξη, τους όρους της οποίας αποδέχτηκε στο σύνολό της η προσφεύγουσας με την ανεπιφύλακτη συμμετοχή της στον διαγωνισμό. Ειδικότερα, η προσφορά προσφεύγουσας δεν είναι σύμφωνη με το άρθρο 2.2.9.1 της Διακήρυξης που επέβαλε ρητά και με σαφήνεια υποχρέωση υποβολής ξεχωριστού ΕΕΕΣ για κάθε τμήμα του διαγωνισμού, απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών που προβάλλονται με την προσφυγή και το υπόμνημα της προσφεύγουσας.

**11.** Ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η διαπιστωθείσα πλημμέλεια του φακέλου δικαιολογητικών συμμετοχής είναι ιάσιμη, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 102 ν. 4412/2016, είναι απορριπτέος. Και τούτο, διότι, κατά την έννοια των οικείων διατάξεων του άρθρου 102 ν. 4412/2016, όπως αυτές ερμηνεύθηκαν από τα αρμόδια Δικαστήρια και μετά την τροποποίησή τους με τις διατάξεις του άρθρου 42 Ν. 4782/2022 (βλ. ΣΤΕ 1894/2022, 1553/2022, 725/2022), είναι επιτρεπτή, μετά από πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής, η συμπλήρωση ή διευκρίνιση νομίμως κατ' αρχήν υποβληθεισών προσφορών,

## **Αριθμός απόφασης: 724/2024**

όχι όμως και η προσκόμιση για πρώτη φορά μη υποβληθέντων στοιχείων που απαιτούνταν από τη Διακήρυξη (βλ. ΣΤΕ 1894/2022, 2514/2022, σκ. 22, απόφαση ΔΕΕ μειζ. της 7.9.2021, C-927/19, Klairėdos regiono atliekų tvarkymo centras, σκ. 93, με την οποία ερμηνεύεται το ισχύον άρθρο 56 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ). Στην προκείμενη δε περίπτωση, η παραπάνω πλημμέλεια της προσφοράς της προσφεύγουσας δεν μπορεί να διορθωθεί, διότι κάτι τέτοιο θα συνεπαγόταν ανεπίτρεπτη αντικατάσταση του υποβληθέντος ΕΕΕΣ. Κατά συνέπεια, **ο μόνος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.**

**12.** Επειδή, κατόπιν των παραπάνω, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και να οριστεί η κατάπτωση του καταβληθέντος από την προσφεύγουσα παραβόλου.

### **Για τους λόγους αυτούς**

-Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

-Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 22 Απριλίου 2024 και εκδόθηκε στις 13 Μαΐου 2024, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΓΕΩΡΓΙΟΣ – ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ**

**Α/Α ΜΙΧΑΗΛ ΣΟΦΙΑΝΟΣ**