

**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**1° ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

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

-Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 19.03.2024 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ **398/21.03.2024** του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και το διακριτικό τίτλο «...» (στο εξής «η προσφεύγουσα»), που εδρεύει στην «...» και εκπροσωπείται νόμιμα.

**ΚΑΤΑ**

-Του «...» (στο εξής «η αναθέτουσα αρχή»), νόμιμα εκπροσωπούμενου.  
-Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...» και το διακριτικό τίτλο «...» (στο εξής «η παρεμβαίνουσα»), που εδρεύει στα «...», οδός «...» και εκπροσωπείται νόμιμα.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά να ακυρωθεί η απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου, η οποία ελήφθη κατά τη συνεδρίαση με αριθμό «...» (Θέμα 112), κατά το μέρος αυτής της με το οποίο έγινε αποδεκτή η προσφορά της εταιρείας «...».

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα.

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο.

**1.** Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο ποσού 1.450,00 ευρώ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: «...»).

## Αριθμός Απόφασης : 739/2024

2. Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό «...» προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός με αντικείμενο την «...» συνολικής εκτιμώμενης αξίας 290.000,00 πλέον ΦΠΑ. Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε με τη Διακήρυξη αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς με βάση την τιμή και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 10<sup>η</sup>.10.2023. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις «...» (ΑΔΑΜ: «...») και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α «...».

3. Η προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 19.03.2024, ήτοι την επόμενη εργάσιμη μετά την πάροδο της προβλεπόμενης προθεσμίας, η οποία ήταν αργία (Καθαρή Δευτέρα) η δε προσβαλλομένη κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους διά μέσου της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 07.03.2024, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του πδ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΕΑΔΗΣΥ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.

4. Με την Πράξη του Προέδρου του 1<sup>ου</sup> Κλιμακίου με αριθμό 447/2024 ορίστηκε η εισηγήτρια και η ημερομηνία εξέτασης της προσφυγής, ενώ στις 02.04.2024 η αναθέτουσα αρχή απέστειλε εμπρόθεσμα τις απόψεις της με αριθμό πρωτοκ. «...». Η παρεμβαίνουσα κατέθεσε εμπρόθεσμα την παρέμβασή της στις 29.03.2024.

5. Σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 και την παρ. 1 του άρθρου 3 του πδ 39/2017 προβλέπεται ότι: *«Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ (ήδη ΕΑΔΗΣΥ κατά το άρθρο 3 του ν.4912/2022} κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».*

## Αριθμός Απόφασης : 739/2024

6. Η Διακήρυξη αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού 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 μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά αποφάσεις ΣΤΕ 1217/2018, 2434/2017, 1086/15, 4901/14, 2551/2013, 5022/12, 2635/2009, Ε.Α. ΣΤΕ 15/2021, 241/2020, 352/2016 και Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.), ορίζει στις κρίσιμες και εφαρμοστέες διατάξεις της τα εξής:

7. Με τον **μόνο λόγο προσφυγής** η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της αποδοχής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας και ισχυρίζεται ότι η προσφορά της θα έπρεπε να έχει κριθεί απορριπτέα για το λόγο ότι δεν προσκομίσθηκαν οι απαιτούμενες βεβαιώσεις εμπειρίας «...», υπογεγραμμένες από τον εκάστοτε φορέα. Για τον παραπάνω λόγο προσφυγής γίνονται δεκτά τα ακόλουθα:

8. Στο Παράρτημα II της επίμαχης Διακήρυξης ορίζονται μεταξύ άλλων τα εξής: «2. «...»- Ο Ανάδοχος θα δηλώσει «...» της εταιρείας του, καθώς και τον «...». Η βασική «...» του Αναδόχου, για την «...», θα είναι η εξής: **ΔΙΑΡΘΡΩΣΗ «...» • «...» • «...» • «...»**. (...). Επίσης, στο σημείο 10 του Παραρτήματος II με τίτλο «ΠΡΟΣΘΕΤΕΣ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ - ΣΥΜΜΕΤΟΧΗ ΣΤΟΝ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ» ορίζεται ότι «**Στις τεχνικές προσφορές των συμμετεχόντων θα πρέπει να προσκομισθούν τα παρακάτω, με ποιινή αποκλεισμού τους από το Διαγωνισμό: (...)** «...».

9. Στην κρινόμενη περίπτωση η παρεμβαίνουσα εταιρεία κατέθεσε κατά την υποβολή της προσφοράς της τον ηλεκτρονικό φάκελο με την ονομασία «...», στον οποίο περιέχονται τα απαιτούμενα έγγραφα για το «...» που πρόκειται να «...» για την εκτέλεση του συμβατικού αντικείμενου. Με την παραπάνω αναφερόμενη απαίτηση, που ορίζεται στο σημείο 10 του Παραρτήματος II της Διακήρυξης, προβλέπεται ότι για το «...», υπογεγραμμένη από τον εκάστοτε φορέα, δηλαδή το «...». Παρά την παραπάνω πρόβλεψη της Διακήρυξης όμως, η παρεμβαίνουσα κατέθεσε με την προσφορά της βεβαιώσεις σχετικά

## **Αριθμός Απόφασης : 739/2024**

με την προηγούμενη «...» υπογεγραμμένες από τον νόμιμο εκπρόσωπο της ίδιας και όχι υπογεγραμμένες από τον «...» (βλ. ηλεκτρονικά αρχεία με τις ονομασίες ««...», «...», «...», «...», «...», «...», «...», «...», «...», «...»). Οι παραπάνω βεβαιώσεις, όπως άλλωστε συνομολογεί και η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της, δεν βρίσκονται σε συμφωνία με την οικεία απαίτηση της Διακήρυξης, καθώς δεν είναι προσηκόντως υπογεγραμμένες από τον φορέα που απαιτείται, αλλά από τον «...». Περαιτέρω, απορριπτέος είναι κι ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας περί της υποχρέωσης της αναθέτουσας αρχής να την καλέσει σε συμπληρωματική κατάθεση των βεβαιώσεων με την προσήκουσα υπογραφή, καθώς το ενδεχόμενο αυτό δεν βρίσκει έρεισμα στην έννοια του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, ιδίως ενόψει του γεγονότος ότι η σχετική απαίτηση κατά τη ρητή διατύπωση της Διακήρυξης έχει τεθεί με ποινή τον αποκλεισμό των συμμετεχόντων (ΣτΕ 147/2022). Συνεπώς, η προσφορά της παρεμβαίνουσας ήταν πλημμελής κατά το χρόνο υποβολής της και ως εκ τούτου **ο μόνος λόγος προσφυγής προβάλλεται βάσιμα και θα πρέπει να γίνει δεκτός.**

**10.** Κατόπιν των παραπάνω σκέψεων, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή και να επιστραφεί το κατατεθέν παράβολο.

### **Για τους λόγους αυτούς**

- 1.** Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.
- 2.** Ακυρώνει την προσβαλλόμενη, κατά το μέρος αυτής με το οποίο κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά της εταιρείας «...» και το διακριτικό τίτλο «...».
- 3.** Απορρίπτει την παρέμβαση.
- 4.** Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 26 Απριλίου 2024 και εκδόθηκε στις 15 Μαΐου 2024 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ**

**ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ**