

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 17 Μαΐου 2024 με την εξής σύνθεση:
Ιωάννης Λαμπρόπουλος, Πρόεδρος, Βικτωρία Πισμίρη – Μέλος και
Ελευθερία Καλαμιώτη – Μέλος και Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την από 08-04-2024 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ)
ΕΑΔΗΣΥ 505/11-04-2024 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρίας με την
επωνυμία «...» και με τον διακριτικό τίτλο «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»),
που εδρεύει στον ... , επί της οδού ... αρ. ... όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

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

Κατά της εταιρίας με την επωνυμία «...» (εφεξής η «παρεμβαίνουσα»),
που εδρεύει στην ... 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
με αριθμό .../2024 απόφαση της ... Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής με
την οποία ανακηρύχθηκε προσωρινή ανάδοχος η παρεμβαίνουσα, με σκοπό
την απόρριψη της προσφοράς της, καθώς και να γίνει χρήση των διατάξεων
του άρθρου 102 του Ν.4412/2016 και της παρ. 3.1.2.1 της Διακήρυξης με
σκοπό την ανάδειξη της ίδιας ως προσωρινού αναδόχου για την
Ομάδα/Τμήμα ... της σύμβασης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο
ποσού 600,00 € σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ.
39/2017 (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... και την εκτύπωση από τη

Αριθμός απόφασης : 854 /2024

σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ») για την Ομάδα/Τμήμα ... της σύμβασης για το οποίο ασκείται η προδικαστική προσφυγή, συνολικής εκτιμώμενης αξίας και για τα δύο έτη 116.572,60 € άνευ ΦΠΑ (σελ. 6 της Διακήρυξης).

2. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή με την υπ' αρ. πρωτ. .../14-11-2023 Διακήρυξη (Αρ. Μελέτης: .../2023) προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διεθνή (άνω των ορίων) διαγωνισμό για την ανάδειξη αναδόχου της δημόσιας σύμβασης με τίτλο «...», συνολικής εκτιμώμενης αξίας βάσει της αριθ. .../2023 μελέτης 417.337,80 € χωρίς Φ.Π.Α. (517.498,87 € συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. 24%), ισόποσα για κάθε έτος, για τις ... καθώς και των ... της Αναθέτουσας αρχής για δύο έτη. Η διάρκεια υλοποίησης των συμβάσεων ορίζεται από την 1η Ιανουαρίου 2024 ή την ημερομηνία δημοσίευσης στο ΚΗΜΔΗΣ σε μεταγενέστερο χρόνο, έως και την 31η Δεκεμβρίου 2025, ή/και την λήξη αυτών σε προγενέστερο χρόνο εφόσον ολοκληρωθεί το φυσικό ή οικονομικό αντικείμενο των συμβάσεων. Η σύμβαση υποδιαιρείται σε 6 Ομάδες. Οι ενδιαφερόμενοι μπορούν να υποβάλλουν προσφορά για μία, ή περισσότερες, ή και όλες τις ομάδες, για τη συνολική ωστόσο προκηρυχθείσα ποσότητα κάθε ομάδας, όπως παρουσιάζονται στην μελέτη η οποία αποτελεί αναπόσπαστο μέρος. Η προσφορά του υποψήφιου αναδόχου πρέπει να περιλαμβάνει επί ποινή αποκλεισμού όλα τα είδη της κάθε ομάδας. Απόρριψη ενός ή περισσότερων ειδών μιας ομάδας επιφέρει αυτόματα την απόρριψη της προσφοράς για την συγκεκριμένη ομάδα. Αναλυτικά τα είδη που αιτούνται την προμήθεια ο κάθε φορέας, η ποσότητα για κάθε είδος, η εκτιμώμενη αξία για κάθε φορέα και η συνολική εκτιμώμενη αξία αποτυπώνονται στην μελέτη, η οποία αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της Διακήρυξης. Μειοδότης ανακηρύσσεται αυτός που θα προσφέρει τη συμφερότερη από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής στο σύνολο της κάθε ομάδας. Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ {σχετική μελέτη} της Διακήρυξης. Οι ομάδες των υπό προμήθεια ειδών περιγράφονται αναλυτικά στο τεύχος του Ενδεικτικού Προϋπολογισμού και των Τεχνικών

Αριθμός απόφασης : 854 /2024

Προδιαγραφών. Η ανωτέρω Διακήρυξη αναρτήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 17-11-2023 με ΑΔΑΜ ... καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε συστημικό α/α ... Με την προσβαλλόμενη με αριθμό .../2024 απόφαση η Αναθέτουσα Αρχή κατακύρωσε και την Ομάδα ... της σύμβασης στην παρεμβαίνουσα, ενώ με την συμπροσβαλλόμενη με αριθμό ... /2024 απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής η προσφορά της προσφεύγουσας για την Ομάδα/Τμήμα ... της σύμβασης απερρίφθη.

3. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του, της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ, της νομικής φύσης και της δραστηριότητας που η Αναθέτουσα Αρχή ασκεί, υπάγεται στις διατάξεις του Ν. 4412/2016, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του νόμου αυτού, η δε ΕΑΔΗΣΥ, ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

4. Επειδή, η προδικαστική προσφυγή απαραδέκτως στρέφεται ευθέως κατά της με αριθμό .../2024 απόφασης (απόσπασμα του Πρακτικού της με αριθ. .../2024 συνεδρίασης) της ... Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής δεδομένου ότι αυτή ενσωματώθηκε στην με αριθμό .../2024 απόφασή της (απόσπασμα του Πρακτικού της με αριθ. .../2024 συνεδρίασης), ως την τελική απόφαση της σύνθετης διαγωνιστικής διαδικασίας. Η τελική αυτή απόφαση πρέπει να θεωρηθεί συμπροσβαλλόμενη και μόνη παραδεκτώς προσβαλλόμενη, κατά τον έλεγχο του κύρους της οποίας θα ελεγχθεί και το κύρος της ενσωματωθείσας ως άνω απόφασης. Κατά της ως άνω παραδεκτώς προσβαλλόμενης απόφασης η προδικαστική αυτή προσφυγή ασκήθηκε εμπροθέσμως στις 08-04-2024 (λαμβάνομένου υπόψη ότι η 06-04-2024 ήταν ημέρα Σάββατο και η επομένη ημέρα Κυριακή), με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος I του π.δ. 39/2017 μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στις 27-03-2024 μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ. Μετ' εννόμου συμφέροντος η προσφεύγουσα ασκεί την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή για την Ομάδα/Τμήμα ... της σύμβασης, στρεφόμενη κατά της αποδοχής της προσφοράς της

Αριθμός απόφασης : 854 /2024

παρεμβαίνουσας και της ανάδειξης αυτής ως οριστικού αναδόχου, καθώς και κατά της απόρριψης της προσφοράς της, αιτούμενη να γίνει χρήση των διατάξεων του άρθρου 102 του Ν.4412/2016 και της παρ. 3.1.2.1 της Διακήρυξης με σκοπό την ανάδειξη της ίδιας ως αναδόχου, απορριπτόμενων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών της Αναθέτουσας Αρχής.

5. Επειδή, στις 09-04-2024 η Αναθέτουσα Αρχή προέβη σε κοινοποίηση της προδικαστικής προσφυγής προς τους ενδιαφερόμενους, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, σύμφωνα με το άρ. 365, παρ. 1, σημ. α' του Ν. 4412/2016 και το άρ. 9, παρ. 1, σημ. α' του π.δ. 39/2017.

6. Επειδή, στις 19-04-2024 η παρεμβαίνουσα κοινοποίησε, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, την παρέμβασή της εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκώς, ως έχουσα αναδειχθεί οριστική ανάδοχος της Ομάδας/Τμήματος ... της επίμαχης σύμβασης, αιτούμενη την απόρριψη της κρινόμενης προσφυγής.

7. Επειδή, στις 23-04-2024 η Αναθέτουσα Αρχή κοινοποίησε, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, τις υπ' αριθμ. πρωτ. .../23-04-2024 απόψεις της.

8. 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. ενδεικτικά 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 δικαιοκτικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων 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 διαγωνιζομένους 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.). Ως κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και ως όροι της διακήρυξης δεσμευτικοί και για τους διαγωνιζόμενους και για την αναθέτουσα αρχή είναι και οι διευκρινίσεις που παρέχονται από την αναθέτουσα αρχή και κοινοποιούνται στους διαγωνιζόμενους (ΕΑ ΣΤΕ 45/2008), η, δε, πράξη με την οποία παρέχονται διευκρινίσεις όρων του διαγωνισμού, χωρίς τροποποίηση αυτών, εντάσσεται στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού συμπληρώνοντας τους σχετικούς όρους της Διακήρυξης.

9. Επειδή, οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, επάγονται δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (ΣΤΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους κατά τρόπο

ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construction Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

10. Επειδή, με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα κατά της προσφοράς της παρεμβαίνουσας προβάλλει ότι μη νομίμως έγινε αποδεκτή η προσφορά της και αξιολογήθηκε η οικονομική της προσφορά καθώς, ως υποστηρίζει, παρουσιάζει σοβαρότατες ελλείψεις και σφάλματα στην τεχνική της προσφορά. Ειδικότερα προβάλλει ότι α) δεν έχει κατατεθεί πιστοποιητικό απόδειξης της νόμιμης εκπροσώπησης κατά την περίοδο κατάθεσης των προσφορών το οποίο να έχει εκδοθεί έως τριάντα (30) ημέρες από την καταληκτική ημερομηνία κατάθεσης προσφορών, αντιθέτως έχει κατατεθεί αντίστοιχο έγγραφο με ημερομηνία 31/01/2023, ομοίως, για την απόδειξη της νόμιμης σύστασης και των μεταβολών έχει κατατεθεί έγγραφο με ημερομηνία 31/01/2023 αντί εγγράφου που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την καταληκτική ημερομηνία κατάθεσης προσφορών, επικαλούμενη το άρθρο 2.2.9.2. και την παράγραφο Β.6 της Διακήρυξης 2) Σχετικά με τα πιστοποιητικά ISO των προμηθευτών της παρεμβαίνουσας έχουν κατατεθεί: α. Το πιστοποιητικό ISO14001 της εταιρείας ... με ημερομηνία λήξης ισχύος 26/05/2023, το οποίο το καθιστά μη έγκυρο σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.9.2. και άρθρο Β.5 της Διακήρυξης, τα οποία και παραθέτει β. Τα πιστοποιητικά ISO14001 του προμηθευτή ... και ISO14001 του προμηθευτή ... δεν φέρουν επίσημη και ακριβή μετάφραση και δεν φέρουν επικύρωση από πρόσωπο αρμόδιο κατά τις κείμενες διατάξεις της εθνικής νομοθεσίας είτε από πρόσωπο κατά νόμο αρμόδιο της χώρας στην οποία έχει συνταχθεί το έγγραφο σύμφωνα με το άρθρο 1.1.1 της Διακήρυξης, το οποίο και παραθέτει, συνεπώς, ως υποστηρίζει δεν είναι έγκυρα. Επί των ανωτέρω προβαλλόμενων, η παρεμβαίνουσα, επί λέξει, προβάλλει, ότι «1) *ΙΣΧΥΣ ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΩΝ* Όσον αφορά το γενικό πιστοποιητικό και το πιστοποιητικό εκπροσώπησης έχουμε προσκομίσει υπεύθυνη δήλωση για την ακρίβεια και την ισχύ όλων των

εγγράφων μας, τα οποία ισχύουν για όλο το έτος και έως οποιαδήποτε αλλαγή της εταιρείας, η οποία δεν έχει προβεί σε αλλαγές. Κατά την κατακύρωση προσκομίστηκαν τα νέα πιστοποιητικά για το έτος 2024 και υπεύθυνη δήλωση ότι τα νομιμοποιητικά έγγραφα σύστασης και νόμιμης εκπροσώπησης εξακολουθούν να ισχύουν κατά την υποβολή τους, βάση του άρθρου 22.9.2 παράγραφος Β6 ii) Στις λοιπές περιπτώσεις τα κατά περίπτωση νομιμοποιητικά έγγραφα σύστασης και νόμιμης εκπροσώπησης (όπως καταστατικά, πιστοποιητικά μεταβολών, αντίστοιχα ΦΕΚ, αποφάσεις συγκρότησης οργάνων διοίκησης σε σώμα, κλπ., ανάλογα με τη νομική μορφή του οικονομικού φορέα), συνοδευόμενα από υπεύθυνη δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου ότι εξακολουθούν να ισχύουν κατά την υποβολή τους. Επίσης σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.2.1 της προκήρυξης η αναθέτουσα αρχή, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητά 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. Ενώ αντιθέτως η εταιρεία ... δεν προσκόμισε κανένα νομιμοποιητικό έγγραφο που να αποδεικνύει την σύσταση, εκπροσώπηση και ΚΑΔ επαγγέλματος της, παρά μόνο μία υπεύθυνη δήλωση που δεν αποδεικνύει τους νόμιμους εκπροσώπους. 2) ISO 14001 της εταιρείας ... α) Το πιστοποιητικό ISO 14001 της εταιρείας ... έχει προσκομιστεί στον διαγωνισμό με ημερομηνία /λήξης 24-05-2026 έγκυρο στην ομάδα 3 εκ παραδρομής προσκομίστηκε ληγμένο στην Ομάδα 6. β) Βάση του άρθρου 2.1.4 της προκήρυξης δεν είναι απαραίτητη η επικύρωση των πιστοποιητικών όπως προσκόμισε και το άρθρο η εταιρεία ... ελλιπές όμως. Στην συνέχεια σας παραθέτω ολοκληρωμένο το άρθρο: 2.1.4 Γλώσσα (...) Επίσης σε ερώτημα της εταιρείας ... στην απάντησή σας για διευκρίνιση στις 01/12/2023 με αρ.πρωτ. ... απαντάτε να μεταφραστούν τα ISO δεν αναφέρεται ότι χρειάζονται επικύρωση. (...) Στον φυσικό φάκελο που προσκομίσαμε στην υπηρεσία υπάρχουν τα ISO μεταφρασμένα και επικυρωμένα και εκ παραδρομής δεν ανέβηκαν στο σύστημα.». Επί των

Αριθμός απόφασης : 854 /2024

ανωτέρω προβαλλόμενων, η Αναθέτουσα Αρχή στις απόψεις αναφέρει, επί λέξει, ότι «(...) ΣΧΕΤΙΚΑ ΜΕ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ, η προδικαστική προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί στο σύνολό της ως άκυρη και ανυπόστατη για τους κάτωθι λόγους : Η προσφεύγουσα εταιρεία με τον 1ο λόγο προσφυγής της αναφέρει πως ο ανάδοχος βάσει της προσαλλόμενης υπέβαλε πιστοποιητικό ΓΕΜΗ εκπροσώπησης για την απόδειξη νόμιμης εκπροσώπησης το οποίο δεν είχε εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή του και ομοίως δεν είχε υποβληθεί πιστοποιητικό ΓΕΜΗ γενικό για την απόδειξη της νόμιμης σύστασης και των μεταβολών του νομικού προσώπου, το οποίο να είχε εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του. Ο ανωτέρω λόγος προσφυγής πρέπει να απορριφθεί για τους εξής λόγους : 1. Σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 2.2.9.2 της διακήρυξης παρ. Β.6. προβλέπονται πως (...) Συγκεκριμένα υπέβαλε πιστοποιητικό ΓΕΜΗ γενικό από την αρμόδια υπηρεσία ΓΕΜΗ του ... , με αριθ. πρωτ. ... /11.03.2024 και πιστοποιητικό εκπροσώπησης με αριθ. πρωτ. ... /15.03.2024. Τα ως άνω πιστοποιητικά τα υπέβαλε ο ανάδοχος κατόπιν του αιτήματος της επιτροπής αξιολόγησης για συμπλήρωση των δικαιολογητικών μειοδότη, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 103, ως είχε το δικαίωμα η επιτροπή να πράξει. Επομένως ο ανάδοχος βάσει τις προσαλλόμενης υπέβαλε τα απαιτούμενα δικαιολογητικά βάσει των όρων της διακήρυξης, όπως προβλέπεται και με ημερομηνία έκδοσης όπως απαιτείται από της διακήρυξης και τις διατάξεις του Ν. 4412/2016. Σύμφωνα με τη διαδικασία του άρ. 103 Ν. 4412/2016, ως ισχύει, η επιτροπή απέστειλε αίτημα στον ανάδοχο να συμπληρώσει τυχόν αρχικές ελλείψεις στα υποβληθέντα δικαιολογητικά μειοδότη και στην συνέχεια ο ανάδοχος υπέβαλε ορθά τα ως άνω πιστοποιητικά του ΓΕΜΗ. Σχετ. αποφάσεις ΑΕΠΠ, ήδη ΕΑΔΗΣΥ αριθ. 1795/2021, 728/2022 και 348/2023 όσον αφορά την δυνατότητα χρήσης του άρθρου 103 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 102, καθώς επίσης και όπως προβλέπεται από τους όρους της διακήρυξης άρθρο 3.2 περί συμπλήρωσης των δικαιολογητικών μειοδότη. 2α. Η προσφεύγουσα εταιρεία με τον 2ο λόγο προσφυγής της αναφέρει πως ο ανάδοχος βάσει της προσαλλόμενης υπέβαλε πιστοποιητικά ISO 14001 της εταιρείας ... με ημερομηνία λήξης

26.05.2023 και πιστοποιητικά ISO 14001 του προμηθευτή ... του προμηθευτή ... τα οποία δεν έφεραν μετάφραση και επικύρωση από αρμόδιο πρόσωπο. Ο ανωτέρω λόγος προσφυγής πρέπει να απορριφθεί για τους εξής λόγους : Όσον αφορά το πιστοποιητικό ISO 14001 της εταιρείας ... το οποίο υπεβλήθη με ημερομηνία λήξης 26.05.2023, σημειώνουμε πως ο ανάδοχος βάσει της προσβαλλόμενης είχε υποβάλει στον ίδιο διαγωνισμό και για την 3η ομάδα πιστοποιητικό ISO 14001 της εταιρείας ... με ημερομηνία λήξης την 24η Μαΐου 2026. Επομένως η αναθέτουσα αρχή το είχε στην κατοχή της και για τον συγκεκριμένο λόγο δεν αιτήθηκε την συμπλήρωση του συγκεκριμένου πιστοποιητικού με την υποβολή και για την 6η ομάδα του ανανεωμένου. Η ανάδοχος εταιρεία βάσει της προσβαλλόμενης δεν πρέπει να απορριφθεί με αιτιολογία ότι δεν πληρούσε τους όρους της διακήρυξης και δεν κατείχε το απαιτούμενο πιστοποιητικό, διότι η αναθέτουσα αρχή τα είχε ήδη στα χέρια της, αλλά και είχε και την δυνατότητα (σε περίπτωση που δεν γνώριζε ότι υφίστατο ανανεωμένο το πιστοποιητικό) να καλέσει τον προσωρινό ανάδοχο για συμπλήρωση αυτού. Γεγονός το οποίο δεν πραγματοποιήσε, όπως έχει την δυνατότητα, διότι όπως αναφέρθηκε το είχε ήδη στην κατοχή της και γνώριζε πως υπάρχει ανανεωμένο το συγκεκριμένο πιστοποιητικό ISO. Ακόμα και αν όμως θεωρηθεί πως έσφαλε η αρχή να καλέσει ως όφειλε τον προσωρινό ανάδοχο για συμπλήρωση του δικαιολογητικού, υπάρχουν πολλές αποφάσεις της Α.Ε.Π.Π. (ήδη ΕΑΔΗΣΥ), σύμφωνα με τις οποίες δεν ακυρώνονται αποφάσεις αναθετουσών αρχών, αλλά παρέχεται η δυνατότητα για επιστροφή στο σημείο κατά το οποίο ο ... , ή άλλος φορέας θα καλέσει τον προσωρινό ανάδοχο να συμπληρώσει συγκεκριμένα έγγραφα. Επιπλέον τούτου σύμφωνα με το άρθρο 79, παρ. 6 του Ν. 4412/2016, (...) 2β. Όσον αφορά τα πιστοποιητικά ISO 14001 του προμηθευτή ... και ISO 9001 & 14001 του προμηθευτή ... Κg τα οποία δεν έφεραν μετάφραση και επικύρωση από αρμόδιο πρόσωπο, λόγω του γεγονότος πως ο προσφεύγων δεν προβάλλει δια της προσφυγής του βεβαιότητα ότι ο ανάδοχος βάσει της προσβαλλόμενης δεν κατέχει τα οικεία δικαιολογητικά κατακύρωσης, ήτοι πιστοποιητικά ISO των μεταφρασμένων, η αναθέτουσα οφείλει και ασκώντας την οικεία αρμοδιότητά της κατ' άρ. 103 Ν. 4412/2016 να καλέσει τον ανάδοχο βάσει της

Αριθμός απόφασης : 854 /2024

προσβαλλόμενης, όπως συμπληρώσει την ως άνω διαγιγνωσκόμενη έλλειψη υποβολής αναγκαίου δικαιολογητικού κατακύρωσης και να αξιολογήσει κατόπιν τούτου εάν ο ανάδοχος έχει υποβάλει πλήρη όλα τα δικαιολογητικά. (σχετ. απόφαση ΑΕΠΠ 1795/2021). Επομένως ακόμα και εάν δεν γίνει δεκτό πως δεν υπέβαλε ορθά τα ως άνω σχετικά δικαιολογητικά κατακύρωσης, ήτοι πιστοποιητικά ISO 14001 της εταιρείας ... με ημερομηνία λήξης που να ισχύει και στην περίοδο υποβολής των δικαιολογητικών μειοδότη και πιστοποιητικά ISO 14001 του προμηθευτή ... του προμηθευτή ... τα οποία να φέρουν επικύρωση από αρμόδιο πρόσωπο, πρέπει να αναπεμφθεί η υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή, προκειμένου αυτή να άρει την ως άνω παράλειψη, καλώντας τον ανάδοχο βάσει της προσβαλλόμενης, σύμφωνα με τη διαδικασία του άρ. 103 Ν. 4412/2016, ως ισχύει, να συμπληρώσει τις ανωτέρω ελλείψεις, κατόπιν δε τούτων, να τα αξιολογήσει εκ νέου η αναθέτουσα αρχή και να προβεί σε νέα κρίση, όσον αφορά την ομάδα 6. Όμοιες αποφάσεις της Α.Ε.Π.Π. (ήδη ΕΑΔΗΣΥ) με αριθ. 728/2022 και 348/2023 που αναφέρουν πως πρέπει να αναπέμπονται τέτοιες υποθέσεις (περί συμπλήρωσης των δικαιολογητικών μειοδότη) στην αναθέτουσα αρχή, προκειμένου αυτή να άρει τυχόν παραλείψεις, καλώντας τον ανάδοχο βάσει της προσβαλλόμενης για να συμπληρώσει και να υποβάλει τα ορθά δικαιολογητικά που έχει στην κατοχή του. Λαμβάνοντας υπόψη όλα τα ανωτέρω, η αναθέτουσα αρχή εμμένει στην απόφασή της όπως αποτυπώθηκε στα πρακτικά της αρμόδιας επιτροπής αξιολόγησης τα οποία εγκρίθηκαν από τις αποφάσεις της αναθέτουσας αρχής και οι αιτιάσεις της προσφεύγουσας εταιρείας πρέπει να απορριφθούν στο σύνολό τους. Κατά τα ως άνω δεδομένα, κατά την γνώμη μας η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί, καθώς οι αιτιάσεις της προσφεύγουσας κατά των αποφάσεων της ... επιτροπής του ... κρίνονται ως απαράδεκτες και ανυπόστατες και η ανάδοχος εταιρεία για το τμήμα 6 βάσει της προσβαλλόμενης, έχει υποβάλει ορθά τα έγγραφα/δικαιολογητικά μειοδότη σχετικά με τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης, ενώ όσον αφορά τα πιστοποιητικά ISO πρέπει να αναπεμφθεί η υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή, προκειμένου αυτή να άρει τις ως άνω παραλείψεις, καλώντας τον ανάδοχο βάσει της προσβαλλόμενης, σύμφωνα με τη διαδικασία του άρ. 103 Ν.

4412/2016, ως ισχύει, να συμπληρώσει τις ανωτέρω ελλείψεις, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης και της νομοθεσίας.».

11. Επειδή, επί του πρώτου λόγου της προσφυγής σχετικά με την προσφορά της παρεμβαίνουσας, λεκτέα είναι τα εξής: Σύμφωνα με τον όρο Β.6 του άρθρου 2.2.9.2 της Διακήρυξης - Αποδεικτικά Μέσα «Β.6. Για την απόδειξη της νόμιμης εκπροσώπησης, στις περιπτώσεις που ο οικονομικός φορέας είναι νομικό πρόσωπο και εγγράφεται υποχρεωτικά ή προαιρετικά, κατά την κείμενη νομοθεσία, και δηλώνει την εκπροσώπηση και τις μεταβολές της σε αρμόδια αρχή (πχ ΓΕΜΗ), προσκομίζει σχετικό πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης, το οποίο πρέπει να έχει εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή του, εκτός αν αυτό φέρει συγκεκριμένο χρόνο ισχύος. Ειδικότερα για τους ημεδαπούς οικονομικούς φορείς προσκομίζονται: i) για την απόδειξη της νόμιμης εκπροσώπησης, στις περιπτώσεις που ο οικονομικός φορέας είναι νομικό πρόσωπο και υποχρεούται, κατά την κείμενη νομοθεσία, να δηλώνει την εκπροσώπηση και τις μεταβολές της στο ΓΕΜΗ προσκομίζει σχετικό πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης, το οποίο πρέπει να έχει εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή του. ii) Για την απόδειξη της νόμιμης σύστασης και των μεταβολών του νομικού προσώπου γενικό πιστοποιητικό μεταβολών του ΓΕΜΗ, εφόσον έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του. Στις λοιπές περιπτώσεις τα κατά περίπτωση νομιμοποιητικά έγγραφα σύστασης και νόμιμης εκπροσώπησης (όπως καταστατικά, πιστοποιητικά μεταβολών, αντίστοιχα ΦΕΚ, αποφάσεις συγκρότησης οργάνων διοίκησης σε σώμα, κλπ., ανάλογα με τη νομική μορφή του οικονομικού φορέα), συνοδευόμενα από υπεύθυνη δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου ότι εξακολουθούν να ισχύουν κατά την υποβολή τους. (...).» Επίσης, σύμφωνα με το άρθρο 3.2 της Διακήρυξης - Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου¹⁰⁹ - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου «(...) 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

Αριθμός απόφασης : 854 /2024

ν. 4412/2016, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν. Ο προσωρινός ανάδοχος δύναται να υποβάλει αίτημα, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, προς την αναθέτουσα αρχή, για παράταση της ως άνω προθεσμίας, συνοδευόμενο από αποδεικτικά έγγραφα περί αίτησης χορήγησης δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου. Στην περίπτωση αυτή η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής αυτών, για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγησή τους από τις αρμόδιες δημόσιες αρχές. Ο προσωρινός ανάδοχος μπορεί να αξιοποιεί τη δυνατότητα αυτή τόσο εντός της αρχικής προθεσμίας για την υποβολή δικαιολογητικών όσο και εντός της προθεσμίας για την προσκόμιση ελλειπόντων ή τη συμπλήρωση ήδη υποβληθέντων δικαιολογητικών, κατά την έννοια του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, ως ανωτέρω προβλέπεται. Η παρούσα ρύθμιση εφαρμόζεται αναλόγως και όταν η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν από το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του πρώτου εδαφίου της παρ. 5 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας. (...). Όπως προκύπτει από τα στοιχεία του ηλεκτρονικού φακέλου, η παρεμβαίνουσα, κατόπιν της αρχικής με αριθμ. πρωτ. .../27-02-2024 πρόσκλησης της Αναθέτουσας Αρχής για την υποβολή δικαιολογητικών μειοδότη και της αιτούμενης εκ μέρους της παράτασης της προθεσμίας για την υποβολή τους, η οποία της χορηγήθηκε έως την 18-03-2024, υπέβαλε στις 12-03-2024 και στις 15-03-2024 αντίστοιχα, ως συμπληρωματικά δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου, τα εξής πιστοποιητικά ΓΕΜΗ του ... α) το με αριθμ. πρωτ. ... /11.03.2024 γενικό πιστοποιητικό και β) το με αριθμ. πρωτ. ... /15.03.2024 πιστοποιητικό εκπροσώπησης. Επομένως, υπέβαλε σύμφωνα με την Διακήρυξη (όρος Β.6 του άρθρου 2.2.9.2, τον οποίο επικαλείται και η προσφεύγουσα), πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης του ΓΕΜΗ εκδοθέν έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή του και γενικό πιστοποιητικό μεταβολών του ΓΕΜΗ εκδοθέν έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του. Ως βάσιμα αναφέρει η Αναθέτουσα Αρχή στις απόψεις της, τα ως άνω

Αριθμός απόφασης : 854 /2024

πιστοποιητικά τα υπέβαλε η ανάδοχος – παρεμβαίνουσα κατόπιν του αιτήματος της επιτροπής αξιολόγησης για συμπλήρωση των δικαιολογητικών μειοδότη, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016. Επομένως, ο πρώτος λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

12. Επειδή, επί του δεύτερου λόγου της προσφυγής σχετικά με την προσφορά της παρεμβαίνουσας, λεκτέα είναι τα εξής: α) Σύμφωνα με το άρθρο 1.5 της Διακήρυξης - Προθεσμία παραλαβής προσφορών «(...) Ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών: 20-11-2023, ημέρα Δευτέρα Καταληκτική ημερομηνία και ώρα Υποβολής προσφορών: 15-12-2023, ημέρα Παρασκευή και ώρα 13:00 μ.μ. Ημερομηνία και ώρα ηλεκτρονικής αποσφράγισης προσφορών: 19-12-2023, ημέρα Τρίτη και ώρα 09:00 π.μ.(...)». Σύμφωνα το άρθρο 2.2.7 της Διακήρυξης «2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στην διαδικασία σύναψης της παρούσας απαιτείται να εξασφαλίζουν την ποιότητα των παρεχόμενων ειδών και να διαθέτουν (ή σε περίπτωση ένωσης, όλα τα μέλη αυτής) τα παρακάτω πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης : Ο κατασκευαστικός οίκος των τελικών προσφερόμενων υλικών απαιτείται να διαθέτει πιστοποιητικό διασφάλισης διαχείρισης ποιότητας ISO 9001:2015, ή αντίστοιχο και ισοδύναμο από το οποίο θα προκύπτει το σχετικό με τον διαγωνισμό αντικείμενο. Ο κατασκευαστικός οίκος των τελικών προσφερόμενων υλικών απαιτείται να διαθέτει πιστοποιητικό περιβαλλοντικής διαχείρισης ISO 14001:2015, ή αντίστοιχο και ισοδύναμο από τα οποία θα προκύπτει το σχετικό με τον διαγωνισμό αντικείμενο. (Προκειμένου να πραγματοποιείται με ορθό τρόπο η αξιολόγηση και προς αποφυγή λαθών που θα είχαν ως αποτέλεσμα την πραγματοποίηση προσφυγών, οι υποψήφιοι ανάδοχοι προς διευκόλυνση της επιτροπής θα σημειώνουν πάνω στο πιστοποιητικό και να προκύπτει με σαφήνεια σε ποια ομάδα και συγκεκριμένα σε ποιο είδος της ομάδας αντιστοιχεί το κάθε ένα προσφερόμενο είδος – Να σημειώνεται ο αύξων αριθμός που έχει το είδος βάσει της σχετικής μελέτης). Ο υποψήφιος οικονομικός φορέας (όταν αυτός δεν είναι ο κατασκευαστής)

απαιτείται να διαθέτει πιστοποιητικό διασφάλισης διαχείρισης ποιότητας ISO 9001:2015, ή αντίστοιχο και ισοδύναμο από τα οποία θα προκύπτει το σχετικό με τον διαγωνισμό αντικείμενο. Στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων η παρούσα προϋπόθεση ισχύει για όλα τα μέλη αυτών. Ο υποψήφιος οικονομικός φορέας (όταν αυτός δεν είναι ο κατασκευαστής) απαιτείται να διαθέτει πιστοποιητικό περιβαλλοντικής διαχείρισης ISO 14001:2015, ή αντίστοιχο και ισοδύναμο από τα οποία θα προκύπτει το σχετικό με τον διαγωνισμό αντικείμενο. Στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων η παρούσα προϋπόθεση ισχύει για όλα τα μέλη αυτών. (...).».

Επίσης, σύμφωνα με το άρθρο 2.2.9.2. - Αποδεικτικά Μέσα «(...) Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση διαθέτει ήδη τα ως άνω δικαιολογητικά και αυτά εξακολουθούν να ισχύουν (...) Β.5. Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου 2.2.7 οι προσωρινοί ανάδοχοι προσκομίζουν τα πιστοποιητικά που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.7 της παρούσας. Τα πιστοποιητικά θα πρέπει να έχουν εκδοθεί από επίσημα ινστιτούτα ή υπηρεσίες αναγνωρισμένων ικανοτήτων και να βρίσκονται σε ισχύ την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού.». Σύμφωνα με την παρ. 6, εδαφ. β' του Ν. 4412/2016, στην οποία παραπέμπει η Διακήρυξη (παραπομπή υπ' αριθμ. 70) «(...) Κατά παρέκκλιση της παρ. 3, οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση ή συνάψει τη συμφωνία - πλαίσιο, διαθέτει ήδη τα δικαιολογητικά αυτά. (...).».

Σύμφωνα, δε, με το άρθρο 2.1.4 της Διακήρυξης - Γλώσσα «Τα έγγραφα της σύμβασης έχουν συνταχθεί στην ελληνική γλώσσα. Σε περίπτωση ασυμφωνίας μεταξύ των τμημάτων των εγγράφων της σύμβασης που έχουν συνταχθεί σε περισσότερες γλώσσες, επικρατεί η ελληνική έκδοση. Τυχόν προδικαστικές προσφυγές υποβάλλονται στην ελληνική γλώσσα. Οι προσφορές, τα στοιχεία που περιλαμβάνονται σε αυτές, καθώς και τα αποδεικτικά έγγραφα σχετικά με τη μη ύπαρξη λόγου αποκλεισμού και την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή

τους στην ελληνική γλώσσα. Τα αλλοδαπά δημόσια και ιδιωτικά έγγραφα συνοδεύονται από μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα επικυρωμένη, είτε από πρόσωπο αρμόδιο κατά τις κείμενες διατάξεις της εθνικής νομοθεσίας είτε από πρόσωπο κατά νόμο αρμόδιο της χώρας στην οποία έχει συνταχθεί το έγγραφο. Ενημερωτικά και τεχνικά φυλλάδια και άλλα έντυπα, εταιρικά ή μη, με ειδικό τεχνικό περιεχόμενο, δηλαδή έντυπα με αμιγώς τεχνικά χαρακτηριστικά, όπως αριθμούς, αποδόσεις σε διεθνείς μονάδες, μαθηματικούς τύπους και σχέδια, που είναι δυνατόν να διαβαστούν σε κάθε γλώσσα και δεν είναι απαραίτητη η μετάφραση τους, μπορούν να υποβάλλονται σε άλλη γλώσσα, χωρίς να συνοδεύονται από μετάφραση στην ελληνική. Κατά παρέκκλιση των ως άνω παραγράφων, γίνεται δεκτή η υποβολή ενός ή περισσότερων στοιχείων των προσφορών και των δικαιολογητικών κατακύρωσης, στην αγγλική γλώσσα χωρίς να απαιτείται επικύρωσή τους, στο μέτρο που τα ανωτέρω έγγραφα είναι καταχωρισμένα σε επίσημους ιστότοπους φορέων πιστοποίησης, στους οποίους υπάρχει ελεύθερη πρόσβαση μέσω διαδικτύου και εφόσον ο οικονομικός φορέας παραπέμπει σε αυτούς, προκειμένου η επαλήθευση της ισχύος τους να είναι ευχερής για την αναθέτουσα αρχή. Κάθε μορφής επικοινωνία με την αναθέτουσα αρχή, καθώς και μεταξύ αυτής και του αναδόχου, θα γίνονται υποχρεωτικά στην ελληνική γλώσσα.». Επίσης, σύμφωνα στην υπ' αριθμ. πρωτ. .../01-12-2023 διευκρίνιση της Αναθέτουσας Αρχής ορίζεται, μεταξύ άλλων, ότι «3. Στην ερώτηση της εταιρείας ... όσον αφορά την μετάφραση των ISO και των CE στην ελληνική γλώσσα, θα μεταφραστούν μόνο τα ISO από οποιαδήποτε γλώσσα στην ελληνική και όχι τα CE.(...)». (...)». Επίσης, σύμφωνα με το άρθρο 3.2 της Διακήρυξης - Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου¹⁰⁹ - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου «(...) 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. (...)». Περαιτέρω, κατά την έννοια των ανωτέρω διατάξεων του άρθρου 103

Αριθμός απόφασης : 854 /2024

N. 4412/2016, η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται, κατόπιν ελέγχου των υποβληθέντων κατ' αρχήν από τον προσωρινό ανάδοχο δικαιολογητικών κατακύρωσης, να τον καλέσει να καλύψει, εντός δεκαήμερης προθεσμίας, τυχόν ελλείψεις των εν λόγω δικαιολογητικών - είτε με την υποβολή αρχικώς μη υποβληθέντος δικαιολογητικού είτε με τη συμπλήρωση αρχικώς μεν υποβληθέντος, αλλά μη πληρούντος τις απαιτήσεις της διακήρυξης δικαιολογητικού σε περίπτωση κατά την οποία οι ελλείψεις αυτές επάγονται αποκλεισμό του προσωρινού αναδόχου. Η αρχική, δηλαδή, παράλειψη ή πλημμελής υποβολή εκ μέρους του αναδόχου κάποιου από τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, δεν συνεπάγεται αυτομάτως και άνευ ετέρου τον αποκλεισμό του από την περαιτέρω διαδικασία του διαγωνισμού, αλλά υποχρεώνει, κατ' αρχήν, την αναθέτουσα αρχή να προβεί στην οφειλόμενη κατά τα άνω κλήση του προσωρινού αναδόχου προς συμπλήρωση του ελλείποντος ή/και ελλιπούς δικαιολογητικού. Μόνον εφόσον έχει προηγηθεί η προσήκουσα κατά τα άνω κλήση του προσωρινού αναδόχου από την αναθέτουσα αρχή και η εξέταση της συμμόρφωσης του οικονομικού φορέα προς αυτήν, μπορεί η αναθέτουσα αρχή να προβεί στην απόρριψη των δικαιολογητικών κατακύρωσης λόγω ελλείψεων που δεν θεραπεύτηκαν κατά την ανωτέρω διαδικασία (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 37/2021, σκ. 19, 29/2019, σκ. 11, ΔΕφΠειρ Ν60/2021, σκ. 13, ΔΕφΑθ Ν42/2020). Περαιτέρω, η ΕΑΔΗΣΥ, όταν εξετάζει διαφορά επί κατακυρωτικής απόφασης σχετικά με την πληρότητα και το περιεχόμενο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, οφείλει, στην περίπτωση που ακυρώσει την προσβαλλόμενη λόγω ελλείψεων ή ελαττωμάτων των κατ' αρχήν αποδεχθέντων από την αναθέτουσα αρχή δικαιολογητικών κατακύρωσης, να αναπέμψει την υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή, προκειμένου αυτή να εκπληρώσει προηγουμένως την ανωτέρω διαδικαστική υποχρέωσή της, ήτοι να καλέσει τον προσωρινό ανάδοχο προς υποβολή των επίμαχων δικαιολογητικών και να εξετάσει τη συμμόρφωση του οικονομικού φορέα προς την πρόσκληση αυτή (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 37/2021, σκ. 21, ΔΕφΠειρ Ν60/2021, σκ. 14, ΔΕφΑθ Ν42/2020, σκ. 10). α) Επί του πρώτου σκέλους του κρινόμενου λόγου της προσφυγής λεκτέα είναι τα εξής: Όπως προκύπτει από τα στοιχεία του ηλεκτρονικού φακέλου, η παρεμβαίνουσα έχει υποβάλει για

Αριθμός απόφασης : 854 /2024

την Ομάδα/Τμήμα 3 της σύμβασης το ISO14001:2015 της εταιρίας ... με ημερομηνία ισχύος από 25-05-2023 έως 24-05-2026, ως βάσιμα προβάλλει η Αναθέτουσα Αρχή και η παρεμβαίνουσα. Δοθέντος ότι το ανωτέρω πιστοποιητικό ήταν σε ισχύ την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού και ότι η Αναθέτουσα Αρχή το διέθετε ήδη από την ανάθεση της σύμβασης της Ομάδας/Τμήματος 3 στην παρεμβαίνουσα, καθώς και ότι αυτό εξακολουθεί να ισχύει, σύμφωνα με τους προπαρατεθέντες όρους της Διακήρυξης, το πρώτο σκέλος του κρινόμενου λόγου της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί. β) Επί του δεύτερου σκέλους του κρινόμενου λόγου της προσφυγής λεκτέα είναι τα εξής: Όπως προκύπτει από τα στοιχεία του ηλεκτρονικού φακέλου, τα πιστοποιητικά ISO 14001 του προμηθευτή ... (με ισχύ από 13-05-2022 έως 12-05-2025) και ISO 9001 & 14001 του προμηθευτή ... (αμφότερα με ισχύ από 21-04-2022 έως 14-03-2025), τα οποία υπεβλήθησαν από την παρεμβαίνουσα ως δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου (αλλά και κατά την υποβολή της προσφοράς της), κατά τα βασίμως προβαλλόμενα από την προσφεύγουσα, δεν έφεραν ακριβή μετάφραση νομίμως επικυρωμένη, ενώ σύμφωνα με τους προπαρατεθέντες όρους της Διακήρυξης ως αλλοδαπά έγγραφα θα έπρεπε συνοδεύονται από μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα επικυρωμένη από αρμόδιο πρόσωπο. Ενόψει των προαναφερόμενων όρων της Διακήρυξης και λαμβανομένων υπόψη και των ισχυρισμών της Αναθέτουσας Αρχής περί εφαρμογής του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016, γεννάται υποχρέωσή της (της Αναθέτουσας Αρχής), σύμφωνα με τις προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3.2. της Διακήρυξης να καλέσει την παρεμβαίνουσα να συμπληρώσει ή/και να διασαφηνίσει τα εν λόγω στοιχεία, ήτοι να υποβάλλει με ακριβή μετάφραση νομίμως επικυρωμένη τα πιστοποιητικά ISO 14001 του προμηθευτή ... και ISO 9001 & 14001 του προμηθευτή ... Για τους λόγους αυτούς, δεδομένου ότι η ΕΑΔΗΣΥ δεν δύναται να υποκαταστήσει την Αναθέτουσα Αρχή στην άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας, πρέπει να γίνει δεκτό το δεύτερο σκέλος του κρινόμενου λόγου της προδικαστικής προσφυγής και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη, προκειμένου η υπόθεση να αναπεμφθεί στην Αναθέτουσα Αρχή, για να ασκήσει την προβλεπόμενη στα

άρθρα 103 Ν. 4412/2016 και 3.2. της Διακήρυξης αρμοδιότητά της κατά τα ανωτέρω.

13. Επειδή, με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα κατά της απόρριψης της προσφοράς της αιτείται να γίνει χρήση των διατάξεων του άρθρου 102 του Ν.4412/2016 και της παρ.3.1.2.1 της Διακήρυξης, που ορίζουν ότι *«[...] (ια) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσας διακήρυξης, εφόσον αυτές δεν θεραπευτούν από τον προσφέροντα με την υποβολή ή τη συμπλήρωσή τους, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας, σύμφωνα με τα άρθρα 102 και 103 του ν.4412/2016»* με σκοπό την ανάδειξη της ίδιας ως αναδόχου έχοντας την πλέον συμφέρουσα οικονομική προσφορά για το Τμήμα 6 για τα έτη 2024 και 2025. Επί των ανωτέρω προβαλλόμενων, η Αναθέτουσα Αρχή στις απόψεις της αναφέρει ότι στην υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή δεν έχουν αναφερθεί αιτιάσεις/λόγοι και ιδίως αποδεικτικά στοιχεία από την προσφεύγουσα για υποστήριξη της προσφοράς της προκειμένου να γίνει δεκτή για το τμήμα 6, στο οποίο απορρίφθηκε και ότι η προσφεύγουσα αναφέρει μόνο αιτιάσεις για την απόρριψη της οικονομικής προσφοράς της αναδόχου εταιρίας (παρεμβαίνουσας) βάσει των προβαλλόμενων αποφάσεων για το τμήμα 6.

14. Επειδή, επί των ανωτέρω προβαλλόμενων σχετικά με την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας, λεκτέα είναι τα εξής: Με τις προβαλλόμενες απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας για την Ομάδα 6 – ΔΙΑΦΟΡΑ (2024 & 2025), διότι δεν προσκομίστηκαν τα CE των ειδών 6.10-6.11 του κατασκευαστή και έχουν λήξει τα CE των ειδών 6.3-6.9 και 6.21 του κατασκευαστή. Ως προελέχθη στην 4^η σκέψη, μετ' εννόμου συμφέροντος η προσφεύγουσα ασκεί την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή και κατά της απόρριψης της προσφοράς της, αιτούμενη να κληθεί βάσει των διατάξεων του άρθρου 102 του Ν.4412/2016 και της παρ. 3.1.2.1 της Διακήρυξης, επομένως αμφισβητεί τον αποκλεισμό της. Σύμφωνα με το άρθρο 2.2.6 της Διακήρυξης - Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα *«Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν /*

υποβάλλουν τα κάτωθι : Α) Τα απαραίτητα τεχνικά φυλλάδια/εικονογραφημένα έντυπα/prospectus, όπως αναφέρονται στην παρούσα και στην σχετική μελέτη, η οποία αποτελεί αναπόσπαστο κομμάτι της παρούσας διακήρυξης. Για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, τα προσκομιζόμενα είδη θα φέρουν υποχρεωτικώς σήμανση CE της Ευρωπαϊκής Ένωσης και θα συμμορφώνονται με τα αντίστοιχα Ελληνικά και Ευρωπαϊκά πρότυπα και κανονισμούς. (...)». Σύμφωνα με το άρθρο 2.2.7 της Διακήρυξης - Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης «(...) Για όλα τα υλικά/είδη της μελέτης για τα οποία κατατίθεται προσφορά και απαιτείται βάσει νομοθεσίας, θα πρέπει να υποβληθούν πιστοποιητικά σήμανσης ασφάλειας CE σύμφωνα με τα Ελληνικά πρότυπα του ... των προσφερόμενων προϊόντων σε ισχύ. (...) Σημείωση: Για να είναι εύκολη η εξέταση των τεχνικών προσφορών του κάθε συμμετέχοντα, και προς αποφυγή παρερμηνειών και λανθασμένης αξιολόγησης από την επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού, τα οποία δύναται να επιφέρουν ενστάσεις, ο προσφέρων να σημειώνει τον αύξων αριθμό του είδους πάνω στο τεχνικό εγχειρίδιο, πιστοποιητικό και CE ώστε να προκύπτει με σαφήνεια σε ποια ομάδα και συγκεκριμένα σε ποιο είδος της ομάδας αντιστοιχεί το κάθε ένα – (Να σημειώνεται ο αύξων αριθμός που έχει το είδος βάσει της σχετικής μελέτης). Η εν λόγω επισήμανση/σημείωση δεν αποτελεί λόγο αποκλεισμού εάν δεν υφίσταται, αλλά θα διευκολύνει την αξιολόγηση των προσφορών και της διαδικασίας ανάδειξης αναδόχου.». Στους προπαρατεθέντες όρους της Διακήρυξης ορίζεται ότι για τα προσφερόμενα υλικά/είδη κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς θα πρέπει να υποβάλλονται πιστοποιητικά CE επί ποινή αποκλεισμού («τα προσκομιζόμενα είδη θα φέρουν υποχρεωτικώς σήμανση CE», «Για όλα τα υλικά/είδη της μελέτης για τα οποία κατατίθεται προσφορά (...) θα πρέπει να υποβληθούν πιστοποιητικά σήμανσης ασφάλειας CE»). Επίσης, σύμφωνα στην υπ' αριθμ. πρωτ. .../01-12-2023 διευκρίνιση της Αναθέτουσας Αρχής ορίζεται, μεταξύ άλλων, ότι «3. (...) Επιπρόσθετα τα ISO και τα CE θα πρέπει να προσκομιστούν κατά την υποβολή της προσφοράς.». Δοθέντος ότι η προσφεύγουσα δεν προσκόμισε τα CE των ειδών 6.10-6.11 του κατασκευαστή, νόμιμα η Αναθέτουσα Αρχή κατά δέσμια αρμοδιότητα

απέρριψε την προσφορά της. Η προαναφερόμενη έλλειψη/πλημμέλεια της προσφοράς της προσφεύγουσας επί απαίτησης που έχει τεθεί επί ποινή αποκλεισμού δεν είναι δεκτική συμπλήρωσης δυνάμει του αρ. 102 ν 4412/2016 αφού κάτι τέτοιο θα συνιστούσε ανεπίτρεπτη τροποποίηση της προσφοράς της. Επομένως, σύμφωνα με τα ανωτέρω, ο κρινόμενος λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.

15. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω κριθέντων, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, η παρέμβαση να απορριφθεί και η προσβαλλόμενη να ακυρωθεί κατά το μέρος που, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην ... σκέψη, έγιναν δεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας για την Ομάδα/Τμήμα ... του διαγωνισμού, χωρίς προηγουμένως η Αναθέτουσα Αρχή να καλέσει αυτήν προς συμπλήρωσή τους, κατ' άρθρα 103 του ν. 4412/2016 και 3.2. της Διακήρυξης και το παράβολο να επιστραφεί.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη με αριθμό .../2024 απόφαση (απόσπασμα του Πρακτικού της με αριθ. .../2024 συνεδρίασης) της ... Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής, κατά το μέρος που έγιναν δεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας με την επωνυμία «...» για την Ομάδα/Τμήμα ... του διαγωνισμού, χωρίς προηγουμένως η Αναθέτουσα Αρχή να καλέσει αυτήν προς συμπλήρωσή τους, κατ' άρθρα 103 του ν. 4412/2016 και 3.2. της Διακήρυξης κατά τα ειδικότερα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό (... σκέψη).

Αναπέμπει την υπόθεση στην Αναθέτουσα Αρχή, προκειμένου αυτή να καλέσει την παρεμβαίνουσα για συμπλήρωση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, κατά τα ειδικότερα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό (... σκέψη).

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του καταβληθέντος παραβόλου.

Αριθμός απόφασης : 854 /2024

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 17 Μαΐου και εκδόθηκε στις 6 Ιουνίου 2024 στην Αθήνα.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΙΩΑΝΝΗΣ ΛΑΜΠΡΟΠΟΥΛΟΣ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΦΩΤΕΙΝΗ ΜΑΡΑΝΤΙΔΟΥ**