

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 10 Ιουνίου 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 1/5/2024 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 639/2-5-2024 της εταιρείας με την επωνυμία ... και τον διακριτικό τίτλο ... που εδρεύει στον ..., 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.

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 των Τμημάτων 1 και 2 της σύμβασης που αποτελούν αντικείμενο της προδικαστικής προσφυγής ποσού 53.000,00 ευρώ, χωρίς δικαίωμα προαίρεσης και ΦΠΑ (κωδικός ηλεκτρονικού παράβολου: ...). Η προσφεύγουσα έχει καταβάλει πλεονάζον ποσό 230,00 ευρώ, το οποίο είναι επιστρεπτέο ως αχρεωστήτως καταβληθέν, ανεξάρτητα από την έκβαση της υπόθεσης.

Αριθμός απόφασης: 957/2024

2. Με απόφαση της αναθέτουσας αρχής με αριθμό ... εγκρίθηκε η διενέργεια διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης προμήθειας έντυπων προγραμμάτων, αφισών, φυλλαδίων, καρτών, φακέλων, αυτοκόλλητων, πανό ταμπλό roll up, banner για τα έτη 2024 και 2025. Ο διαγωνισμός προκηρύχθηκε με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό 4/2023, η οποία αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 30/11/2023 (ΑΔΑΜ: ...) και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται σε 166.000,00 ευρώ πλέον ΦΠΑ 24%. Το αντικείμενο της σύμβασης υποδιαιρέθηκε σε τρία (3) τμήματα, μεταξύ των οποίων το Τμήμα 1: Προμήθεια έντυπων προγραμμάτων με εκτιμώμενη αξία 45.000,00 ευρώ πλέον ΦΠΑ και το Τμήμα 2: Προμήθεια αφισών, φυλλαδίων, καρτών, φακέλων με εκτιμώμενη αξία 8.000,00 ευρώ πλέον ΦΠΑ. Οι οικονομικοί φορείς είχαν δικαίωμα προσφοράς για ένα (1) ή και περισσότερα τμήματα. 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 τα επίμαχα Τμήματα 1 και 2 του διαγωνισμού η προσφεύγουσα, η ... και η Με το πρακτικό της με ημερομηνία 2/2/2024 η Επιτροπή Διαγωνισμού εισηγήθηκε την απόρριψη της προσφοράς της ... και της ... λόγω πλημμελειών των φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής και την κήρυξη της προσφεύγουσας ως προσωρινής αναδόχου για τα Τμήματα 1 και 2. Το πρακτικό αυτό επικυρώθηκε με την απόφαση της αναθέτουσας αρχής με αριθμό 234/22-2-2024.

4. Στις 22/2/2024 η προσφεύγουσα κλήθηκε από την αναθέτουσα αρχή να προσκομίσει δικαιολογητικά κατακύρωσης, τα οποία υπέβαλε την 1η/3/2024. Με το πρακτικό της με ημερομηνία 4/4/2024 η Επιτροπή Διαγωνισμού εισηγήθηκε την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας με την εξής αιτιολογία: *«Κατά τον διενεργούμενο έλεγχο και την παραβολή των στοιχείων των Ευρωπαϊκών Ενιαίων Εγγράφων Σύμβασης (ΕΕΕΣ) που υποβλήθηκαν για κάθε ένα από τα δύο πρώτα τμήματα του διαγωνισμού, προς τα έγγραφα που υπέβαλε ο προσωρινός ανάδοχος στο παρόν στάδιο, αλλά και από τον αυτοτελή επανέλεγχο των ΕΕΕΣ, προέκυψε καταρχάς ότι οι συμβάσεις που μνημονεύονται στα ΕΕΕΣ, τόσο της προσφοράς επί του πρώτου τμήματος, όσο και της προσφοράς επί του δεύτερου τμήματος του διαγωνισμού, για την*

Αριθμός απόφασης: 957/2024

πλήρωση του κριτηρίου της παραγράφου 2.2.6 της διακήρυξης, ως προς την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, δεν ανταποκρίνονται στους όρους και προϋποθέσεις της διακήρυξης. Ειδικότερα, προέκυψε ότι ο οικονομικός φορέας δεν επικαλείται με τα υποβληθέντα από αυτόν ΕΕΕΣ ότι έχει εκτελέσει ή ότι είναι σε εξέλιξη κατά την τριετή χρονική περίοδο αναφοράς της διακήρυξης (2020, 2021, 2022) τουλάχιστον τρεις (3) συμβάσεις προμήθειας συγκεκριμένου τύπου και αξίας έκαστης ίσης ή μεγαλύτερης των υπό ανάθεση Τμημάτων 1 και 2. Εξάλλου, διαπιστώθηκε ότι ούτε οι συμβάσεις που υποβλήθηκαν κατά το παρόν στάδιο της διαδικασίας, ανταποκρίνονται στους όρους και προϋποθέσεις της διακήρυξης, διότι δεν έχουν εκτελεστεί ή βρίσκονται σε εξέλιξη κατά την τριετή χρονική περίοδο αναφοράς της διακήρυξης (2020, 2021, 2022). Και η μία – μόνη – εξ αυτών, που υποβλήθηκε κατά το παρόν στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης και η οποία καταρτίστηκε εντός του χρόνου αναφοράς, δεν επαρκεί ούτε καλύπτει την εκτιμώμενη αξία των συμβάσεων του συγκεκριμένου κριτηρίου επιλογής της παραγράφου 2.2.6 της διακήρυξης, ενώ συμβάσεις που προσκομίζονται για πρώτη φορά κατά το παρόν στάδιο, χωρίς καταγραφή τους και επίκληση στα υποβληθέντα ΕΕΕΣ δεν μπορούν να ληφθούν υπόψη». Επίσης, η Επιτροπή Διαγωνισμού εισηγήθηκε τη ματαίωση του διαγωνισμού για τα επίμαχα τμήματα, εφόσον δεν είχε υποβληθεί άλλη παραδεκτή προσφορά.

5. Με την προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής με αριθμό ... επικυρώθηκε το παραπάνω πρακτικό και ματαιώθηκε ο διαγωνισμός για τα Τμήματα 1 και 2. Η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους στις 22/4/2024.

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.

Αριθμός απόφασης: 957/2024

7. Η προσφεύγουσα ασκεί την προδικαστική προσφυγή με πρόδηλο έννομο συμφέρον προβάλλοντας λόγους ακύρωσης της απόφασης αποκλεισμού της από τον διαγωνισμό και της ματαίωσης που ακολούθησε.

8. Η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την προδικαστική προσφυγή την 1η/5/2024 και υπέβαλε απόψεις επ' αυτής στις 13/5/2024, νόμιμα και εμπρόθεσμα.

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 που υποχρεούται μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τους όρους της (βλ. ενδεικτικά αποφάσεις ΣτΕ 1217/2018, σκ. 5, 2434/2017, σκ. 5, 1086/2015, σκ. 5, 4901/2014, σκ. 8, 2551/2013, 5022/2012, 2635/2009, ΕΑ ΣτΕ 15/2021, 352/2016, 53/2011, 241/2020, Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224/2007, 78/2007, 19/2005 και αποφάσεις 7ου Τμ. Ε.Σ 539/2024, 2106/2021 κ.α.) ορίζει τα εξής με τις κρίσιμες για την επίλυση της παρούσας διαφοράς διατάξεις: *«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. ...*

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 με το ΕΕΕΣ, σύμφωνα με 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, με την υπεύθυνη δήλωση 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, 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

Αριθμός απόφασης: 957/2024

προσωρινό ανάδοχο. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας. ... B.4 Για την απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6. ι) Οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν έγγραφα που αποδεικνύουν την εκπλήρωση των εν λόγω απαιτήσεων (π.χ. συμβάσεις κτλ). Προσκομίζουν Κατάλογο των κυριότερων συμβάσεων που εκτελέστηκαν τα τελευταία (3) τρία έτη, ή είναι σε εξέλιξη η εκτέλεσή τους, με αναφορά της σύμβασης, των συμβαλλόμενων σε αυτήν μερών, της ημερομηνίας υπογραφής τους, της αξίας τους, του χρόνου διάρκειάς τους συνοδευόμενο από: - πιστοποιητικό καλής εκτέλεσης από τον αντισυμβαλλόμενο ή πρωτόκολλο παραλαβής των σχετικών προμηθειών, εφόσον πρόκειται για προμήθειες που παρασχέθηκαν σε δημόσιους φορείς, - βεβαίωση καλής εκτέλεσης από τον αντισυμβαλλόμενο, ή εάν αυτό δεν είναι εφικτό, σχετική υπεύθυνη δήλωση του οικονομικού φορέα, αν πρόκειται για προμήθειες που παρασχέθηκαν σε ιδιωτικούς φορείς. Ο ανωτέρω κατάλογος συντάσσεται με τη μορφή πίνακα σύμφωνα με το ακόλουθο υπόδειγμα: ...

3.5 Ματαίωση Διαδικασίας. Η αναθέτουσα αρχή ματαιώνει ή δύναται να ματαιώσει εν όλω ή εν μέρει, αιτιολογημένα, τη διαδικασία ανάθεσης, για τους λόγους και υπό τους όρους του άρθρου 106 του ν. 4412/2016, μετά από γνώμη της αρμόδιας Επιτροπής του Διαγωνισμού. Επίσης, αν διαπιστωθούν σφάλματα ή παραλείψεις σε οποιοδήποτε στάδιο της διαδικασίας ανάθεσης, μπορεί, μετά από γνώμη της ως άνω Επιτροπής, να ακυρώσει μερικώς τη διαδικασία ή να αναμορφώσει ανάλογα το αποτέλεσμα της ή να αποφασίσει την επανάληψή της από το σημείο που εμφιλοχώρησε το σφάλμα ή η παράλειψη. Ειδικότερα, η αναθέτουσα αρχή ματαιώνει τη διαδικασία σύναψης όταν αυτή αποβεί άγονη είτε λόγω μη υποβολής προσφοράς είτε λόγω απόρριψης όλων των προσφορών, καθώς και στην περίπτωση του δεύτερου εδαφίου της παρ. 7 του άρθρου 105, περί κατακύρωσης και σύναψης σύμβασης».

10. Από τις παραπάνω διατάξεις της Διακήρυξης προκύπτει ότι, για την παραδεκτή συμμετοχή στον διαγωνισμό, οι οικονομικοί φορείς όφειλαν να πληρούν το κριτήριο εμπειρίας, ήτοι να έχουν εκτελέσει, κατά τη ρητά οριζόμενη τριετία 2020-2022, τρεις (1) τουλάχιστον συμβάσεις του συγκεκριμένου τύπου και αξίας τουλάχιστον ίσης με την εκτιμώμενη αξία του τμήματος της υπό

Αριθμός απόφασης: 957/2024

ανάθεση σύμβασης, για το οποίο συμμετέχουν στον διαγωνισμό. Επομένως, για την παραδεκτή υποβολή προσφοράς για το Τμήμα 1 του διαγωνισμού με εκτιμώμενη αξία 45.000,00 ευρώ, οι οικονομικοί φορείς όφειλαν να επικαλεστούν εμπειρία από την εκτέλεση τριών (3) τουλάχιστον συμβάσεων ελάχιστου οικονομικού αντικειμένου 45.000,00 ευρώ εντός του ορισθέντος από τη Διακήρυξη διαστήματος αναφοράς. Αντίστοιχα, για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας για το Τμήμα 2 εκτιμώμενης αξίας 8.000,00 ευρώ οι διαγωνιζόμενοι όφειλαν να διαθέτουν εμπειρία από τρεις (3) συμβάσεις ελάχιστου οικονομικού αντικειμένου 8.000,00 ευρώ εντός του ορισθέντος από τη Διακήρυξη διαστήματος αναφοράς.

11. Από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού προκύπτουν τα εξής:

A) Για την προαπόδειξη της πλήρωσης του κριτηρίου εμπειρίας του άρθρου 2.2.6 της Διακήρυξης η προσφεύγουσα επικαλέστηκε την εκτέλεση των εξής συμβάσεων, σύμφωνα με την απάντησή της στο οικείο πεδίο των ΕΕΕΣ για αμφότερα τα Τμήματα 1 και 2: **i)** σύμβαση ποσού 6.095,00 ευρώ με την Εφορεία Αρχαιοτήτων Ηλείας για την παροχή «ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΕΚΤΥΠΩΣΗΣ-ΒΙΒΛΙΟΔΕΣΙΑΣ ΑΡΧΑΙΟΛΟΓΙΚΟΥ ΟΔΗΓΟΥ (ΣΤΗΝ ΑΓΓΛΙΚΗ ΓΛΩΣΣΑ) ΚΑΙ ΕΠΙΣΤΗΜΟΝΙΚΗΣ ΜΕΛΕΤΗΣ ΣΤΟ ΠΛΑΙΣΙΟ ΤΗΣ ΥΛΟΠΟΙΗΣΗΣ ΤΟΥ ΥΠΟΕΡΓΟΥ 1»ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΒΟΡΕΙΟΤΕΡΩΝ ΤΜΗΜΑΤΩΝ ΜΑΚΡΩΝ ΠΤΕΡΩΝ ΝΑΟΥ ...» ΤΗΣ ΠΡΑΞΗΣ ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΑΝΑΔΕΙΞΗ ... Γ ΦΑΣΗ» με ισχύ από 23.10.2023 έως 10.11.2023, **ii)** σύμβαση ποσού 12.704,37 ευρώ με τον Δήμο ... για την προμήθεια «ΕΝΤΥΠΩΝ ΚΑΛΛΙΤΕΧΝΙΚΩΝ ΚΑΙ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΚΩΝ ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ...» με ισχύ από 01.11.2023 έως 31.12.2023, **iii)** σύμβαση ποσού 44.771,52 ευρώ με τον Δήμο ... για την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΝΤΥΠΩΝ ΓΙΑ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ...» EUR με ισχύ από 24.04.2023 έως 24.04.2025, **iv)** σύμβαση ποσού 20.875,21 ευρώ με τον Δήμο ... για την προμήθεια «ΕΙΔΩΝ ΤΥΠΟΓΡΑΦΕΙΟΥ ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ» με ισχύ από 09.03.2022 έως 09.03.2023.

B) Για την απόδειξη της πλήρωσης του επίμαχου κριτηρίου εμπειρίας, η παρεμβαίνουσα προσκόμισε με τον υποβληθέντα την 1η/3/2024 φάκελο δικαιολογητικών κατακύρωσης (αρχείο «24 ΕΡΓΑ_signed») στοιχεία για τις δηλωθείσες στο ΕΕΕΣ τέσσερις (4) συμβάσεις και, επιπλέον, δύο (2) συμβάσεις με την Περιφέρεια ..., ήτοι τη σύμβαση με ημερομηνία 13/10/2022, ποσό 6.200,00 και αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών εκτύπωσης λευκώματος της

Αριθμός απόφασης: 957/2024

δράσης «Αποτύπωση έργου Πολιτισμού 2022 στην ΠΕ ...» και τη σύμβαση με ημερομηνία 28/7/2022, ποσό 4.990,00 ευρώ και αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών εκτύπωσης 4.000,00 τεμαχίων του χάρτη της ΠΔΕ (1.000,00 τμχ στην Ελληνική έκδοση και 3.000 τμχ στην Αγγλική έκδοση), στο πλαίσιο της τουριστικής προβολής της Περιφέρειας

Γ) Με την προσβαλλόμενη απόφαση κρίθηκε από τα αρμόδια όργανα της αναθέτουσας αρχής με την προπαρατεθείσα αιτιολογία πρωτίστως ότι με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης δεν αποδείχθηκε από την προσφεύγουσα η πλήρωση του επίμαχου κριτηρίου του άρθρου 2.2.6 της Διακήρυξης. Επιπρόσθετα, τα όργανα της αναθέτουσας αρχής διαπίστωσαν ότι ούτε στο ΕΕΕΣ είχε επικαλεστεί η προσφεύγουσα εμπειρία πληρούσα την παραπάνω απαίτηση της Διακήρυξης.

12. Με τον **πρώτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής**, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η απαίτηση του άρθρου 2.2.6 της Διακήρυξης να διαθέτουν οι οικονομικοί φορείς την απαιτούμενη εμπειρία εντός της τελευταίας τριετίας αναφέρεται στην τελευταία τριετία πριν την δημοσίευση της Διακήρυξης και, άρα, περιλαμβάνει και το έτος 2023. Κατά τους ισχυρισμούς της, η αναφορά του ίδιου όρου στα έτη 2020, 2021 και 2022 μπορεί να αποδοθεί, είτε σε παραδρομή, είτε σε επιεική μεταχείριση των οικονομικών φορέων που δεν διέθεταν συμβάσεις εντός του 2023, αλλά δεν μπορεί να αποκλείσει την επίκληση εμπειρίας αποκτηθείσας από συμβάσεις του 2023. Σε κάθε περίπτωση, κατά τους ισχυρισμούς της ο επίμαχος όρος της Διακήρυξης παρουσιάζει ασάφεια, η οποία δεν μπορεί να αποβεί εις βάρος.

13. Όσον αφορά στο Τμήμα 1 του διαγωνισμού, ο πρώτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής είναι απορριπτέος ως απαράδεκτος λόγω έλλειψης εννόμου συμφέροντος της προσφεύγουσας. Και τούτο, διότι, όπως προαναφέρθηκε, για την παραδεκτή υποβολή προσφοράς για το Τμήμα 1 του διαγωνισμού απαιτείτο από τους προπαρατεθέντες όρους της Διακήρυξης η επίκληση εμπειρίας εντός του διαστήματος αναφοράς από τρεις (3) συμβάσεις ποσού ίσου ή μεγαλύτερου των 45.000,00 ευρώ. Καμία, όμως, από τις προαναφερθείσες συμβάσεις που επικαλέστηκε η προσφεύγουσα ότι εκτελούσε το 2023 δεν καλύπτει το ελάχιστο απαιτούμενο από τη Διακήρυξη οικονομικό αντικείμενο των 45.000,00 ευρώ και, κατά συνέπεια, ο ισχυρισμός

Αριθμός απόφασης: 957/2024

της ότι έπρεπε να ληφθεί υπόψη για την πλήρωση του επίμαχου κριτηρίου εμπειρίας και το έτος 2023 προβάλλεται χωρίς έννομο συμφέρον.

14. Σε κάθε περίπτωση, όσον αφορά σε αμφότερα τα επίμαχα τμήματα, ο προκείμενος ισχυρισμός είναι απορριπτέος ως απαράδεκτος για τον επιπρόσθετο λόγο ότι η προσφεύγουσα, με την ανεπιφύλακτη συμμετοχή της στον διαγωνισμό αποδέχτηκε πλήρως τους όρους της Διακήρυξης, μεταξύ των οποίων και τον προπαρατεθέντα όρο του άρθρου 2.2.6 της Διακήρυξης με τον οποίο ορίστηκε ρητά και με σαφήνεια ότι το διάστημα αναφοράς της «τελευταίας τριετίας» καταλαμβάνει τα έτη 2020, 2021 και 2022, με αποτέλεσμα να αμφισβητεί πλέον ανεπίκαιρα, και ως εκ τούτου, απαράδεκτα, τη νομιμότητά του (πρβλ ΣτΕ ΕΑ 275/2018, 173/2017, 270/2014 5μ., 279/2016 Ολ., 1667/2011 Ολ. κ.α.). Για όλους τους παραπάνω λόγους **ο πρώτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.**

15. Με τον **δεύτερο λόγο της προδικαστικής προσφυγής** η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η αναθέτουσα αρχή μη νόμιμα επανήλθε με την προσβαλλόμενη απόφαση και έκρινε επί του παραδεκτού της προσφοράς της. Ειδικότερα, κατά τους ισχυρισμούς της, η προσφορά της κρίθηκε παραδεκτή με την απόφαση της αναθέτουσας αρχής με αριθμό 234/22-02-2024, με την οποία επικυρώθηκε το πρακτικό ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και η οποία δεν προσβλήθηκε από κανένα διαγωνιζόμενο. Κατά τους ισχυρισμούς της, ενόψει του τεκμηρίου νομιμότητας της παραπάνω απόφασης απόφασης, δεν επιτρέπεται η μεταβολή της θέσης της αναθέτουσας αρχής, πράγμα που επιβάλλεται από τις αρχές της ασφάλειας δικαίου και της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης των διαγωνιζομένων. Επομένως, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, η προσβαλλόμενη έρχεται σε αντίθεση με το τεκμήριο νομιμότητας της παραπάνω απόφασης και είναι ακυρωτέα και για τον λόγο αυτό.

16. Ο προκείμενος λόγος της προδικαστικής προσφυγής είναι απορριπτέος, πρωτίστως διότι με την προσβαλλόμενη απόφαση η αναθέτουσα αρχή διαπίστωσε κατ' αρχήν ότι από το περιεχόμενο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, το οποίο δεν αμφισβητεί η προσφεύγουσα, η τελευταία δεν απέδειξε, όπως όφειλε σύμφωνα με τις προπαρατεθείσες διατάξεις των άρθρων 2.2.9.1 και 2.2.9.2 της Διακήρυξης, την πλήρωση του επίμαχου κριτηρίου επιλογής του άρθρου 2.2.6 της Διακήρυξης. Επομένως, η αναθέτουσα αρχή νόμιμα και σύμφωνα με τη Διακήρυξη απέκλεισε την

Αριθμός απόφασης: 957/2024

προσφεύγουσα, εφόσον από τα δικαιολογητικά κατακύρωσης δεν αποδείχθηκε η πλήρωση του κριτηρίου επιλογής. Απορριπτέος είναι ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η προσφορά της έγινε δεκτή στο στάδιο των δικαιολογητικών συμμετοχής, διότι η αποδοχή της προσφοράς στο στάδιο της προαπόδειξης δεν αναιρεί την υποχρέωση απόρριψής της, εφόσον με τα αποδεικτικά μέσα του άρθρου 2.2.9.2 της Διακήρυξης δεν αποδειχθεί η πλήρωση κριτηρίου επιλογής, όπως στην προκείμενη περίπτωση.

17. Σε κάθε περίπτωση, η προσβαλλόμενη απόφαση ενέχει ανάκληση της απόφασης αποδοχής των δικαιολογητικών συμμετοχής, σύμφωνα με τη δυνατότητα που παρέχεται στην αναθέτουσα αρχή από την προπαρατεθείσα διάταξη του άρθρου 3.5 της Διακήρυξης, η οποία ορίζει ότι, εάν διαπιστωθούν σφάλματα ή παραλείψεις σε οποιοδήποτε στάδιο της διαδικασίας ανάθεσης, η αναθέτουσα αρχή μπορεί, μετά από γνώμη της Επιτροπής Διαγωνισμού, να αναμορφώσει ανάλογα το αποτέλεσμα της. Στην προκείμενη δε περίπτωση, τα αρμόδια όργανα της αναθέτουσας αρχής έκριναν ότι η προσφορά της προσφεύγουσας ήταν απορριπτέα, με την νόμιμη αιτιολογία ότι ούτε από τις προπαρατεθείσες πληροφορίες στα ΕΕΕΣ της προσφεύγουσας, το περιεχόμενο των οποίων δεν αμφισβητείται με την προδικαστική προσφυγή, προαποδείχθηκε η πλήρωση του επίμαχου κριτηρίου επιλογής, αφού για κανένα από τα δύο (2) τμήματα δεν δηλώθηκε η εκτέλεση, εντός του ορισθέντος από τη Διακήρυξη διαστήματος αναφοράς, τριών (3) συμβάσεων αξίας τουλάχιστον ίσης με την εκτιμώμενη αξία τους. Για όλους τους παραπάνω λόγους, **ο δεύτερος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.**

18. Τέλος, σύμφωνα με την προπαρατεθείσα διάταξη του άρθρου 3.5 της Διακήρυξης, η οποία αντιστοιχεί προς αυτή του άρθρου 106 παρ. 1 περ. α' ν. 4412/2016, η αναθέτουσα αρχή ματαιώνει, κατά δέσμια αρμοδιότητα, τον διαγωνισμό στην περίπτωση απόρριψης όλων των υποβληθεισών προσφορών (πρβλ. ΔΕΦΑΘ 1960/2022, σκ. 5). Στην προκείμενη περίπτωση, εφόσον και οι τρεις (3) υποβληθείσες προσφορές απορρίφθηκαν, η αναθέτουσα αρχή, ήταν υποχρεωμένη να ματαιώσει τον διαγωνισμό. Δεδομένου δε ότι ο αποκλεισμός της προσφεύγουσας κρίθηκε νόμιμος, σύμφωνα με τις παραπάνω σκέψεις, ενώ οι άλλες διαγωνιζόμενες δεν αμφισβητούν την απόφαση αποκλεισμού τους από τον διαγωνισμό, είναι νόμιμη και σύμφωνη με τη Διακήρυξη και η ματαίωσή του

Αριθμός απόφασης: 957/2024

που επήλθε ως αυτόθροη συνέπεια της απόρριψης των υποβληθεισών προσφορών, απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών της προσφεύγουσας.

19. Επειδή, κατόπιν των παραπάνω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και να διαταχθεί η κατάπτωση του ποσού των 600,00 ευρώ που αντιστοιχεί στο νόμιμο παράβολο για την κατάθεση της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του νόμιμου παραβόλου ποσού 600,00 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 10 Ιουνίου 2024 και εκδόθηκε στις 27 Ιουνίου 2024, στην Αθήνα.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ