

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ)

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 19/06/2024, με την εξής σύνθεση: Γαρυφαλλιά Σκιάνη, Πρόεδρος, Μιχαήλ Οικονόμου-Εισηγητής και Μαρία Βύρρα, Μέλη.

Για να εξετάσει την υπό Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 689/13-5-2024 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα, με την επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενου (εφ' εξής καλουμένου «προσφεύγων»),

Κατά : «...» (εφ' εξής «αναθέτουσα Αρχή»), όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Με την οικεία προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. .../22-04-2024 απόφαση της ... και το συμπροσβαλλόμενο από 18-04-2024 Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή,

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,

Σκέφθηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή με την υπ' αρ. πρωτ. .../14.03.2024 διακήρυξη ανοικτής διαδικασίας, μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, για την επιλογή Αναδόχου κατασκευής του έργου με τίτλο: «...», προκηρύχθηκε η ένδικη σύμβαση. Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 161.290,32 ευρώ, πλέον ΦΠΑ, και κριτήριο ανάθεσης αποτελεί η πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή). Στην ως άνω διαγωνιστική διαδικασία συμμετείχε ο προσφεύγων. Σύμφωνα με το συμπροσβαλλόμενο Πρακτικό Ι, η Επιτροπή του Διαγωνισμού παρήγαγε από το υποσύστημα του ΕΣΗΔΗΣ τον κατάλογο συμμετεχόντων κατά σειρά μειοδοσίας: • ... με μέση έκπτωση 55,73% • ... με μέση έκπτωση 47,27% • ... με μέση έκπτωση 37%. Στις 22.04.2024 με την προσβαλλόμενη απόφαση η ... ενέκρινε το από 18.04.2024 Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού και ανακήρυξε προσωρινό μειοδότη του διαγωνισμού τον οικονομικό φορέα ... που προσέφερε μέση έκπτωση 55,73%.

Αριθμός Απόφασης: 997/2024

2. Επειδή ο ένδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016 (Α' 147) και η ένδικη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV αυτού, περί έννομης προστασίας, κατά την σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

3. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, έχει καταβληθεί νόμιμο e-παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 363 του ν. 4412/2016 και το άρθρο 5 του ΠΔ 39/2017, με κωδικό δεσμευμένο, ... , αξίας 806,50 €, ομού με το e-Παράβολο, με την ένδειξη αυτόματης δέσμευσης [βλ. εκτύπωση από την ιστοσελίδα της ΓΓΠΣ, όπου αναφέρεται ως κατάσταση παραβόλου «δεσμευμένο» και φέρεται ως «αυτόματης δέσμευσης»].

4. Επειδή η αναθέτουσα Αρχή απέστειλε τις απόψεις της εμπροθέσμως επί της προσφυγής στις 17/05/2024, δοθείσης της από 10/05/2024 κατάθεσης της ένδικης προσφυγής.

5. Επειδή από την συνολική επισκόπηση του φακέλλου προκύπτει, ότι από την προσκομισθείσα δήλωση του ... περιεχομένη στο ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ παρέπεται, ότι αυτός παρέλειψε να δηλώσει και έτσι να προαποδείξει το ακριβές ποσό του ανεκτέλεστου υπολοίπου δημοσίων συμβάσεων, κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του, κατά παράβαση του άρθρου 23.1 της επίμαχης διακήρυξης, που απαιτεί την αναγραφή στο ΕΕΕΣ του ακριβούς ποσού του ανεκτέλεστου επί ποινή απόρριψης της προσφοράς, και άρα έχει παραλείψει ουσιώδη δήλωση προαπόδειξης υποχρέωσης, που τίθεται επί ποινή αποκλεισμού. Σε κάθε περίπτωση, σύμφωνα με το άρθρο 75 (σε συνδυασμό με το Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Α), τα επαγγελματικά Μητρώα Εργοληπτών δεν συνιστούν «επίσημους καταλόγους εγκεκριμένων οικονομικών φορέων» κατά την έννοια του άρθρου 83 του ως άνω Νόμου έως την θέση σε λειτουργία του ... αλλά μόνον «επαγγελματικά και εμπορικά μητρώα». Συνεπώς, οι Εργοληπτικές Επιχειρήσεις, που είναι εγγεγραμμένες σε τάξεις κατώτερης της 3^{ης} και δεν διαθέτουν ενημερότητα πτυχίου, δεν δύναται να είναι εγγεγραμμένες σε επίσημο κατάλογο και δεν απαλλάσσονται της υποχρέωσης προαπόδειξης κριτηρίων επιλογής και μη συνδρομής λόγου αποκλεισμού τους, δια παροχής των αντίστοιχων πληροφοριών και δηλώσεών τους στο ΕΕΕΣ. (βλ. 562/2024 ΕΑΔΗΣΥ). Εξ άλλου, η ευχέρεια ή, κατά περίπτωση, η υποχρέωση της αναθέτουσας Αρχής να καλεί τους

Αριθμός Απόφασης: 997/2024

διαγωνιζόμενους να υποβάλουν διευκρινίσεις επί του περιεχομένου και των δικαιολογητικών της προσφοράς τους, λόγω ασαφειών και άλλων επουσιωδών ελλείψεών τους, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενό τους, όπως οριοθετείται από τις αρχές της τυπικότητας, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζόμενων, κατά την ρητή διατύπωση του άρθρου 102 του νόμου 4412/2016 και την νομολογιακώς διαγνωσθείσα ανάγκη στενής ερμηνείας της σχετικής δυνατότητας, αφορούν μόνο σε διευκρίνιση ή συμπλήρωση νομίμως, κατ' αρχήν, υποβληθέντων στοιχείων και όχι αναπλήρωση μη υποβληθέντων ή μη νομίμως υποβληθέντων στοιχείων (ΣτΕ 1647/2022 σκ.15, και 1553/2022 σκ.15,1490/2019 επτ.), καθ' όσον τούτο θα είχε ως συνέπεια την μεταγενέστερη αντικατάσταση του περιεχομένου ουσιώδους εγγράφου της διακήρυξης (ΕΕΕΣ). Ωσαύτως, η απλή μνεία στο ΕΕΕΣ, ότι «το ανεκτέλεστο μέρος των εργολαβικών συμβάσεων δεν υπερβαίνει τα όρια ανεκτέλεστου που τίθενται στο άρθρο 20 παρ.4 του ν. 3669/2008» δεν κρίνεται επαρκής, καθώς, ρητώς, η οικεία διακήρυξη απαιτεί αναφορά του ποσού του ανεκτέλεστου υπολοίπου, για τις εργοληπτικές επιχειρήσεις που δεν διαθέτουν ενημερότητα πτυχίου, κατά τις κείμενες διατάξεις. Τούτο, διότι στην επίμαχη διακήρυξη ορίζεται ρητώς, ότι απαιτείται η προαπόδειξη της πλήρωσης του κριτηρίου που αναφέρεται στην μη υπέρβαση των ανωτάτων επιτρεπόμενων ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων με την ρητή δήλωση του υποψηφίου αναδόχου στο ΕΕΕΣ (βλ. ΔΕφΚομ. 49/2018). Επομένως, κατά τους όρους της οικείας διακήρυξης, απαιτείται η δήλωση του ποσού - και όχι η απλή αναφορά του ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων στο ΕΕΕΣ, κατ' αποδοχή του σχετικού λόγου της κρινόμενης προσφυγής.

6. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, το κρινόμενο αίτημα του προσφεύγοντος πρέπει να γίνει δεκτό να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη, κατά το σκεπτικό, να επιστραφεί δε το παράβολο του προσφεύγοντος.

Αριθμός Απόφασης: 997/2024

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου στον προσφεύγοντα.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 19/06/2024 και εκδόθηκε στις 05/07/2024 στην Αθήνα.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

ΓΑΡΥΦΑΛΛΙΑ ΣΚΙΑΝΗ

**ΗΛΕΚΤΡΑ ΝΙΚΟΛΑΚΟΠΟΥΛΟΥ
α/α ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ**