

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)

8ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 17 Μαρτίου 2025 με την εξής σύνθεση: Σπυρίδων Παπαγιαννόπουλος, Πρόεδρος, Αργυρώ Τσουλούφα, Μέλος- Εισηγήτρια και Ευαγγελία Μπατσολάκη, Μέλος.

- Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 07.02.2025 και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ **171/10.02.2025** του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (στο εξής «η προσφεύγουσα»), που εδρεύει στη ... οδός ... αρ. ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

ΚΑΤΑ

- ... (στο εξής «ο αναθέτων Φορέας»), που εδρεύει στα ... , οδός ... αρ. ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά να ακυρωθεί η με αρ. πρωτ. ... απόφαση της ... με την οποία εγκρίθηκε η με αρ. ... (ΑΔΑ: ...) σε ορθή επανάληψη απόφαση ... περί «Έγκριση πρακτικού ... για την οριστική κατακύρωση αναδόχου - Ενσωμάτωση της ... απόφασης ... που αφορά τα Πρακτικά ... επιτροπής διαγωνισμού ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την ανάθεση της σύμβασης ... - Ανάδειξη προσωρινού αναδόχου, με βάση την αριθμ. ... Διακήρυξη» και στην οποία ενσωματώθηκαν τα Πρακτικά Επιτροπής του Διαγωνισμού με τα οποία αποφασίστηκε ο αποκλεισμός της εταιρείας «...» από την διαδικασία του διαγωνισμού με βάση α) Την ... σε ορθή επανάληψη απόφαση της ... περί επάρκειας επανορθωτικών μέτρων του άρθρου 73 παρ. 9 του ν. 4412/2016, σύμφωνα με την οποία ομόφωνα αποφάσισε την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του επιβληθέντος σχεδίου απόφασης του ... (αρ. ... απόφαση ...) περί ΜΗ επάρκειας επανορθωτικών μέτρων της εταιρείας "...", προς απόδειξη της αξιοπιστίας της β) Την με αριθμ. ... απόφαση ... (ΑΔΑ: ...) περί «Έγκριση μη επάρκειας των επανορθωτικών μέτρων του οικονομικού φορέα «...» - Αποδοχή γνωμοδότησης της Επιτροπής των παρ 8 & 9 του άρθρου 73 του Ν 4412/16» που αφορά τον παραπάνω διαγωνισμό, γ) Την με αριθμ. ... (ΑΔΑ ...) απόφαση ... με την οποία εγκρίθηκε

η με αρ. ... παραπάνω απόφαση της ... , για τους λόγους που αναφέρει στην προσφυγή της.

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 608,00 ευρώ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ...).

2.Με τη Διακήρυξη του ..., με αρ. ... προκηρύχθηκε ανοικτός δημόσιος ηλεκτρονικός διαγωνισμός κάτω των ορίων για την «...», με εκτιμώμενη αξία 121.599,75€ χωρίς ΦΠΑ και με ΦΠΑ: 150.783,69. Ο διαγωνισμός δημοσιεύθηκε νομίμως στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ την 09/02/24 και έλαβε τον α/α/ ... αριθμό συστήματος. Κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής. Η καταληκτική ημερομηνία υποβολής των ηλεκτρονικών προσφορών ήταν σύμφωνα με την διακήρυξη η 11/03/24 και η ημερομηνία αποσφράγισης η 14/03/24. Η Διακήρυξη δημοσιεύτηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 2-9-2024 με αριθμό ...

3. 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 τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

4.Η προδικαστική προσφυγή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361, τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016, την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4 και την παρ. 2 του άρθ. 8 του πδ 39/2017 έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα και παραδεκτά, αφού κατατέθηκε στις 07-02-2025 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπόψη ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα στις 28-01-2025 μέσω της «Επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ. Η προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του

ΠΔ 39/2017 και κοινοποιήθηκε από την προσφεύγουσα στην ΕΑΔΗΣΥ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στις 07.02.2025 και από την αναθέτουσα αρχή σε όλους τους ενδιαφερομένους, μέσω ΕΣΗΔΗΣ, στις 10.02.2025. Η προσφεύγουσα ως συμμετέχουσα στην διαγωνιστική διαδικασία, της οποίας η προσφορά αποκλείστηκε, θεμελιώνει προφανές έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενη, κατά το μέρος που αφορά στην απόρριψη της προσφοράς της και στον αποκλεισμό της από το διαγωνισμό, επιδιώκοντας εύλογα να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

5. Με την Πράξη του Προέδρου του 8ου Κλιμακίου με αριθμό 204/2025, ορίσθηκε η εισηγήτρια και η ημερομηνία συζήτησης, ενώ η Αναθέτουσα Αρχή υπέβαλε εμπρόθεσμα στην ΕΑΔΗΣΥ στις 19.02.2025 το με αρ. ... έγγραφο Απόψεών της, το οποίο κοινοποίησε και στους ενδιαφερόμενους μέσω της «Επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ.

6. Στην ως άνω διαγωνιστική διαδικασία κατατέθηκαν εμπρόθεσμα τρεις προσφορές από τις Εταιρείες: 1. ... 2. ... 3. ... Κατά την διαδικασία ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής από την επιτροπή του διαγωνισμού διαπιστώθηκε ότι η προσφεύγουσα είχε δηλώσει καταφατική απάντηση στο ΕΕΕΣ της και συγκεκριμένα στο «Μέρος III: Λόγοι αποκλεισμού ... Γ: Λόγοι που σχετίζονται με αφερεγγυότητα, σύγκρουση συμφερόντων ή επαγγελματικό παράπτωμα ... Πρόωρη καταγγελία, αποζημιώσεις ή άλλες παρόμοιες κυρώσεις. Έχει υποστεί ο οικονομικός φορέας πρόωρη καταγγελία προηγούμενης δημόσιας σύμβασης, προηγούμενης σύμβασης με αναθέτοντα φορέα ή προηγούμενης σύμβασης παραχώρησης, ή επιβολή αποζημιώσεων ή άλλων παρόμοιων κυρώσεων σε σχέση με την εν λόγω προηγούμενη σύμβαση;» και περαιτέρω στο πεδίο του ΕΕΕΣ «Σε περίπτωση καταδίκης, ο οικονομικός φορέας έχει λάβει μέτρα που να αποδεικνύουν την αξιοπιστία του παρά την ύπαρξη σχετικού λόγου αποκλεισμού (“αυτοκάθαρση”);» παραθέτει τα μέτρα αυτοκάθαρσης που έχει λάβει. Προκειμένου να διευκρινιστεί σχετικά με το αν εμπίπτει η προσφεύγουσα σε μία από τις κατηγορίες **α,β,γ της αρ. 102080/22 ΥΑ του Υπουργείου Ανάπτυξης & Επενδύσεων (ΦΕΚ 5623B/2022)**, άρθρο 5.2. που αφορούν τα επανορθωτικά μέτρα, απεστάλη μέσω του ΕΣΗΔΗΣ την 08/04/24 το αριθμ. ... έγγραφο ... στην προσφεύγουσα με το οποίο ζητείται επιπλέον να αποσταλούν α)

αλληλογραφία με την οποία να τεκμαίρεται ότι η ...δεν χορηγεί βεβαίωση εξόφλησης των επιβαλλόμενων προστίμων, β) απόφαση του ... περί αποδοχής ενστάσεως που αφορά την καταβολή του προστίμου με αριθμό ... (ΑΔΑ: ...) ή βεβαίωση του ... περί μη επικύρωσης προστίμου, γ) αποδείξεις πληρωμής προστίμων που επιβλήθηκαν από την ... , δ) τυχόν δικαστικές αποφάσεις που αφορούν τα δηλωθέντα στοιχεία στο ΕΕΕΣ. **Η Εταιρεία απάντησε με το από 18/04/24 έγγραφο της ότι τα συγκεκριμένα μέτρα αυτοκάθαρσης που έχει δηλώσει στο ΕΕΕΣ δεν έχουν κριθεί σε προγενέστερη διαγωνιστική διαδικασία στην οποία συμμετείχε η εταιρεία βάσει απόφασης που εκδόθηκε από την ίδια ή άλλη αναθέτουσα αρχή κατόπιν γνωμοδότησης του άρθρου 1 και επομένως δεν έχουν κριθεί ως επαρκή ή μη επαρκή.** Επιπρόσθετα αναρτήθηκαν αρχεία με τα οποία απαντώνται τα ερωτήματα που τέθηκαν (τα α,β,γ,δ). Αρχικά το ... με το ... σχέδιο απόφασης ... θεώρησε τα επανορθωτικά μέτρα επαρκή και απέστειλε το σχέδιο για γνωμοδότηση στην Επιτροπή παρ.9 του άρθρου 73 του ν.4412/16 σύμφωνα με την αριθμ. 102080/22 ΥΑ του Υπουργείου Ανάπτυξης & Επενδύσεων (ΦΕΚ5623Β/2022). Με το με αριθμό ... έγγραφο της ... επί του ... σχεδίου απόφασης ... αναπέμπεται η υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή, προκειμένου η τελευταία να προβεί στις οφειλόμενες ενέργειες, σύμφωνα με τις ειδικότερες προβλέψεις του άρθρου 5 και σύμφωνα με το οποίο: «... της παρ. 9 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016, υπό την πενταμελή σύνθεσή της, είχε εκδώσει στο πλαίσιο διαγωνιστικής διαδικασίας έτερης αναθέτουσας αρχής (και συγκεκριμένα της...) την αριθμ. ... υπέρ της ΜΗ επάρκειας των επανορθωτικών μέτρων του οικονομικού φορέα «...», η οποία ωστόσο δεν δηλώνεται από την εταιρεία σε απάντηση του με αριθ. πρωτ. ... εγγράφου του ... προς παροχή διευκρινίσεων ...Περαιτέρω, σημειώνεται ότι προϋπόθεση για την κίνηση της διαδικασίας των επανορθωτικών μέτρων αποτελεί η εκ μέρους των αρμοδίων οργάνων της κατά περίπτωση αναθέτουσας αρχής κατάγνωση της συνδρομής συγκεκριμένου λόγου αποκλεισμού. Η καταφατική απάντηση εκ μέρους του οικονομικού φορέα σε οιοδήποτε ερώτημα του ΕΕΕΣ δεν συνεπάγεται άνευ ετέρου τη στοιχειοθέτηση του οικείου λόγου αποκλεισμού, αλλά αποσκοπεί στο να λαμβάνει η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή πλήρη γνώση όλων των αναγκαίων στοιχείων για την εκφορά της κρίσης της περί της συνδρομής ή μη

του λόγου αποκλεισμού...». Κατόπιν των παραπάνω η αναθέτουσα με τομε αριθμό ... έγγραφο της ζήτησε διευκρινίσεις από την «...» μέσω ΕΣΗΔΗΣ με βάση το άρθρο 4 παρ 2β της 102080/22 ΥΑ για τα παρακάτω:« Στο πλαίσιο των οργανωτικών μέτρων σε επίπεδο προσωπικού που έχετε λάβει και αναφέρονται στο ΕΕΕΣ παρακαλώ διευκρινίστε μας: (i) τον τρόπο με τον οποίο θα καλυφθεί τυχόν ανάγκη αντικατάστασης εργαζομένου στις περιπτώσεις εξυπηρέτησης των υποχρεώσεων των συμβάσεων της εταιρείας εκτός της έδρας σας και (ii) αν έχετε προβεί σε περαιτέρω επισκόπηση και αναθεώρηση των εσωτερικών διαδικασιών που τηρείτε (σύστημα διαχείρισης ποιότητας ISO 9001) προς την κατεύθυνση της έγκαιρης και αποτελεσματικής αντιμετώπισης τυχόν έκτακτων καταστάσεων που συνεπάγονται υποστελέχωση των ... (π.χ...), ιδίως δε όταν τέτοιες καταστάσεις προκύπτουν σε συμβάσεις που εκτελούνται ...» Στην εμπρόθεσμη (02/07/24) παροχή διευκρινίσεων από τον οικονομικό φορέα στο παραπάνω, στο οποίο επισυνάπτεται μεταξύ άλλων, αντίγραφο της ... παρ 3.5 ... που αποτελεί αναπόσπαστο μέρος του συστήματος διαχείρισης ISO 9001 αναφέρεται : «...», ενώ στο από 02/07/24 έγγραφο της εταιρείας για την παροχή διευκρινίσεων αναφέρει μεταξύ άλλων ότι ο κ. ... Ακολουθώντας με το ... σχέδιο απόφασης ... το οποίο εστάλη στην ... για γνωμοδότηση με δεδομένο ότι: **Α.** Στην συγκεκριμένη περίπτωση, η ... με το να μην δηλώσει ως όφειλε μετά το αριθμ ... έγγραφο μας την ... της παρ. 9 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016 υπέρ της ΜΗ επάρκειας των επανορθωτικών μέτρων που είχε λάβει στο πλαίσιο διαγωνιστικής διαδικασίας έτερης αναθέτουσας αρχής για «τα υπ. αριθμ. πρωτ. ... πρόστιμα, που επιβλήθηκαν από το ... , προς την εταιρεία «...», λόγω ... , συνολικού ποσού 7.650,00€» τα οποία αναφέρονταν και στο ΕΕΕΣ που κατέθεσε στην νυν διαγωνιστική διαδικασία **και τουλάχιστον ένα από τα συγκεκριμένα πρόστιμα (...)** αφορούσε και την νυν διαγωνιστική διαδικασία παραπλάνησε την Επιτροπή του διαγωνισμού διότι δεν είχε πλήρη γνώση όλων των αναγκαίων στοιχείων για την εκφορά της κρίσης της σε ότι αφορά την ... Για το ίδιο λόγο η επιτροπή του διαγωνισμού μη γνωρίζοντας την ύπαρξη της ... γνώμης της Επιτροπής της παρ. 9 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016 αποδέχτηκε την από 08/03/24 Υπεύθυνη Δήλωση που συνοδεύει το ΕΕΕΣ του οικονομικού φορέα, θεωρώντας ότι η αναφορά στο ΕΕΕΣ αφορούσε παλαιότερους διαγωνισμούς σχετικούς ... με τις αριθμ

1587,1588,1589/22 αποφάσεις ΕΑΑΔΗΣΥ, (... ο φορέας αναφέρει ότι προβαίνει σε σχετική καταφατική δήλωση τόσο με τις εις βάρος της Εταιρείας κυρώσεις, όσο και σε σχέση με την ερώτηση περί απόκρυψης πληροφοριών επειδή είχε υποχρέωση της δήλωσης των κυρώσεων σύμφωνα με «τις άνω αποφάσεις ΕΑΑΔΗΣΥ» (σσ αναφέρεται στις αποφάσεις ΕΑΑΔΗΣΥ 1587,1588,1589/22) για να μην προκύψει «στους διαγωνισμούς εκείνους (που σχετίζονται προφανώς με τις παραπάνω αποφάσεις της ΕΑΑΔΗΣΥ) σχετικός περί απόκρυψης πληροφοριών λόγος αποκλεισμού». **Β.** Ο οικονομικός φορέας παρότι του είχαν επιβληθεί πρόστιμα ... (για τα τρία πρώτα από αυτά με βάση την παρ 10 του άρθρου 73 του Ν4412/16 φέρεται να έχει παρέλθει η περίοδος αποκλεισμού) ... και έπρεπε να είχε συμμορφωθεί ως προς τις συμβατικές του υποχρεώσεις συνέχισε να μην τηρεί αυτές και του επιβλήθηκαν επιπλέον πρόστιμα τα: με Αριθ. πρωτ. ... στα οποία παρότι δεν προκύπτουν με σαφήνεια η φύση και βαρύτητα των συμβατικών πλημμελειών που οδήγησαν στις αποφάσεις επιβολής προστίμων από την ... εν τούτοις στοιχειοθετείται από τα παραπάνω η συνδρομή του στοιχείου της επαναλαμβανόμενης πλημμέλειας κατά την εκτέλεση ουσιώδους απαίτησης προηγούμενης σύμβασης που επέφερε κυρώσεις, ώστε να θέτει εν αμφιβόλω τη φερεγγυότητα και αξιοπιστία του οικονομικού φορέα, ως προς τη συγκεκριμένη υπό ανάθεση σύμβαση. **Γ.** Σε συνάρτηση με την παραπάνω Β παράγραφο, ο οικονομικός φορέας επικαλείται ως μοναδικό μέτρο αυτοκάθαρσης (όπως αναφέρεται και στην ... παρ 3.5 ... που αποτελεί αναπόσπαστο μέρος του συστήματος διαχείρισης ISO 9001) την ανάθεση στον ... τον κ. ..., ο οποίος έχει την έδρα του στην ... «ειδάλλως έχει την υποχρέωση...» χωρίς να κατονομάζεται το συνεργαζόμενο με την Εταιρεία ... και χωρίς να αποδεικνύεται με κάποιο τρόπο εγγράφως η ... αυτό ώστε να στοιχειοθετείται η έγκαιρη και αποτελεσματική αντιμετώπιση τυχόν έκτακτων καταστάσεων που συνεπάγονται ..., όπως π.χ ... **και λαμβάνοντας υπόψη:** Α. Την υποχρέωση δήλωσης από τον οικονομικό φορέα της ... της παρ. 9 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016 υπέρ της ΜΗ επάρκειας των επανορθωτικών μέτρων που είχε λάβει στο πλαίσιο διαγωνιστικής διαδικασίας έτερης αναθέτουσας αρχής για κυρώσεις που της είχαν επιβληθεί, αναφέρονταν στο ΕΕΕΣ και τουλάχιστον ένα από τα πρόστιμα (...) αφορούσε και τον τρέχοντα διαγωνισμό οπότε παραπλανήθηκε η Επιτροπή του

διαγωνισμού διότι δεν είχε πλήρη γνώση όλων των αναγκαίων στοιχείων για την εκφορά της κρίσης της σε ότι αφορά την επάρκεια ή μη των μέτρων αυτοκάθαρσης. Β. Το γεγονός ότι επιβλήθηκαν κυρώσεις στον οικονομικό φορέα κατ' εξακολούθησιν από αναθέτουσες αρχές λόγω ... (πρόστιμα έτους 2022 με αριθ. πρωτ. ...) στοιχειοθετεί τη συνδρομή του στοιχείου της επαναλαμβανόμενης πλημμέλειας κατά την εκτέλεση ουσιώδους απαίτησης προηγούμενης σύμβασης που επέφερε κυρώσεις, ώστε να θέτει εν αμφιβόλω τη φερεγγυότητα και αξιοπιστία του οικονομικού φορέα, ως προς τη συγκεκριμένη υπό ανάθεση σύμβαση. Γ. Το γεγονός ότι ο οικονομικός φορέας επικαλείται ως μοναδικό μέτρο αυτοκάθαρσης την ανάθεση στον ... τον κ. ..., ο οποίος έχει την έδρα του στην ... «...» (όπως αναφέρεται και στην διαδικασία ... παρ 3.5 ... που αποτελεί αναπόσπαστο μέρος του συστήματος διαχείρισης ISO 9001) χωρίς να κατονομάζεται ... αυτό ώστε να στοιχειοθετείται η έγκαιρη και αποτελεσματική αντιμετώπιση τυχόν έκτακτων καταστάσεων που συνεπάγονται ..., όπως π.χ ...). Με τα παραπάνω δεδομένα ο οικονομικός φορέας θεωρούμε ότι δεν έχει κάνει διευκρινίσεις με ολοκληρωμένο τρόπο από τον οποίο να προκύπτουν ότι έλαβε ... κατάλληλα για την αποφυγή περαιτέρω παραβάσεων της νομοθεσίας περί ... Δ. Το γεγονός ότι η εξόφληση των προστίμων πραγματοποιούνταν από την αμοιβή του αναδόχου από την Αναθέτουσα Αρχή. Ε. Το γεγονός ότι στην μετά ... είναι πολύ σημαντικό να είναι τακτική, επιμελής και ολοκληρωμένη. Ζ. Το γεγονός ότι α) Τα μέτρα αυτοκάθαρσης που επικαλείται ο φορέας είναι διαφορετικά από εκείνα για τα οποία κρίθηκε ο ίδιος φορέας από την Επιτροπή της παρ. 9 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016 με την ...β) Ο οικονομικός φορέας είχε κριθεί για διαφορετικά περιστατικά και πρόστιμα (πρόστιμα 2022) από την παραπάνω Επιτροπή (εκτός από το ... που του είχε επιβληθεί από τον ...), η ... **αποφάσισε στο σχέδιο της απόφασης της, την μη επάρκεια των ... του οικονομικού φορέα ...** Με την ... σε ορθή επανάληψη απόφαση της ... δόθηκε η παροχή σύμφωνης γνώμης επί του υποβληθέντος σχεδίου απόφασης του ... περί ΜΗ επάρκειας επανορθωτικών μέτρων της εταιρείας «...», προς απόδειξη της αξιοπιστίας της. Με την ... απόφαση της (ΑΔΑ...) η ... αποδέχτηκε την γνωμοδότηση ... της Επιτροπής των παρ. 8 & 9 του άρθρου 73 του Ν.4412/16, σε ορθή επανάληψη, και ενέκρινε την μη επάρκεια των επανορθωτικών μέτρων προς απόδειξη της

αξιοπιστίας της, της Εταιρείας «...» στα πλαίσια του διαγωνισμού με αριθμ διακήρυξης ... Η παραπάνω απόφαση εγκρίθηκε από την ... με την ... απόφαση της (ΑΔΑ...). Με την ... απόφαση της, λαμβάνοντας υπόψη και τα πρακτικά ... της Επιτροπής του διαγωνισμού, και έχοντας υπόψη ότι ο οικονομικός φορέας αν και έχει υποβάλλει την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά δεν θα μπορεί να προχωρήσει στην υποβολή της απαραίτητης υπεύθυνης δήλωσης της παρ. 2.2.9.2 Β1 (δ) που ζητείται, για την περίπτωση της παρ 2.2.3.4 (στ) στην φάση υποβολής δικαιολογητικών για την ανάδειξη οριστικού αναδόχου, η ... αποφάσισε:

1. Τον αποκλεισμό της Εταιρείας «...» από την διαδικασία του διαγωνισμού με βάση α) Την αριθμ. ... γνώμη της γνωμοδοτικής επιτροπής περί επάρκειας επανορθωτικών μέτρων (του άρθρου 73 παρ.9 ν.4412/16) σε ορθή επανάληψη, β) Την αριθμ ... απόφ. ... (ΑΔΑ: ...) με την οποία έγινε αποδοχή της γνωμοδότησης ... της Επιτροπής των παρ. 8 & 9 του άρθρου 73 του Ν.4412/16, σε ορθή επανάληψη, περί μη επάρκειας των επανορθωτικών μέτρων του οικονομικού φορέα «...», γ) Την αριθμ ...(ΑΔΑ: ...) απόφαση της ... με την οποία εγκρίθηκε αρμοδίως η αρ. ... απόφ ...

2. Τον αποκλεισμό από την διαδικασία του διαγωνισμού της Εταιρείας «...» διότι η τεχνική της προσφορά δεν είναι σύμφωνη με το Παράρτημα Ι – Τεχνικές Προδιαγραφές και την παράγραφο 2.4.3.2 της ... διακήρυξης.

3. Την ανάδειξη ως προσωρινού αναδόχου της Εταιρείας «...» με ποσό 118.800,00 € χωρίς ΦΠΑ και 147.312,00 € με ΦΠΑ ως ο μόνος οικονομικός φορέας που η προσφορά του ήταν άρτια και πληρούσε όλους τους όρους της ... διακήρυξης

4. Να προσκληθεί η Εταιρεία «...» να προσκομίσει τα δικαιολογητικά που αναφέρονται στην παράγραφο 3.2 της διακήρυξης, Με το αριθμ ... έγγραφο ... προσκλήθηκε ... να προσκομίσει τα δικαιολογητικά που αναφέρονται στην παράγραφο 3.2 της διακήρυξης. Η επιτροπή του διαγωνισμού με το πρακτικό ... αυτής ανέδειξε την Εταιρεία «...», την οριστική κατακύρωση της ως ... διότι πληροί όλες τις προϋποθέσεις, σύμφωνα με την αρ.πρωτ. ... διακήρυξη παρ. 3.2 . Με την ... **απόφαση** ... σε ορθή επανάληψη (ΑΔΑ:...) αποφάσισε την έγκριση α) της ... απόφασης ... που αφορά τα Πρακτικά ... της επιτροπής του ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την ανάθεση της παραπάνω σύμβασης υπηρεσίας και την ανάδειξη προσωρινού αναδόχου με βάση την ... διακήρυξη ... όπως αυτά αναφέρονται στο εισηγητικό μέρος της παρούσας

καιβ) του πρακτικού ... για την οριστική κατακύρωση αναδόχου του ίδιου ηλεκτρονικού διαγωνισμού σύμφωνα με το οποίο: Η Εταιρεία «...», πληροί όλες τις προϋποθέσεις, σύμφωνα με την αρ.πρωτ. ... διακήρυξη παρ. 3.2 , για την οριστική κατακύρωση της ως ... Η ... ενέκρινε την παραπάνω με την ... απόφαση της με ΑΔΑ ... Κατά της ως άνω τελευταίας απόφασης της αναθέτουσας αρχής, όπως αυτή εγκρίθηκε από την ..., η προσφεύγουσα ασκεί με άμεσο έννομο συμφέρον την προδικαστική προσφυγή της, ζητώντας εμπρόθεσμα και παραδεκτά την ακύρωσή τους.

7.Στην 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 ΕΑΔΗΣΥ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».*

8.Η Διακήρυξη, 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 2287/2022 σκ.15, 1647/2022 σκ.20, 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.).

9. Με τον έναν και μοναδικό **προβαλλόμενο λόγο** της προσφυγής προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι εσφαλμένα αποκλείστηκε η εταιρεία της από το διαγωνισμό διότι εσφαλμένα κρίθηκε ότι πρόστιμα συνολικά λίγων εκατοντάδων ευρώ σε σύμβαση εκατοντάδων χιλιάδων ευρώ δύναται να αποτελέσουν σοβαρή παράβαση συμβατικών τους υποχρεώσεων, ενώ εκ των ίδιων των προστίμων αλλά και των λοιπών επικαλούμενων και κατατεθέντων εγγράφων αποδεικνύεται ότι, οι παρεκκλίσεις δεν αφορούσαν σε ουσιώδεις απαιτήσεις της σύμβασης και σε κάθε περίπτωση δεν υφίστατο σοβαρή

παράβαση συμβατικών της υποχρεώσεων που θα μπορούσε να επιφέρει καταγγελία της σύμβασης, ώστε να θεωρηθούν οι κυρώσεις δυνάμενες να επιφέρουν τον αποκλεισμό της. Περαιτέρω, ισχυρίζεται ότι από την αιτιολογία και τις σχετικές με αυτήν αποφάσεις και γνωμοδοτήσεις δεν προκύπτει η εξέταση απάντων των επανορθωτικών της μέτρων. Τέλος, υποστηρίζει ότι η εταιρεία τους έχει λάβει στον υπό κρίση διαγωνισμό τα δηλωθέντα επανορθωτικά μέτρα, για τα οποία δεν υπήρξε ποτέ προγενέστερη κρίση της Επιτροπής και συνεπώς η προηγούμενη κρίση της Επιτροπής επί άλλων επανορθωτικών μέτρων δεν θα έπρεπε να ταυτίζεται και να σχετίζεται με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή.

10. Επί των ως άνω αιτιάσεων ο αναθέτων φορέας με το έγγραφο απόψεών του αντιτείνει ότιο Φορέας (και όχι η Επιτροπή Διαγωνισμού) διαβιβάζει υποχρεωτικά στην ... το σχέδιο απόφασής της περί της αποδοχής ή μη των επανορθωτικών μέτρων ενός οικονομικού φορέα. Η ... παρέχει πάντοτε σύμφωνη (ή μη) γνώμη επί του σχεδίου της αναθέτουσας αρχής. Ως εκ τούτου, η αναθέτουσα αρχή δε διαθέτει καμία δυνατότητα να διαφοροποιηθεί από την εν λόγω γνώμη. Εφόσον η εν λόγω Επιτροπή γνωμοδότησε για τη μη επάρκεια των επανορθωτικών μέτρων, η αναθέτουσα αρχή εκδίδει υποχρεωτικά απόφαση περί αποκλεισμού του οικονομικού φορέα και στο προοίμιο της απόφασής της αναφέρει την πράξη της ... Επί των παραπάνω έχει εκδώσει η ... τις αριθμ α) ... σχέδιο απόφασης περί μη επάρκειας των μέτρων αυτοκάθαρσης του οικονομικού φορέα ... και μετά την έκδοση της ... σε ορθή επανάληψη απόφασης της ... β) την ... (ΑΔΑ...) απόφαση ... περί αποδοχής της παραπάνω γνωμοδότησης και την έγκριση της μη επάρκειας των επανορθωτικών μέτρων προς απόδειξη της αξιοπιστίας της, της Εταιρείας «...» στα πλαίσια του διαγωνισμού με αριθμ διακήρυξης ... Περαιτέρω, υποστηρίζει ότι ο οικονομικός φορέας στα έγγραφα που υπέβαλλε και συνόδευαν το ΕΕΕΣ καθώς και στην υπεύθυνη δήλωση της 08/03/24 αναφέρει: «3) *ΟΡΓΑΝΩΤΙΚΑ ΜΕΤΡΑ. Το γεγονός που συνετέλεσε στην θεώρηση της δηλώσεως μας ως ανακριβή αφορούσε στην θεώρηση μας ότι δεν είχαμε υποχρέωση δηλώσεως της επιβολής συγκεκριμένων προστίμων της ... σε διαγωνισμούς της ίδιας αναθέτουσας αρχής. Πλέον η εταιρεία μας αναφέρει όλες τις σχετικές αποφάσεις επιβολής προστίμου στους διαγωνισμούς που συμμετέχει. Αναφέρουμε επιπλέον και τις αποφάσεις*

ΕΑΔΗΣΥ (επισυνάπτουμε δε τα παραπάνω στην προσφορά μας)...Εμείς πλέον προς αποφυγή ύπαρξης σχετικής αμφισβήτησης αλλά και ως ανορθωτικό οργανωτικό μέτρο προβαίνουμε στην σχετική καταφατική δήλωση και αναφέρουμε τις σχετικές αποφάσεις αν και ...». Ο οικονομικός φορέας δηλαδή πλέον προς αποφυγή ύπαρξης σχετικής αμφισβήτησης αλλά και ως ανορθωτικό οργανωτικό μέτρο αναφέρει όλες τις σχετικές αποφάσεις επιβολής προστίμου στους διαγωνισμούς που συμμετέχει, και αναφέρει επιπλέον και τις αποφάσεις ΕΑΔΗΣΥ (όλα επισυναπτόμενα στην προσφορά) αλλά δεν αναφέρει ούτε επισυνάπτει -ως μη έχων υποχρέωση όπως ισχυρίζεται - (άρα αποκρύπτει) την ... που αφορά τα πρόστιμα που αναφέρει. Η τήρηση της αρχής της αληθείας και της ειλικρίνειας στο ΕΕΕΣ όμως δεν αποτελεί επιχείρημα περί επανορθωτικού μέτρου ούτε ως οργανωτικού μέτρου. Επιπλέον η μη δήλωση της με αριθμ. ... υπέρ της μη επάρκειας των επανορθωτικών μέτρων συνιστά αφ' εαυτού πλημμέλεια. Περαιτέρω, ο οικονομικός φορέας επικαλείται ως μοναδικό μέτρο αυτοκάθαρσης την από 01/08/2022 ανάθεση καθηκόντων – διευκρίνιση καθηκόντων στον κ. ... ο οποίος καθίσταται ... δυνάμει της από ... σύμβασης ... και μάλιστα αναλαμβάνει ο ίδιος σε περίπτωση που δεν καταστεί εφικτό η ... Τα ίδια αναφέρονται σε σχέση με την ... παρ 3.5 ... που αποτελεί αναπόσπαστο μέρος του συστήματος διαχείρισης ISO 9001 που διαθέτει η Εταιρεία και εκδόθηκε τον Απρίλιο του 2023. Στα έγγραφα που συνοδεύουν το από 02/07/24 έγγραφο της Εταιρείας δεν κατονομάζεται το ... και δεν αποδεικνύεται με κάποιο τρόπο εγγράφως η ... αυτό ώστε να στοιχειοθετείται η έγκαιρη και αποτελεσματική αντιμετώπιση ... όπως π.χ ... Όσον αφορά τα ισχυριζόμενα από την Εταιρεία ότι οι ... μετά την υπογραφή της σύμβασης με την αναθέτουσα αρχή, θεωρούμε ότι είναι ανεδαφικό και ανέφικτο εφόσον ... θα έχουν σύμβαση με την εταιρεία χωρίς ... Από τα προαναφερόμενα δηλαδή, δεν πληρούται η απαίτηση του νόμου για τον οικονομικό φορέα “να έχει λάβει συγκεκριμένα τεχνικά και οργανωτικά μέτρα, καθώς και μέτρα σε επίπεδο ... κατάλληλα για την αποφυγή περαιτέρω ποινικών αδικημάτων ή παραπτώματων.

Αναφορικά με τον παραπάνω λόγο της προσφυγής, ισχύουν τα παρακάτω:

12. Επειδή, ο ν. 4412/2016 ορίζει στο άρθρο 73, όπως αυτό αντικαταστάθηκε με το άρθρο 22 Ν.4782/2021, Α'36, ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές αποκλείουν

έναν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης όταν αποδεικνύουν, ... 2. Αποκλείεται από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης οποιοσδήποτε οικονομικός φορέας, εάν η αναθέτουσα αρχή: 3.... 4. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποκλείουν από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης οποιονδήποτε οικονομικό φορέα σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις: α) εάν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει με κατάλληλα μέσα αθέτηση των ισχυουσών υποχρεώσεων που προβλέπονται στην παρ. 2 του άρθρου 18, περί αρχών που εφαρμόζονται στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων, β) ... γ) στ) εάν ο οικονομικός φορέας έχει επιδείξει σοβαρή ή επαναλαμβανόμενη πλημμέλεια κατά την εκτέλεση ουσιώδους απαίτησης στο πλαίσιο προηγούμενης δημόσιας σύμβασης, προηγούμενης σύμβασης με αναθέτοντα φορέα ή προηγούμενης σύμβασης παραχώρησης που είχε ως αποτέλεσμα την πρόωρη καταγγελία της προηγούμενης σύμβασης, αποζημιώσεις ή άλλες παρόμοιες κυρώσεις, ζ) . , η) ..., θ) εάν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει, με κατάλληλα μέσα, ότι ο οικονομικός φορέας έχει διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα, το οποίο θέτει εν αμφιβόλω την ακεραιότητά του. 5... 6. ...7. Οποιοσδήποτε οικονομικός φορέας εμπίπτει σε μια από τις καταστάσεις που αναφέρονται στην παρ. 1 και στην παρ. 4, εκτός από την περ. β' αυτής, μπορεί να προσκομίζει στοιχεία, προκειμένου να αποδείξει ότι τα μέτρα που έλαβε επαρκούν για να αποδείξουν την αξιοπιστία του, παρότι συντρέχει ο σχετικός λόγος αποκλεισμού. Εάν τα στοιχεία κριθούν επαρκή, ο εν λόγω οικονομικός φορέας δεν αποκλείεται από τη διαδικασία σύναψης σύμβασης. Για τον σκοπό αυτόν, ο οικονομικός φορέας αποδεικνύει ότι έχει καταβάλει ή έχει δεσμευθεί να καταβάλει αποζημίωση για ζημιές που προκλήθηκαν από το ποινικό αδίκημα ή το παράπτωμα, ότι έχει διευκρινίσει τα γεγονότα και τις περιστάσεις με ολοκληρωμένο τρόπο, μέσω ενεργού συνεργασίας με τις ερευνητικές αρχές, και έχει λάβει συγκεκριμένα τεχνικά και οργανωτικά μέτρα, καθώς και μέτρα σε επίπεδο προσωπικού κατάλληλα για την αποφυγή περαιτέρω ποινικών αδικημάτων ή παραπτωμάτων. Τα μέτρα που λαμβάνονται από τους οικονομικούς φορείς αξιολογούνται σε συνάρτηση με τη σοβαρότητα και τις ιδιαίτερες περιστάσεις του ποινικού αδικήματος ή του παραπτώματος. Αν τα μέτρα κριθούν ανεπαρκή, γνωστοποιείται στον οικονομικό φορέα το σκεπτικό της απόφασης αυτής. Οικονομικός φορέας που

έχει αποκλειστεί, με τελεσίδικη απόφαση, από τη συμμετοχή σε διαδικασίες σύναψης σύμβασης ή ανάθεσης παραχώρησης δεν μπορεί να κάνει χρήση της δυνατότητας που παρέχεται βάσει της παρούσας κατά την περίοδο του αποκλεισμού που ορίζεται στην εν λόγω απόφαση στο κράτος μέλος στο οποίο ισχύει η απόφαση. 8. Η απόφαση της αναθέτουσας αρχής για τη διαπίστωση της επάρκειας ή μη των επανορθωτικών μέτρων κατά την παρ. 7, **εκδίδεται μετά από σύμφωνη γνώμη** της επιτροπής της παρ. 9, η οποία εκδίδεται εντός προθεσμίας σαράντα (40) ημερών από την περιέλευση του σχεδίου απόφασης της αναθέτουσας αρχής στην εν λόγω επιτροπή, συνοδευόμενου από όλα τα σχετικά στοιχεία. Αν παρέλθει άπρακτη η προθεσμία του πρώτου εδαφίου, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να εκδώσει απόφαση για τη διαπίστωση της επάρκειας ή μη των επανορθωτικών μέτρων κατά την παρ. 7 και χωρίς τη σύμφωνη γνώμη της επιτροπής της παρ. 9. 9. Για τις ανάγκες των παρ. 7 και 8, με απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Επενδύσεων, συγκροτείται επιτροπή, τριετούς θητείας, που απαρτίζεται από: ... Με απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Επενδύσεων ρυθμίζεται η διαδικασία αποστολής προς την επιτροπή του πρώτου εδαφίου του σχεδίου απόφασης της αναθέτουσας αρχής για γνωμοδότηση, οι προϋποθέσεις εξέτασης και επανεξέτασης επανορθωτικών μέτρων που ελήφθησαν και για τα οποία έχει ήδη εκδώσει γνώμη η επιτροπή, ειδικότερα ζητήματα οργάνωσης και λειτουργίας της επιτροπής, καθώς και κάθε άλλο αναγκαίο θέμα για την εφαρμογή των οριζόμενων στην παρ. 8. 10. Εάν η περίοδος αποκλεισμού δεν έχει καθοριστεί με αμετάκλητη απόφαση, ορίζεται ότι στις περιπτώσεις της παρ. 1 η περίοδος αυτή ανέρχεται σε πέντε (5) έτη από την ημερομηνία της καταδίκης με αμετάκλητη απόφαση και στις περιπτώσεις της παρ. 4 στα τρία (3) έτη από την ημερομηνία έκδοσης πράξης που βεβαιώνει το σχετικό γεγονός. 11.». Στο δε άρθρο 79, όπως αυτό διαμορφώθηκε με το άρθρο 27 Ν.4782/2021, ότι: «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημόσιων συμβάσεων, πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α`75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας

ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73, περί λόγων αποκλεισμού, και 74, περί αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις, για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β)γ) ... Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή.. 5.Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας..».

13. Επειδή, από το άρθρο 73 του ν. 4412/2016 συνάγεται ότι, για τη συμμετοχή σε διαγωνισμό για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να μην τελούν σε καταστάσεις που συνεπάγονται ή δικαιολογούν, κατά περίπτωση, τον αποκλεισμό τους. Οι προβλεπόμενοι εκ του νόμου λόγοι αποκλεισμού ανάγονται, κατ' αυτόν τον τρόπο, σε κωλύματα συμμετοχής σε διαγωνιστική διαδικασία για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης, η εξέταση της συνδρομής των οποίων διενεργείται, κατ' αρχήν, στο στάδιο του ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής, βάσει των στοιχείων που υποβάλλονται με την προσφορά των διαγωνιζομένων. Μεταξύ των στοιχείων αυτών περιλαμβάνεται και το Ε.Ε.Ε.Σ. του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, το οποίο, υπό τη μορφή του τυποποιημένου εντύπου του εκτελεστικού κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής, κατατίθεται με την αρχικώς υποβληθείσα προσφορά και αποτελεί περιεχόμενο του φακέλου των δικαιολογητικών συμμετοχής των διαγωνιζομένων (πρβλ. ΣτΕ 568/2019), ελεγχόμενο, ως προς την ακρίβεια και την πληρότητά του, κατά το στάδιο αυτό. Το έντυπο αυτό, όπως προβλέπεται από τον εθνικό νομοθέτη, κατά μεταφορά στην εσωτερική έννομη τάξη των αντίστοιχων προβλέψεων της ενωσιακής νομοθεσίας (άρθρο 59 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ), αποτελεί ουσιώδες δικαιολογητικό συμμετοχής, που επέχει θέση υπεύθυνης δήλωσης και λειτουργεί ως προκαταρκτική απόδειξη ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οικονομικού φορέα που το υποβάλλει οι, κατά περίπτωση, προβλεπόμενοι λόγοι αποκλεισμού (ΣτΕ 569/2019, 2723/2018, ΣτΕ, βλ. και

ΣΤΕ ΕΑ 129/2018 σχετ. με το άρθρο 79Α του ν. 4412/2016). Ειδικότερα, οι οικονομικοί φορείς υποχρεούνται να παράσχουν όλες τις αναγκαίες πληροφορίες, δηλώνοντας τα σχετικά πραγματικά γεγονότα και στοιχεία, δυνάμενα να στοιχειοθετήσουν λόγους αποκλεισμού, προκειμένου η αναθέτουσα αρχή να διαπιστώσει εν τέλει, εάν συντρέχει ή όχι λόγος αποκλεισμού τους από την τρέχουσα διαγωνιστική διαδικασία (ΕΑ ΣΤΕ 204/2019, 117/2019, πρβλ. ΕΑ 237/2019) . Με τον τρόπο αυτόν διασφαλίζεται η αρχή της διαφάνειας και της ίσης μεταχειρίσεως των διαγωνιζομένων, ενώ ταυτόχρονα παρέχεται σε όλους τους υποψηφίους, επί ίσοις όροις, η δυνατότητα να θέσουν υπ' όψιν της αναθέτουσας αρχής ή φορέα όλα τα στοιχεία (λήψη επανορθωτικών μέτρων, λήξη περιόδου αποκλεισμού κλπ.), τα οποία, κατά την άποψή τους, αίρουν τον λόγο αποκλεισμού (πρβλ. Δ.Ε.Ε. απόφαση της 3.10.2019, κλπ. , C-267/18, EU: C:2019:826, σκ. 36, ΕΑ ΣΤΕ 93/2020, ΣΤΕ 1671/2022) .

14. Επειδή, στην προσφεύγουσα παρότι είχαν επιβληθεί πρόστιμα ...(για τα τρία πρώτα από αυτά με βάση την παρ 10 του άρθρου 73 του Ν4412/16 φέρεται να έχει παρέλθει η περίοδος αποκλεισμού) ... και έπρεπε να είχε συμμορφωθεί ως προς τις συμβατικές του υποχρεώσεις συνέχισε να μην τηρεί αυτές και της επιβλήθηκαν επιπλέον τα πρόστιμα: με Αριθ. πρωτ. ... στα οποία παρότι δεν προκύπτουν με σαφήνεια η φύση και βαρύτητα των συμβατικών πλημμελειών που οδήγησαν στις αποφάσεις επιβολής προστίμων από την ... εν τούτοις στοιχειοθετείται απολύτως από τα παραπάνω η συνδρομή του στοιχείου της επαναλαμβανόμενης πλημμέλειας κατά την εκτέλεση ουσιώδους απαίτησης προηγούμενης σύμβασης που επέφερε κυρώσεις, ώστε να θέτει εν αμφιβόλω τη φερεγγυότητα και αξιοπιστία του οικονομικού φορέα, ως προς τη συγκεκριμένη υπό ανάθεση σύμβαση, όπως βάσιμα υποστηρίζει ο αναθέτοντας φορέας τόσο με τις απόψεις του όσο και με την προσβαλλόμενη απόφαση. Περαιτέρω, όπως προκύπτει από την επισκόπηση του φακέλου της υπόθεσης, ο οικονομικός φορέας επικαλείται ως μοναδικό μέτρο αυτοκάθαρσης (όπως αναφέρεται και στην διαδικασία ... παρ 3.5 ... που αποτελεί αναπόσπαστο μέρος του συστήματος διαχείρισης ISO 9001) την ανάθεση στον ... τον κ. ..., ο οποίος έχει την έδρα του στην ... «...» χωρίς όμως ευλόγως, αφού οι παραπάνω επαναλαμβανόμενες πλημμέλειες αφορούν σε ..., να κατονομάζεται το ... στην έδρα του αναθέτοντος φορέα

που κείται μακριά της έδρας της προσφεύγουσας εταιρείας και χωρίς να αποδεικνύεται με κάποιο τρόπο εγγράφως η ... ανάμεσα στην Εταιρεία και το εν λόγω άτομο αυτό, ώστε να στοιχειοθετείται η έγκαιρη και αποτελεσματική αντιμετώπιση ... (... κλπ) και που συνεπάγονται ..., όπως π.χ ...στην έδρα μας το οποίο θα κατονομάζει, ιδίως, δε, στην συγκεκριμένη σύμβαση που θα εκτελείται εκτός ... Η προσκόμιση της Σύμβασης του ... και η ανάθεση σε αυτόν καθηκόντων δεν συνιστά από μόνης της επανορθωτικό μέτρο και μέτρο αυτοκάθαρσης.Επιπλέον, όπως βάσιμα αναφέρει ο αναθέτων φορέας, η καταβολή των προστίμων όταν μάλιστα γίνεται από ... δεν συνιστά συμμόρφωση και επανορθωτικό μέτρο. Η συμμόρφωση με το νόμο δεν μπορεί να συνιστά επανορθωτικό μέτρο ή μέτρο αυτοκάθαρσης.Συνεπώς, από όλα τα προαναφερόμενα προκύπτει ότι η απόφαση του ..., όπως εγκρίθηκε από την ... είναι πλήρως αιτιολογημένη και νόμιμη.

15. Κατόπιν των παραπάνω σκέψεων, η προδικαστική προσφυγή θαπρέπει να απορριφθεί στο σύνολό τηςκατά το σκεπτικό και να καταπέσειτο καταβληθέν παράβολο.

Για τους λόγους αυτούς

1. Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.
2. Ορίζει την κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 17Μαρτίου2025 και εκδόθηκε στις 7 Απριλίου 2025στην Αθήνα.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΣΠΥΡΙΔΩΝ ΠΑΠΑΓΙΑΝΝΟΠΟΥΛΟΣ

ΣΩΚΡΑΤΗΣ ΤΣΑΠΑΛΙΑΡΗΣ