

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 27 Δεκεμβρίου 2024 με την εξής σύνθεση: Ελένη Σβολοπούλου, Πρόεδρος, Βασιλική Παναγιωτίδου, Μέλος και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος και Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 18.11.2024 και με ... Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. **1692/18.11.2024** του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στη ... οδός ... όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ..., ... (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), που εδρεύει στη ... (περιοχή ...), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της ένωσης οικονομικών φορέων με την επωνυμία «...» (εφεξής η «παρεμβαίνουσα ή η παρεμβαίνουσα ένωση»), και των κατ' ιδίαν μελών της, δηλαδή α) του ... που διατηρεί ατομική επιχείρηση με το διακριτικό τίτλο «...» και έδρα τη ... (...) και β) της ομόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία «...», που εδρεύει στην ... (...), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της απόφασης που ελήφθη κατά την ... τακτική συνεδρίαση του Δ.Σ. της αναθέτουσας αρχής, με την οποία επικυρώθηκε το με αριθ. πρωτ. ... Πρακτικό της Επιτροπής του διαγωνισμού περί αξιολόγησης δικαιολογητικών κατακύρωσης, κατά το μέρος που με την απόφαση αυτή έγινε δεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» και αναδείχθηκε αυτός οριστικός ανάδοχος της σύμβασης για τους λόγους και τις αιτίες που αναπτύσσονται στην προσφυγή.

Υπέρ του κύρους και της διατήρησης της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης άσκησε παρέμβαση η άνω παρεμβαίνουσα ένωση, με αίτημα την απόρριψη της προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο ποσού 2.743,50€, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 του π.δ. 39/2017 και με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, ύψους 548.672,56€ χωρίς Φ.Π.Α. (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...)

2. Το ..., ως αναθέτουσα αρχή, δυνάμει της με αριθ. ... Διακήρυξης προκήρυξε δημόσιο ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό άνω των ορίων για την ... «...» (CPV: ...) για τις ετήσιες ανάγκες του ..., με δικαίωμα παράτασης ενός (1) έτους μέχρι την ... των ..., ετήσιου συνολικού προϋπολογισμού 548.672,56 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (και 620.000,00€ με ΦΠΑ 13%). Ως κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάση τιμής. Σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της Διακήρυξης προσφορές υποβάλλονται για το σύνολο της ... Η οικονομική προσφορά δεν θα πρέπει να υπερβαίνει τη συνολική προϋπολογισθείσα τιμή των ..., ενώ η κατακύρωση θα γίνει στον ... που θα προσφέρει τη χαμηλότερη τιμή στο σύνολο των ..., με την προϋπόθεση ότι η προσφορά του δεν θα υπερβαίνει την προϋπολογιζόμενη τιμή ανά ... Η αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίνεται στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης, που αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της. Η προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 21-2-2024, το δε πλήρες κείμενο της Διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ την 1^η-3-2024 και έλαβε ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό αριθμό ...

3. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν, υποβάλλοντας προσφορά, δύο (2) οικονομικοί φορείς, και συγκεκριμένα η προσφεύγουσα εταιρεία και η παρεμβαίνουσα ένωση. Με την ... απόφαση της αναθέτουσας αρχής επικυρώθηκαν τα με αριθ. πρωτ. ... Πρακτικά της Επιτροπής του διαγωνισμού περί ελέγχου και αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών αντίστοιχα, έγιναν δεκτές οι προσφορές αμφοτέρων των συμμετεχόντων και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος της σύμβασης η παρεμβαίνουσα ένωση, η οποία προσέφερε τη χαμηλότερη τιμή σύμφωνα με το κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης. Εν συνεχεία, με την απόφαση του Δ.Σ. της αναθέτουσας αρχής που ελήφθη κατά την 13^η/24.10.2024 τακτική συνεδρίασή του, επικυρώθηκε το με αριθ. πρωτ. ... Πρακτικό της Επιτροπής του διαγωνισμού περί αξιολόγησης δικαιολογητικών κατακύρωσης και η παρεμβαίνουσα ένωση αναδείχθηκε οριστική ανάδοχος της σύμβασης. Κατά της τελευταίας αυτής απόφασης οριστικής κατακύρωσης, στην οποία ενσωματώθηκε κατ' άρθρο 100 παρ. 2 του ν. 4412/2016 και άρθρο 3.3.1 της Διακήρυξης η προηγηθείσα απόφαση ανάδειξης προσωρινού αναδόχου, στρέφεται η προσφεύγουσα και ζητά την ακύρωσή της κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας και αναδείχθηκε αυτή οριστική ανάδοχος της σύμβασης για τους λόγους και τις αιτίες που αναπτύσσονται στην προσφυγή.

4. Η επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία, ως εκ του αντικειμένου της (...), της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης χωρίς Φ.Π.Α. και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016 σύμφωνα με το άρθρο 345 του ίδιου νόμου, η δε Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ, ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

5. Η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, αφού η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις **8-11-2024** και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις **18-11-2024**, δηλαδή εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την άνω κοινοποίηση, ενώ επίσης έχει ασκηθεί με τη χρήση του τυποποιημένου

Αριθμός απόφασης: 62/2025

εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017 και είναι νομίμως υπογεγραμμένη. Επιπλέον, η προσφεύγουσα, η οποία συμμετείχε στον διαγωνισμό με παραδεκτή προσφορά, ασκεί την προσφυγή με πρόδηλο έννομο συμφέρον, επιδιώκοντας την απόρριψη της προσφοράς της παρεμβαίνουσας και την ανάληψη της σύμβασης.

6. Η αναθέτουσα αρχή προέβη στις 19-11-2024 στην προβλεπόμενη στο άρθρο 9 παρ. 1α του π.δ. 39/2017 κοινοποίηση της προδικαστικής προσφυγής στην έτερη συμμετέχουσα και θιγόμενη από τυχόν αποδοχή της, προκειμένου να ασκήσει ενδεχομένως το δικαίωμα παρέμβασής της.

7. Η παρεμβαίνουσα ένωση άσκησε εν γένει παραδεκτώς, με κατάθεση στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και εμπροθέσμως στις **28-11-2024**, δηλαδή εντός της προβλεπόμενης στο άρθρο 362 παρ. 3 του ν. 4412/2016 δεκαήμερης προθεσμίας από την κοινοποίηση της προσφυγής, την με ίδια ημερομηνία Παρέμβασή της, και με πρόδηλο έννομο συμφέρον καθώς με την προσφυγή ζητείται η απόρριψη της προσφοράς της.

8. Με την υπ' αριθ. 2045/2024 Πράξη της Προέδρου του 6ου Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης της προσφυγής και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της. Η αναθέτουσα αρχή διαβίβασε εμπροθέσμως στην ΕΑΔΗΣΥ και στους συμμετέχοντες στις **27-11-2024**, δηλαδή εντός της προβλεπόμενης στο άρθρο 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016 αποκλειστικής δεκαπενθήμερης προθεσμίας από την κατάθεση της προσφυγής (18-11-2024), τις με αριθ. πρωτ. ... απόψεις της, αιτούμενη παράλληλα την απόρριψη της προσφυγής για τους εκεί αναφερόμενους λόγους.

9. Σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6ου Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν, και του άρθρου 3 του π.δ. 39/2017, είναι τύποις παραδεκτή και πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της.

10. Με τους **πρώτο** και **δεύτερο** λόγους της προσφυγής προβάλλεται ότι η απόφαση της αναθέτουσας αρχής περί οριστικής κατακύρωσης πάσχει, διότι σε αυτήν αναφέρεται εσφαλμένως και πλημμελώς ότι η υπό ανάθεση ... κατακυρώνεται στην **εταιρεία** «...», ενώ τέτοια εταιρεία, ως νομική οντότητα, δεν υφίσταται και δεν έλαβε μέρος στην προκείμενη διαγωνιστική διαδικασία. Επιπλέον, κατά την προσφεύγουσα, η αναφερόμενη ως εταιρεία «...» δεν δύναται να έχει ενεργό ΑΦΜ.

11. Η αναθέτουσα αρχή και η παρεμβαίνουσα ένωση αντιτείνουν ότι η εσφαλμένη αναφορά στην προσβαλλόμενη απόφαση κατακύρωσης σε «εταιρεία» αντί για (το ορθό) «ένωση οικονομικών φορέων» δεν ασκεί νομική επιρροή, στο μέτρο που η επωνυμία της ένωσης [«...»] αναγράφεται ορθά τόσο στα Πρακτικά της Επιτροπής του διαγωνισμού όσο και στις αποφάσεις του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής. Ακόμη, η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει ότι η παρεμβαίνουσα αξιολογήθηκε από την Επιτροπή του διαγωνισμού ως «ένωση» οικονομικών φορέων και όχι ως «εταιρεία» με βάση τους ... και τους ειδικούς όρους συμμετοχής της Διακήρυξης.

12. Η Διακήρυξη, που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και δεσμεύει αμφίδρομα την αναθέτουσα αρχή και τους συμμετέχοντες, σε σχέση με το τιθέμενο εν προκειμένω ζήτημα προβλέπει τα ακόλουθα: Στο άρθρο 2.2.1 με τίτλο «Δικαίωμα συμμετοχής» ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα ακόλουθα: «2.2.1. 1. Δικαίωμα συμμετοχής στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης έχουν φυσικά ή νομικά πρόσωπα και, σε περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων, τα μέλη αυτών, που είναι εγκατεστημένα σε:... 2. Οικονομικός φορέας συμμετέχει είτε μεμονωμένα είτε ως μέλος ένωσης. Οι ενώσεις οικονομικών φορέων, συμπεριλαμβανομένων και των προσωρινών συμπράξεων, δεν απαιτείται να περιβληθούν συγκεκριμένη νομική μορφή για την υποβολή προσφοράς. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να απαιτήσει από τις ενώσεις οικονομικών φορέων να περιβληθούν συγκεκριμένη νομική μορφή, εφόσον τους ανατεθεί η σύμβαση. Στις περιπτώσεις υποβολής προσφοράς από ένωση οικονομικών φορέων, όλα τα μέλη της ευθύνονται έναντι της αναθέτουσας αρχής αλληλέγγυα και εις ολόκληρον». Ακόμη, στο άρθρο 2.2.9.1 της Διακήρυξης προβλέπεται ότι η προκείμενη διαγωνιστική διαδικασία

διεξάγεται με το σύστημα της προαπόδειξης, σύμφωνα με το οποίο οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς υποβάλλουν το ΕΕΕΣ προς προκαταρκτική απόδειξη πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής και μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού, ενώ ειδικώς ως προς τις συμμετέχουσες ενώσεις οικονομικών φορέων ορίζεται ότι «...Στην περίπτωση υποβολής προσφοράς από ένωση οικονομικών φορέων το ΕΕΕΣ υποβάλλεται χωριστά από κάθε μέλος της ένωσης...». Ακολούθως, στο άρθρο 2.2.8.1 της Διακήρυξης υπό τον τίτλο «Στήριξη στην ικανότητα τρίτων» προβλέπεται, μεταξύ άλλων, ότι «Οι οικονομικοί φορείς μπορούν, όσον αφορά στα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας (της παραγράφου 2.2.5) και τα σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (της παραγράφου 2.2.6), να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών τους με αυτούς. Στην περίπτωση αυτή, αποδεικνύουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους τους αναγκαίους πόρους, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων στην ικανότητα των οποίων στηρίζονται. Όταν οι οικονομικοί φορείς στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με την απαιτούμενη με τη διακήρυξη οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, οι εν λόγω οικονομικοί φορείς και αυτοί στους οποίους στηρίζονται είναι από κοινού υπεύθυνοι για την εκτέλεση της σύμβασης. **Υπό τους ίδιους όρους οι ενώσεις οικονομικών φορέων μπορούν να στηρίζονται στις ικανότητες των συμμετεχόντων στην ένωση ή άλλων φορέων....**». Περαιτέρω, στο άρθρο 2.4.1 της Διακήρυξης υπό τον τίτλο «Γενικοί όροι υποβολής προσφορών» σε σχέση με τους όρους και τις προϋποθέσεις υποβολής προσφοράς από ένωση οικονομικών φορέων προβλέπονται, πλην άλλων, τα ακόλουθα: «Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης. Προσφορές υποβάλλονται είτε για το σύνολο των ... είτε για μέρος αυτών, σε κάθε περίπτωση όμως για το σύνολο της προκηρυχθείσας ... Η οικονομική προσφορά δεν θα πρέπει να υπερβαίνει την προϋπολογισθείσα τιμή ανά είδος. Δεν επιτρέπονται εναλλακτικές προσφορές. **Η ένωση Οικονομικών Φορέων υποβάλλει κοινή προσφορά**, η οποία υπογράφεται υποχρεωτικά ηλεκτρονικά είτε από όλους τους Οικονομικούς Φορείς που αποτελούν την ένωση, είτε από εκπρόσωπό τους νομίμως εξουσιοδοτημένο. Στην προσφορά δηλώνεται η έκταση και το είδος της συμμετοχής του κάθε μέλους της ένωσης,

συμπεριλαμβανομένης της κατανομής αμοιβής μεταξύ τους, καθώς και ο εκπρόσωπος/ συντονιστής αυτής. Η εν λόγω δήλωση περιλαμβάνεται είτε στο ΕΕΕΣ (Μέρος Β' Παράρτημα ΙΙΙ) είτε στη συνοδευτική αυτού υπεύθυνη δήλωση που δύναται να υποβάλλουν τα μέλη της ένωσης.».

13. Από τις προπαρατεθείσες διατάξεις της Διακήρυξης προκύπτει ρητώς και με σαφήνεια ότι στην προκείμενη διαγωνιστική διαδικασία έχουν δικαίωμα συμμετοχής φυσικά και νομικά πρόσωπα, καθώς και ενώσεις οικονομικών φορέων υπό τους όρους και τις προϋποθέσεις του άρθρου 2.2.1 της Διακήρυξης. Στην περίπτωση της ένωσης οικονομικών φορέων υποβάλλεται κοινή προσφορά, η οποία υπογράφεται είτε από όλα τα μέλη της ένωσης είτε από εκπρόσωπό τους, νόμιμα εξουσιοδοτημένο, σύμφωνα με τις ειδικότερες προβλέψεις του άρθρου 2.4.1 της Διακήρυξης. Ακόμη, στην περίπτωση της ένωσης οικονομικών φορέων η αξιούμενη στο άρθρο 2.2.5 οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, καθώς και η τεχνική και επαγγελματική ικανότητας του άρθρου 2.2.6, δύναται να πληρούνται και από ένα μέλος της συμμετέχουσας ένωσης υπό τις προϋποθέσεις του άρθρου 2.2.8.1 της Διακήρυξης (στήριξη στις ικανότητες τρίτου φορέα). Τέλος, ρητώς προβλέπεται στο άρθρο 2.2.9.1 της Διακήρυξης ότι στην περίπτωση της ένωσης οικονομικών φορέων υποβάλλεται διακριτό ΕΕΕΣ από έκαστο μέλος της ένωσης, ενώ στο οικείο πεδίο του ΕΕΕΣ (ή και στη συνοδευτική αυτού υπεύθυνη δήλωση) πρέπει να δηλώνεται η έκταση και το είδος της συμμετοχής του κάθε μέλους της ένωσης συμπεριλαμβανομένης και της κατανομής της αμοιβής μεταξύ των μελών.

14. Κατόπιν των ανωτέρω, από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου και επί των εκατέρωθεν προβαλλόμενων ισχυρισμών, στο πλαίσιο των πρώτου και δεύτερου λόγων της προσφυγής, γίνονται δεκτά τα ακόλουθα: Η παρεμβαίνουσα ένωση οικονομικών φορέων με την επωνυμία «...», αποτελούμενη από α) την ατομική επιχείρηση με την επωνυμία «...» και β) την ομόρρυθμη εταιρεία με την επωνυμία «...» υπέβαλε, σύμφωνα με τις προβλέψεις της Διακήρυξης, κοινή προσφορά η οποία έλαβε α/α συστήματος στο ΕΣΗΔΗΣ ... Επίσης, υποβλήθηκε διακριτό ΕΕΕΣ από έκαστο μέλος της παρεμβαίνουσας ένωσης (βλ. ηλεκτρονικά αρχεία «...pdf» και «...pdf»), στα

οποία δηλώνονται, μεταξύ άλλων, στο Μέρος II αυτών, η επωνυμία της συμμετέχουσας ένωσης ως εξής: «...». Επίσης, η παρεμβαίνουσα ένωση υπέβαλε με τα δικαιολογητικά συμμετοχής της το με ημερομηνία 31-5-2024 Ιδιωτικό Συμφωνητικό (και με ημερομηνία υπογραφής 2-6-2024), στο οποίο δηλώνεται, πλην άλλων, η επωνυμία της συμμετέχουσας ένωσης, καθώς και το είδος και η έκταση συμμετοχής εκάστου μέλους στην ένωση, αλλά και η κατανομή της αμοιβής μεταξύ των μελών. Περαιτέρω, η Επιτροπή του διαγωνισμού με τα υπ' αριθ. πρωτ. ... Πρακτικά της προέβη στον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής, της τεχνικής και της οικονομικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας, αξιολογώντας αυτήν ως «ένωση» οικονομικών φορέων, σύμφωνα με τις οικείες προβλέψεις και τους ... και ειδικούς όρους συμμετοχής της Διακήρυξης. Η εκ παραδρομής αναφορά στα Πρακτικά της Επιτροπής του διαγωνισμού αλλά και στην προσβαλλόμενη απόφαση κατακύρωσης, σε «εταιρεία» «...» αντί για το ορθό «ένωση» είναι άνευ νομικής επιρροής και δεν συνιστά ουσιώδη πλημμέλεια της προσβαλλόμενης απόφασης, απορριπτομένων ως αβάσιμων των αντίθετων ισχυρισμών της προσφεύγουσας. Τούτο, διότι, όπως βασίμως προβάλλει η αναθέτουσα αρχή, η επωνυμία της παρεμβαίνουσας ένωσης έχει αναγραφεί ορθώς τόσο στα Πρακτικά της Επιτροπής του διαγωνισμού όσο και στην προσβαλλόμενη απόφαση κατακύρωσης, ώστε δεν καταλείπεται καμία αμφιβολία ή ασάφεια ως προς την ταυτότητα της συμμετέχουσας ένωσης οικονομικών φορέων «...». Επιπλέον, το σύνολο των δικαιολογητικών συμμετοχής, που υποβλήθηκαν από την παρεμβαίνουσα ένωση και αξιολογήθηκαν από την Επιτροπή του διαγωνισμού, αφορούν στη συμμετέχουσα ένωση οικονομικών φορέων με την επωνυμία «...» και τελούν σε πλήρη συμμόρφωση με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, χωρίς η προσφεύγουσα να προβάλλει το αντίθετο. Ενόψει των ανωτέρω, ο πρώτος και ο δεύτερος λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμοι.

15. Με τον **τρίτο** λόγο της προσφυγής προβάλλεται ότι από το υποβληθέν Ιδιωτικό Συμφωνητικό της παρεμβαίνουσας ένωσης προκύπτει, ότι η τελευταία *«σπάει το έργο στα δύο και έκαστο μέλος της ένωσης εκτελεί το ½ αυτού, καταστρατηγώντας τους όρους της Διακήρυξης και βλάπτοντας το δημόσιο συμφέρον»*. Κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας με τον

τρόπο αυτόν το έργο καταλήγει σε δύο οικονομικούς φορείς, οι οποίοι δεν το εκτελούν από κοινού, αλλά ο καθένας χωριστά.

16. Ο λόγος αυτός της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αορίστως προβαλλόμενος, αλλά και ως νόμω αβάσιμος. Αυτό, γιατί η προσφεύγουσα δεν προβάλλει ούτε πολύ περισσότερο προσδιορίζει, ποια συγκεκριμένη διάταξη της Διακήρυξης παραβιάζεται, ούτε επικαλείται συγκεκριμένη διάταξη του εφαρμοστέου ν. 4412/2016 που καταστρατηγείται. Αντιθέτως, από τους προπαρατεθέντες όρους της Διακήρυξης (βλ. ανωτέρω σκ. 12 της παρούσας), και δη από τους όρους 2.2.1 και 2.4.1 αυτής προκύπτει ρητώς και με σαφήνεια ότι στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία δύνανται παραδεκτώς και νομίμως να συμμετάσχουν ενώσεις οικονομικών φορέων, τα δε μέλη της συμμετέχουσας ένωσης οφείλουν να υποβάλλουν διακριτό ΕΕΕΣ και να δηλώνουν το είδος και την έκταση της συμμετοχής τους στην ένωση, καθώς και την, μεταξύ τους, κατανομή της αμοιβής. Σε συμμόρφωση προς τις ανωτέρω προβλέψεις της Διακήρυξης, η παρεμβαίνουσα ένωση προσκόμισε το από 31-5-2024 Ιδιωτικό Συμφωνητικό μεταξύ των μερών, δηλαδή μεταξύ του ... και της ομόρρυθμης εταιρείας «...», στο οποίο συμφωνείται η σύσταση ένωσης οικονομικών φορέων για τη συμμετοχή στην επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία, το είδος και η έκταση της συμμετοχής εκάστου μέρους στην ένωση, η κατανομή της αμοιβής μεταξύ τους και ο ορισμός κοινού εκπροσώπου. Εξάλλου, η συμμετοχή των μερών στην εκτέλεση της σύμβασης, όπως αυτή προσδιορίζεται στο άρθρο 5 του ανωτέρω Ιδιωτικού Συμφωνητικού και η οποία συνίσταται στην εκτέλεση του πρώτου εξαμήνου της σύμβασης από το πρώτο συμβαλλόμενο μέρος της ένωσης και του δεύτερου εξαμήνου της σύμβασης από το δεύτερο συμβαλλόμενο μέρος της ένωσης, δεν προσκρούει σε συγκεκριμένη διάταξη της Διακήρυξης ή του νόμου σε αντίθεση προς τους (αόριστους σε κάθε περίπτωση) ισχυρισμούς της προσφεύγουσας. Επομένως, ο τρίτος λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αόριστος, αλλά και ως νόμω αβάσιμος και μη ερειδόμενος στη Διακήρυξη.

17. Με τον **τέταρτο** λόγο της προσφυγής προβάλλεται ότι μη νομίμως έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας ένωσης διότι η άδεια, που

προσκομίστηκε από το μέλος της ένωσης, ατομική επιχείρηση «...», δεν καλύπτει τις απαιτήσεις της Διακήρυξης και επομένως το ανωτέρω μέλος της ένωσης δεν δύναται να εκτελέσει αυτοτελώς το τμήμα της σύμβασης που ορίζεται στο από 31-5-2024 Ιδιωτικό συμφωνητικό των μερών. Επιπλέον, προβάλλεται ότι το έτερο μέλος της παρεμβαίνουσας ένωσης, δηλαδή η ομόρρυθμη εταιρεία «...» δεν προσκόμισε καμία άδεια λειτουργίας και, επομένως, ούτε το δεύτερο αυτό μέλος της ένωσης δύναται να εκτελέσει το τμήμα της σύμβασης, που δηλώνεται στο από 31-5-2024 Ιδιωτικό συμφωνητικό των μερών, δηλαδή το δεύτερο εξάμηνο της σύμβασης (και σε περίπτωση παράτασης ενός επιπλέον έτους το δεύτερο εξάμηνο της παράτασης αυτής).

18. Ο λόγος αυτός της προσφυγής είναι απορριπτέος κατ' αρχάς ως αορίστως προβαλλόμενος. Τούτο, διότι η προσφεύγουσα δεν προσδιορίζει με τρόπο ειδικό και συγκεκριμένο την επί ποινή αποκλεισμού διάταξη της Διακήρυξης που ενδεχομένως παραβιάζεται. Δηλαδή, δεν προσδιορίζει τον όρο της Διακήρυξης που απαιτεί την προσκόμιση άδειας λειτουργίας με συγκεκριμένο περιεχόμενο για έκαστο μέλος της ένωσης. Περαιτέρω, ο λόγος αυτός είναι απορριπτέος και ως αβάσιμος, κατ' αποδοχή των αιτιάσεων της αναθέτουσας αρχής και της παρεμβαίνουσας. Αυτό, διότι κατ' αρχάς, η άδεια λειτουργίας που προσκομίστηκε από το μέλος της παρεμβαίνουσας ένωσης, ατομική επιχείρηση με την επωνυμία «...» (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «...pdf») συνάδει με το αντικείμενο της σύμβασης, ενώ περαιτέρω η μη προσκόμιση άδειας λειτουργίας από το έτερο μέλος της ένωσης, «...» καλύπτεται σε κάθε περίπτωση από την πρόβλεψη του άρθρου 2.2.8.1 της Διακήρυξης, σύμφωνα με την οποία οι απαιτήσεις τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας (εάν ήθελε θεωρηθεί ότι η απαίτηση κατοχής άδειας λειτουργίας εμπίπτει στην έννοια αυτή) μπορούν να πληρούνται και από ένα μόνο μέλος της ένωσης υπό τις προϋποθέσεις της στήριξης στις ικανότητες τρίτου.

19. Κατόπιν των ανωτέρω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί, η δε παρέμβαση πρέπει να γίνει δεκτή. Να οριστεί η κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου της προσφεύγουσας, κατ' άρθρο 363 του ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου της προσφεύγουσας.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 27 Δεκεμβρίου 2024 και εκδόθηκε στις 15 Ιανουαρίου 2025 στην Αθήνα.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ

ΝΙΚΟΣ ΔΕΜΙΡΤΖΗΟΓΛΟΥ