

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)**

**3ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνεδρίασε την 20-9-2022 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος Πρόεδρος και Εισηγητής, Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου και Μαρία Βύρρα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 31-8-2022 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1203/31-8-2022 της ένωσης οικονομικών φορέων «...», νόμιμα εκπροσωπούμενης.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «Δήμος ...», νόμιμα εκπροσωπούμενης.

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της από 22-8-2022 κοινοποιηθείσας Απόφασης Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας, με αρ. 244/2022, καθ' ο μέρος απέκλεισε την προσφεύγουσα, στο πλαίσιο της διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης για τη ΔΙΑΜΟΡΦΩΣΗ - ΗΛΕΚΤΡΟΦΩΤΙΣΜΟΣ - ΠΛΑΚΟΣΤΡΩΣΗ ΤΗΣ ΠΑΡΑΛΙΑΚΗΣ ΖΩΝΗΣ ΤΩΝ ΔΡΟΜΩΝ ΤΗΣ ΑΓΟΡΑΣ ... ΚΑΙ ΤΗΣ ΓΕΙΤΟΝΙΑΣ ..., εκτιμώμενης αξίας 207.741,94 ευρώ άνευ ΦΠΑ, που δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με Μον. ΑΔΑΜ ... την 14-6-2022 και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστ. α/α .... Η αναθέτουσα υποβάλλει τις από 15-9-2022 Απόψεις της.

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής κατεβλήθη κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ. ..., ποσού ευρώ 1.040,00.

2. Επειδή, στο πλαίσιο διαδικασίας εμπίπτουσας στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ λόγω αξίας και χρόνου δημοσίευσης, εμπροθέσμως και μετ' εννόμου συμφέροντος, κατόπιν της από 22-8-2022 κοινοποίησης της προσβαλλομένης, ασκείται η από 31-8-2022 προσφυγή κατά της εκτελεστής πράξης περάτωσης σταδίων δικαιολογητικών συμμετοχής και οικονομικών προσφορών, καθ' ο

μέρος απέκλεισε τον προσφεύγοντα με την εξής επικυρωθείσα δια της προσβαλλομένης και σε αυτήν ενσωματωθείσα, αιτιολογία «Μετά τον έλεγχο των δικαιολογητικών του πρώτου κατά σειρά μειοδοσίας προσφέροντα η επιτροπή διαγωνισμού παρατηρεί τα εξής: 1. Διαγωνιζόμενος είναι η Ένωση Οικονομικών Φορέων "...» και επ' ονόματι της διαγωνιζομένης Ένωσης έχουν εκδοθεί οι εγγυητικές επιστολές του ΤΜΕΔΕ. Τούτο προκύπτει και από τα ΕΕΕΣ των μελών της ένωσης όπου ο κος ... αναφέρει ότι συμμετέχει στη διαδικασία από κοινού με τον κο ..., όσο και ο κ. ... ότι συμμετέχει από κοινού με τον κ. .... Δεδομένου ότι διαγωνιζόμενη είναι η ... η οικονομική προσφορά θα πρέπει να υποβληθεί από την συμμετέχουσα στο διαγωνισμό Ένωση. Εν προκειμένω από την επισκόπηση της προσφοράς της άνω Ένωσης οικονομικών φορέων προκύπτει ότι προσφέρουσα δεν είναι η διαγωνιζόμενη ... αλλά η "ΚΞ ...". Υπό τα ανωτέρω δεδομένα η προσφορά της ένωσης "...» είναι απορριπτέα λόγω μη υποβολής οικονομικής προσφοράς επ' ονόματί της». Επομένως, η προσφυγή πρέπει να γίνει τυπικά δεκτή και να εξετασθεί περαιτέρω κατ' ουσία.

3. Επειδή, οι ανωτέρω, μέλη της προσφεύγουσας ένωσης, διαγωνιζόμενοι-φυσικά πρόσωπα, όπως και εκ των ΕΕΕΣ τους προκύπτει, μετέχουν ομού στη διαδικασία ως ένωση οικονομικών φορέων. Υπέβαλε δε η προσφεύγουσα, εντός του ηλεκτρονικού υποφακέλου οικονομικής προσφοράς του, έντυπο οικονομικής προσφοράς υπογεγραμμένο ψηφιακά από τον ... και τον ..., δηλαδή τα 2 ανωτέρω μέλη της ένωσης, με τις αυτοτελείς ψηφιακές υπογραφές τους. Υπέβαλε δε, στον υποφάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής και το αυτοματοποιημένο συστημικό έντυπο-φόρμα ΕΣΗΔΗΣ, τεχνικής προσφοράς, ομοίως υπογεγραμμένο από αμφότερα τα μέλη-φυσικά πρόσωπα με τις ψηφιακές υπογραφές τους και υπό τον τίτλο Κ/Ξ .... Κατά συνδυασμό των ανωτέρω, ήταν εξαρχής σαφές πως η οικονομική προσφορά, όπως και τα ΕΕΕΣ, οι εγγυητικές συμμετοχής και η φόρμα τεχνικής προσφοράς, αφορούν αυτή καθαυτή τη συγκεκριμένη συμμετοχή των ανωτέρω φυσικών προσώπων στη νυν διαδικασία, ως μεταξύ τους ένωση, υπό τους όρους και τα ποσοστά συμμετοχής τους, που περιγράφηκαν στα ΕΕΕΣ των μελών. Το γεγονός πως στα ΕΕΕΣ και τις εγγυητικές τους ανέφεραν ως όνομα της μεταξύ τους ένωσης

«ΚΟΙΝΟΠΡΑΞΙΑ ...» που συστήνεται για την ανάληψη και εκτέλεση του έργου , ΔΙΑΜΟΡΦΩΣΗ - ΗΛΕΚΤΡΟΦΩΤΙΣΜΟΣ - ΠΛΑΚΟΣΤΡΩΣΗ ΤΗΣ ΠΑΡΑΛΙΑΚΗΣ ΖΩΝΗΣ ΤΩΝ ΔΡΟΜΩΝ ΤΗΣ ΑΓΟΡΑΣ ... ΚΑΙ ΤΗΣ ΓΕΙΤΟΝΙΑΣ ...ενώ στις φόρμες-έντυπα προσφοράς τους η ένωση αναφέρθηκε ως Κ/Ξ ..., ήτοι με βάση τον τίτλο του έργου, ουδεμία ασάφεια ή αοριστία ως προς το πρόσωπο του προσφέροντος και ως προς το υποκείμενο της δήλωσης βούλησης προς σύναψη σύμβασης και της πρότασης τιμήματος, που εκφράζονται και ενσωματώνονται δια του εντύπου οικονομικής προσφοράς. Ούτε προκύπτει ανυπόστατο ή αναντιστοιχία της οικονομικής προσφοράς με το πρόσωπο της προσφέρουσας ένωσης, αφού τούτο προκύπτει ρητά από τους υπογράφοντες την οικονομική προσφορά, όπως και τη συναφή φόρμα συστήματος ΕΣΗΔΗΣ τεχνικής προσφοράς, αλλά και από το γεγονός ότι η ταυτότητα της ένωσης στην οποία αναφέρεται η επωνυμία συνδυασμού των δύο ονομάτων των δύο φυσικών προσώπων που την απαρτίζουν και αυτή στην οποία αναφέρεται η επωνυμία με αναφορά στο νυν έργο, είναι προφανής. Εκ της δε ταυτίσεως εξάλλου, της ίδιας περίπτωσης υπογραφής από τα νυν φυσικά πρόσωπα-μέλη της προσφεύγουσας υπό την επωνυμία ΚΞ ΠΛΑΚΟΣΤΡΩΣΗ ... και στη φόρμα τεχνικής προσφοράς, είναι περαιτέρω, σαφές, ότι η ένωση για λογαριασμό της οποίου υποβάλλεται η οικονομική προσφορά δεν είναι άλλη και διάφορη από αυτή για την οποία και υπό την οποία υποβάλλεται η εν όλω προσφορά και η οποία είναι η προσφεύγουσα, ήτοι η προσδιορισθείσα και στα δηλούντα τη συγκρότησή της επί τω τέλει συμμετοχής της, ΕΕΕΣ των μελών της και για τη συμμετοχή της οποίας στη νυν διαδικασία, εκδόθηκαν οι υποβληθείσες στην προσφορά της, εγγυητικές συμμετοχής των μελών της. Άλλωστε, ουδέν στοιχείο επικαλείται η αναθέτουσα ή προκύπτει, ότι τυχόν υφίσταται κατά τον χρόνο της προσφοράς ή εν συνεχεία, συγκροτημένη από τα ίδια μέλη, ένωση με όνομα ΚΞ ΠΛΑΚΟΣΤΡΩΣΗ ..., η οποία τυχόν ήδη υφίσταται ανεξαρτήτως του νυν έργου, ώστε τυχόν να προκύψει ζήτημα περί του ότι τα ως άνω μέλη της νυν προσφεύγουσας, υπέγραψαν οικονομική προσφορά επ' ονόματι άλλης ένωσης ή κοινοπραξίας στην οποία μετέχουν και η οποία δεν ταυτίζεται ακριβώς με τη συγκεκριμένη ένωση δια της οποίας μετέχουν στη νυν διαδικασία και την οποία

ακριβώς συνέστησαν προς συμμετοχή σε αυτή. Άλλωστε, τα έγγραφα των προσφορών των διαγωνιζομένων, ενόψει του όλως προδήλου και σαφούς των ανωτέρω, δεν δύνανται να ερμηνεύονται κατά τρόπο αντίθετο στην αρχή της χρηστής διοίκησης. Άρα, η νυν οικονομική προσφορά, όπως ενόψει των ανωτέρω, ήταν εξαρχής σαφής, χωρίς χρεία κατ' άρ. 102 Ν. 4412/2016 διευκρινίσεων, υποβλήθηκε από την ίδια την προσφεύγουσα και μετέχουσα ένωση και όχι από άλλο ή για λογαριασμό άλλης ένωσης, κοινοπραξίας ή εν γένει προσώπου και η προσφέρουσα είναι μία, μόνη και σαφής, ήτοι η προσφεύγουσα, όπως προσδιορίστηκε στην προσφοράς της, στα ΕΕΕΣ των μελών της, ήτοι η ένωση "...", σε αντίθεση με όσα αβασίμως υπέλαβε η προσβαλλομένη, αιτιολογώντας μη νομίμως τον αποκλεισμό της προσφεύγουσας, αποκλεισμός που ούτως τυγχάνει μη νόμιμος και ακυρωτέος.

4. Επειδή, επομένως, πρέπει να γίνει δεκτή η Προδικαστική Προσφυγή. Να ακυρωθεί η προσβαλλομένη, καθ' ο μέρος απέκλεισε την προσφεύγουσα.

5. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο.

#### **ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ**

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Ακυρώνει τη με αρ. 244/2021 Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος απέκλεισε την προσφεύγουσα.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 20-9-2022 και εκδόθηκε αυθημερόν.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**  
**ΜΙΧΑΗΛ ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**  
**ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΖΑΡΛΑΣ**