

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

3ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 12 Σεπτεμβρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Πρόεδρος, Σωτηρία Σταματοπούλου, Εισηγήτρια και Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 4.8.2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ **1109/5-8-2022** προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «... ..» με διακριτικό τίτλο «... ..» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στο ..., οδός ... αριθ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας/Περιφερειακή Ενότητα ...,' βαθμού (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), που εδρεύει στη ..., οδός αριθ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα «... ..», Πολιτικού Μηχανικού - Εργολήπτη Δημοσίων Έργων (εφεξής ο «πρώτος παρεμβαίνων»), που διατηρεί ατομική επιχείρηση στη ..., οδός αριθ.

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «... ..» (εφεξής ο «δευτέρος παρεμβαίνων»), που εδρεύει στο, οδός ... αριθ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» με διακριτικό τίτλο «... ..» (εφεξής η «τρίτη παρεμβαίνουσα»), που εδρεύει στη, όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή της, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της, κοινοποιηθείσας την 25η.7.2022 μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, υπ' αριθ. .../19-7-2022 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής (απόσπασμα εκ του με αριθ. 32^{ου}/19-7-2022 Πρακτικού Συνεδρίασης, Θέμα 6ο), με την οποία εγκρίθηκε το Πρακτικό Ι της Επιτροπής του Διαγωνισμού περί

Αριθμός απόφασης: 1438/2022

αποσφράγισης και αξιολόγησης προσφορών, καθ' ο μέρος κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του πρώτου παρεμβαίνοντος και αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος της υπό ανάθεση σύμβασης, ως και καθ' ο μέρος κρίθηκαν αποδεκτές οι προσφορές της δεύτερης και τρίτης παρεμβαίνουσας.

Με τις παρεμβάσεις τους, οι άνω παρεμβαίνοντες αιτούνται, κατά το μέρος που τους αφορά, την απόρριψη της προδικαστικής προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια Σωτηρία Σταματοπούλου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής κατατέθηκε από την προσφεύγουσα, εισπράχθηκε και δεσμεύθηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017 (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 4-8-2022 ηλεκτρονική απόδειξη πληρωμής της Τράπεζας Alpha Bank, καθώς και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»), ποσού 3.428,00,00€, το οποίο υπολογίζεται ως ποσοστό 0,50% επί της εκτιμώμενης, άνευ Φ.Π.Α., αξίας της σύμβασης, ήτοι επί του ποσού των €272.508,87.

2. Επειδή δυνάμει Διακήρυξης της Αναθέτουσας Αρχής, εγκριθείσας με την υπ' αριθ. .../10-5-2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός κάτω των ορίων για την επιλογή αναδόχου κατασκευής του έργου με τίτλο «Εργασίες διαγράμμισης στο δίκτυο αρμοδιότητας της 2022-2023», προϋπολογιζόμενης αξίας 685.483,87€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α 24% (και συμπεριλαμβανομένου αυτού 850.000,00€), με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή). Το αντικείμενο του έργου, σύμφωνα με το άρθρο 11.3 της Διακήρυξης, συνίσταται στην εκτέλεση εργασιών διαγράμμισης και επαναδιαγράμμισης τμημάτων του οδικού δικτύου κατά μήκος του Εθνικού, Επαρχιακού οδικού δικτύου καθώς και του παράπλευρου οδικού δικτύου (SR)

Αριθμός απόφασης: 1438/2022

αρμοδιότητας συντήρησης της Οι προτεινόμενες εργασίες διαγράμμισης περιγράφονται συνοπτικά στο προαναφερθέν άρθρο της Διακήρυξης, καθώς και στο Τεύχος Τεχνικής Περιγραφής του έργου.

3. Επειδή, το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.Δ.Η.Σ.) στις 20-5-2022 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ υπό τον συστημικό αριθμό

4. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 18 της Διακήρυξης, ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίστηκε η 9-6-2022, ημέρα Πέμπτη και ώρα 13:00, ενώ ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών η 19-6-2022 και ώρα 10:00 π.μ. Στον εν λόγω διαγωνισμό μετείχαν, υποβάλλοντας προσφορά, εννέα (9) οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων η προσφεύγουσα εταιρεία «... ..» (με α/α προσφοράς ...), ο πρώτος παρεμβαίνων «... ..» (με α/α προσφοράς ...), η δεύτερη παρεμβαίνουσα «... ..» (με α/α προσφοράς ...) και η τρίτη παρεμβαίνουσα «... ..» (με α/α προσφοράς ...). Όπως προκύπτει από τον παραχθέντα από το σύστημα και κοινοποιηθέντα – κατά σειρά μειοδοσίας- στους συμμετέχοντες Κατάλογο Συμμετεχόντων, πρώτος σε σειρά μειοδοσίας κατατάχθηκε ο πρώτος παρεμβαίνων «... ..» με ποσοστό έκπτωσης 61,00%, ενώ δεύτερες σε σειρά μειοδοσίας (λόγω υποβολής ισότιμων προσφορών) κατατάχθηκαν η νυν προσφεύγουσα και η δεύτερη και τρίτη παρεμβαίνουσες, με ποσοστό έκπτωσης επί των τιμών τιμολογίου της μελέτης 53,00%. Με το από 16-6-2022 **Πρακτικό Ι**, η Επιτροπή του Διαγωνισμού, κατόπιν του ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής του άρθρου 24.2 της Διακήρυξης, του ελέγχου εγκυρότητας των εγγυητικών επιστολών, ως και του ελέγχου των οικονομικών προσφορών, αφού έκρινε ως δεκτά τα δικαιολογητικά συμμετοχής και τις προσφορές του συνόλου των συμμετεχόντων, απήυθυνε στους τέσσερις πρώτους σε σειρά μειοδοσίας συμμετέχοντες, και δη στην νυν προσφεύγουσα και στους 3 παρεμβαίνοντες την με αριθ. πρωτ. 434563(1288)/16-6-2022 Πρόσκλησή της, κατ' άρθρο 88 παρ. 5^α του Ν. 4412/2016, προς αιτιολόγηση των οικονομικών προσφορών τους εντός (20) ημερών, ενόψει του ότι οι προσφερθείσες εκπτώσεις εκ των άνω συμμετεχόντων (61% του πρώτου μειοδότη και 53% των τριών επόμενων σε σειρά μειοδοσίας) εμφάνιζαν απόκλιση άνω των δέκα (10) μονάδων από το μέσο όρο των εκπτώσεων των

Αριθμός απόφασης: 1438/2022

λοιπών συμμετεχόντων. Τόσο η προσφεύγουσα όσο και οι λοιποί τρεις (3) παρεμβαίνοντες ανταποκρίθηκαν στην άνω Πρόσκληση της Υπηρεσίας, υποβάλλοντας εμπροθέσμως μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ τις έγγραφες εξηγήσεις τους, οι οποίες έγιναν αποδεκτές από την Επιτροπή του Διαγωνισμού. Κατόπιν των ανωτέρω, η Επιτροπή με το Πρακτικό της με αριθ. Ι, εισηγήθηκε την ανάδειξη του πρώτου παρεμβαίνοντος ως προσωρινού αναδόχου, ως καταταγέντος πρώτου σε σειρά μειοδοσίας (με μέση προσφερθείσα έκπτωση επί των τιμών του τιμολογίου μελέτης 61%). Δεύτερη σε σειρά μειοδοσίας, κατετάγη η προσφορά της προσφεύγουσας, όπως επίσης και οι προσφορές της δεύτερης και τρίτης παρεμβαίνουσας, με μέσο ποσοστό έκπτωσης επί των τιμών του τιμολογίου μελέτης 53%. Περαιτέρω, με το υπόψη Πρακτικό Ι, η Επιτροπή του Διαγωνισμού εισηγήθηκε την ανάθεση της σύμβασης στον αναδειχθέντα πρώτο μειοδότη και νυν παρεμβαίνοντα «...». Το ανωτέρω συνταχθέν από 16-6-2022 Πρακτικό Ι της Επιτροπής του Διαγωνισμού, επικυρώθηκε με την υπ' αριθ. **.../2022 απόφαση** της Οικονομικής Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής, δυνάμει της οποίας αποφασίστηκε ό,τι και η Επιτροπή εισηγούνταν στο άνω Πρακτικό της, ήτοι αποφασίστηκε η ανάδειξη του πρώτου παρεμβαίνοντος ως προσωρινού αναδόχου με μέσο ποσοστό έκπτωσης 61% επί των τιμών του τιμολογίου μελέτης. Κατά της άνω εκτελεστής απόφασης προσωρινής κατακύρωσης της αναθέτουσας αρχής, η οποία κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στις 25-7-2022, στρέφεται η προσφεύγουσα με την υπό εξέταση προσφυγή της, αιτούμενη την ακύρωσή της κατά τα ειδικώς αναφερόμενα στην προσφυγή.

5. Επειδή η επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία, ως εκ του αντικειμένου της (έργο), της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης άνευ Φ.Π.Α. και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου ΙV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρ. 345 του ν. 4412/2016, η δε Α.Ε.Π.Π., ήδη Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ [όπως μετονομάστηκε κατ' άρθρ. 3 παρ. 1 Ν. 4912/2022 (ΦΕΚ Α' 59/17.03.2022)], ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

6. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον η προσβαλλόμενη απόφαση, ως προελέχθη, κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας

Αριθμός απόφασης: 1438/2022

«επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 25-7-2022 και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 4-8-2022, ήτοι εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την άνω κοινοποίηση, ενώ, επίσης, ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017 και είναι ψηφιακώς υπογεγραμμένη.

7. Επειδή η προσφεύγουσα, ως προσφέρουσα του εν θέματι διαγωνισμού της οποίας η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή και κατατάχθηκε δεύτερη σε σειρά μειοδοσίας μετά τον πρώτο παρεμβαίνοντα (η προσφεύγουσα, ως προελέχθη, κατετάγη στη δεύτερη θέση ομού μετά της δεύτερης και τρίτης παρεμβαίνουσας, με τις οποίες υπέβαλε ισότιμη προσφορά), θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης απόφασης ως βλαπτόμενη, ως προς το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς του έτερου συμμετέχοντος που προηγείται αυτής στη σειρά μειοδοσίας, και αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος, ως και των συμμετεχόντων που κατετάγησαν ομού με την προσφεύγουσα στη δεύτερη θέση, υποβάλλοντας ισότιμες προσφορές, ερειδόμενο στη ζημία της από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτων στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη των προσφορών τους (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣΤΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

8. Επειδή η αναθέτουσα αρχή προέβη την 5-8-2022 στην προβλεπόμενη, από το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017, κοινοποίηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής στους συμμετέχοντες και ενδεχομένως θιγόμενους από τυχόν αποδοχή της, προκειμένου να ασκήσουν το προβλεπόμενο δικαίωμα παρέμβασής τους.

9. Επειδή, ο **πρώτος παρεμβαίνων** και αναδεχθείς προσωρινός ανάδοχος άσκησε εν γένει παραδεκτώς και εμπροθέσμως στις 14-8-2022, ήτοι εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την άνω κοινοποίηση της προσφυγής (5-8-2022), την από 16-8-2022 Παρέμβασή του, αιτούμενος την απόρριψη της προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής, κατά τα ειδικώς αναφερόμενα στην Παρέμβασή του. Ομοίως, η δεύτερη και η τρίτη παρεμβαίνουσα, υπέβαλαν εν γένει παραδεκτώς και εμπροθέσμως στις 9-8-2022 και 12-8-2022 αντίστοιχα, δια μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του

Αριθμός απόφασης: 1438/2022

διαγωνισμού, τις υπό ίδια ημερομηνία Παρεμβάσεις τους, αιτούμενες, κατά το μέρος που αφορά έκαστη εξ αυτών, την απόρριψη της προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής.

10. Επειδή, με την υπ' αριθ. 1574/2022 Πράξη του Προέδρου του 3ου Κλιμακίου της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης της προδικαστικής προσφυγής η αναφερόμενη στην αρχή της παρούσας, και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής και επί του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων.

11. Επειδή η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε στην Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. και στους συμμετέχοντες, εμπροθέσμως στις 12-8-2022, τις με αριθ. πρωτ. **...(…)/12-8-2022** απόψεις της επί της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής, αιτούμενη την απόρριψη των προβαλλόμενων σε αυτήν λόγων ακύρωσης της με αριθ. 921/2022 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής.

12. Επειδή επί των άνω απόψεων της Αναθέτουσας Αρχής και προς αντίκρουσή τους, ως και επί των ασκηθεισών παρεμβάσεων και προς αντίκρουσή τους, η προσφεύγουσα υπέβαλε εμπροθέσμως στις 17-8-2022, μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, το υπό ίδια ημερομηνία συμπληρωματικό Υπόμνημά της, κατ' άρθρο 365 παρ. 1 του Ν. 4412/2016.

13. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 3ου Κλιμακίου, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 Ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν, και του άρθρου 3 του ΠΔ 39/2017, είναι τύποις παραδεκτή και πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της.

14. Επειδή η προσφεύγουσα με το **πρώτο** σκέλος της προσφυγής της (υπό II. Α και Β, σελ. 7-13) βάλλει κατά της προσβαλλόμενης απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής, ισχυριζόμενη ότι τυγχάνει ακυρωτέα αφενός λόγω έλλειψης σαφούς, ειδικής και εμπειριστατωμένης αιτιολογίας ως προς την αποδοχή των εξηγήσεων των οικονομικών φορέων κατ' άρθρο 88 παρ. 5^Α του Ν. 4412/2016 και 4.1 της Διακήρυξης, *αφετέρου* λόγω παράβασης των άρθρων 90 Ν. 4412/2016 και 4.1.ι. της Διακήρυξης περί κλήρωσης ισότιμων προσφορών. Εν συνεχεία, με το **δεύτερο σκέλος** της προσφυγής της (υπό Γ.1, Γ.2 και Γ.3), η προσφεύγουσα βάλλει κατά της αποδοχής της προσφοράς του αναδειχθέντος προσωρινού αναδόχου και νυν πρώτου παρεμβαίνοντος,

Αριθμός απόφασης: 1438/2022

προβάλλοντας ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του τελευταίου λόγω των πλημμελειών στα δικαιολογητικά συμμετοχής του, που επάγονται τον αποκλεισμό του, ενώ επίσης, η αιτιολόγηση της οικονομικής του προσφοράς δεν τελεί σε αντιστοιχία, ως προς το έμμεσο κόστος, με τα οριζόμενα άρθρα της Εγκυκλίου 9/2017 ΥΠΕΧΩΔΕ. Επιπλέον, η προσφεύγουσα στο υπόψη δεύτερο σκέλος της προσφυγής της, βάλλει κατά της αποδοχής των προσφορών της δεύτερης και της τρίτης παρεμβαίνουσας ισχυριζόμενη ότι μη νομίμως κρίθηκαν αποδεκτές λόγω των πλημμελειών στα δικαιολογητικά συμμετοχής τους αλλά και λόγω ελλιπούς αιτιολόγησης των οικονομικών τους προσφορών, κατ' άρθρο 88 Ν. 4412/2016.

15. Επειδή η αναθέτουσα αρχή στις υποβληθείσες με αριθμ. πρωτ. .../12-8-2022 απόψεις της, αντικρούει τους προβαλλόμενους λόγους της προσφυγής επαγόμενη αυτολεξεί τα κάτωθι:

«Β.Α.) Σχετικά με την αναφορά στην διαδικασία περί κλήρωσης ισότιμων προσφορών του άρθρου 90 του ν.4412/2016 και του άρθρου 4.1.1, όπου αναφέρεται ότι, «σε περίπτωση που οι προσφορές έχουν την ίδια ακριβώς τιμή (ισότιμες), η αναθέτουσα αρχή επιλέγει τον (προσωρινό) ανάδοχο με κλήρωση μεταξύ των οικονομικών φορέων που υπέβαλαν ισότιμες προσφορές. Η κλήρωση γίνεται ενώπιον της Επιτροπής Διαγωνισμού και παρουσία των οικονομικών φορέων που υπέβαλαν τις ισότιμες προσφορές, σε ημέρα και ώρα που θα τους γνωστοποιηθεί μέσω της λειτουργικότητας “επικοινωνία” του υποσυστήματος». Στην περίπτωση του παρόντος διαγωνισμού, υπάρχει «προσωρινός ανάδοχος». Αν τεθεί θέμα ακύρωσης της προσφοράς του, η υπηρεσία θα προβεί στις ανάλογες θεσμικές ενέργειες. Σχετικά με την ακολουθούμενη διαδικασία διαγωνισμού τόσο η ΕΔ όσο και η Αναθέτουσα αρχή ακολούθησε πιστά την περιγραφόμενη διαδικασία στην αναλυτική Διακήρυξη. Οποιοσδήποτε απαιτήσεις και ισχυρισμοί της Προσφεύγουσας Επιχείρησης, είναι αβάσιμες καθώς δεν περιγράφονται στην εφαρμοζόμενη νομοθεσία (π.χ. αιτιολόγηση γνώμης ΕΔ). Σχετικά με τον έλεγχο των Εγγυητικών Επιστολών Συμμετοχής, αυτός πραγματοποιήθηκε τη χρονική στιγμή που περιγράφεται στη διακήρυξη. Ανάλογος φάκελος έχει αναρτηθεί στα συνημμένα του διαγωνισμού.

Αριθμός απόφασης: 1438/2022

B.B.) Επί του ισχυρισμού (B), έχει τηρηθεί πιστά η διαδικασία διαγωνισμού τόσο από την ΕΔ όσο και από την Αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την περιγραφή στην αναλυτική Διακήρυξη. Δόθηκε άμεση πρόσβαση στα δικαιολογητικά των συμμετεχόντων και στις εξηγήσεις των διαγωνιζομένων, το πρακτικό Ι είναι ενσωματωμένο στην Απόφαση έγκρισής του, από την Οικ. Επιτροπή, η οποία έχει αναρτηθεί στη Διαύγεια, ενώ σύμφωνα με τη διακήρυξη η κοινοποίησή τους στο ΕΣΗΔΗΣ γίνεται σύμφωνα με την παρ. 4.2.δ. (με την απόφαση Κατακύρωσης) :

«Η αναθέτουσα αρχή κοινοποιεί την απόφαση κατακύρωσης, μαζί με αντίγραφο όλων των πρακτικών της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών σε όλους τους οικονομικούς φορείς που έλαβαν μέρος στη διαδικασία ανάθεσης, εκτός από τους οριστικώς αποκλεισθέντες και ιδίως όσους αποκλείστηκαν οριστικά δυνάμει της παρ. 1 του άρθρου 72 του ν. 4412/2016 και της αντίστοιχης περ. γ της παραγράφου 4.1 της παρούσας, i μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», και επιπλέον αναρτά τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου στον χώρο «Συνημμένα Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού».

Γ.1.) Επί των ισχυρισμών του κατά της προσφοράς του οικ. φορέα «... ..»:

Γ.1.A) Η συνημμένη Προσφορά Επιχείρησης, για τη διαμόρφωση της τελικής τιμής, δεν θεωρείται σύναψη Υπεργολαβίας.

Γ.1.B) Μη ηλεκτρονική Υπογραφή Προσφοράς της επιχείρησης «... .. &».

Στο στάδιο παροχής εξηγήσεων ο Οικ. Φορέας απέστειλε εξηγήσεις με ηλεκτρονική Υπογραφή του, όπου αναφέρεται ρητά στην οικονομική προσφορά της παραπάνω εταιρείας.

Γ.1.Γ) Η εγγυητική Επιστολή του οικ. Φορέα αναγράφει τον τίτλο του έργου αλλά και το ΑΔΑΜ της αναλυτικής Διακήρυξης.

Γ.1.Δ) Ο ανάδοχος υπέβαλλε προσφορά, σύμφωνα με τη δική του διαμορφωμένη άποψη περί των εξόδων που θα αντιμετωπίσει

Γ.2.) Επί των ισχυρισμών του κατά της προσφοράς του οικ. Φορέα «... Κ.... ..».

Γ.2.A) Κατά τον έλεγχο της Ηλεκτρονικής Υπογραφής του ΕΕΕΣ δεν παρουσιάστηκε κανένα σφάλμα.

Αριθμός απόφασης: 1438/2022

Γ.2.Β) Σχετικά με τις οικονομικές προσφορές των υλικών διαγράμμισης και των υαλοσφαιριδίων, η υπηρεσία ζητά τιμή εργασίας περαιωμένης, με ενσωματωμένα τα υλικά.

Όσον αφορά τις Ισχύουσες ΠΕΤΕΠ η υπηρεσία σύμφωνα με το ν.4412/2016, εγκρίνει τα ενσωματωμένα υλικά μετά την υπογραφή της σύμβασης, κατά την επίβλεψη του έργου.

Επίσης κανένα Πιστοποιητικό δεν ήταν απαιτούμενο κατά το στάδιο του διαγωνισμού.

Γ.3) Επί των ισχυρισμών του κατά της προσφοράς του οικ. Φορέα «... ..».

Γ.3.Α & Β). Όσον αφορά τις Ισχύουσες ΠΕΤΕΠ η υπηρεσία σύμφωνα με το ν.4412/2016, εγκρίνει τα ενσωματωμένα υλικά μετά την υπογραφή της σύμβασης, κατά την επίβλεψη του έργου.

Κανένα Πιστοποιητικό δεν ήταν απαιτούμενο κατά το στάδιο του διαγωνισμού.

Γ.3.Γ). Σχετικά με τη δήλωση του Ανεκτέλεστου σύμφωνα με το άρθρο 23.1 της Διακήρυξης, ο οικονομικός φορέας είχε συμπληρώσει το ανάλογο πεδίο του ΕΕΕΣ, σύμφωνα με τη διακήρυξη. Όσο αφορά την υποβολή σχετικής ΥΔ με συν/νο πίνακα, αυτό είναι δικαιολογητικό που απαιτείται από τον Προσωρινό ανάδοχο (άρθρο 4.2 και άρθρο 23.5)»

16. Επειδή, στο άρθρο 18 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης...».

17. Επειδή στο άρθρο 53 του Ν. 4412/2016 υπό τίτλο «Υπεργολαβία» ορίζεται ότι «Στα έγγραφα της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή ζητάει από τον προσφέροντα να αναφέρει στην προσφορά του το τμήμα της σύμβασης που προτίθεται να αναθέσει υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνει. *Ειδικά για τις συμβάσεις έργων, η ανάθεση τμήματος σύμβασης σε υπεργολάβο ελέγχεται από την αναθέτουσα αρχή ως προς την επαγγελματική καταλληλότητα του υπεργολάβου, να εκτελέσει το προς ανάθεση τμήμα, κατά την έννοια της περ. α' της παρ. 1 και παρ. 2 του άρθρου 75, περί κριτηρίων επιλογής, άλλως η αναθέτουσα αρχή απαιτεί από*

Αριθμός απόφασης: 1438/2022

τον προσφέροντα να αντικαταστήσει τον υπεργολάβο που δεν πληροί τους ορισμούς της ανωτέρω διάταξης, καθώς και των διατάξεων των άρθρων 79, περί Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης, 80, περί αποδεικτικών μέσων και 81, περί επιγραμμικού αποθετηρίου πιστοποιητικών (e-Certis), ή στο πρόσωπο του οποίου συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού των παρ. 1 και 2 του άρθρου 73 και του άρθρου 74, περί αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις».

18. Επειδή στο άρθρο 79 του Ν. 4412/2016 ορίζεται 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) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής, τα οποία έχουν καθορισθεί σύμφωνα με τα άρθρα 75, περί κριτηρίων επιλογής, 76, περί κριτηρίων επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου και 77, περί κριτηρίων επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης μελέτης ή παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών,... 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.3.[...].4.....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.

Πριν από την ανάθεση της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή,, απαιτεί από τον προσφέροντα, στον οποίο έχει αποφασίσει να αναθέσει τη σύμβαση να υποβάλει ενημερωμένα τα σχετικά δικαιολογητικά, σύμφωνα με το παρόν

Αριθμός απόφασης: 1438/2022

άρθρο, και, κατά περίπτωση, το άρθρο 80, περί αποδεικτικών μέσων. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα πιστοποιητικά που έχουν παραληφθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 80, περί αποδεικτικών μέσων και 82, περί προτύπων διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης».

19. Επειδή στο **άρθρο 88** του Ν. 4412/2016, ως ισχύει μετά την τροποποίησή του με το άρθρο 32 του ν. 4782/2021 (με έναρξη ισχύος την 1.6.2021) ορίζεται ότι: «**1.** Όταν οι προσφορές φαίνονται ασυνήθιστα χαμηλές σε σχέση με τα έργα, τα αγαθά ή τις υπηρεσίες, οι αναθέτουσες αρχές απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να εξηγήσουν την τιμή ή το κόστος που προτείνουν στην προσφορά τους, εντός αποκλειστικής προθεσμίας είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής. Αν οικονομικός φορέας δεν ανταποκριθεί στη σχετική πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής εντός της άνω προθεσμίας και δεν υποβάλλει εξηγήσεις, η προσφορά του απορρίπτεται ως μη κανονική και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγυητική επιστολή συμμετοχής. **2.** Οι εξηγήσεις της παρ. 1 μπορεί να αφορούν ιδίως: α) τα οικονομικά χαρακτηριστικά της μεθόδου κατασκευής, της διαδικασίας παρασκευής ή των παρεχόμενων υπηρεσιών, β) τις επιλεγείσες τεχνικές λύσεις ή τις εξαιρετικά ευνοϊκές συνθήκες που διαθέτει ο προσφέρων για την παροχή των προϊόντων ή την παροχή των υπηρεσιών ή την εκτέλεση του έργου, γ) την πρωτοτυπία του έργου, των αγαθών ή των υπηρεσιών που προτείνονται από τον προσφέροντα, δ) τη συμμόρφωση προς τις υποχρεώσεις της παρ. 2 του άρθρου 18, περί αρχών που εφαρμόζονται στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 89, ε) τη συμμόρφωση προς τις υποχρεώσεις του άρθρου 131, περί υπεργολαβίας, στ) το ενδεχόμενο χορήγησης κρατικής ενίσχυσης στον προσφέροντα, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 89, περί δικαιολογητικών σχετικά με τις ασυνήθιστα χαμηλές προσφορές. **3.** Η αναθέτουσα αρχή αξιολογεί τις παρεχόμενες πληροφορίες, σε συνεννόηση με τον προσφέροντα. Μπορεί να απορρίψει την προσφορά μόνο εάν τα παρεχόμενα στοιχεία δεν εξηγούν κατά τρόπο ικανοποιητικό το χαμηλό επίπεδο της τιμής ή του κόστους που προτείνεται, λαμβανομένων υπόψη των στοιχείων που αναφέρονται στην παρ. 2. Οι αναθέτουσες αρχές απορρίπτουν την προσφορά, εάν διαπιστώσουν ότι η

Αριθμός απόφασης: 1438/2022

προσφορά είναι ασυνήθιστα χαμηλή, διότι δεν συμμορφώνεται με τις ισχύουσες υποχρεώσεις της παρ. 2 του άρθρου 18. 4.ή. 5.....

5α. Στις δημόσιες συμβάσεις έργων, μελετών, παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, ως ασυνήθιστα χαμηλές προσφορές, σε κάθε περίπτωση, τεκμαίρονται προσφορές που υποβάλλονται σε διαγωνισμό και εμφανίζουν απόκλιση μεγαλύτερη των δέκα (10) ποσοστιαίων μονάδων από τον μέσο όρο του συνόλου των εκπτώσεων των παραδεκτών προσφορών που υποβλήθηκαν. Η αναθέτουσα αρχή δύναται να κρίνει ότι συνιστούν ασυνήθιστα χαμηλές προσφορές και προσφορές με μικρότερη ή καθόλου απόκλιση από το ως άνω όριο. Οι παρεχόμενες εξηγήσεις του οικονομικού φορέα, ιδίως ως προς τον προσδιορισμό οικονομικών μεγεθών, με τις οποίες ο προσφέρων διαμόρφωσε την προσφορά του, αποτελούν δεσμευτικές συμφωνίες και τμήμα της σύμβασης ανάθεσης που δεν μπορούν να μεταβληθούν καθ' όλη τη διάρκεια εκτέλεσης της σύμβασης. 6. Με απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Επενδύσεων για δημόσιες συμβάσεις προμήθειας αγαθών και παροχής γενικών υπηρεσιών, του Υπουργού Υποδομών και Μεταφορών για δημόσιες συμβάσεις έργων, μελετών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών και του Υπουργού Υγείας για δημόσιες συμβάσεις προμήθειας ιατροτεχνολογικών αγαθών και παροχής συναφών υπηρεσιών, μπορεί να ορίζονται η μέθοδος και τα κριτήρια, δυνάμει των οποίων μία προσφορά κρίνεται ως ασυνήθιστα χαμηλή, καθώς και ο τρόπος σύνδεσης των κριτηρίων αξιολόγησης των ασυνήθιστα χαμηλών προσφορών με μηχανισμούς καταγραφής τιμών, όπως τα παρατηρητήρια τιμών. Με την ανωτέρω προβλεπόμενη απόφαση δύναται να ορίζονται οι προϋποθέσεις βάσει των οποίων η αναθέτουσα αρχή μπορεί να παρεκκλίνει από την εφαρμογή κάποιων εκ των αναφερόμενων σε αυτήν κριτηρίων».

20. Επειδή τέλος στο **άρθρο 90** του ν. 4412/2016, υπό τίτλο , ορίζεται ότι:

21. Επειδή στη Διακήρυξη του διαγωνισμού που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο αυτού, δεσμεύοντας αμφίδρομα την αναθέτουσα αρχή και τους διαγωνιζόμενους (ΕΑ ΣΤΕ 352/2016, 53/2011, ΣΤΕ 3669/2015, 5022/2012), σε σχέση με τα τιθέμενα ζητήματα ορίζονται τα ακόλουθα:

«Άρθρο 4: Διαδικασία ηλεκτρονικής αποσφράγισης και αξιολόγησης των προσφορών ...: 4.1 Ηλεκτρονική Αποσφράγιση/ Αξιολόγηση/ Έγκριση πρακτικού: α)β)... Η Επιτροπή Διαγωνισμού, κατά την ημερομηνία και ώρα

Αριθμός απόφασης: 1438/2022

που ορίζεται στο άρθρο 18, προβαίνει σε ηλεκτρονική αποσφράγιση του υποφακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» και του υποφακέλου “Οικονομική Προσφορά”, χωρίς να παρέχει στους προσφέροντες πρόσβαση στα υποβληθέντα δικαιολογητικά συμμετοχής ή στις υποβληθείσες οικονομικές προσφορές, γ) Μετά την ως άνω αποσφράγιση, και πριν από την έκδοση οποιασδήποτε απόφασης σχετικά με την αξιολόγηση των προσφορών της παρούσας, η Επιτροπή Διαγωνισμού, προβαίνει στις ακόλουθες ενέργειες:

(i) αναρτά στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένα Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού», τον σχετικό κατάλογο προσφερόντων, όπως αυτός παράγεται από το υποσύστημα, με δικαίωμα πρόσβασης μόνον στους προσφέροντες, ii) ελέγχει εάν προσκομίστηκαν οι απαιτούμενες πρωτότυπες εγγυητικές επιστολές συμμετοχής σύμφωνα με την παρ. 3.5 περ. β του άρθρου 3 της παρούσας. Η προσφορά οικονομικού φορέα που παρέλειψε είτε να προσκομίσει την απαιτούμενη πρωτότυπη εγγύηση συμμετοχής, σε περίπτωση υποβολής έγχαρτης εγγύησης συμμετοχής, είτε να υποβάλει την απαιτούμενη εγγύηση ηλεκτρονικής έκδοσης στον οικείο ηλεκτρονικό (υπό)-φάκελο μέχρι την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, απορρίπτεται ως απαράδεκτη, μετά από γνώμη της Επιτροπής Διαγωνισμού, η οποία συντάσσει πρακτικό, στο οποίο περιλαμβάνονται τα αποτελέσματα του ανωτέρω ελέγχου και υποβάλλει στην αναθέτουσα αρχή το σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, ως “εσωτερικό”, μέσω της λειτουργίας “επικοινωνία” του υποσυστήματος, προς έγκριση για τη λήψη απόφασης απόρριψης της προσφοράς, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 72 του ν. 4412/2016. Μετά την έκδοση της απόφασης έγκρισης του ανωτέρω πρακτικού για την απόρριψη της προσφοράς, η αναθέτουσα αρχή κοινοποιεί την απόφαση σε όλους τους προσφέροντες. Η απόφαση απόρριψης της προσφοράς εκδίδεται πριν από την έκδοση οποιασδήποτε άλλης απόφασης σχετικά με την αξιολόγηση των προσφορών της παρούσας διαδικασίας. iii) Στη συνέχεια διαβιβάζει τον σχετικό κατάλογο προσφερόντων, κατά σειρά μειοδοσίας, στην αναθέτουσα αρχή και στους προσφέροντες, προκειμένου να λάβουν γνώση και αναρτά στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένα Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού», τον ως άνω κατάλογο, με δικαίωμα πρόσβασης μόνο στους προσφέροντες.

δ) Ακολούθως, η Επιτροπή Διαγωνισμού προβαίνει, κατά σειρά μειοδοσίας, σε έλεγχο της ολόγραφης και αριθμητικής αναγραφής του ενιαίου ποσοστού έκπτωσης/ των επιμέρους ποσοστών έκπτωσης,

Αριθμός απόφασης: 1438/2022

ε) Όλες οι οικονομικές προσφορές, μετά τις τυχόν αναγκαίες διορθώσεις, καταχωρίζονται, κατά τη σειρά μειοδοσίας, στο πρακτικό της επιτροπής.

στ) Στη συνέχεια, η Επιτροπή Διαγωνισμού, την ίδια ημέρα, ελέγχει τα δικαιολογητικά συμμετοχής του άρθρου 24.2 της παρούσας, κατά τη σειρά της μειοδοσίας, αρχίζοντας από τον πρώτο μειοδότη

ζ) Η Επιτροπή Διαγωνισμού, παράλληλα με τις ως άνω ενέργειες, επικοινωνεί με τους εκδότες που αναγράφονται στις υποβληθείσες εγγυητικές επιστολές, προκειμένου να διαπιστώσει την εγκυρότητά τους.

η) Η περιγραφόμενη διαδικασία καταχωρείται στο πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού ή σε παράρτημά του, που υπογράφεται από τον Πρόεδρο και τα μέλη της.

Ως ασυνήθιστα χαμηλές προσφορές, τεκμαίρονται οικονομικές προσφορές που εμφανίζουν απόκλιση μεγαλύτερη των δέκα (10) ποσοστιαίων μονάδων από τον μέσο όρο του συνόλου των εκπτώσεων των παραδεκτών προσφορών που υποβλήθηκαν. Η αναθέτουσα αρχή δύναται να κρίνει ότι συνιστούν ασυνήθιστα χαμηλές προσφορές και προσφορές με μικρότερη ή καθόλου απόκλιση από το ως άνω όριο. Στις παραπάνω περιπτώσεις, η αναθέτουσα αρχή απαιτεί από τους οικονομικούς φορείς να εξηγήσουν την τιμή ή το κόστος που προτείνουν στην προσφορά τους, εντός αποκλειστικής προθεσμίας είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης, η οποία αποστέλλεται μέσω της λειτουργίας «Επικοινωνία» του υποσυστήματος.

Αν οικονομικός φορέας δεν ανταποκριθεί στη σχετική πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής εντός της άνω προθεσμίας και δεν υποβάλλει εξηγήσεις, η προσφορά του απορρίπτεται ως μη κανονική και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγυητική επιστολή συμμετοχής. Αν οι εξηγήσεις δεν γίνουν αποδεκτές, η προσφορά απορρίπτεται, ωστόσο δεν καταπίπτει η εγγυητική επιστολή συμμετοχής.

Οι παρεχόμενες εξηγήσεις του οικονομικού φορέα, οι οποίες υποβάλλονται, ομοίως, μέσω της λειτουργίας «Επικοινωνία», ιδίως ως προς τον προσδιορισμό οικονομικών μεγεθών, με τις οποίες ο προσφέρων διαμόρφωσε την προσφορά του, αποτελούν δεσμευτικές συμφωνίες και τμήμα της σύμβασης ανάθεσης που δεν μπορούν να μεταβληθούν καθ' όλη τη διάρκεια εκτέλεσης της σύμβασης.

Αριθμός απόφασης: 1438/2022

Κατά τα λοιπά εφαρμόζονται τα αναλυτικά αναφερόμενα στα άρθρα 88 και 89 του ν. 4412/2016

Η Επιτροπή Διαγωνισμού ολοκληρώνει τη σύνταξη του σχετικού πρακτικού με το αποτέλεσμα της διαδικασίας, με το οποίο εισηγείται την ανάθεση της σύμβασης στον μειοδότη (ή τη ματαίωση της διαδικασίας), και υποβάλλει στην αναθέτουσα αρχή το σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, ως “εσωτερικό”, προς έγκριση, μεταβιβάζοντας παράλληλα ξανά την αρμοδιότητα διαχείρισης του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στον αρμόδιο πιστοποιημένο χρήστη της αναθέτουσας αρχής.

Η αποδοχή ή απόρριψη των εξηγήσεων των οικονομικών φορέων, κατόπιν γνώμης της Επιτροπής Διαγωνισμού, η οποία περιλαμβάνεται στο ως άνω πρακτικό, ενσωματώνεται στην απόφαση της επόμενης περίπτωσης (θ). Για την εξέταση των εξηγήσεων δύναται να συγκροτούνται και έκτακτες επιτροπές ή ομάδες εργασίας, κατά τα οριζόμενα στην παρ. 3 του άρθρου 221 ν. 4412/2016.

θ) Στη συνέχεια, η αναθέτουσα αρχή κοινοποιεί την απόφαση έγκρισης του πρακτικού σε όλους τους προσφέροντες, εκτός από εκείνους, οποίοι αποκλείστηκαν οριστικά, λόγω μη υποβολής ή προσκόμισης της πρωτότυπης εγγύησης συμμετοχής, σύμφωνα με την περίπτωση (γ) της παρούσας παραγράφου 4.1 και παρέχει πρόσβαση στα υποβληθέντα δικαιολογητικά συμμετοχής και στις οικονομικές προσφορές των λοιπών προσφερόντων. Κατά της απόφασης αυτής χωρεί προδικαστική προσφυγή, κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 4.3 της παρούσης.

ι) *Επισημαίνεται, τέλος, ότι, σε περίπτωση που οι προσφορές έχουν την ίδια ακριβώς τιμή (ισότιμες), η αναθέτουσα αρχή επιλέγει τον (προσωρινό) ανάδοχο με κλήρωση μεταξύ των οικονομικών φορέων που υπέβαλαν ισότιμες προσφορές. Η κλήρωση γίνεται ενώπιον της Επιτροπής Διαγωνισμού και παρουσία των οικονομικών φορέων που υπέβαλαν τις ισότιμες προσφορές, σε ημέρα και ώρα που θα τους γνωστοποιηθεί μέσω της λειτουργικότητας “επικοινωνία” του υποσυστήματος.*

Τα αποτελέσματα της ως άνω κλήρωσης ενσωματώνονται, ομοίως, στην απόφαση της προηγούμενης περίπτωσης (θ).

Άρθρο 4.2. Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου/ Κατακύρωση/ Πρόσκληση για υπογραφή σύμβασης: δ)*Η αναθέτουσα αρχή κοινοποιεί την απόφαση κατακύρωσης, μαζί με αντίγραφο όλων των*

Αριθμός απόφασης: 1438/2022

πρακτικών της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών σε όλους τους οικονομικούς φορείς που έλαβαν μέρος στη διαδικασία ανάθεσης, εκτός από τους οριστικώς αποκλεισθέντες και ιδίως όσους αποκλείστηκαν οριστικά δυνάμει της παρ. 1 του άρθρου 72 του ν. 4412/2016 και της αντίστοιχης περ. γ της παραγράφου 4.1 της παρούσας,¹ μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», και επιπλέον αναρτά τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου στον χώρο «Συνημμένα Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού».

Άρθρο 23: Αποδεικτικά μέσα κριτηρίων ποιοτικής επιλογής. 23.1. Κατά την υποβολή προσφορών οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 79 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση...ως προκαταρκτική αποδειξη 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 του άρθρου 22 Α της παρούσας, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθορισθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 22B-E της παρούσας... Ο οικονομικός φορέας δύναται να διευκρινίζει τις δηλώσεις και πληροφορίες που παρέχει στο ΕΕΕΣ με συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση, την οποία υποβάλλει μαζί με το ΕΕΕΣ... ..[...]**Τέλος, επισημαίνεται ότι οι προσφέροντες δηλώνουν το ανεκτέλεστο υπόλοιπο εργασιολαβικών συμβάσεων στο Μέρος IV του ΕΕΕΣ, Ενότητα Β («Οικονομική και Χρηματοοικονομική Επάρκεια»), στο πεδίο «Λοιπές οικονομικές ή χρηματοοικονομικές απαιτήσεις.**

Άρθρο 23.2. Δικαιολογητικά (Αποδεικτικά μέσα): Το δικαίωμα συμμετοχής, καθώς και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα άρθρα 21 και 22 της παρούσας, κρίνονται: α) κατά την υποβολή της προσφοράς, με την υποβολή του ΕΕΕΣ, β) κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, σύμφωνα με το άρθρο 4.2. και γ) κατά την εξέταση της υπεύθυνης δήλωσης, σύμφωνα με την περ. γ` της παρ. 3 του άρθρου 105, του ν. 4412/2016 και το άρθρο 4.2.(ε) της παρούσας

..[....]....

Άρθρο 24 : Περιεχόμενο Φακέλου Προσφοράς

24.1. Η προσφορά των διαγωνιζομένων περιλαμβάνει τους ακόλουθους ηλεκτρονικούς υποφακέλους:

(α) υποφάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής»

(β) υποφάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά»

Αριθμός απόφασης: 1438/2022

σύμφωνα με τα κατωτέρω:

24.2. Ο ηλεκτρονικός υποφάκελος «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να περιέχει τα ακόλουθα υπό (α) και (β) στοιχεία::

α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ). Επίσης δύναται να περιλαμβάνει και συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση, με την οποία ο οικονομικός φορέας μπορεί να διευκρινίζει τις δηλώσεις και πληροφορίες που παρέχει στο ΕΕΕΣ. Η συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση υπογράφεται, σύμφωνα με όσα προβλέπονται στο άρθρο 79Α του ίδιου ν. 4412/2016.

β) την εγγύηση συμμετοχής, του άρθρου 15 της παρούσας.

(συμπληρώνονται τυχόν πρόσθετα έγγραφα που καθορίζονται στη διακήρυξη).

Άρθρο 25: Υπεργολαβία: 25.1. Ο προσφέρων οικονομικός φορέας αναφέρει στην προσφορά του το τμήμα της σύμβασης που προτίθεται να αναθέσει υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνει. Αν ο ανάδοχος πρότεινε συγκεκριμένους υπεργολάβους κατά την υποβολή της προσφοράς του, υποχρεούται, κατά την υπογραφή της σύμβασης εκτέλεσης, να προσκομίσει την υπεργολαβική σύμβαση. Η Διευθύνουσα Υπηρεσία μπορεί να χορηγήσει προθεσμία στον ανάδοχο κατ' αίτησή του, για την προσκόμιση της υπεργολαβικής σύμβασης με τον αρχικώς προταθέντα υπεργολάβο ή άλλον, που διαθέτει τα αναγκαία, κατά την κρίση της υπηρεσίας αυτής, προσόντα, εφόσον συντρέχει σοβαρός λόγος. **25.2.** Η τήρηση των υποχρεώσεων της παρ. 2 του άρθρου 18 του ν 4412/2016 από υπεργολάβους δεν αίρει την ευθύνη του κυρίου αναδόχου».

22. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης και στη βάση των εκατέρωθεν προβαλλόμενων ισχυρισμών, επί του **πρώτου** σκέλους της προσφυγής που βάλλει κατά της αιτιολογίας της προσβαλλόμενης απόφασης λεκτέα είναι τα εξής: Όπως ανωτέρω αναφέρθηκε (βλ. σκ. 4 της παρούσας), η Επιτροπή του Διαγωνισμού, αφού έκρινε ως δεκτά τα δικαιολογητικά συμμετοχής και τις προσφορές του συνόλου των συμμετεχόντων, απήμυθε στους τέσσερις πρώτους σε σειρά μειοδοσίας συμμετέχοντες, και δη στην νυν προσφεύγουσα και στους τρεις παρεμβαίνοντες την με αριθ. πρωτ. ...(1288)/16-6-2022 Πρόσκλησή της, κατ' άρθρο 88 παρ. 5^α του Ν. 4412/2016, προς αιτιολόγηση των οικονομικών προσφορών τους εντός (20) ημερών από τη λήψη της, ενόψει του ότι οι προσφερθείσες εκπτώσεις των άνω συμμετεχόντων (61%

Αριθμός απόφασης: 1438/2022

του πρώτου μειοδότη και 53% των τριών επόμενων σε σειρά μειοδοσίας) εμφάνιζαν απόκλιση άνω των δέκα (10) μονάδων από το μέσο όρο των εκπτώσεων των λοιπών παραδεκτών προσφορών. Τόσο η προσφεύγουσα όσο και οι λοιποί τρεις (3) παρεμβαίνοντες ανταποκρίθηκαν στην άνω Πρόσκληση της Υπηρεσίας, υποβάλλοντας εμπροθέσμως μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ τις έγγραφες εξηγήσεις τους, οι οποίες έγιναν δεκτές από την Επιτροπή του Διαγωνισμού, όπως ρητώς αναφέρεται στο Πρακτικό Ι της Επιτροπής του Διαγωνισμού, που ενσωματώνεται στην προσβαλλόμενη απόφαση. Ειδικότερα, στο εν λόγω Πρακτικό, η Επιτροπή του Διαγωνισμού αναφέρει αυτολεξεί ότι « **Η ΕΔ αποδέχεται τις επεξηγήσεις των οικονομικών φορέων, οι οποίες αποτελούν δεσμευτικές συμφωνίες και τμήμα της σύμβασης ανάθεσης και δεν μπορούν να μεταβληθούν καθ' όλη τη διάρκεια εκτέλεσης της σύμβασης**». Η αξιολογική δε κρίση της Επιτροπής Διαγωνισμού αρκεί να αποτυπώνεται με τη σαφή και επαρκή διαπίστωση ότι οι ελεγχόμενες (ως ασυνήθιστα χαμηλές) προσφορές είναι σύμφωνες με τους όρους της Διακήρυξης και οι ληφθείσες εξηγήσεις επαρκείς, και κατά τούτο συνιστά την απαιτούμενη σαφή και επαρκή κατά νόμον αιτιολογία, χωρίς να απαιτείται ειδικότερη αιτιολογία ενόψει μάλιστα και της αποδοχής του συνόλου των εξηγήσεων, απορριπτομένων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών της προσφεύγουσας. Πέραν δε τούτου, η Αναθέτουσα Αρχή εν προκειμένω ακολούθησε τη, διαγραφόμενη στο άρθρο 4.1 περ. η) και θ) της Διακήρυξης, διαδικασία και αφού συνέταξε το οικείο Πρακτικό της, στο οποίο κατά τα ανωτέρω, περιελήφθη η κρίση της επί των παρασχεθεισών εξηγήσεων, το διαβίβασε στο αρμόδιο αποφασιστικό όργανο προς έγκριση, το δε ως άνω Πρακτικό ενσωματώθηκε στην απόφαση έγκρισής του (όπως ορίζεται στο άρθρο 4.1.θ). Ούτως, ορθώς και σύμφωνα με το νόμο και τη Διακήρυξη ακολουθήθηκε η διαδικασία εκ μέρους της Αναθέτουσας Αρχής, ενώ εν πάση περιπτώσει τα αντίγραφα όλων των Πρακτικών κοινοποιούνται αυτοτελώς με την απόφαση οριστικής κατακύρωσης σύμφωνα με τα οριζόμενα στο επόμενο άρθρο της Διακήρυξης (άρθρο 4.2.δ). Άρα, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας περί έλλειψης υπογραφής στο ενσωματωμένο στην άνω απόφαση Πρακτικό, που κατά τους ισχυρισμούς της τελευταίας το καθιστούν ανυπόστατο, είναι απορριπτέοι πρωτίστως ως ερειδόμενοι επί εσφαλμένης προϋπόθεσης αφετέρου διότι εν προκειμένω η Αναθέτουσα Αρχή ακολούθησε την κατά νόμο

Αριθμός απόφασης: 1438/2022

οριζόμενη διαδικασία. Ομοίως απορριπτέοι, ως ερειδόμενοι επί εσφαλμένης προϋπόθεσης αλλά και ως αβάσιμοι είναι οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας περί υποχρέωσης έκδοσης αυτοτελούς Πρακτικού της Επιτροπής του Διαγωνισμού αναφορικά με την απόρριψη των εγγυητικών επιστολών συμμετοχής, δοθέντος ότι κατά το άρθρο 4.1 της Διακήρυξης τέτοια υποχρέωση υφίσταται ρητώς σε περίπτωση παράλειψης προσκόμισης εγγυητικών επιστολών, οπότε και απορρίπτεται ως απαράδεκτη η προσφορά και η Επιτροπή συντάσσει οικείο Πρακτικό περί τούτου. Εν προκειμένω, ουδόλως συνέτρεξε τέτοια περίπτωση που να δικαιολογούσε την απόρριψη προσφορών λόγω πλημμελειών των εγγυητικών επιστολών συμμετοχής, ενώ σε κάθε περίπτωση η Επιτροπή του Διαγωνισμού στο οικείο από 16-6-2022 Πρακτικό της ρητώς αναφέρει ότι *«...Παράλληλα με τις άνω ενέργειες προέβη στον έλεγχο εγκυρότητας των εγγυητικών επιστολών συμμετοχής σύμφωνα με την παρ. 13 του άρθρ. 72 του Ν. 4412/2016, μετά από επικοινωνία με τους εκδότες των εγγυητικών επιστολών και διαπίστωσε τη θετική έκβαση του ελέγχου»*. Άρα, οι αιτιάσεις της προσφεύγουσας ότι η Επιτροπή του Διαγωνισμού όφειλε να συντάξει χωριστό πρακτικό περί του ελέγχου των εγγυητικών επιστολών και ότι αορίστως αναφέρεται στο συνταχθέν Πρακτικό της σε έλεγχο εγγυητικών επιστολών, χωρίς να προκύπτει ο ουσιαστικός έλεγχος αυτών, είναι απορριπτέες, κατ'αποδοχή των ισχυρισμών της Αναθέτουσας Αρχής. Ομοίως απορριπτέοι τυγχάνουν και οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας περί υποχρέωσης ενεργοποίησης του άρθρου 90 του Ν. 4412/2016 και 4.1.θ της Διακήρυξης και κλήρωσης των ισότιμων προσφορών και τούτο διότι το άνω άρθρο της Διακήρυξης αναφέρεται στην κλήρωση των ισότιμων προσφορών για την ανάδειξη του προσωρινού αναδόχου, για τον οποίο εν προκειμένω δεν τέθηκε τέτοιο ζήτημα, καθόσον οι ισότιμες προσφορές αφορούν τη δεύτερη θέση μειοδοσίας και δη τις οικονομικές προσφορές της προσφεύγουσας, της δεύτερης και της τρίτης παρεμβαίνουσας. Τέλος, απορριπτέες είναι οι αιτιάσεις της προσφεύγουσας περί παράβασης ουσιώδους τύπου της διαδικασίας λόγω μη χορήγησης του Πρακτικού 1 αυτοτελώς και λόγω μη παροχής πρόσβασης στις προσφορές των λοιπών οικονομικών φορέων και τούτο διότι αφενός το Πρακτικό Ι κατά το άρθρο 4.1θ της Διακήρυξης ενσωματώνεται στην εγκριτική αυτού απόφαση στο παρόν στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, και κοινοποιείται αυτοτελώς

Αριθμός απόφασης: 1438/2022

με την απόφαση οριστικής κατακύρωσης, ενώ, τέλος, ως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού αναρτήθηκαν στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και δη στην αρχική σελίδα (portal) ως συνημμένα έγγραφα όλες οι παρασχεθείσες εξηγήσεις των οικονομικών φορέων που κλήθηκαν προς τούτο. Άρα, οι σχετικές αιτιάσεις της προσφεύγουσας που εμπεριέχονται στο **πρώτο σκέλος** της προσφυγής είναι εν συνόλω απορριπτές.

23. Επειδή περαιτέρω και όσον αφορά τις αιτιάσεις της προσφεύγουσας κατά του **πρώτου παρεμβαίνοντος** και ήδη προσωρινού αναδόχου λεκτέα γίνονται δεκτά τα ακόλουθα: Η προσφεύγουσα προβάλλει, επικαλούμενη τα άρθρα 88 και 131 του Ν. 4412/2016, καθώς και τα έγγραφα συμμετοχής, το ΕΕΕΣ και την από 28-6-2022 αιτιολόγηση της οικονομικής προσφοράς του πρώτου παρεμβαίνοντος, ότι μη νομίμως έγινε δεκτή η προσφορά του και τούτο διότι στο ΕΕΕΣ που υπέβαλε αναφέρει ρητά ότι δεν βασίζεται στην ικανότητα υπερβολάβων απαντώντας «όχι» στην σχετική ερώτηση, ωστόσο στην αιτιολόγηση της οικονομικής του προσφοράς προσκομίζει προσφορά του υπερβολάβου «... ..», ο οποίος δίδει προσφορά για την εκτέλεση του συνόλου του έργου. Υπό τα δεδομένα αυτά, η προσφεύγουσα αιτιάται ότι εν προκειμένω δηλώνεται ρητά ότι το έργο θα εκτελέσει τρίτος σε ποσοστό 100%, ο οποίος ουδόλως έχει δηλωθεί ή ελεγχθεί καταστρατηγώντας τις διατάξεις περί υπερβολαβίας. Η αναθέτουσα αρχή επί των οικείων αιτιάσεων της προσφεύγουσας αντιτείνει ότι *«η συνημμένη Προσφορά Επιχείρησης, για τη διαμόρφωση της τελικής τιμής, δεν θεωρείται σύναψη Υπερβολαβίας»*. Ο πρώτος παρεμβαίνων, προς αντίκρουση των άνω αιτιάσεων της προσφεύγουσας προβάλλει καταρχάς ότι η άνω δηλωθείσα επιχείρηση στην αιτιολόγηση της προσφοράς του δεν συνιστά υπερβολάβο, αλλά στεγασμένη επιχείρηση, και για το λόγο αυτό δεν δηλώθηκε στο ΕΕΕΣ του, εντούτοις επιβεβαιώνει ότι η άνω εταιρεία θα εκτελέσει τις απαιτούμενες εργασίες διαγράμμισης σε ποσοστό 100%. Σε κάθε περίπτωση, ο πρώτος παρεμβαίνων επικαλούμενος το άρθρο 131 του Ν. 4412/2016 προβάλλει ότι εάν ήθελε θεωρηθεί ότι υφίσταται υπερβολαβία, τούτη θα δηλωθεί νομίμως πριν την υπογραφή της σύμβασης με την Αναθέτουσα Αρχή και εν συνεχεία θα ελεγχθεί αρμοδίως. Τέλος, ο πρώτος παρεμβαίνων υποστηρίζει ότι η μη δήλωση της άνω εταιρείας ως υπερβολάβου στο αντίστοιχο πεδίο του ΕΕΕΣ

Αριθμός απόφασης: 1438/2022

δεν έλαβε πάντως χώρα εκ προθέσεως και δεν επηρεάζει επ' ουδενί τη νομιμότητα της προσφοράς του.

24. Επειδή από το υποβληθέν ΕΕΕΣ του πρώτου παρεμβαίνοντος προκύπτει ότι στο Μέρος ΙΙ αυτού, Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα και στο πεδίο Δ, Πληροφορίες σχετικά με υπεργολάβους στην ικανότητα των οποίων δεν στηρίζεται ο οικονομικός φορέας, στην ερώτηση «Ο οικονομικός φορέας προτίθεται να αναθέσει οποιοδήποτε τμήμα της σύμβασης σε τρίτους υπό μορφή υπεργολαβίας;», ο πρώτος παρεμβαίνων απαντάει ρητώς «όχι». Περαιτέρω, στην αιτιολόγηση της οικονομικής του προσφοράς, ο πρώτος παρεμβαίνων υπέβαλε τα ηλεκτρονικά αρχεία «ΑΙΤΙΟΛΟΓΗΣΗ_..._..._SIGNED.PDF» και «ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΕΤΑΙΡΙΑΣ _... ΣΗΜΑΝΣΗ –ΔΙΑΓΡΑΜΜΙΣΗ.pdf». Εκ των άνω εγγράφων προκύπτει ρητώς, και επιβεβαιώνεται και από τον ίδιο τον παρεμβαίνοντα στην παρέμβασή του, ότι το σύνολο των εργασιών διαγράμμισης θα εκτελεστεί από την εταιρεία «... ΣΗΜΑΝΣΗ ΔΙΑΓΡΑΜΜΙΣΗ». Μάλιστα, στην υποβληθείσα προσφορά της άνω εταιρείας προς τον πρώτο παρεμβαίνοντα, μνημονεύονται αναλυτικά οι εργασίες που θα εκτελέσει η τελευταία ως εξής «• η προμήθεια του υλικού διαγράμμισης, η προσκόμισή του επί τόπου του έργου και η προσωρινή αποθήκευση (αν απαιτείται) • η διάθεση του απαιτούμενου προσωπικού, μέσων και εξοπλισμού για την εκτέλεση των εργασιών και την ρύθμιση της κυκλοφορίας κατά την διάρκειά τους • ο καθαρισμός του οδοστρώματος από κάθε είδους χαλαρά υλικά με χρήση μηχανικού σάρωθρου ή απορροφητικής σκούπας ή/και χειρωνακτική υποβοήθηση • η προετοιμασία για την διαγράμμιση (στίξη-πικετάρισμα) • η εφαρμογή της διαγράμμισης με διαγραμμιστικό μηχάνημα, κατάλληλο για τον τύπο του χρησιμοποιούμενου υλικού • η διευθέτηση της κυκλοφορίας κατά τη διάρκεια εκτέλεσης των εργασιών • η λήψη μέτρων για την προστασία της νωπής διαγράμμισης από την κυκλοφορία μέχρι την πλήρη στερεοποίησή τους και στην συνέχεια η άρση τους • Η διαγράμμιση της εγκάρσιας κατά πλάτος γραμμής (συνεχή γραμμή επί του πλάτους της λωρίδας) διαστάσεων 0,40-0,50μ σε όλο το απαιτούμενο μήκος της λωρίδας». Επομένως, εκ της αναφοράς των εργασιών που θα εκτελέσει η άνω εταιρεία και που αποτελούν το κύριο αντικείμενο του επίμαχου έργου, προκύπτει ότι πληρούνται τα τρία γνωρίσματα της υπεργολαβίας και ειδικότερα, η ιδιότητα του υπεργολάβου ως τρίτου έναντι

Αριθμός απόφασης: 1438/2022

του προσφέροντος και ήδη πρώτου παρεμβαίνοντος, η εκτέλεση από την άνω εταιρεία του συνόλου του συμβατικού αντικειμένου και η ανυπαρξία συμβατικής σχέσης μεταξύ τρίτου και αναθέτουσας αρχής, απορριπτόμενων προεχόντως ως αόριστων των οικείων ισχυρισμών του πρώτου παρεμβαίνοντος ότι σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να θεωρηθεί «υπεργολαβία» των άρθρων 58, 165, 166 του Ν. 4412/2016 ώστε να προκύπτει υποχρέωση δήλωσης στο Ε.Ε.Ε.Σ και υποβολή Ε.Ε.Ε.Σ.

25. Επειδή εξάλλου στο προπαρατεθέν άρθρο 23.1. της διακήρυξης προβλέπεται η υποχρέωση του προσφέροντος, εφόσον προτίθεται να προβεί σε υπεργολαβική ανάθεση, να υποβάλλει με το δικό του ΕΕΕΣ και το/α ΕΕΕΣ υπεργολάβου/ων, και τούτο ανεξαρτήτως του εάν το ποσοστό της σύμβασης που θα εκτελέσουν, οι τελευταίοι, υπερβαίνει ή όχι το 30%, προκειμένου, σύμφωνα με το άρθρο 25.1. της διακήρυξης, η αναθέτουσα αρχή να ελέγξει τα οριζόμενα στο άρθρο 25.4 πριν την ανάθεση της σύμβασης. Περαιτέρω, σύμφωνα με την διακήρυξη και τη μελέτη του έργου, οι εργασίες διαγράμμισης αποτελούν παραδοτέο, απαίτηση και το κύριο αντικείμενο του έργου. Ως εκ τούτου, η ανάθεση της εκτέλεσης του συνόλου των εργασιών διαγράμμισης στην άνω εταιρεία συνιστά σαφώς υπεργολαβία, κατ' αποδοχή των οικείων ισχυρισμών της προσφεύγουσας και απορριπτόμενων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών του πρώτου παρεμβαίνοντος. Άλλωστε, η επίκληση του άρθρου 131 του Ν. 4412/2016 εκ μέρους του πρώτου παρεμβαίνοντος δεν ασκεί νομική επιρροή εν προκειμένω, δεδομένου ότι όπως και ο τελευταίος αναφέρει στην παρέμβασή του, το άνω άρθρο αφορά το χρόνο «*μετά την ανάθεση της σύμβασης και το αργότερο κατά την έναρξη της εκτέλεσής της*», ενώ εν προκειμένω προκύπτει και αποδεικνύεται εκ των προσκομιζομένων εγγράφων του, ότι ο πρώτος παρεμβαίνων είχε ήδη κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του, την πρόθεση υπεργολαβικής ανάθεσης του συνόλου των εργασιών στην άνω εταιρεία. Ως εκ τούτου όφειλε κατά τα προπαρατεθέντα άρθρα της Διακήρυξης να δηλώσει τούτο στο ΕΕΕΣ του και να υποβάλει ξεχωριστό ΕΕΕΣ του δηλωθέντος υπεργολάβου του (πρβλ ad hoc ΕΑΔΗΣΥ 88/2022, ΔεφΑθηνών 1939/2021). Επομένως, σε συνέχεια των ανωτέρω, προκύπτει ότι η προσφορά του πρώτου παρεμβαίνοντος μη νομίμως έγινε δεκτή λόγω μη δήλωσης στο ΕΕΕΣ της πρόθεσής του να προσφύγει σε υπεργολάβους, προεχόντως δε λόγω της παραλείψεως να υποβάλλει

Αριθμός απόφασης: 1438/2022

ξεχωριστό ΕΕΕΣ για υπεργολάβο που προτίθεται να χρησιμοποιήσει. Περαιτέρω, οι ανωτέρω πλημμέλειες, δεν μπορούν να τύχουν συμπληρώσεως/διευκρίνισως, στο πλαίσιο του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, ως τροποποιήθηκε με το άρθρο 42 του ν. 4782/2021, διότι, εν προκειμένω τούτο θα συνιστούσε ανεπίτρεπτη τροποποίηση της ήδη υποβληθείσας προσφοράς, εν πάσει περιπτώσει μια αίτηση διευκρίνισης δεν μπορεί να θεραπεύσει την παράλειψη παροχής πληροφοριών και εγγράφων των οποίων η κοινοποίηση/κατάθεση ήταν απαραίτητη βάσει των εγγράφων της οικείας σύμβασης, δεδομένου ότι η αναθέτουσα αρχή οφείλει να ελέγχει αυστηρώς αν τηρήθηκαν τα κριτήρια που η ίδια έχει καθορίσει. Συνεπώς, η προσβαλλόμενη πάσχει ακυρότητας ως προς την αποδοχή της προσφοράς του πρώτου παρεμβαίνοντος. Η αποδοχή του άνω λόγου της προσφυγής κατά του πρώτου παρεμβαίνοντος παρέχει αυτοτελές έρεισμα για την απόρριψη της προσφοράς του τελευταίου, για τον λόγο αυτό, παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση των λοιπών λόγων της κρινόμενης προσφυγής κατά της προσφοράς του πρώτου παρεμβαίνοντος (πρβλ. Ε.Α. ΣΤΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007. Βλ. και ΑΕΠΠ 818/2018, σκ. 62 και ΑΕΠΠ 839/2018, σκ. 53, 969/2019 σκ. 49, 1360/2020, σκ.48).

26. Επειδή όσον αφορά τις αιτιάσεις της προσφεύγουσας που βάλλουν κατά της αποδοχής της προσφοράς της **δεύτερης παρεμβαίνουσας «... ...»** λεκτέα είναι τα εξής: Καταρχάς, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι το πιστοποιητικό συστήματος διαγράμμισης υπ' αριθ. 3397/P-R-I, που έχει κατατεθεί με την αιτιολόγηση της προσφοράς της δεύτερης παρεμβαίνουσας δεν έχει κατατεθεί σε νόμιμα επικυρωμένη μετάφραση είναι απορριπτέος ως αβάσιμος, και τούτο διότι το εν λόγω έγγραφο δεν αποτελεί στοιχείο της προσφοράς, ούτε προβλεπόμενο από τη Διακήρυξη και δη επί ποινή αποκλεισμού έγγραφο της προσφοράς, ώστε να επιβάλλεται η προσκόμιση της επικυρωμένης μετάφρασής του, αλλά όπως και η ίδια η προσφεύγουσα αναφέρει και επιβεβαιώνει, αποτελεί έγγραφο αιτιολόγησης της οικονομικής προσφοράς της δεύτερης παρεμβαίνουσας. Ούτως, αβασίμως προβάλλει η προσφεύγουσα ότι όφειλε να προσκομισθεί η επικυρωμένη μετάφρασή του. Εν συνεχεία, οι αιτιάσεις της προσφεύγουσας ότι στο άνω πιστοποιητικό δεν αναφέρεται το πάχος υμένα, δεν αναφέρεται μέτρηση RLR σε συνθήκες βροχής, ως απαιτείται σύμφωνα με την ΠΕΤΕΠ 05-04-02-00 και μέτρηση RW

Αριθμός απόφασης: 1438/2022

και δεν περιλαμβάνεται μέτρηση αντοχής υλικού ή βεβαίωση δε ποσοστό % εναπομείνουσας επιφάνειας επικάλυψης, προβάλλονται πρωτίστως αορίστως και τούτο διότι η προσφεύγουσα ουδόλως προβάλλει και αποδεικνύει για ποιο λόγο οι άνω πλημμέλειες του άνω πιστοποιητικού, και αληθείς υποτιθέμενες, επηρεάζουν την αιτιολόγηση της οικονομικής προσφοράς της δεύτερης παρεμβαίνουσας, την οποία πλήττει με τον υπόψη λόγο της προσφυγής της. Τέλος, απορριπτέος ως αβάσιμος είναι και ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η δεύτερη παρεμβαίνουσα δεν προσκομίζει αναλυτικό πίνακα όλων των υπό εκτέλεση έργων και αναφορά για το ανεκτέλεστο υπόλοιπο ανά έργο και το συνολικό ανεκτέλεστο, καθώς τα εν λόγω έγγραφα προσκομίζονται κατ' άρθρο 23.1 από τον προσωρινό ανάδοχο, ενώ η δεύτερη παρεμβαίνουσα ως και η ίδια η προσφεύγουσα επιβεβαιώνει, έχει προσηκόντως δηλώσει σ'ΑΚτα'το Μέρος IV του ΕΕΕΣ «ότι το συνολικό ανεκτέλεστο για τα έργα υπό εκτέλεση είναι 7.780.244,71€», ενόψει μάλιστα και του γεγονότος ότι η παρούσα διαγωνιστική διαδικασία διεξάγεται με το σύστημα της προαπόδειξης. **Αρα, και οι τρεις προβαλλόμενοι λόγοι της προσφυγής κατά της δεύτερης παρεμβαίνουσας είναι απορριπτέοι.**

27. Επειδή, τέλος, αναφορικά με τις αιτιάσεις της προσφεύγουσας **κατά της τρίτης παρεμβαίνουσας** «... —... ...» γίνονται δεκτά τα ακόλουθα. Επί της αιτίας της προσφεύγουσας ότι το ΕΕΕΣ της τρίτης παρεμβαίνουσας φέρει ηλεκτρονική υπογραφή, πλην όμως στο έγγραφο αναφέρεται ότι έχει τροποποιηθεί μετά την υπογραφή του λεκτέα είναι τα εξής: Ένα ηλεκτρονικό έγγραφο φέρει ηλεκτρονική υπογραφή, όταν κατά το άνοιγμα του αρχείου ανοίγει και η δυνατότητα, μέσω του πεδίου ελέγχου της ηλεκτρονικής υπογραφής (*signature panel*), οιοσδήποτε να προβεί σε επαλήθευση των στοιχείων της υπογραφής, κατά τις οδηγίες της ΑΠΕΔ, δηλαδή να διερευνήσει τις ιδιότητες υπογραφής, το όνομα και τα στοιχεία του υπογράφοντος, εάν αν το έγγραφο φέρει ενσωματωμένη χρονική σήμανση από αναγνωρισμένο πάροχο υπηρεσιών ασφαλούς χρονοσήμανσης, εάν το ψηφιακό πιστοποιητικό βρίσκεται σε ισχύ και εάν το έγγραφο έχει τροποποιηθεί από την θέση της ψηφιακής υπογραφής και μετά. Εφόσον, κατά τον έλεγχο αυτό, διαπιστωθεί ότι στο έγγραφο έχει τεθεί προσηκόντως ηλεκτρονική υπογραφή, το έγγραφο θεωρείται νομίμως υπογεγραμμένο, έχει δε την ίδια νομική και αποδεικτική ισχύ με το έγγραφο που φέρει ιδιόχειρη υπογραφή και έχει ισχύ

Αριθμός απόφασης: 1438/2022

πρωτοτύπου με την έκδοση του και μόνο. Στην προκείμενη περίπτωση, το υποβληθέν ΕΕΕΣ της τρίτης παρεμβαίνουσας φέρεται νομίμως υπογεγραμμένο, καθώς κατά το άνοιγμα του οικείου ηλεκτρονικού αρχείου ανοίγει και η δυνατότητα ελέγχου της τεθείσας ηλεκτρονικής υπογραφής (signature panel), ενώ οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας περί τροποποίησης του εγγράφου μετά την υπογραφή του είναι απορριπτέοι. Περαιτέρω, επί των αιτιάσεων της προσφεύγουσας περί μη προσκόμισης προσφοράς για την αιτιολόγηση της τιμής μονάδας για το χρώμα διαγράμμισης, γίνονται δεκτές οι αιτιάσεις της τρίτης παρεμβαίνουσας, η οποία δηλώνει ότι είναι παραγωγός και κατασκευάστρια εταιρεία περαιωμένης εργασίας διαγράμμισης, συνεπώς δεν υφίσταται υποχρέωση ανάλυσης του κόστους των πρώτων υλών για την παρασκευή του χρώματος, ούτε προφανώς και των υαλοσφαιριδίων, που αποτελούν συστατικό της τελικής, περαιωμένης εργασίας, της διαγράμμισης. Τέλος, με τον τρίτο λόγο της προσφεύγουσας κατά της τρίτης παρεμβαίνουσας προβάλλεται ότι επί του κατατεθειμένου πιστοποιητικού επαλήθευσης σταθεροποίησης επιδόσεων υαλοσφαιριδίων, προκύπτει ότι δεν συμπίπτει η υαλόσφαιρα ... 150-710 που αναφέρεται στο ως άνω πιστοποιητικό με αυτή του γρ. 3568/P-RW-II ... 150-710H/T14 κατατεθειμένου πιστοποιητικού, και ως εκ τούτου τα πιστοποιητικά της τρίτης παρεμβαίνουσας κατά την αιτιολόγηση της οικονομικής προσφοράς της δεν πληρούν τις προδιαγραφές της μελέτης του έργου και δεν είναι σύμφωνα με την ΠΕΤΕΠ 05-04-02-00 με αποτέλεσμα να μην δικαιολογείται η τεχνική επάρκεια της προσφοράς της τρίτης παρεμβαίνουσας. Πλην, όμως, ο υπόψη λόγος προβάλλεται αορίστως και ασυνδέτως με την πληττόμενη αιτιολόγηση της οικονομικής προσφοράς της τρίτης παρεμβαίνουσας, ενώ όπως βασίμως προβάλλει η τελευταία ουδόλως απαιτείται ως έγγραφο της προσφοράς το άνω πιστοποιητικό, ώστε να προβάλλεται έλλειψη τεχνικής επάρκειας εξ αυτού. Άρα, οι προβαλλόμενοι λόγοι της προσφυγής κατά της τρίτης παρεμβαίνουσας είναι εν συνόλω απορριπτέοι.

28. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει μόνο δεκτή και δη μόνο κατά το σκέλος αυτή που βάλλει κατά της αποδοχής της προσφοράς του πρώτου παρεμβαίνοντος, κατά το σκεπτικό της παρούσας. Να απορριφθεί κατά τους λοιπούς λόγους της. Να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη με αριθ. 921/19-7-2022 απόφαση της αναθέτουσας αρχής,

Αριθμός απόφασης: 1438/2022

καθ' ο μέρος κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του πρώτου παρεμβαίνοντος. Να απορριφθεί η πρώτη παρέμβαση. Να γίνει δεκτή η δεύτερη και η τρίτη παρέμβαση.

29. Επειδή, σε συνέχεια της ανωτέρω σκέψης πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα, κατά τις διατάξεις του άρθρων 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή, κατά το σκεπτικό

Απορρίπτει την πρώτη παρέμβαση.

Δέχεται τη δεύτερη και την τρίτη παρέμβαση.

Ακυρώνει την με αριθ. 921/19-7-2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, καθ' ο μέρος έγινε δεκτή η προσφορά του πρώτου παρεμβαίνοντος.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου της προσφεύγουσας.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 12 Σεπτεμβρίου 2022 και εκδόθηκε στις 3 Οκτωβρίου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΜΙΧΑΗΛ ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ

ΣΩΚΡΑΤΗΣ ΤΣΑΠΑΛΙΑΡΗΣ

Α.Α. ΒΑΣΙΛΗΣ ΓΚΙΖΗΣ
