

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 3 Οκτωβρίου 2022, με την εξής σύνθεση: Μαργαρίτα Κανάβα, Πρόεδρος, Μιχαήλ Οικονόμου, Εισηγητής και Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 26.08.2022 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ενιαία Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΑΔΗΣΥ) 1191/26.08.2022 του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα «...-...», που εδρεύει στην οδό ..., ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται, εφεξής ο «προσφεύγων» και

την από 29.08.2022 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ενιαία Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΑΔΗΣΥ) 1200/30.08.2022 του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...-», (εφεξής η προσφεύγουσα) όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της «... ..» εφεξής (ο αναθέτων φορέας), νομίμως εκπροσωπούμενου.

Με την προδικαστική προσφυγή του, ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση και την ανάκληση του υπ' αριθ. ΔΠΛΠ/7118/19.08.2022 Πρακτικού Αξιολόγησης Στοιχείων Φακέλου Β της Επιτροπής Κρίσης του Διαγωνισμού, βάσει του οποίου η Επιτροπή Κρίσης, έκρινε ως μη αποδεκτή την υποβληθείσα τεχνική προσφορά της, στον ηλεκτρονικό διαγωνισμό ΔΠΛΠ-....

Με την δεύτερη προδικαστική προσφυγή της, η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη κατά το μέρος που έκρινε παραδεκτή την προσφορά της εταιρείας «... ..» στον ως άνω διαγωνισμό.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της πρώτης προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 6070,16 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την πληρωμή στην τράπεζα και την

Αριθμός Απόφασης: 1488 1489/2022

εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης). Το παράβολο υπολογίστηκε βάσει του προϋπολογιζόμενου ποσού της σύμβασης μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% ήτοι € 1.214.031,30.

2. Επειδή, για την άσκηση της δεύτερης προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 6070,16 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την πληρωμή στην τράπεζα και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης). Το παράβολο υπολογίστηκε βάσει του προϋπολογιζόμενου ποσού της σύμβασης μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% ήτοι € 1.214.031,30.

3. Επειδή, με την με ΔΠΛΠ-... διακήρυξη με τίτλο «Εσωτερικός Καθαρισμός και Επισκευή Θερμοδομών Λεβήτων, Αναθωρακίσεις Κελυφών και Στροφείων Μύλων, Επισκευή Καυστήρων και Τροφοδοτών Λιγνίτη του ...», προκηρύχθηκε δημόσιος, ανοικτός διαγωνισμός. Αντικείμενο της σύμβασης αποτελούν οι εργασίες εσωτερικών καθαρισμών και επισκευών θερμοδομών λεβήτων, αναθωρακίσεων κελυφών και στροφείων μύλων, επισκευών καυστήρων και τροφοδοτών λιγνίτη του ..., όπως αναφέρονται και περιγράφονται στις τεχνικές προδιαγραφές τα οποία αποτελούν αναπόσπαστα μέρη της Διακήρυξης αυτής, (ημερομηνίες προκήρυξης και περιεχόμενοι όροι αυτής 24/01/2022 ΑΔ:... Αρχική Ανακοίνωση, 07/02/2022 ΑΔ:... Συμπλήρωμα Νο1 & 22/02/2022 ΑΔ:... Συμπλήρωμα Νο2) με κριτήριο ανάθεσης την χαμηλότερη τιμή προσφοράς μόνο βάσει τιμής. Ο προσφεύγων και η προσφεύγουσα, συμμετείχαν στο Διαγωνισμό υποβάλλοντας προσφορά. Ακολούθως, στις 19-08-2022 κοινοποιήθηκε μέσω του Συστήματος το υπ' αριθ. ΔΠΛΠ/7118/19.08.2022 Πρακτικό Αξιολόγησης Στοιχείων Φακέλου Β της Επιτροπής Κρίσης του Διαγωνισμού της αναθέτουσας Αρχής (... ..), το οποίο έκρινε ως μη αποδεκτή την υποβληθείσα τεχνική προσφορά του προσφεύγοντος. Κατά του ανωτέρω Πρακτικού Αξιολόγησης με το οποίο αποφασίσθηκε η μη αποδοχή της τεχνικής προσφοράς του, στρέφεται ο προσφεύγων.

4. Επειδή, η Οδηγία 2014/25/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου σχετικά με τις προμήθειες φορέων που δραστηριοποιούνται στους τομείς του ύδατος, της ενέργειας, των μεταφορών και των ταχυδρομικών υπηρεσιών και την κατάργηση της Οδηγίας 2004/17/ΕΚ (ΕΕL 94), όπως έχει διορθωθεί (ΕΕL 311/17.11.2016), ορίζει, στο άρθρο 1, ότι «1. Η παρούσα οδηγία θεσπίζει κανόνες για τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων που πραγματοποιούνται από αναθέτοντες φορείς όσον αφορά τόσο τις συμβάσεις όσο και τους διαγωνισμούς μελετών, η αξία των οποίων εκτιμάται ότι δεν είναι μικρότερη των κατωτάτων ορίων που προβλέπονται στο άρθρο 15. 2. Διαδικασία σύναψης σύμβασης ή σύμβαση κατά την έννοια της παρούσας οδηγίας είναι η απόκτηση από έναν ή περισσότερους αναθέτοντες φορείς έργων, προμηθειών ή υπηρεσιών, μέσω σύμβασης προμηθειών, έργων ή υπηρεσιών, από οικονομικούς φορείς που επιλέγονται από τους εν λόγω αναθέτοντες φορείς, εφόσον τα εν λόγω έργα, προμήθειες ή υπηρεσίες Αριθμός Απόφασης Ε26 / 2020 9 προορίζονται για την εκτέλεση μιας εκ των δραστηριοτήτων που αναφέρονται στα άρθρα 8 έως 14. [...]», στο άρθρο 4, ότι «1, Για τους σκοπούς της παρούσας οδηγίας “αναθέτοντες φορείς” είναι εκείνοι οι οποίοι: α) είναι αναθέτουσες αρχές ή δημόσιες επιχειρήσεις οι οποίες ασκούν μία από τις δραστηριότητες που αναφέρονται στα άρθρα 8 έως 14 [...]», στο άρθρο 9, ότι «1. Όσον αφορά τον ηλεκτρισμό, η παρούσα οδηγία εφαρμόζεται στις ακόλουθες δραστηριότητες: α) την παροχή ή λειτουργία σταθερών δικτύων που έχουν ως στόχο να παρέχουν στο κοινό υπηρεσίες στον τομέα της παραγωγής, της μεταφοράς ή της διανομής ηλεκτρισμού, β) την τροφοδότηση των εν λόγω δικτύων με ηλεκτρισμό. [...]», στο άρθρο 15, όπως αυτό τροποποιήθηκε με το άρθρο 1 του Κανονισμού (ΕΕ) 2015/2171 της Επιτροπής (ΕΕ L 307), ότι «[H] παρούσα οδηγία εφαρμόζεται στις συμβάσεις των οποίων η εκτιμώμενη αξία, χωρίς τον φόρο προστιθέμενης αξίας (ΦΠΑ), είναι ίση με ή ανώτερη από τα ακόλουθα κατώτατα όρια: α) 418.000 EUR για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, καθώς και για τους διαγωνισμούς μελετών [...]», στο άρθρο 16, ότι «1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, εκτός ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από τον αναθέτοντα φορέα, συμπεριλαμβανομένων τυχόν δικαιωμάτων προαίρεσης και τυχόν

παρατάσεων των συμβάσεων, που αναφέρονται ρητά στα έγγραφα διαδικασίας σύναψης σύμβασης. [...] 9. Όταν μια πρόταση απόκτησης παρεμφερών προμηθειών μπορεί να οδηγήσει στην ανάθεση χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα, [...] λαμβάνεται υπόψη η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων αυτών των τμημάτων. Όταν η συνολική αξία των τμημάτων ισούται με ή υπερβαίνει το κατώτατο όριο που προβλέπεται στο άρθρο 15, η παρούσα οδηγία εφαρμόζεται στην ανάθεση κάθε επιμέρους τμήματος [...]» και, στο άρθρο 107, ότι «Η Οδηγία 2004/17/EK καταργείται από τις 18.4.2016. Οι αναφορές στην καταργούμενη οδηγία θεωρούνται ότι γίνονται στην παρούσα οδηγία και διαβάζονται σύμφωνα με τον πίνακα αντιστοιχίας του Παραρτήματος XXI».

5. Επειδή, η Οδηγία 2014/25/ΕΕ μεταφέρθηκε στην εσωτερική έννομη τάξη με τον ν. 4412/2016, (Α' 147/8.8.2016), ο οποίος, ορίζει, στο άρθρο 1 παρ. 1, ότι «Οι διατάξεις του παρόντος αποτελούν προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας προς τις διατάξεις: α) της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 26ης Φεβρουάριου 2014 [...], β) της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 26ης Φεβρουάριου 2014 σχετικά με τις προμήθειες φορέων, που δραστηριοποιούνται στους τομείς του ύδατος, της ενέργειας, των μεταφορών και των ταχυδρομικών υπηρεσιών και την κατάργηση Οδηγίας 2004/17/EK και γ) της Οδηγίας 89/665/ΕΟΚ του Συμβουλίου της 21ης Ιουνίου 1989 και της 92/13/EK του Συμβουλίου της 25ης Φεβρουάριου 1992, όπως τροποποιήθηκαν με την Οδηγία 2007/66/EK του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 11ης Δεκεμβρίου 2007 και τα άρθρα 46 και 47 της Οδηγίας 2014/23/ΕΕ.». Το Βιβλίο II (άρθρα 222 έως 338) του νόμου 4412/2016 φέρει τον τίτλο «Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών πρώην Εξαιρούμενων Τομέων (Οδηγία 2014/25/ΕΕ)» και, μεταξύ άλλων, περιέχει, στα άρθρα 224, 229, 235 και 236 διατάξεις αντίστοιχες με τις προεκτεθείσες ρυθμίσεις των άρθρων 4, 9, 15 και 16 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ. Περαιτέρω, το Βιβλίο IV του ίδιου νόμου, που φέρει τον τίτλο «Έννομη προστασία κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων», ορίζει, στο άρθρο 345 παρ. 1, ότι «Οι διατάξεις του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 345 έως 374) εφαρμόζονται στις διαφορές που προκύπτουν κατά τη διαδικασία

ανάθεσης συμβάσεων του παρόντος νόμου, καθώς και τροποποίησης αυτών, με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, χωρίς να συμπεριλαμβάνεται ο ΦΠΑ και ανεξάρτητα από τη φύση τους.», στο άρθρο 346, ότι «1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με τα άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368. 2. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από απόφαση της ΑΕΠΠ επί της προδικαστικής προσφυγής του άρθρου 360, μπορεί να ασκήσει αίτηση για την αναστολή εκτέλεσης και αίτηση για την ακύρωση της απόφασής της ενώπιον των αρμόδιων δικαστηρίων, σύμφωνα με το άρθρο 372.» και στο άρθρο 360, ότι «1. 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 ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής. 2. Η άσκηση της προδικαστικής προσφυγής αποτελεί προϋπόθεση για την άσκηση των ένδικων βοηθημάτων του Τίτλου 3 κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων των αναθετουσών αρχών. 3. Δεν επιτρέπεται η άσκηση άλλης διοικητικής προσφυγής κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων της αναθέτουσας αρχής κατά τη διαδικασία της ανάθεσης δημόσιων συμβάσεων εκτός από την προδικαστική προσφυγή της παραγράφου 1».

6. Επειδή, κατά την έννοια των διατάξεων των άρθρων 4 παρ. 1 και 9 παρ. 1 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ και των αντίστοιχων διατάξεων των άρθρων

Αριθμός Απόφασης: 1488 1489/2022

224 παρ. 1 και 229 παρ. 1 του ν. 4412/2016 έχει κριθεί (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 346/2017, σκ. 5) ότι η αποτελεί αναθέτοντα φορέα στον τομέα της παραγωγής και προμήθειας Επιπλέον, η διενέργεια του επίμαχου διαγωνισμού τελεί σε άμεση σχέση με την άσκηση της ανωτέρω δραστηριότητας του αναθέτοντος φορέα.

7.Επειδή, εξάλλου, με το άρθρο 9 του ν. 4643/2019 «Απελευθέρωση αγοράς ενέργειας, εκσυγχρονισμός της ..., ιδιωτικοποίηση της ... και στήριξη των και λοιπές διατάξεις.» (ΦΕΚ Α' 193) ορίστηκαν τα εξής: «1. Με Απόφαση της Γενικής Συνέλευσης, που συγκαλείται εντός μηνός από την έναρξη ισχύος του παρόντος, στην Επιτροπή Ελέγχου που λειτουργεί στη ... δυνάμει του ν. 4449/2017 (Α'7) προστίθενται δύο (2) μέλη, που επιλέγονται από κατάλογο προσώπων με αποδεδειγμένη εμπειρία στον τομέα των συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών και είναι ανεξάρτητα από την εταιρεία, κατά την έννοια των διατάξεων του ν. 3016/2002 (Α' 110). Η θητεία των μελών είναι τριετής και δύναται να ανανεωθεί μία φορά, ως προς δε τα μέλη Δ.Σ., η θητεία παύει με την καθ' οιονδήποτε τρόπο απώλεια της ιδιότητας του μέλους Δ.Σ. της 2. Έργο της Επιτροπής, πέραν των οριζομένων στο άρθρο 44 του ν. 4449/2017 είναι: (α) Ο έλεγχος και η παρακολούθηση της ορθής εφαρμογής του Κανονισμού Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών σε δειγματοληπτική βάση. (β) Η υποβολή ετήσιας αναφοράς προς το Διοικητικό Συμβούλιο σχετικά με την απόδοση της λειτουργίας ανάθεσης συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών της Εταιρείας, βάσει συγκεκριμένων δεικτών, με σκοπό την ενίσχυση της αποτελεσματικότητας, τη μείωση των συναφών κινδύνων και τη σύνδεση της λειτουργίας Προμηθειών με την εταιρική στρατηγική και πολιτικές. (γ) Η εισήγηση προς το Διοικητικό Συμβούλιο για τροποποιήσεις του Κανονισμού Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών και εν γένει για μέτρα βελτίωσης της απόδοσης της λειτουργίας Προμηθειών της εταιρείας. Για την εκτέλεση του έργου της τα μέλη της Επιτροπής έχουν δικαίωμα να λαμβάνουν γνώση των σχετικών φακέλων, εγγράφων ή στοιχείων της εταιρείας. 3. [...] 4. Η ανάθεση των συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών της ... Α.Ε. άνω και κάτω των χρηματικών ορίων των Οδηγιών 2014/24 και 2014/25 για τις δημόσιες συμβάσεις, γίνεται σύμφωνα με τον Κανονισμό Έργων, Προμηθειών και

Αριθμός Απόφασης: 1488 1489/2022

Υπηρεσιών της εταιρείας, κατά παρέκκλιση από την κείμενη νομοθεσία για την ανάθεση, την εκτέλεση και την έννομη προστασία κατά την ανάθεση των δημοσίων συμβάσεων, με την επιφύλαξη των διατάξεων του ενωσιακού δικαίου. Η ισχύς της παρούσας παραγράφου εκκινεί από τη συγκρότηση σε σώμα της νέας Επιτροπής Ελέγχου κατά την παράγραφο 1 του παρόντος άρθρου. [...]». Εξάλλου, με την απόφαση της 08ης Μαΐου 2020 της Έκτακτης Γενικής Συνέλευσης της ..., στην Επιτροπή Ελέγχου που λειτουργεί στη ... δυνάμει του ν. 4449/2017 (Α'7) προστέθηκαν δύο (2) μέλη, σύμφωνα με τις πιο πάνω διατάξεις, η δε νέα ως άνω πενταμελής Επιτροπή, συγκροτήθηκε σε σώμα στις 13 Μαΐου 2020 (Πρακτικό 11ης συνεδρίασης της Επιτροπής Ελέγχου της ...). Περαιτέρω, με τη με αριθμό 53/19-05-2020 Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της ... εγκρίθηκε Κανονισμός Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών της ... στο άρθρο 35 του οποίου ορίζεται ότι «1. Ο παρών Κανονισμός Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών αρχίζει να ισχύει από την 20η Μαΐου 2020 και καταργεί κάθε άλλη διάταξη ή ρύθμιση, που είναι αντίθετη με τις διατάξεις του. 2. Οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων για τις οποίες έχουν ήδη δημοσιευθεί προκηρύξεις ή βρίσκονται στο στάδιο αξιολόγησης ή κατακύρωσης ή υπογραφής των σχετικών συμβάσεων, διενεργούνται με βάση τις αντίστοιχες Διακηρύξεις. 3. Για θέματα συμβάσεων πάνω από τα ενωσιακά όρια που δεν αντιμετωπίζονται με τον παρόντα Κανονισμό, ισχύουν συμπληρωματικά οι προβλέψεις του ενωσιακού δικαίου, όπως μεταφέρθηκαν με το ν. 4412/2016 στην ελληνική έννομη τάξη.»

8.Επειδή, σύμφωνα με τις ως άνω διατάξεις, οι διαδικασίες ανάθεσης συμβάσεων πάσης φύσεως από τη ... (έργων, προμηθειών και υπηρεσιών) άνω και κάτω των χρηματικών ορίων των Οδηγιών 2014/24 και 2014/25 για τις δημόσιες συμβάσεις, από τις 13-05-2020, οπότε συγκροτήθηκε σε σώμα η νέα εμπλουτισμένη, κατά τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 9 του 4643/2019, Επιτροπή Ελέγχου της εταιρείας, δεν υπάγονται πλέον στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016, συνακόλουθα ούτε και στις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 επ. του Βιβλίου IV περί έννομης προστασίας του νόμου αυτού, αλλά διενεργούνται σύμφωνα με τον ισχύοντα από 20-05-2020 Κανονισμό Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών της εταιρείας, κατά

παρέκκλιση από την κείμενη νομοθεσία, με μόνη την επιφύλαξη των διατάξεων του ενωσιακού δικαίου.

9.Επειδή, περαιτέρω, στο άρθρο 20 του Κανονισμού Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών της ... (εφεξής «Κανονισμός»), σχετικά με τις Ανοιχτές Διαδικασίες, ορίζονται τα εξής: «1. Κάθε οικονομικός Φορέας ενδιαφερόμενος για σύναψη σύμβασης με τη ..., η οποία εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της ενωσιακής νομοθεσίας, όπως εκάστοτε ισχύει, δικαιούται να προσβάλει με προσφυγή κάθε εκτελεστή πράξη της Επιχείρησης, που σχετίζεται με τη διαδικασία επιλογής, την οποία θεωρεί ότι θίγει, μη νόμιμα, τα συμφέροντά του. Για την προσφυγή ισχύουν οι διαδικασίες που αναφέρονται στις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016 και του Κανονισμού Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΠΔ 39/ΦΕΚ Α' 64/ 04.05.2017), όπως εκάστοτε ισχύουν. Οι προθεσμίες για την άσκηση της προσφυγής και των τυχόν επακόλουθων ασφαλιστικών μέτρων συνεπάγονται τα ανασταλτικά αποτελέσματα και μόνο, που ο Νόμος προβλέπει. 2. Για τις περιπτώσεις συμβάσεων, που δεν εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής της ενωσιακής νομοθεσίας, οι ενδιαφερόμενοι Οικονομικοί Φορείς δικαιούνται να προσβάλουν με ένσταση εκτελεστές πράξεις της Επιχείρησης που σχετίζονται με τις διαδικασίες επιλογής, τις οποίες θεωρούν ότι θίγουν μη νόμιμα τα συμφέροντά τους. Οι ενστάσεις υποβάλλονται στο αρμόδιο όργανο της ..., το οποίο αναφέρεται στη Διακήρυξη, σε προθεσμία πέντε (5) ημερών από την ημερομηνία που η προσβαλλόμενη πράξη περιήλθε σε γνώση του ενιστάμενου. Η εκδίκαση των ενστάσεων γίνεται από τα οριζόμενα στη Διακήρυξη όργανα της ... εντός προθεσμίας εικοσιπέντε (25) ημερών από την υποβολή τους. Μετά την παρέλευση της εν λόγω προθεσμίας τεκμαίρεται η απόρριψή τους. Η σχετική απόφαση γνωστοποιείται σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην οικεία Διακήρυξη. Η άσκηση ένστασης αναστέλλει την πρόοδο του διαγωνισμού. 3. Για τις περιπτώσεις συμβάσεων που διενεργούνται με απλοποιημένες διαδικασίες (Άρθρο 4, παρ. 6 του παρόντος Κανονισμού) τυχόν διαμαρτυρία οικονομικού φορέα σε οποιαδήποτε φάση της διαδικασίας, τίθεται υπόψη του αρμόδιου οργάνου της Επιχείρησης για τη σύναψη της Σύμβασης κατά τη φάση της έγκρισης της σύναψης της σύμβασης.»

Αριθμός Απόφασης: 1488 1489/2022

10. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016. Ειδικότερα ως εκ της φύσης της που αποτελεί αναθέτοντα φορέα στον τομέα της ηλεκτρικής ενέργειας κατά την έννοια της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 26ης Φεβρουαρίου 2014 και αντίστοιχα, του Ν. 4412/2016), του ύψους της συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης της υπό ανάθεσης σύμβασης, που εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ, του επίμαχου αντικειμένου, το οποίο και συνδέεται άμεσα με την κύρια δραστηριότητα της και τελεί σε άμεση σχέση με την άσκηση της δραστηριότητας του αναθέτοντος φορέα (πρβλ. ΣΤΕ ΕΑ 76/2013, 169/2013) και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας με την αποστολή προς δημοσίευση της Προκήρυξης της σύμβασης (άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 του Ν. 4412/2016), εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ, υπάγεται όμως, και στο Βιβλίο II του Ν. 4412/2016, καθώς και στις οικείες διατάξεις του Βιβλίου IV αυτού και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π.

11. Επειδή, η πρώτη υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα στις 26-08-2022, δεδομένου του χρόνου κοινοποίησης στην προσβαλλομένη στον προσφεύγοντα στις 19-08-2022, μέσω της ανάρτησής της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού. Επίσης ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και κοινοποιήθηκε στην Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

12. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, με έννομο συμφέρον ο προσφεύγων, ο οποίος συμμετέχει νόμιμα στη διαγωνιστική διαδικασία στρέφεται κατά του αποκλεισμού του.

13 Επειδή, η δεύτερη υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα στις 29-08-2022, δεδομένου του χρόνου κοινοποίησης στην προσβαλλομένη στην προσφεύγουσα στις 19-08-2022, μέσω της ανάρτησής

Αριθμός Απόφασης: 1488 1489/2022

της στον τόπο του διαγωνισμού. Επίσης, ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και κοινοποιήθηκε στην Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

14. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω με έννομο συμφέρον η προσφεύγουσα, η οποία συμμετέχει νόμιμα στη διαγωνιστική διαδικασία στρέφεται κατά της προσφοράς έτερου συμμετέχοντος, επικαλούμενη ζημία του από την παράνομη αποδοχή της προσφοράς του.

15. Επειδή κατά την πλειοψηφούσα γνώμη της Προέδρου Μ. Κανάβα και του Μέλους Γ.-Μ. Δρακονταειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, ο αναθέτων φορέας προέβη την 26.08.2022 και την 30.08.2022 μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού σε κοινοποίηση των πρώτης και δεύτερης προδικαστικών προσφυγών αντιστοιχως προς κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο.

16. Επειδή κατά την πλειοψηφούσα γνώμη της Προέδρου Μ. Κανάβα και του Μέλους Γ.-Μ. Δρακονταειδή, δοθέντος ότι, ως έχει ήδη εκτεθεί υπό σκέψη 8, οι διαδικασίες ανάθεσης συμβάσεων πάσης φύσεως από τη ... (έργων, προμηθειών και υπηρεσιών) δεν υπάγονται πλέον στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016, δεν τυγχάνουν εν προκειμένω εφαρμογής οι διατάξεις των άρθρων 18, 53, 75, 79 και 102 του ν. 4412/2016 που παρατίθενται κατωτέρω στην εισήγηση, σε κάθε δε περίπτωση, αν ήθελε θεωρηθεί εφαρμοστέος ο νόμος 4412/2016 εφαρμοστέες είναι κατά τα αναφερόμενα υπό σκέψη 10 οι αντίστοιχες διατάξεις του Βιβλίου ΙΙ, ήτοι τα άρθρα 253, 281 και 310 του ν. 4412/2016 και όχι οι διατάξεις του Βιβλίου Ι που παρατίθενται στην εισήγηση.

Επειδή κατά τη μειοψηφούσα γνώμη του Εισηγητή Μ. Οικονόμου ισχύουν τα ακόλουθα :Επειδή, το άρθρο 18 του Ν.4412/2016 ορίζει 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 [...]» Επειδή, το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών [...] 2. Τα έγγραφα της σύμβασης...περιέχουν ιδίως : [...] ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης, ιζ) τους απαραίτους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς,[...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.),...». Επειδή, ο ν. 4412/2016 ορίζει στο άρθρο 75 («Κριτήρια επιλογής»), ότι: «1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν: α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν στους οικονομικούς φορείς ως απαιτήσεις συμμετοχής μόνο τα κριτήρια που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 3 και 4. Οι αναθέτουσες αρχές περιορίζουν τις όποιες απαιτήσεις συμμετοχής σε εκείνες που είναι απαραίτητες ώστε να διασφαλίζεται ότι ο υποψήφιος ή ο προσφέρων διαθέτει τις εκ του νόμου απαιτούμενες προϋποθέσεις, τις χρηματοοικονομικές δυνατότητες, καθώς και τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης. Όλες οι απαιτήσεις σχετίζονται και είναι ανάλογες με το αντικείμενο της σύμβασης. 2. Όσον αφορά την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος - μέλος εγκατάστασής τους, όπως περιγράφεται στο Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Α' ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα αυτό.... 3. Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να διασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν την αναγκαία οικονομική και χρηματοδοτική

ικανότητα για την εκτέλεση της σύμβασης. Για το σκοπό αυτόν, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να έχουν έναν ορισμένο ελάχιστο ετήσιο κύκλο εργασιών, συμπεριλαμβανομένου ορισμένου ελάχιστου κύκλου εργασιών στον δραστηριότητων που καλύπτεται από τη σύμβαση. ... 5. Οι αναθέτουσες αναφέρουν τις απαιτούμενες προϋποθέσεις συμμετοχής που μπορεί να εκφράζονται ως ελάχιστα επίπεδα ικανότητας, καθώς και τα κατάλληλα αποδεικτικά μέσα, στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος», στο άρθρο 76 («Κριτήρια επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου») ότι: «1 Πέραν των οριζομένων στην παρ. 2 του άρθρου 75, ειδικά για τις δημόσιες συμβάσεις έργων, ισχύουν τα ακόλουθα: α) Στο Μ.Ε.ΕΠ. ή τα νομαρχιακά μητρώα, εγγράφονται οικονομικοί φορείς κατά κατηγορίες ή εξειδικευμένες επιχειρήσεις, β) Όταν το έργο ανήκει αποκλειστικά σε μια κατηγορία του Μ.Ε.ΕΠ., δικαίωμα συμμετοχής στη διαδικασία σύναψης της σύμβασης έχουν οικονομικοί φορείς εγγεγραμμένοι στην κατηγορία αυτή. ... 3. Πέραν των οριζομένων στις παρ. 3, 4 και 5 του άρθρου 75, ειδικά για τις δημόσιες συμβάσεις έργων, ισχύουν συμπληρωματικά τα ακόλουθα: α) Αν το έργο ανήκει σε μια κατηγορία του Μ.Ε.ΕΠ. κατά την παράγραφο 1 περίπτωση β', η τάξη, στην οποία πρέπει να είναι εγγεγραμμένοι οι οικονομικοί φορείς, προσδιορίζεται από την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης. ... 4. Επιπλέον των επιχειρήσεων που είναι εγγεγραμμένες σε τάξεις των μητρώων, επιχειρήσεις που εκπληρώνουν τα κριτήρια επιλογής του άρθρου 75 του ν. 4412/2016 μπορούν να συμμετέχουν σε διαδικασίες ανάθεσης δημόσιας σύμβασης έργων, μελετών ή παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών ανεξαρτήτως της εγγραφής τους σε τάξεις. Οποιαδήποτε αναφορά αντίθετη στο προηγούμενο εδάφιο καταργείται», στο άρθρο 79 («Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης») ότι: «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από 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) ... β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, γ) ... 3. Για τις συμβάσεις άνω των ορίων, το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016, και παρέχεται αποκλειστικά σε ηλεκτρονική μορφή. 4. Για τις συμβάσεις κάτω των ορίων, η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53, μπορεί να εκδίδει αντίστοιχο τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης, όπου απαιτείται, κατά τις διατάξεις του παρόντος. ... 5. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν 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 άρθρο 79, και κατά περίπτωση το άρθρο 80. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα πιστοποιητικά που έχουν παραληφθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 80 και 82», στο άρθρο 80 («Αποδεικτικά μέσα») ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν τα πιστοποιητικά, τις βεβαιώσεις και τα λοιπά αποδεικτικά μέσα που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 4 και 5 και στο Παράρτημα XII του Προσαρτήματος Α', ως απόδειξη της μη ύπαρξης λόγων αποκλεισμού, όπως αναφέρονται στα άρθρα 73 και 74 και της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, σύμφωνα με τα άρθρα 75 και 76. Οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν αποδεικτικά μέσα, πλην εκείνων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο και στο άρθρο 82. ... 2. ... 4. Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια του οικονομικού φορέα μπορεί, κατά κανόνα, να αποδεικνύεται με ένα ή περισσότερα από τα δικαιολογητικά που αναφέρονται στο Μέρος Ι του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α'. ...». Εξάλλου, στο Παράρτημα XII του Προσαρτήματος Α' του ίδιου νόμου, ορίζεται ότι: «Μέρος Ι: Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια. Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια του οικονομικού φορέα είναι δυνατόν, κατά κανόνα, να αποδεικνύεται με ένα ή

Αριθμός Απόφασης: 1488 1489/2022

περισσότερα από τα ακόλουθα δικαιολογητικά: α) κατάλληλες τραπεζικές βεβαιώσεις β) οικονομικές καταστάσεις ή αποσπάσματα οικονομικών καταστάσεων, γ) . .». Επειδή, το άρθρο 79 του ν. 4412/2016 ορίζει 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, [...]». Επειδή, ειδικότερα, το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, κατά τον κρίσιμο χρόνο δημοσίευσης της διακήρυξης του διαγωνισμού, είχε τροποποιηθεί με τον ν. 4782/2021 «Εκσυγχρονισμός, απλοποίηση και αναμόρφωση του ρυθμιστικού πλαισίου των δημοσίων συμβάσεων κλπ.» (Α' 36/9.3.2021), με τον οποίο επήλθαν τροποποιήσεις και σε άλλες διατάξεις του ν. 4412/2016. Με το άρθρο 42 του ν. 4782/2021 (με τίτλο «Συμπλήρωση-αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών-Αντικατάσταση του άρθρου 102 του ν. 4412/2016» και έναρξη ισχύος του άρθρου αυτού, σύμφωνα με το άρθρο 142 παρ.2 αυτού, από τη δημοσίευση του νόμου, ήτοι από 9-3-2021), αντικαταστάθηκε το άρθρο 102 του ν. 4412/2016 ως εξής: «Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, οι αναθέτουσες αρχές, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητούν από τους προσφέροντες ή υποψήφιους οικονομικούς φορείς, όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλιπείς ή λανθασμένες, συμπεριλαμβανομένων εκείνων στο ΕΕΕΣ ή όταν λείπουν συγκεκριμένα έγγραφα, να υποβάλλουν, να συμπληρώνουν, να αποσαφηνίζουν ή να ολοκληρώνουν τις σχετικές πληροφορίες ή τεκμηρίωση, εντός προθεσμίας όχι

μικρότερης των δέκα (10) ημερών και όχι μεγαλύτερης των είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης». Σύμφωνα, περαιτέρω, με το άρθρο 142 του ν. 4782/2021, «Η ισχύς των διατάξεων: α) ... β)... γ) ... δ) ... αρχίζει από 1η.9.2021. 2. Η ισχύς των άρθρων ... 42 ... αρχίζει από τη δημοσίευση του παρόντος στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως [9.3.2021]. Η ισχύς των υπολοίπων άρθρων του παρόντος αρχίζει από την 1η.6.2021, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του». Όπως, εξάλλου, αναφέρεται στην αιτιολογική έκθεση του Ν. 4782/2021, με το ως άνω άρθρο 42 αυτού «αναμορφώνονται πλήρως και απλοποιούνται οι διατάξεις, με τις οποίες παρέχεται η δυνατότητα συμπλήρωσης των υποβληθέντων στοιχείων της προσφοράς, με σκοπό τον περιορισμό των αδικαιολόγητων αποκλεισμών των οικονομικών φορέων για αυστηρά τυπικούς λόγους, ενώ πληρούνται κατ' ουσίαν οι προϋποθέσεις συμμετοχής. Συγκεκριμένα, προβλέπεται ότι οι αναθέτουσες αρχές, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητούν από τους οικονομικούς φορείς, όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλιπείς ή λανθασμένες, συμπεριλαμβανομένων εκείνων στο ΕΕΕΣ, ή όταν λείπουν συγκεκριμένα έγγραφα, να υποβάλλουν, να συμπληρώνουν, να αποσαφηνίζουν ή να ολοκληρώνουν τις σχετικές πληροφορίες ή τεκμηρίωση, εντός προθεσμίας όχι μικρότερης των δέκα (10) ημερών και όχι μεγαλύτερης των είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Η προτεινόμενη τροποποίηση αποτελεί ουσιαστική μετατόπιση του εθνικού θεσμικού πλαισίου πλησιέστερα προς το πνεύμα της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ (παρ. 3 άρθρου 56) της οποίας τη διατύπωση, ουσιαστικά, υιοθετεί. Η τροποποίηση του άρθρου κρίνεται αναγκαία χάριν της ανάπτυξης του ευρύτερου δυνατού υγιούς ανταγωνισμού, της κάμψης της τυπολατρίας και του φορμαλισμού και της διευκόλυνσης της πρόσβασης των μικρών και μεσαίων επιχειρήσεων στις δημόσιες συμβάσεις, προς όφελος της επιτυχούς έκβασης των διαγωνιστικών διαδικασιών και της καλύτερης εξυπηρέτησης του δημοσίου συμφέροντος. Με τη νέα διατύπωση του άρθρου 102, η αναθέτουσα αρχή δύναται να ζητήσει να διορθωθούν ή να συμπληρωθούν σε επιμέρους σημεία τα στοιχεία που περιλαμβάνονται σε ένα φάκελο υποψηφιότητας,

αρκεί να μην τροποποιείται η προσφορά του οικονομικού φορέα με τέτοιο τρόπο, ώστε να του δίνεται αθέμιτο πλεονέκτημα έναντι των λοιπών συμμετεχόντων στη διαδικασία ανάθεσης της σύμβασης και η αίτηση αυτή, της αναθέτουσας αρχής, να αφορά στοιχεία ή δεδομένα, των οποίων είναι αντικειμενικά εξακριβώσιμος ο προγενέστερος χαρακτήρας σε σχέση με το πέρας της προθεσμίας που είχε ταχθεί για την υποβολή υποψηφιότητας. Τα ανωτέρω ισχύουν κατ' αναλογία και για τυχόν ελλείπουσες δηλώσεις, υπό την προϋπόθεση ότι βεβαιώνουν γεγονότα αντικειμενικώς εξακριβώσιμα» (ΣΤΕ ΕΑ 237/2021).

17. Επειδή, με το άρθρο 377 περ. 31 του ν. 4412/2016 καταργήθηκε ο ν. 3669/2008 (Α' 116) πλην των άρθρων 80 έως 110 αυτού περί Μητρώου Εργοληπτικών Επιχειρήσεων (Μ.Ε.ΕΠ), τα οποία παραμένουν σε ισχύ μέχρι την έκδοση του προεδρικού διατάγματος του άρθρου 83 του ν. 4412/2016 σχετικά με τους επίσημους καταλόγους εγκεκριμένων εργοληπτών, προμηθευτών ή παροχων υπηρεσιών. Εξάλλου, με το ν. 4472/2017 (Α' 74) εισήχθησαν νέες ρυθμίσεις σχετικά με την σύσταση ηλεκτρονικού μητρώου συντελεστών παραγωγής δημοσίων και ιδιωτικών έργων, μελετών, τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών (ΜΗΤΕ). Ειδικότερα, στο άρθρο 118 ορίσθηκε ότι «1. ... 20. Με προεδρικό διάταγμα, που εκδίδεται εντός οκτώ (8) μηνών από τη δημοσίευση του παρόντος, κατόπιν πρότασης του Υπουργού Υποδομών και Μεταφορών καθορίζονται, ... επιπλέον και τα ακόλουθα: α. οι ειδικότερες λεπτομέρειες λειτουργίας και τήρησης των ΜΗ.Τ.Ε. του παρόντος, όπως ενδεικτικά οι αρμόδιες υπηρεσίες τήρησης αυτών, ο τρόπος συγκέντρωσης, ελέγχου και καταχώρησης των στοιχείων που είναι απαραίτητα για την εγγραφή, κατάταξη, αναθεώρηση, διαγραφή, η χορήγηση και το περιεχόμενο των πιστοποιητικών εγγραφής στον επίσημο κατάλογο, β. οι κατηγορίες μελετών, τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών και έργων και οι τάξεις ανά κατηγορία αυτών για κάθε Μητρώο, γ. οι ειδικότεροι όροι και προϋποθέσεις εγγραφής και κατάταξης στα ΜΗ.Τ.Ε. του παρόντος και τα δικαιολογητικά που υποβάλλονται, ... 25. Με την έκδοση του προεδρικού διατάγματος της παραγράφου 20 καταργούνται τα άρθρα 80 έως 110 του ν. 3669/2008 που διατηρήθηκαν σε ισχύ με την περίπτωση 31 της παρ. 1 του άρθρου 377 του ν.

Αριθμός Απόφασης: 1488 1489/2022

4412/2016. ...». Κατ' επίκληση του άρθρου 118 παρ. 20 του ν. 4472/2017 εκδόθηκε το π.δ. 71/2019 «Μητρώα συντελεστών παραγωγής δημοσίων και ιδιωτικών έργων, μελετών, τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών (ΜΗΤΕ)» (Α' 112/3.7.2019), στις μεταβατικές διατάξεις του οποίου ορίζεται εκτός των άλλων ότι οι βεβαιώσεις εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ., που είναι σε ισχύ κατά την 3η Ιουλίου 2019 εξακολουθούν να ισχύουν έως την 31η Δεκεμβρίου 2020, εφόσον πληρούνται οι προϋποθέσεις του νομοθετικού πλαισίου που ίσχυε ως και τις 2 Ιουλίου 2019. Οι υποβαλλόμενες κατά το ανωτέρω χρονικό διάστημα αιτήσεις μεταβολών εξετάζονται με βάση το προϊσχύον νομοθετικό πλαίσιο. Μετά την πάροδο της παραπάνω προθεσμίας οι βεβαιώσεις εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ. παύουν να ισχύουν. Για το χρονικό διάστημα από την 3η Ιουλίου 2019 μέχρι και την 31^η Δεκεμβρίου 2020 εξακολουθεί να εκδίδεται, σύμφωνα με τα ισχύοντα μέχρι την 3η Ιουλίου 2019, η ενημερότητα πτυχίου για εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι καταταγμένες στις τάξεις 3η έως 7η (βλ. άρθρο 65 παρ. 6, όπως η παράγραφος αυτή αντί καταστάθηκε από το άρθρο 188 παρ. 5 του ν. 4635/2019, Α' 167). Ακολούθησε ο ν. 4764/2020 (Α' 256), με το άρθρο 144 παρ. 4 του οποίου αντικαταστάθηκε η ανωτέρω παρ. 6 του άρθρου 65 του π.δ. 71/2019 ως εξής: «Οι βεβαιώσεις εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ., ... που είναι σε ισχύ κατά την 3η Ιουλίου 2019 εξακολουθούν να ισχύουν έως την 1η Σεπτεμβρίου 2021, εφόσον πληρούνται οι προϋποθέσεις του νομοθετικού πλαισίου που ίσχυε έως και τις 2 Ιουλίου 2019. Οι αιτήσεις μεταβολών που υποβάλλονται κατά το ανωτέρω χρονικό διάστημα, εξετάζονται με βάση το προϊσχύον νομοθετικό πλαίσιο. Μετά την πάροδο της παραπάνω προθεσμίας οι διάστημα από 1η Ιανουαρίου 2021 μέχρι και την 1η Σεπτεμβρίου 2022 βεβαιώσεις εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ. ... παύουν να ισχύουν. Για το χρονικό εξακολουθεί να εκδίδεται, σύμφωνα με τα ισχύοντα μέχρι την 3η Ιουλίου 2019, η ενημερότητα πτυχίου για εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι καταταγμένες στις τάξεις 3η έως 7η». Ενόψει των ρυθμίσεων αυτών, κατά την προκήρυξη και τη διενέργεια του ένδικου διαγωνισμού οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς μπορούσαν να επικαλεστούν και να προσκομίσουν ενώπιον της αναθέτουσας αρχής την βεβαίωση εγγραφής τους στο Μ.Ε.ΕΠ. κατ' εφαρμογή των διατάξεων των άρθρων 80 έως 110 του ν. 3669/2008 (πρβλ. ΣΤΕ ΕΑ 234/2020).

18. Επειδή, ο ν. 3669/2008 (Α116), όπως ίσχυε κατά τον κρίσιμο χρόνο, ορίζει στο άρθρο 100 («Τάξεις και κατηγορίες του Μ.Ε.ΕΠ.») ότι: «1. Οι τάξεις του Μ.Ε.ΕΠ. ορίζονται σε επτά και επιπλέον αυτών ορίζονται και δύο ειδικές τάξεις οι Α1, Α2 για μικρές επιχειρήσεις. Η κατάταξη στο Μ.Ε.ΕΠ. των εργοληπτικών επιχειρήσεων γίνεται σε μία ή περισσότερες από τις εξής βασικές κατηγορίες έργων ήτοι οδοποιίας, οικοδομικών, υδραυλικών, ηλεκτρομηχανολογικών, λιμενικών και βιομηχανικών και ενεργειακών. Κάθε επιχείρηση κατατάσσεται σε μία μόνο τάξη για κάθε κατηγορία. ... 2. ... 4. Στην πρώτη τάξη του Μ.Ε.ΕΠ. κατατάσσεται εργοληπτική επιχείρηση, χωρίς την εφαρμογή του Τύπου Κατάταξης, αν διαθέτει τις εξής ελάχιστες προϋποθέσεις: α) Περιλαμβάνει στη βασική της στελέχωση τουλάχιστον δύο (2) τεχνικούς Μ.Ε.Κ. Α' βαθμίδας και έναν (1) τεχνικό Μ.Ε.Κ. ΕΓ βαθμίδας ή δύο (2) τεχνικούς Μ.Ε.Κ. Β' βαθμίδας ή έναν (1) τεχνικό Μ.Ε.Κ. Γ' βαθμίδας, β) Διαθέτει, κατά την υποβολή της αίτησης, καταθέσεις σε τράπεζα, τουλάχιστον πενήντα χιλιάδων (50.000) ευρώ ή πάγια στοιχεία με βάση τις αντικειμενικές αξίες ή τις αξίες κτήσης αυτών, συνολικής αξίας πενήντα χιλιάδων (50.000) ευρώ ή σωρευτικά καταθέσεις σε τράπεζα και πάγια στοιχεία συνολικής αξίας πενήντα χιλιάδων (50.000) ευρώ. Τα πάγια αυτά στοιχεία αφορούν γήπεδα, οικόπεδα, κτήρια, μηχανολογικό εξοπλισμό και μεταφορικά μέσα, εκτός από τα επιβατικά αυτοκίνητα. Ως αξία παγίων για τα ακίνητα λαμβάνεται, κατ' επιλογή της επιχείρησης είτε η αντικειμενική αξία που ισχύει κατά το χρόνο υποβολής της αίτησης, πιστοποιούμενη από συμβολαιογράφο είτε η αξία αυτών, όπως προσδιορίζεται από τα οριστικά συμβόλαια αγοράς ή το κόστος ιδιοκατασκευής τους, όπως είναι εγγεγραμμένο στα βιβλία της επιχείρησης. Για τον εξοπλισμό και τα μεταφορικά μέσα, η αξία τους προσδιορίζεται με βάση τις διατάξεις του άρθρου 99 του παρόντος. 5. Στη δεύτερη τάξη του Μ.Ε.ΕΠ. κατατάσσεται εργοληπτική επιχείρηση, χωρίς την εφαρμογή του τύπου κατάταξης, αν διαθέτει τις εξής ελάχιστες προϋποθέσεις: α) Περιλαμβάνει στη βασική της στελέχωση τουλάχιστον δύο (2) τεχνικούς Μ.Ε.Κ. Γ' βαθμίδας ή έναν (1) τεχνικό Μ.Ε.Κ. Γ βαθμίδας και δύο (2) τεχνικούς Μ.Ε.Κ. Β' βαθμίδας ή έναν (1) τεχνικό Μ.Ε.Κ. Δ' βαθμίδας, β) Διαθέτει, κατά την υποβολή της αίτησης, καταθέσεις σε τράπεζα, τουλάχιστον εκατό χιλιάδων (100.000) ευρώ ή πάγια

στοιχεία με βάση τις αντικειμενικές αξίες ή τις αξίες κτήσης αυτών, συνολικής αξίας εκατό χιλιάδων (100.000) ευρώ ή σωρευτικά καταθέσεις σε τράπεζα και πάγια στοιχεία συνολικής αξίας εκατό χιλιάδων (100.000) ευρώ. Για τα πάγια αυτά στοιχεία εφαρμόζονται τα οριζόμενα στις διατάξεις της περίπτωσης β' της παραγράφου 4. Τα πάγια αυτά στοιχεία αφορούν γήπεδα, οικόπεδα, κτήρια, μηχανολογικό εξοπλισμό και μεταφορικά μέσα, εκτός από τα επιβατικά αυτοκίνητα. Ως αξία παγίων για τα ακίνητα λαμβάνεται, κατ' επιλογή της επιχείρησης, είτε η αντικειμενική αξία που ισχύει κατά το χρόνο υποβολής της αίτησης, πιστοποιούμενη από συμβολαιογράφο, είτε η αξία αυτών, όπως προσδιορίζεται από τα οριστικά συμβόλαια αγοράς ή το κόστος ιδιοκατασκευής τους, όπως είναι εγγεγραμμένο στα βιβλία της επιχείρησης. Για τον εξοπλισμό και τα μεταφορικά μέσα, η αξία τους προσδιορίζεται με βάση τις διατάξεις του άρθρου 99 του παρόντος. ...».

19. Επειδή, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (Ε.Α. ΣΤΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται εφεξής και μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.). Ταυτόχρονα, επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς σε αυτήν τα προς συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (βλ. Πράξη VI Τμήματος ΕλΣυν 70/2006). Σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιοκτικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες

Αριθμός Απόφασης: 1488 1489/2022

διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Όπως, δε, παγίως γίνεται δεκτό, οι αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης στους δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν στις αναθέτουσες αρχές να διατυπώνουν τους όρους διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης στην προκήρυξη του διαγωνισμού με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία, κατά τρόπο ώστε αφενός να παρέχουν σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και επιδεικνύοντες τη συνήθη επιμέλεια διαγωνιζομένους τη δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενο των όρων αυτών και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο, αφετέρου, να καθιστούν δυνατό τον αποτελεσματικό έλεγχο του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα πιθέμενα κριτήρια (Ε.Σ Κλ.Ε 157/2017, Τμ. VI 2452/2012, 1643/2014, 6869/2015, 261/2017, βλ. και ΔΕΚ απόφαση της 18.10.2001, C-19/2000, SIAC Construcion Ltd, σκέψεις 41 έως 44, απόφαση της 29.4.2004, C-496/1999 Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, σκέψη 111, απόφαση της 10.5.2012, C-368/10, Επιτροπή κατά Κάτω Χωρών σκ. 109 επ.). Άλλωστε, όπως παγίως έχει κριθεί, η αρχή της ίσης μεταχειρίσεως και η υποχρέωση διαφάνειας απαγορεύουν στην αναθέτουσα αρχή να απορρίψει προσφορά στηριζόμενη σε λόγους οι οποίοι δεν προβλέπονται στην οικεία προκήρυξη (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 28, και απόφαση Medipac—Καζαντζίδης, C-6/05, EU:C:2007:337, σκέψη 54). Υπό αυτό το πρίσμα συνάγεται ότι η αυστηρότητα της εφαρμογής της διακήρυξης προϋποθέτει την σαφήνεια των όρων αυτής καθώς η παραβίαση αμφίσημων όρων δεν οδηγεί αναγκαστικά στον αποκλεισμό διαγωνιζόμενου αν δεν ευθύνεται ο ίδιος για την παρερμηνεία των υποχρεώσεων του (Συμβάσεις Δημοσίων Έργων Χρ. Μητκίδης, 2009, σελ. 87 επ.). Τούτο, διότι η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται εις βάρος του καλόπιστου διαγωνιζόμενου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (ΕφΑθ 1959/1970 Αρμ. 1970 σελ. 1111, ΕφΘεσ 501/1987 ΕΔημΕργ 1990/1, σελ. 84, Α. Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, εκδ. θ', σελ. 776).

20. Επειδή, ο τρόπος συντάξεως των προσφορών στα πλαίσια των δημοσίων διαγωνισμών διέπεται από την αρχή της τυπικότητας, η οποία αποσκοπεί στην εξασφάλιση αφενός της τηρήσεως των αρχών του

ανταγωνισμού, της διαφάνειας και του ίσου μέτρου κρίσεως αφετέρου της ανάγκης ευχερούς συγκρίσεως των προσφορών μεταξύ τους καθώς και στην αποφυγή του κινδύνου αλλοιώσεως αυτών (ΣΤΕ127/2015, 1971/2013, 194/2011, 804/2010, 3084/2008, 1895/2007, 3769/2003, ΕΑ 860, 689/2011, 1008/2009, 817/2008). Επίσης, όπως προαναφέρθηκε, σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιοκτικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Σύμφωνα με τα ανωτέρω, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, είτε κατά το στάδιο της εκτέλεσης αυτής, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000). Τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, είτε κατά το στάδιο της εκτέλεσης αυτής, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000). Κατά τα παγίως, δε, κριθέντα, αποκλεισμός τεχνικής προσφοράς προβλέπεται μόνο στην περίπτωση απόκλισης από τους απαραίτατους όρους της διακήρυξης, ως τέτοιοι, δε, νοούνται στο σύνολό τους οι τεχνικές προδιαγραφές.

21. Επειδή, σε κάθε περίπτωση, στο παρόν στάδιο της αξιολόγησης η αναθέτουσα αρχή, κατ' αρχήν κατά δέσμια αρμοδιότητα κρίνει τις προσφορές επί ίσοις όροις και με προσήλωση στην λεκτική αποτύπωση των όρων της κανονιστικής πράξης (Διακήρυξης) στα πλαίσια της αρχής της τυπικότητας, απορρίπτοντας, ομοίως, κατά δέσμια αρμοδιότητα προσφορά που παραβιάζει απαραίτατους όρους της διακήρυξης.

22. Επειδή, ο προσφεύγων υποστηρίζει, ότι «Κακή εκτίμηση και αξιολόγηση του περιεχομένου του φακέλου «Τεχνική Προσφορά» του άρθρου 94 παρ. 4 του ν. 4412/2016 και του όρου 3.2.Γ.3 της Διακήρυξης και το κείμενο της παραγράφου 3.2.Γ.3 της Πρόσκλησης, όπως αυτή τροποποιήθηκε με το Συμπλήρωμα Νο1 της Διακήρυξης, έχει αυτολεξεί ως εξής : «3.2.Γ.3 Απαιτήσεις για διάθεση προσωπικού στελέχωσα Σε περίπτωση φυσικού ή νομικού προσώπου το ίδιο και σε περίπτωση σύμπραξης/ένωσης προσώπων αθροιστικά να περιλαμβάνει στη στελέχωσα του έναν (1) τεχνικό Μ.Ε.Κ. Δ βαθμίδας της κατηγορίας Μ Βιομηχανικά-ενεργειακά. Εναλλακτικά, μπορεί να αντικατασταθεί ο ένας τεχνικός Μ.Ε.Κ. Δ βαθμίδας με δύο τεχνικούς Μ.Ε.Κ. Γ' βαθμίδας και ο ένας εκ των δύο τεχνικών Μ.Ε.Κ. Γ βαθμίδας με δύο τεχνικούς Μ.Ε.Κ. Β' βαθμίδας της αντίστοιχης κατηγορίας. Για την ως άνω απαίτηση ο διαγωνιζόμενος θα πρέπει να υποβάλλει: είτε από τη βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.Ε.Π στην 2η τάξη ή ανώτερη για έργα Βιομηχανικά -Ενεργειακά, η οποία αποτελεί τεκμήριο των πληροφοριών που περιέχει μέχρι τη λήξη της μεταβατικής περιόδου ισχύος, σύμφωνα με το άρθρο 65 του π.δ. 71/2019, και από την πλήρη έναρξη ισχύος του τελευταίου, βεβαίωση εγγραφής στο Τμήμα ΙΙ του Μητρώου Εργοληπτικών Επιχειρήσεων Δημοσίων Έργων (ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε.) για την ίδια τάξη ή ανώτερη. είτε, άλλα σχετικά αποδεικτικά στοιχεία και έγγραφα» Σύμφωνα, επομένως, με τα ανωτέρω εκ μέρους της Επιχείρησης ορίζεται ότι για την απόδειξη της ως άνω περιγραφόμενης απαίτησης ο διαγωνιζόμενος θα πρέπει να υποβάλλει βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.Ε.Π. στην 2η τάξη ή ανώτερη για έργα Βιομηχανικά-Ενεργειακά, βεβαίωση την οποία υπέβαλλε η εταιρεία μας (ήτοι την με αριθ. Πρωτ. Δ24/11997/9-10-2018 Βεβαίωση του Υπουργείου Υποδομών και Μεταφορών (Τμήμα Μ.Ε.Ε.Π.) σύμφωνα με την οποία η εταιρεία μας είναι στην 2η τάξη για έργα Ηλεκτρομηχανολογικά και Βιομηχανικά-Ενεργειακά), ως προαπαιτούμενο για την συμμετοχή μας στον διαγωνισμό, γεγονός που δεν αμφισβητείται και από την αρμόδια Επιτροπή Κρίσης της Επομένως, ως προς την εταιρεία μας συντρέχει η ανωτέρω προϋπόθεση σύμφωνα και με τα οριζόμενα στην Διακήρυξη, αφού το εργοληπτικό της πτυχίο εξακολουθεί να βρίσκεται σε ισχύ για τις κατηγορίες έργων 2^{ης} τάξης για έργα Ηλεκτρομηχανολογικά (Η/Μ που είναι η κύρια κατηγορία) και Βιομηχανικά-Ενεργειακά (Β/Ε που είναι η

πρόσθετη κατηγορία). Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 100 παρ. 5 του Ν. 3669/2008 όσον αφορά στην κατάταξη της επιχείρησης στην βασική της κατηγορία : «5. Στη δεύτερη τάξη του Μ.Ε.ΕΠ. κατατάσσεται εργοληπτική επιχείρηση, χωρίς την εφαρμογή του τύπου κατάταξης, αν διαθέτει τις εξής ελάχιστες προϋποθέσεις: α) Περιλαμβάνει στη βασική της στελέχωση τουλάχιστον δύο (2) τεχνικούς Μ.Ε.Κ. Γ βαθμίδας ή έναν (1) τεχνικό Μ.Ε.Κ. Γ' βαθμίδας και δύο (2) τεχνικούς Μ.Ε.Κ. Β' βαθμίδας ή έναν (1) τεχνικό Μ.Ε.Κ. Δ' βαθμίδας.». Επιπλέον, σύμφωνα με την παρ. 7 του άρθρου 100 του ίδιου Νόμου, παράλληλα με την βασική κατηγορία, μία επιχείρηση δύναται, δυνάμει του ανωτέρω Νόμου, να αιτηθεί την κατάταξή της και σε κάποια άλλη πρόσθετη ή πρόσθετες κατηγορίες έργων, όπου στην προκειμένη περίπτωση απαιτείται να διαθέτει για καθεμία από αυτές συμπληρωματική στελέχωση : «7. Για την κατάταξη εργοληπτικής επιχείρησης και σε πρόσθετες κατηγορίες έργων, εκτός της βασικής, απαιτείται να διαθέτει για καθεμία από αυτές συμπληρωματική στελέχωση. Τα στελέχη για καθεμία από τις πρόσθετες κατηγορίες έργων μπορεί να είναι τα ίδια πρόσωπα της βασικής στελέχωσης, εγγεγραμμένα σε αντίστοιχη κατηγορία και τάξη του Μ.Ε.Κ. ή και άλλα πρόσωπα. Για τη συμπληρωματική στελέχωση κάθε πρόσθετης κατηγορίας έργων, απαιτείται τουλάχιστον: α) Στην Α1 τάξη, ένας (1) τεχνικός Μ.Ε.Κ. Α' βαθμίδας. β) Στην Α2 τάξη, ένας (1) τεχνικός Μ.Ε.Κ. Β' βαθμίδας ή δύο (2) τεχνικοί Μ.Ε.Κ. Α' βαθμίδας. γ) Στην πρώτη τάξη, ένας (1) τεχνικός Μ.Ε.Κ. Β' βαθμίδας ή δύο (2) τεχνικοί Μ.Ε.Κ. Α' βαθμίδας. δ) Στη δεύτερη τάξη, ένας (1) τεχνικός Μ.Ε.Κ. Γ βαθμίδας ή δύο (2) τεχνικοί Μ.Ε.Κ. Β' βαθμίδας. ε) Στην τρίτη τάξη, ένας (1) τεχνικός Μ.Ε.Κ. Δ' βαθμίδας ή δύο (2) τεχνικοί Μ.Ε.Κ. Γ βαθμίδας.» Όσον αφορά την στελέχωση της εταιρείας μας αυτή πραγματοποιείται από τον κο ... Α. ..., ο οποίος είναι τεχνικός Μ.Ε.Κ. Δ' βαθμίδας για την κατηγορία έργων Ηλεκτρομηχανολογικών και τεχνικός Μ.Ε.Κ. Γ' βαθμίδας για την κατηγορία έργων Βιομηχανικών - Ενεργειακών, γεγονός όμως που δεν αναιρεί την πραγματικότητα δηλαδή ότι η εταιρεία μας (ήτοι η εργοληπτική της ικανότητα) πέραν πάσης αμφιβολίας είναι 2ης τάξης τόσο για έργα Ηλεκτρομηχανολογικά (ΚΥΡΙΑ ΚΑΤΗΓΟΡΙΑ ΕΡΓΩΝ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ) όσο και για έργα Βιομηχανικά - Ενεργειακά (ΠΡΟΣΘΕΤΗ ΚΑΤΗΓΟΡΙΑ ΕΡΓΩΝ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ). Προς επίρρωση απόδειξης του

Αριθμός Απόφασης: 1488 1489/2022

ισχυρισμού μας επικαλούμαστε και προσκομίζουμε με την παρούσα προσφυγή την με αριθ. Πρωτ. Δ24/11997/9-10-2018 Βεβαίωση του Υπουργείου Υποδομών και Μεταφορών (Τμήμα Μ.Ε.ΕΠ.) σύμφωνα με την οποία η εταιρεία μας είναι στην 2η τάξη για έργα Ηλεκτρομηχανολογικά και Βιομηχανικά - Ενεργειακά. Επιπλέον, με το Π.Δ. 71/2019 "Μητρώα συντελεστών παραγωγής δημοσίων και ιδιωτικών έργων, μελετών, τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών (ΜΗ.Τ.Ε)" (Α' 112/3.7.2019, με έναρξη ισχύος από τη δημοσίευση του διατάγματος στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως) και ειδικότερα σύμφωνα με τις διατάξεις του Κεφαλαίου Γ' ("ΜΗΤΡΩΟ ΕΡΓΟΛΗΠΤΙΚΩΝ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΩΝ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΡΓΩΝ") του ως άνω διατάγματος προβλέπεται, μεταξύ άλλων, η αντικατάσταση του Μητρώου Εργοληπτικών Επιχειρήσεων (βλ. άρθρο 40 παρ. 1). Ωστόσο, με τη μεταβατική διάταξη του άρθρου 65 παρ. 6 του Π.Δ. 71/2019, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 74 παρ. 3 του Ν. 4821/2021 (Α' 134/31.7.2021), ορίσθηκε ότι: "Οι βεβαιώσεις εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ.... που είναι σε ισχύ κατά την 3^η Ιουλίου 2019 εξακολουθούν να ισχύουν έως την 31^η Δεκεμβρίου 2022, εφόσον πληρούνται οι προϋποθέσεις του νομοθετικού πλαισίου που ίσχυε έως και τις 2 Ιουλίου 2019 ... Μετά την πάροδο της παραπάνω προθεσμίας οι βεβαιώσεις εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ. και τα πτυχία Εργοληπτών Δημοσίων Δασοτεχνικών Έργων παύουν να ισχύουν. Για το χρονικό διάστημα από 1^η Σεπτεμβρίου 2021 μέχρι και την 31^η Δεκεμβρίου 2022 εξακολουθεί να εκδίδεται, σύμφωνα με τα ισχύοντα μέχρι την 3^η Ιουλίου 2019, η ενημερότητα πτυχίου για εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι καταταγμένες στις τάξεις 3^η έως 7^η". Επομένως, σύμφωνα με το ισχύον Π.Δ., το εργοληπτικό πτυχίο της εταιρείας μας εξακολουθεί να βρίσκεται σε ισχύ και είναι 2^{ης} τάξης για τις κατηγορίες έργων : Ηλεκτρομηχανολογικά και Βιομηχανικά - Ενεργειακά, έως 31-12-2022. Εξ άλλου, τα δικαιολογητικά εγγραφής και κατάταξης κάθε εργοληπτικής επιχειρήσεως στο Μ.Ε.ΕΠ. καθορίζονται ευθέως και κατά τρόπο ειδικό και εξαντλητικό από τα άρθρα 96 και 100 του Ν. 3669/2008, με συνέπεια να μπορούν ευχερώς να προσδιορισθούν και να είναι δυνατό, ανά πάσα στιγμή, να ζητηθεί από τον αναθέτοντα φορέα η προσκόμισή τους (ιδίως σε περίπτωση αμφισβήτησεως). Με τα δεδομένα αυτά, η δήλωση της εταιρείας μας ότι η κατάταξή της είναι 2^{ης} τάξης στο Μ.Ε.ΕΠ. (η οποία, κατά τα εκτεθέντα

στις προηγούμενες παραδοχές, καθίσταται μη αμφισβητούμενη, εξακολουθεί να ισχύει έως 31.12.2022 δυνάμει του άρθρου 74 παρ. 3 του Ν. 4821/2021) έγινε βάσει όλων των όρων και προϋποθέσεων που απαιτούνται κατά τον Ν. 3669/2008, με την βασική στελέχωση της εταιρείας μας από 1 τεχνικό ΜΕΚ Δ' βαθμίδας για τα Ηλεκτρομηχανολογικά έργα και με την συμπληρωματική στελέχωση αυτής από το ίδιο πρόσωπο-τεχνικό της βασικής στελέχωσης, εγγεγραμμένο στην Γ' Βαθμίδα του ΜΕΚ για τα Βιομηχανικά-Ενεργειακά έργα. Το αποτέλεσμα αυτού του συνδυασμού των βαθμίδων που διαθέτει ο τεχνικός στελέχωσης της εταιρείας μας, επιτρέπει την συμμετοχή μας στο εν λόγω διαγωνισμό και τούτο διότι όπως ήδη προαναφέρθηκε η εταιρεία μας, σύμφωνα με τις ισχύουσες νομοθετικές διατάξεις (ήτοι περίπτωση δ' της παραγράφου 7 του άρθρου 100 Ν. 3669/2008), έχει καταταχθεί ορθώς στην 2^η τάξη με πρόσθετη κατηγορία έργων τα Βιομηχανικά-Ενεργειακά. Ως εκ τούτου, δεν θα πρέπει να διαφύγει της προσοχής Σας πως η κρίση της Επιτροπής Αξιολόγησης της αναθέτουσας Αρχής ότι η στελέχωση της εταιρείας μας με 1 τεχνικό ΜΕΚ Γ' Βαθμίδας για τα έργα Βιομηχανικά- Ενεργειακά καθιστά μη αποδεκτή την υποβληθείσα τεχνική προσφορά μας, αποτελεί «έμμεση» αμφισβήτηση και αναίρεση του περιεχόμενου της κατατεθείσας από εμάς βεβαιώσεως του Υπουργείου Υποδομών & Μεταφορών (Μ.Ε.ΕΠ.), το οποίο μας έχει κατατάξει (δυνάμει του άρθρου 100 Ν. 3669/2008) στην 2^η τάξη έχοντας ως πρόσθετη κατηγορία έργων τα Βιομηχανικά-Ενεργειακά, διότι αδυνατούν να αντιληφθούν τα όσα ορίζει ο ως άνω Νόμος, δηλαδή ότι μία εταιρεία δύναται να στελεχώνεται μόνον από 1 ΤΕΧΝΙΚΟ ΜΕΚ Γ' ΒΑΘΜΙΔΑΣ ΟΤΑΝ ΕΧΕΙ ΣΑΝ ΠΡΟΣΘΕΤΗ-ΣΥΜΠΛΗΡΩΜΑΤΙΚΗ ΑΣΧΟΛΙΑ ΤΗΣ ΤΑ ΒΙΟΜΑΧΑΝΙΚΑ-ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΑ ΕΡΓΑ ΚΑΙ ΠΑΡΟΛΑ ΑΥΤΑ ΝΑ ΕΙΝΑΙ ΣΤΗΝ 2Η ΤΑΞΗ ΓΙΑ ΤΑ ΣΥΓΚΕΚΡΙΜΕΝΑ ΕΡΓΑ (ΗΤΟΙ ΤΑ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΑ-ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΑ). Επομένως, το προσβαλλόμενο Πρακτικό Αξιολόγησης της Επιτροπής Κρίσης του Διαγωνισμού είναι μη νόμιμο και πρέπει να ακυρωθεί, καθώς πάσχει από πλημμελή και εσφαλμένη ερμηνεία των νομοθετικών διατάξεων που ισχύουν για την στελέχωση και κατ' επέκταση κατάταξη της εργοληπτικής επιχείρησης στις αντίστοιχες τάξεις του Μ.Ε.ΕΠ. του Υπουργείου Υποδομών και Μεταφορών. Β. Πλημμελής και λανθασμένη εκτίμηση των Απαντήσεων που δόθηκαν από την εταιρεία προς τα Διευκρινιστικά ερωτήματα

της Επιτροπής βάσει του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 σχετικά με τον όρο 3.2.Γ.3 της Διακήρυξης Επιπροσθέτως, στις 29-6-2022 (ήτοι μετά την εμπρόθεσμη υποβολή των φακέλων προσφοράς για την συμμετοχή μας στον εν λόγω διαγωνισμό) η εταιρεία μας έλαβε mail από τον κο (στέλεχος της αναθέτουσας αρχής (...)), όπου ζητούσε διευκρινήσεις σχετικά με την κατατεθείσα από εμάς βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ στην 2^η τάξη για έργα Βιομηχανικά- Ενεργειακά, αμφισβητώντας, έμμεσα, την εργοληπτική μας ικανότητα λόγω της στελέχωσής μας από ένα τεχνικό Γ' βαθμίδας παραβλέποντας ότι το εδάφιο του Νόμου που παραπέμπει στην Διευκρινιστική του Ερώτηση αφορά στην υποχρεωτική στελέχωση για την κατάταξη της εταιρείας στην βασική της κατηγορία έργων, ενώ η εταιρείας μας ανήκει στην 2^η τάξη ένεκα της επιπλέον-πρόσθετης κατηγορίας έργων Βιομηχανικών-ενεργειακών που δυνάμει του Νόμου 3669/2008 απαιτεί μόνον έναν Τεχνικό ΜΕΚ Γ' Βαθμίδας. Στην διευκρίνηση αυτή, η εταιρεία μας απάντησε στις 11-7-2022 με mail (το οποίο κοινοποιήθηκε στα μέλη της Επιτροπής Κρίσης του Διαγωνισμού), η οποία προσκομίζεται στα συνημμένα μας έγγραφα προς γνώση Σας, εξηγώντας ότι η εκτέλεση έργων Βιομηχανικών-Ενεργειακών αποτελεί για την εταιρεία μας πρόσθετη-επιπλέον-επικουρική κατηγορία έργων και η κατάταξή της από το Υπουργείο Υποδομών και Μεταφορών, βάσει Νόμου είναι στην δεύτερη τάξη με μοναδικό προαπαιτούμενο την στελέχωση ΜΕ ΤΕΧΝΙΚΟ ΜΕΚ Γ' ΒΑΘΜΙΔΑΣ. Επί της ανωτέρω απαντήσεως-διευκρινήσεως δεν λάβαμε καμία απάντηση ή ανταπόκριση από τα μέλη της Επιτροπής, θεωρώντας απ' την πλευρά μας ότι δεν υφίσταται κανένα απολύτως κώλυμα για την συμμετοχή μας στον διαγωνισμό. Κατόπιν, όλων των παραπάνω, η Επιτροπή προέβη σε προδήλως αβάσιμη και μη νόμιμη κρίση, συντάσσοντας το προσβαλλόμενο Πρακτικό Αξιολόγησης».

23. Επειδή, ο αναθέτων φορέας δεν απέστειλε απόψεις επί της προσφυγής αν και εκλήθη νομίμως προς τούτο.

24. Επειδή, ως προς την πρώτη προσφυγή κρίνονται τα κάτωθι. Από την επισκόπηση του φακέλου κρίνεται ότι σύμφωνα με την οικεία διακήρυξη ο διαγωνιζόμενος θα πρέπει να υποβάλλει βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ. στην 2^η τάξη ή ανώτερη για έργα Βιομηχανικά-Ενεργειακά, βεβαίωση την οποία υπέβαλλε ο προσφεύγων (ήτοι την με αριθ. Πρωτ. Δ24/11997/9-10-

Αριθμός Απόφασης: 1488 1489/2022

2018 Βεβαίωση του Υπουργείου Υποδομών και Μεταφορών (Τμήμα Μ.Ε.ΕΠ.) σύμφωνα με την οποία είναι στην 2^η τάξη για έργα Ηλεκτρομηχανολογικά και Βιομηχανικά-Ενεργειακά), ως προαπαιτούμενο για την συμμετοχή στον διαγωνισμό, γεγονός που δεν αμφισβητείται από τον αναθέτοντα φορέα. Επομένως, ως προς τον προσφεύγοντα συντρέχει η ανωτέρω προϋπόθεση σύμφωνα και με τα οριζόμενα στην Διακήρυξη, αφού το εργοληπτικό του πτυχίο εξακολουθεί να βρίσκεται σε ισχύ για τις κατηγορίες έργων 2^{ης} τάξης για έργα Ηλεκτρομηχανολογικά (Η/Μ που είναι η κύρια κατηγορία) και Βιομηχανικά-Ενεργειακά (Β/Ε που είναι η πρόσθετη κατηγορία). Σύμφωνα με το άρθρο 100 παρ. 5 του Ν. 3669/2008 όσον αφορά στην κατάταξη της επιχείρησης στην βασική της κατηγορία : *«5. Στη δεύτερη τάξη του Μ.Ε.ΕΠ. κατατάσσεται εργοληπτική επιχείρηση, χωρίς την εφαρμογή του τύπου κατάταξης, αν διαθέτει τις εξής ελάχιστες προϋποθέσεις: α) Περιλαμβάνει στη βασική της στελέχωση τουλάχιστον δύο (2) τεχνικούς Μ.Ε.Κ. Γ βαθμίδας ή έναν (1) τεχνικό Μ.Ε.Κ. Γ' βαθμίδας και δύο (2) τεχνικούς Μ.Ε.Κ. Β' βαθμίδας ή έναν (1) τεχνικό Μ.Ε.Κ. Δ' βαθμίδας.»*. Επιπλέον, σύμφωνα με την παρ. 7 του άρθρου 100 του ίδιου νόμου, παράλληλα με την βασική κατηγορία, μία επιχείρηση δύναται, δυνάμει του ανωτέρω Νόμου, να αιτηθεί την κατάταξή της και σε κάποια άλλη πρόσθετη ή πρόσθετες κατηγορίες έργων, όπου στην προκειμένη περίπτωση απαιτείται να διαθέτει για καθεμία από αυτές συμπληρωματική στελέχωση : *«7. Για την κατάταξη εργοληπτικής επιχείρησης και σε πρόσθετες κατηγορίες έργων, εκτός της βασικής, απαιτείται να διαθέτει για καθεμία από αυτές συμπληρωματική στελέχωση. Τα στελέχη για καθεμία από τις πρόσθετες κατηγορίες έργων μπορεί να είναι τα ίδια πρόσωπα της βασικής στελέχωσης, εγγεγραμμένα σε αντίστοιχη κατηγορία και τάξη του Μ.Ε.Κ. ή και άλλα πρόσωπα. Για τη συμπληρωματική στελέχωση κάθε πρόσθετης κατηγορίας έργων, απαιτείται τουλάχιστον: α) Στην Α1 τάξη, ένας (1) τεχνικός Μ.Ε.Κ. Α' βαθμίδας. β) Στην Α2 τάξη, ένας (1) τεχνικός Μ.Ε.Κ. Β' βαθμίδας ή δύο (2) τεχνικοί Μ.Ε.Κ. Α' βαθμίδας. γ) Στην πρώτη τάξη, ένας (1) τεχνικός Μ.Ε.Κ. Β' βαθμίδας ή δύο (2) τεχνικοί Μ.Ε.Κ. Α' βαθμίδας. δ) Στη δεύτερη τάξη, ένας (1) τεχνικός Μ.Ε.Κ. Γ βαθμίδας ή δύο (2) τεχνικοί Μ.Ε.Κ. Β' βαθμίδας. ε) Στην τρίτη τάξη, ένας (1) τεχνικός Μ.Ε.Κ. Δ' βαθμίδας ή δύο (2) τεχνικοί Μ.Ε.Κ. Γ βαθμίδας.»*.

25. Επειδή, εν συνεχεία των ανωτέρω, ως προς την στελέχωση του προσφεύγοντος συνεπώς παρέπεται ότι αυτή συντελείται από τον κο, ο οποίος είναι τεχνικός Μ.Ε.Κ. Δ' βαθμίδας για την κατηγορία έργων Ηλεκτρομηχανολογικών και τεχνικός Μ.Ε.Κ. Γ' βαθμίδας για την κατηγορία έργων Βιομηχανικών - Ενεργειακών, γεγονός όμως που δεν αναιρεί ότι ο προσφεύγων (ήτοι η εργοληπτική του ικανότητα) είναι 2^{ης} τάξης τόσο για έργα Ηλεκτρομηχανολογικά (ΚΥΡΙΑ ΚΑΤΗΓΟΡΙΑ ΕΡΓΩΝ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ) όσο και για έργα Βιομηχανικά - Ενεργειακά (ΠΡΟΣΘΕΤΗ ΚΑΤΗΓΟΡΙΑ ΕΡΓΩΝ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ). Επέκεινα, από τα στοιχεία της επίμαχης προσφοράς και σύμφωνα με το ισχύον Π.Δ., το εργοληπτικό πτυχίο του προσφεύγοντος εξακολουθεί να βρίσκεται σε ισχύ και είναι 2^{ης} τάξης για τις κατηγορίες έργων : Ηλεκτρομηχανολογικά και Βιομηχανικά - Ενεργειακά, έως 31-12-2022. Με τα δεδομένα αυτά, η δήλωση ότι η κατάταξή του είναι 2^{ης} τάξης στο Μ.Ε.ΕΠ. η οποία, εξακολουθεί να ισχύει έως 31.12.2022 δυνάμει του άρθρου 74 παρ. 3 του Ν. 4821/2021 έγινε βάσει όλων των νομίμων προϋποθέσεων που απαιτούνται κατά τον Ν. 3669/2008, με την βασική στελέχωση από 1 τεχνικό ΜΕΚ Δ' βαθμίδας για τα Ηλεκτρομηχανολογικά έργα και με την συμπληρωματική στελέχωση αυτής από το ίδιο πρόσωπο-τεχνικό της βασικής στελέχωσης, εγγεγραμμένο στην Γ' Βαθμίδα του ΜΕΚ για τα Βιομηχανικά-Ενεργειακά έργα (ΣΤΕ 892/2022). Η απόληξη του συνδυασμού των βαθμίδων που διαθέτει ο τεχνικός στελέχωσης του προσφεύγοντος επιτρέπει την συμμετοχή του προσφεύγοντος στον επίμαχο διαγωνισμό και τούτο διότι όπως ήδη προδιελήφθη σύμφωνα με τις ισχύουσες νομοθετικές διατάξεις (ήτοι περίπτωση δ' της παραγράφου 7 του άρθρου 100 Ν. 3669/2008), έχει καταταχθεί νομίμως στην 2^η τάξη με πρόσθετη κατηγορία έργων τα Βιομηχανικά-Ενεργειακά. Συνεπώς ο εν θέματι λόγος τυγχάνει δεκτός ως βάσιμος και καθιστά τοιοιτοτρόπως την προσβαλλόμενη ακυρωτέα κατά τούτο. Δοθείσης περαιτέρω της ως άνω κρίσης καθίσταται άνευ αντικειμένου η κρίση επί της αιτίας του προσφεύγοντος περί πλημμελούς διοικητικής απόκρισης επί της διαδικασίας των παρασχεθεισών διευκρινίσεων εκ μέρους του προσφεύγοντος επί του σχετικού ερωτήματος που συνέχεια με τον προδιαληφθέντα λόγο της προσφυγής.

26. Επειδή, εν συνεχεία η προσφεύγουσα υποστηρίζει, ότι «Σχετικώς δημοσιεύθηκε με το Συνημμένο Αρχείο: ΠΡΟΣΚΛΗΣΗ-ΤΕΥΧΟΙ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΑΣ ΔΠΛΠ-....pdf και αναρτήθηκε στο site, των διαγωνισμών της: <https://.....gr/> η Διακήρυξη με αριθμό ΔΠΛΠ-.... Ειδικότερα, στο σημείο 3.2.B. αυτού προβλέπονταν αρχικώς τα εξής: «Για τον έλεγχο και την πιστοποίηση της παραπάνω απαιτούμενης οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας, οι προσφέροντες θα πρέπει απαραίτητα να υποβάλουν με την προσφορά τους (Φάκελο Β) τα αντίστοιχα σχετικά αποδεικτικά στοιχεία τα οποία μπορεί να είναι: • είτε από τη βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.Ε.Π στην 3^η τάξη ή ανώτερη για έργα Βιομηχανικά - Ενεργειακά η οποία αποτελεί τεκμήριο των πληροφοριών που περιέχει μέχρι τη λήξη της μεταβατικής περιόδου ισχύος, σύμφωνα με το άρθρο 65 του π.δ. 71 /2019, και από την πλήρη έναρξη ισχύος του τελευταίου, βεβαίωση εγγραφής στο Τμήμα ΙΙ του Μητρώου Εργοληπτικών Επιχειρήσεων Δημοσίων Έργων (ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε.) για την ίδια τάξη ή ανώτερη.». Επίσης, στο σημείο 3.2.Γ.3 της Διακήρυξης προβλέπονταν αρχικώς τα ακόλουθα: «3.2.Γ.3 Απαιτήσεις για διάθεση προσωπικού στελέχωση Σε περίπτωση φυσικού ή νομικού προσώπου το ίδιο και σε περίπτωση σύμπραξης/ένωσης προσώπων αθροιστικά να περιλαμβάνει στη στελέχωση του έναν (1) τεχνικό Μ.Ε.Κ. Δ' βαθμίδας και έναν Β' βαθμίδας της κατηγορίας Βιομηχανικά- ενεργειακά. Εναλλακτικά, μπορεί να αντικατασταθεί ο ένας τεχνικός Μ.Ε.Κ. Δ' βαθμίδας με δύο τεχνικούς Μ.Ε.Κ. Γ' βαθμίδας και ο ένας εκ των δύο τεχνικών Μ.Ε.Κ. Γ' βαθμίδας με δύο τεχνικούς Μ.Ε.Κ. Β' βαθμίδας της αντίστοιχης κατηγορίας». Πριν τη διεξαγωγή του διαγωνισμού, αναρτήθηκαν οι εξής ανακοινώσεις-συμπληρώματα, στο σύστημα compareone.marketsite.gr/, στους υποψήφιους διαγωνιζόμενους: Ανακοίνωση Νο1, Ημερομηνία: 08/02/2022 09:17, Σας ενημερώνουμε ότι εκδόθηκε το Συμπλήρωμα Νο 1 της Διακήρυξης που αφορά σε τροποποίηση του Άρθρου 3 της ΠΡΟΣΚΛΗΣΗΣ, Συμμετοχή στον Διαγωνισμό. Συνημμένα: ... ΣΥΜΠΛΗΡΩΜΑ 1_1.pdf Με την ως άνω τροποποίηση μεταβλήθηκε το άρθρο 3 της Πρόσκλησης Συμμετοχή στον Διαγωνισμό στα ακόλουθα σημεία ως εξής: σημείο 3.2.B αντικαταστάθηκε ως εξής: «Για τον έλεγχο και την πιστοποίηση της παραπάνω απαιτούμενης οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας, οι προσφέροντες θα πρέπει

Αριθμός Απόφασης: 1488 1489/2022

απαραίτητα να υποβάλουν με την προσφορά τους (Φάκελο Β) τα αντίστοιχα σχετικά αποδεικτικά στοιχεία τα οποία μπορεί να είναι: • είτε από τη βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.Ε.Π στην 2^η τάξη ή ανώτερη για έργα Βιομηχανικά - Ενεργειακά η οποία αποτελεί τεκμήριο των πληροφοριών που περιέχει μέχρι τη λήξη της μεταβατικής περιόδου ισχύος, σύμφωνα με το άρθρο 65 του π.δ. 71 /2019, και από την πλήρη έναρξη ισχύος του τελευταίου, βεβαίωση εγγραφής στο Τμήμα ΙΙ του Μητρώου Εργοληπτικών Επιχειρήσεων Δημοσίων Έργων (ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε.) για την ίδια τάξη ή ανώτερη.». Επίσης, το σημείο 3.2.Γ.3 της Διακήρυξης αντικαταστάθηκε ως ακολούθως: «3.2.Γ.3. Απαιτήσεις για διάθεση προσωπικού στελέχωση Σε περίπτωση φυσικού ή νομικού προσώπου το ίδιο και σε περίπτωση σύμπραξης/ένωσης προσώπων αθροιστικά να περιλαμβάνει στη στελέχωση του έναν (1) τεχνικό Μ.Ε.Κ. Δ' βαθμίδας και έναν Β' βαθμίδας της κατηγορίας Βιομηχανικά-ενεργειακά Εναλλακτικά, μπορεί να αντικατασταθεί ο ένας τεχνικός Μ.Ε.Κ. Δ' βαθμίδας με δύο τεχνικούς Μ.Ε.Κ. Γ' βαθμίδας και ο ένας εκ των δύο τεχνικών Μ.Ε.Κ. Γ' βαθμίδας με δύο τεχνικούς Μ.Ε.Κ. Β' βαθμίδας της αντίστοιχης κατηγορίας». Ανακοίνωση Νο2, Ημερομηνία: 18/02/2022 15:10 Με το παρόν σας ενημερώνουμε ότι ο διαγωνισμός παρατείνεται έως 25.02.2022. Άμεσα θα αναρτηθεί σχετικό Συμπλήρωμα Ανακοίνωση Νο3, Ημερομηνία: 22/02/2022 08:55 Ενημερώνουμε ότι στα πλαίσια του Συμπληρώματος Νο2, πέραν της παράτασης της ημερομηνίας υποβολής προσφορών έως 25.02.2022 και ώρα 12:00, αντικαθίστανται τα Επισυναπτόμενα Αρχεία "ΤΙΜΟΛΟΓΙΟ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ.Χ^Χ" και "ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ.Χ^Χ" στο πεδίο της πλατφόρμας Με τις παραπάνω ανακοινώσεις η ημερομηνία διεξαγωγής του διαγωνισμού διαμορφώθηκε στις 25.02.2022 και ώρα 12:00. Μετά την υποβολή προσφορών και την αποσφράγιση του Φακέλου Α, αναρτήθηκε στο σύστημα: <https://compareone.marketsite.gr/> το αρχείο: ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΦΑΚΕΛΟΥ Α.pdf και ακολούθησε η αποσφράγιση του φακέλου Β. Έπειτα από έλεγχο των περιεχομένων των φακέλων, των υπόλοιπων 2 διαγωνιζόμενων, από την εταιρεία μας, διαπιστώθηκαν κάποιες παραλήψεις και τις δηλώσαμε στην επιτροπή του διαγωνισμού, μέσα από την πλατφόρμα <https://compareone.marketsite.gr/> και ζητήσαμε να αποσαφηνιστούν, αυτές οι παρατηρήσεις. Οι παρατηρήσεις που δηλώσαμε ήταν οι εξής: «Σας

παραθέτουμε κάποιες παρατηρήσεις σχετικά με τους διαγωνιζόμενους. Όσον αφορά το διαγωνιζόμενο «... ..», στον Α φάκελο προσκομίστηκε ληξιαρχική πράξη θανάτου (Ημερ. Θανάτου: 22/01/2022), ενός εκ των μελών (Αρ. ΜΕΚ: 8551) που απαρτίζουν Μ.Ε.Ε.Π. (Αρ. 15538), το οποίο προσκομίστηκε στον Β φάκελο. Βάση του Νόμου 3669/2008, Άρθρο 107 -Τήρηση του Μ.Ε.Κ., παράγραφος 11.: Οι εγγεγραμμένοι στο Μ.Ε.Κ., διαγράφονται αυτοδίκαια σε περίπτωση θανάτου. Συνεπώς, το προσκομιζόμενο Μ.Ε.Ε.Π., της εταιρείας, δεν ήταν σε ισχύ κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού. Όσον αφορά την εταιρεία, στο άρθρο 3.2.Γ.3 της Πρόσκλησης, του Συμπληρώματος Νο 1, αναφέρεται ότι η στελέχωση πρέπει να περιλαμβάνει έναν τεχνικό Δ' βαθμίδας της κατηγορίας Βιομηχανικά - Ενεργειακά, αλλά το προσκομιζόμενο Μ.Ε.Ε.Π (Αρ.27638) της εταιρείας, περιλαμβάνει ένα τεχνικό Γ' κατηγορίας Βιομηχανικά - Ενεργειακά (Α.Μ. ΜΕΚ: 30166). 16/06/2022 11:59,» Στις 19/08/22, αναρτήθηκε στο σύστημα: <https://compareone.marketsite.gr/>, το αρχείο: ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΦΑΚΕΛΟΥ Β.pdf (συνημμένο), με το οποίο ακυρώνεται η συμμετοχή της εταιρείας, αλλά εγκρίνεται και επικυρώνεται η συμμετοχή της εταιρείας και κρίνεται παραδεκτή η συμμετοχή της, όπως ομοίως και της δικής μας κοινοπραξίας. ΕΠΙ ΤΟΥ ΛΟΓΟΥ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ ΜΑΣ. Σύμφωνα με τα οριζόμενα στο σημ. 3.2.Β.2. «Για τον έλεγχο και την πιστοποίηση της παραπάνω απαιτούμενης οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας, οι προσφέροντες θα πρέπει απαραίτητα να υποβάλουν με την προσφορά τους (Φάκελο Β) τα αντίστοιχα σχετικά αποδεικτικά στοιχεία τα οποία μπορεί να είναι: • είτε από τη βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.Ε.Π στην 2^η τάξη ή ανώτερη για έργα Βιομηχανικά - Ενεργειακά η οποία αποτελεί τεκμήριο των πληροφοριών που περιέχει μέχρι τη λήξη της μεταβατικής περιόδου ισχύος, σύμφωνα με το άρθρο 65 του π.δ. 71/2019, και από την πλήρη έναρξη ισχύος του τελευταίου, βεβαίωση εγγραφής στο Τμήμα ΙΙ του Μητρώου Εργοληπτικών Επιχειρήσεων Δημοσίων Έργων (ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε.) για την ίδια τάξη ή ανώτερη.». Με το π.δ. 71/2019 και ειδικότερα δυνάμει του άρθρο 40 αυτού προβλέφθηκε η αντικατάσταση του Μητρώου Εργοληπτικών Επιχειρήσεων. Πλην όμως με την μεταβατική διάταξη του άρθρου 65 αυτού, ως αυτή τροποποιήθηκε με το άρθρο 74 παρ 3 του ν 4821/2021, ορίστηκε ότι οι βεβαιώσεις Μ.Ε.ΕΠ. που

είναι σε ισχύ κατά την κατά την 3^η Ιουλίου 2019 εξακολουθούν να ισχύουν έως την 31η Δεκεμβρίου 2022, εφόσον πληρούνται οι προϋποθέσεις του νομοθετικού πλαισίου που ίσχυε έως και 2 Ιουλίου 2019. Όσον αφορά την διαγωνιζόμενο, στον Α' φάκελο προσκομίστηκε ληξιαρχική πράξη θανάτου (Ημερ. Θανάτου: 22/01/2022), ενός εκ των μελών (Αρ. ΜΕΚ: 8551) που απαρτίζουν τα μέλη του Μ.Ε.Ε.Π. (Αρ. 15538), το οποίο προσκομίστηκε στον Β' φάκελο. Δυνάμει δε των διατάξεων της παρ. 11 του άρθρου 107 του Νόμου 3669/2008, οι οποίες παραμένουν εν ισχύ, ορίζεται ότι οι εγγεγραμμένοι στο Μ.Ε.Κ., διαγράφονται αυτοδίκαια σε περίπτωση θανάτου. Περαιτέρω, στην παρ. 1 του άρθρου 101 του ανωτέρω νόμου προβλέπονται τα εξής: 1. Οι εγγεγραμμένες στο Μ.Ε.Ε.Π. επιχειρήσεις διαγράφονται αυτοδίκαια στις εξής περιπτώσεις: α) Θανάτου, πτώχευσης, απαγόρευσης ή θέσης σε κατάσταση δικαστικής αντίληψης του φυσικού προσώπου που ασκεί την επιχείρηση, όταν πρόκειται για ατομική επιχείρηση. β) Διάλυσης, πτώχευσης ή θέσης υπό εκκαθάριση του νομικού προσώπου που ασκεί την επιχείρηση. γ) Υποβολής στην Υπηρεσία αίτησης της επιχείρησης περί διαγραφής της συνοδευόμενης από τη βεβαίωση εγγραφής. δ) Μη υποβολής, μέσα στις προθεσμίες του άρθρου 97 του παρόντος, αίτησης τακτικής αναθεώρησης μέσα σε εξήντα (60) ημέρες από τη συμπλήρωση τριετίας ή εξαετίας σύμφωνα με την παράγραφο 11 του άρθρου 92 του παρόντος ή των στοιχείων που απαιτούνται, κατά την παράγραφο 4 του άρθρου 98 του παρόντος, για την έκτακτη αναθεώρηση της εγγραφής της επιχείρησης.». Έτι περαιτέρω στην παρ. 3 του άρθρου 63 του π.δ/τος 71/2019 ορίζεται ότι «Σε περίπτωση μεταβολής στοιχείων βάσει των οποίων εκδόθηκε η βεβαίωση, όπως μεταξύ άλλων: [...] δ. καταδίκη των προσώπων του άρθρου 45 για ένα από τα αδικήματα της παρ. 4 του στοιχείου Β του άρθρου 2, η βεβαίωση εγγραφής στο ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε. της εργοληπτικής επιχείρησης ανακαλείται από το χρόνο της μεταβολής.». Επίσης στην παρ. 1 του άρθρου 59 προβλέπεται ότι «1. Οι εγγεγραμμένες στο ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε. επιχειρήσεις έχουν την υποχρέωση να ανακοινώνουν στην υπηρεσία τήρησης του ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε., μέσα σε προθεσμία ενός μηνός από την επέλευσή τους, τις μεταβολές στα στοιχεία που χρησιμοποιήθηκαν για την εγγραφή και κατάταξη τους, εφόσον αυτές αφορούν απώλεια των ελαχίστων νομίμων προϋποθέσεων κατάταξης (στελέχωσης,

ιδίων κεφαλαίων, παγίων, μηχανικού εξοπλισμού κ.λπ.) και να αναπληρώνουν τις σχετικές ελλείψεις μέσα σε προθεσμία δύο (2) μηνών από την υποβολή της ανακοίνωσης». Ως γνωστόν η εγγραφή στις τάξεις του Μ.Ε.Ε.Π. γίνεται με βάρη διάφορα κριτήρια, το ουσιωδέστερο εκ των οποίων είναι η στελέχωση της επιχείρησης με τεχνικούς διάφορων ειδικοτήτων και εμπειρίας, αντίστοιχων με τις αιτούμενες τάξεις και κατηγορίες (ελάχιστη στελέχωση). Επιπροσθέτως, η εγγραφή και κατάταξη στα Μ.Ε.Ε.Π., Μητρώο Μελετητών και Μητρώο Γραφείων Μελετών, και η κατοχή αντίστοιχου πτυχίου αποτελεί τεκμήριο τεχνικής καταλληλότητας γενικής εμπειρίας. Η εργοληπτική επιχείρηση και τα στελέχη του πτυχίου της συνδέονται με ενοχική σύμβαση. Κατά την, μάλλον, κρατούσα γνώμη, ο υπόψη ενοχικός δεσμός μπορεί να έχει την μορφή, είτε της σύμβασης παροχής ανεξαρτήτων υπηρεσιών, είτε της μισθώσεως εξαρτημένης εργασίας (βλ. ΑΠ «...»/2017, «...»/2013, «...»/2004). Υποστηρίζεται όμως και ότι η εν λόγω σύμβαση έχει, οπωσδήποτε - εκ του νόμου, τον χαρακτήρα της μισθώσεως εργασίας (βλ ΕφΠειρ 599/2014, Μον Πρωτ.Τριπ. 5/2009). Είναι, όμως, αδιαμφισβήτητο, το ότι πρόκειται περί διαρκούς συμβάσεως, η οποία λύεται κατά τα γενικώς ισχύοντα για τις διαρκείς συμβάσεις, δηλαδή, με κοινή συναίνεση, δια καταγγελίας (μονομερούς δηλώσεως βουλήσεως) οιοδήποτε εκ των συμβαλλομένων, με τον θάνατο ενός εξ αυτών κλπ. Επομένως, η λύση της σύμβασης εργοληπτικής επιχείρησης - στελέχους έχει ως άμεση και αυτόθροη συνέπεια την διαγραφή της υπό κρίση εργοληπτικής επιχείρησης από το Μ.Ε.Ε.Π. Συνεπώς, το προσκομιζόμενο Μ.Ε.Ε.Π., της εταιρείας, δεν ήταν σε ισχύ κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ένεκα θανάτου μέλους. Περαιτέρω ουδόλως προκύπτει αν τα λοιπά μέλη είχαν υποβάλει εμπροθέσμως αίτηση για ανανέωση του εργοληπτικού πτυχίου ένεκα του ως άνω θανάτου. Η νομική ισχύς της εγγραφής της εταιρείας ... στο ΜΕΕΠ τελεί υπό τη διαλυτική αίρεση ότι η επιχείρηση εξακολουθεί να πληροί τους κατά νόμο απαιτούμενους όρους εγγραφής και επομένως, εφόσον εν προκειμένω, έχουν επέλθει οι όροι ενεργοποίησης της αίρεσης ενόψει του θανάτου μέλους εγγεγραμμένου στο ΜΕΚ, προκύπτει ότι ήδη από 21/01/2022 επήλθε αυτοδικαίως παύση της εγγραφής της σε αυτό. Κατά συνέπεια η συμμετέχουσα εταιρεία ..., ουδόλως πληρούσε τις προϋποθέσεις συμμετοχής στον επίδικο διαγωνισμό και η

Επιτροπή όφειλε να απορρίψει την προσφορά αυτής και όχι να κρίνει παραδεκτή αυτή. Με την ως άνω κρίση της η επιτροπή παραβίασε ευθέως τις άνω διατάξεις του νόμου και κατά συνέπεια θα πρέπει να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη κατά το μέρος που έκρινε παραδεκτή την προσφορά της εταιρείας».

27. Επειδή, ο αναθέτων φορέας ουδέποτε απέστειλε απόψεις επί της προσφυγής αν και εκλήθη νομίμως προς τούτο.

28. Επειδή, κατά την πλειοψηφούσα γνώμη της Προέδρου Μ. Κανάβα και του Μέλους Γ.-Μ. Δρακονταειδή, το γεγονός του θανάτου μέλους της εταιρείας «...» ουδόλως συνεπάγεται τη αυτόματη διαγραφή της από το ΜΕΕΠ, ούτε άλλωστε η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι τέτοια διαγραφή έχει ήδη συντελεστεί αλλά επιχειρεί ερμηνευτικώς να συνάγει τέτοιο συμπέρασμα.. Ως εκ τούτου, και δοθέντος ότι κατά το ισχύον κανονιστικό πλαίσιο και δη την παρ. 3 του άρθρου 63 του π.δ/τος 71/2019 απαιτείται η έκδοση πράξης ανάκλησης της βεβαίωσης εγγραφής στο ΜΕΕΠ, τέτοια δε πράξη δεν έχει εκδοθεί ούτε άλλωστε η προσφεύγουσα ισχυρίζεται τούτο, η εταιρεία «...» θεωρείται κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς νομίμως εγγεγραμμένη στο ΜΕΕΠ. Ούτε εξάλλου η μη τήρηση της υποχρέωσης ενημέρωσης περί των μεταβολών συνεπάγεται το ανίσχυρο της εγγραφής στο ΜΕΕΠ. Επισημαίνεται ότι η Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. δεσμεύεται από το τεκμήριο νομιμότητας μιας διοικητικής πράξης που δεν βάλλεται δια προδικαστικής προσφυγής και δεν δύναται νομίμως να θεωρήσει δια ερμηνείας μια διοικητική πράξη ανίσχυρη προτού αυτή ακυρωθεί δικαστικώς ή ανακληθεί διοικητικώς. Επομένως, εν προκειμένω, δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού της εταιρείας «...» λόγω μη πλήρωσης των προϋποθέσεων συμμετοχής στον διαγωνισμό, ο δε αναθέτων φορέας ορθώς έκρινε αποδεκτή την προσφορά της και ο σχετικός λόγος της δεύτερης προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος

Επειδή, κατά τη μειοψηφούσα γνώμη του Εισηγητή Μ. Οικονόμου, ως προς την δεύτερη προσφυγή κρίνονται τα κάτωθι. Από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου προκύπτει ότι στον Α' φάκελο προσκομίστηκε ληξιαρχική πράξη θανάτου (Ημερ. Θανάτου: 22/01/2022), ενός εκ των μελών (Αρ. ΜΕΚ: 8551) που απαρτίζουν τα μέλη του Μ.Ε.Ε.Π. (Αρ. 15538), το οποίο προσκομίστηκε στον Β' φάκελο της Δυνάμει δε των διατάξεων της παρ.

11 του άρθρου 107 του νόμου 3669/2008, ορίζεται ότι οι εγγεγραμμένοι στο Μ.Ε.Κ., διαγράφονται αυτοδίκαια σε περίπτωση θανάτου. Περαιτέρω, στην παρ. 1 του άρθρου 101 του ανωτέρω νόμου προβλέπονται τα εξής: «1. Οι εγγεγραμμένες στο Μ.Ε.ΕΠ. επιχειρήσεις διαγράφονται αυτοδίκαια στις εξής περιπτώσεις: α) Θανάτου, πτώχευσης, απαγόρευσης ή θέσης σε κατάσταση δικαστικής αντίληψης του φυσικού προσώπου που ασκεί την επιχείρηση, όταν πρόκειται για ατομική επιχείρηση. β) Διάλυσης, πτώχευσης ή θέσης υπό εκκαθάριση του νομικού προσώπου που ασκεί την επιχείρηση. γ) Υποβολής στην Υπηρεσία αίτησης της επιχείρησης περί διαγραφής της συνοδευόμενης από τη βεβαίωση εγγραφής. δ) Μη υποβολής, μέσα στις προθεσμίες του άρθρου 97 του παρόντος, αίτησης τακτικής αναθεώρησης μέσα σε εξήντα (60) ημέρες από τη συμπλήρωση τριετίας ή εξαετίας σύμφωνα με την παράγραφο 11 του άρθρου 92 του παρόντος ή των στοιχείων που απαιτούνται, κατά την παράγραφο 4 του άρθρου 98 του παρόντος, για την έκτακτη αναθεώρηση της εγγραφής της επιχείρησης.». Έτι περαιτέρω στην παρ. 3 του άρθρου 63 του π.δ/τος 71/2019 ορίζεται ότι «Σε περίπτωση μεταβολής στοιχείων βάσει των οποίων εκδόθηκε η βεβαίωση, όπως μεταξύ άλλων: [...] δ. καταδίκη των προσώπων του άρθρου 45 για ένα από τα αδικήματα της παρ. 4 του στοιχείου Β του άρθρου 2, η βεβαίωση εγγραφής στο ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε. της εργοληπτικής επιχείρησης ανακαλείται από το χρόνο της μεταβολής.». Επίσης στην παρ. 1 του άρθρου 59 προβλέπεται ότι «1. Οι εγγεγραμμένες στο ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε. επιχειρήσεις έχουν την υποχρέωση να ανακοινώνουν στην υπηρεσία τήρησης του ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε., μέσα σε προθεσμία ενός μηνός από την επέλευσή τους, τις μεταβολές στα στοιχεία που χρησιμοποιήθηκαν για την εγγραφή και κατάταξη τους, εφόσον αυτές αφορούν απώλεια των ελαχίστων νομίμων προϋποθέσεων κατάταξης (στελέχωσης, ιδίων κεφαλαίων, παγίων, μηχανικού εξοπλισμού κ.λπ.) και να αναπληρώνουν τις σχετικές ελλείψεις μέσα σε προθεσμία δύο (2) μηνών από την υποβολή της ανακοίνωσης». Κατά κρατούντα η εργοληπτική επιχείρηση και τα στελέχη του πτυχίου της συνδέονται με ενοχική διαρκή σύμβαση, η οποία λύεται κατά τα ισχύοντα για τις διαρκείς συμβάσεις, ήτοι, με κοινή συναίνεση, δια καταγγελίας (μονομερούς δηλώσεως βουλήσεως) οιοδήποτε εκ των συμβαλλομένων, με τον θάνατο ενός εξ αυτών κλπ. Επομένως, η λύση της σύμβασης εργοληπτικής επιχείρησης - στελέχους

Αριθμός Απόφασης: 1488 1489/2022

παρέπεται ότι συνεπάγεται την διαγραφή της υπό κρίση εργοληπτικής επιχείρησης από το Μ.Ε.ΕΠ. Συνεπώς, το προσκομιζόμενο Μ.Ε.Ε.Π., της εταιρείας «... ..», δεν ήταν σε ισχύ κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ένεκα θανάτου μέλους. Περαιτέρω ουδόλως προκύπτει αν τα λοιπά μέλη είχαν υποβάλει εμπροθέσμως αίτηση για ανανέωση του εργοληπτικού πτυχίου ένεκα του ως άνω θανάτου. Η νομική ισχύς της εγγραφής της εταιρείας «...» στο ΜΕΕΠ τελεί υπό τη διαλυτική αίρεση ότι η επιχείρηση εξακολουθεί να πληροί τους κατά νόμο απαιτούμενους όρους εγγραφής και επομένως, εφόσον εν προκειμένω, έχουν επέλθει οι όροι ενεργοποίησης της αίρεσης ενόψει του θανάτου μέλους εγγεγραμμένου στο ΜΕΚ, προκύπτει ότι ήδη από 21/01/2022 επήλθε αυτοδικαίως παύση της εγγραφής της σε αυτό. Κατά συνέπεια η συμμετέχουσα εταιρεία «...», δεν πληρούσε τις προϋποθέσεις συμμετοχής στον επίδικο διαγωνισμό και ο αναθέτων φορέας όφειλε να απορρίψει την προσφορά αυτής. Με την ως άνω κρίση της ήτοι την αποδοχή της προσφοράς η προσβαλλόμενη τυγχάνει ακυρωτέα.

29. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η πρώτη προδικαστική προσφυγή γίνεται δεκτή και η δεύτερη προδικαστική προσφυγή απορρίπτεται κατά πλειοψηφία.

30. Επειδή θα πρέπει να επιστραφεί το παράβολο της πρώτη προσφυγής και να καταπέσει το παράβολο της δεύτερης προσφυγής.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την πρώτη εξεταζόμενη προσφυγή.

Απορρίπτει κατά πλειοψηφία την δεύτερη εξεταζόμενη προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου της πρώτης προσφυγής

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου της δεύτερης προσφυγής

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 03-10-2022 και εκδόθηκε στις 19-10-2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΜΑΡΓΑΡΙΤΑ ΚΑΝΑΒΑ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ