

Η

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

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε την 19-10-2021 με την εξής σύνθεση: Χρήστος Σώκος Πρόεδρος, Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Εισηγητής και Ευαγγελία Μιχολίτση στη θέση της Αγγελικής Πουλοπούλου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 23-9-2021 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1791/24-9-2021 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», νόμιμα εκπροσωπούμενου.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της κοινοποιηθείσας την 14-9-2021 με αρ. 255/2021 Απόφασης Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά , στο πλαίσιο της διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης για την Αποκατάσταση ζημιών στη διαδημοτική οδοποιία που προκλήθηκαν από τον κυκλώνα ΖΟΡΜΠΑ (ΦΑΣΗ II), εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 318.064,52 ευρώ, που δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ την 24-12-2020 και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α Η αναθέτουσα υπέβαλε τις από 8-10-2021 Απόψεις της.

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής κατεβλήθη κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ. και ποσού 1.591 ευρώ.

2. Επειδή, στο πλαίσιο διαδικασίας εμπίπτουσας στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ λόγω αξίας και χρόνου δημοσίευσης, εμπροθέσμως και μετ' εννόμου

συμφέροντος ασκείται η από 23-9-2021 προσφυγή του δεύτερου αποδεκτού μειοδότη προσφεύγοντος κατά της από 15-9-2021 κοινοποιηθείσας εκτελεστής πράξης περάτωσης σταδίων δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών και οικονομικών προσφορών, καθ' ο μέρος κρίθηκε αποδεκτός ο ως άνω πρώτος μειοδότης. Επομένως, η προσφυγή πρέπει να γίνει τυπικά δεκτή και να εξετασθεί περαιτέρω κατ' ουσία.

3. Επειδή, κατά τον όρο 22.Γ της διακήρυξης περί κριτηρίου επιλογής οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας, ζητήθηκε οι προσφέροντες να κατέχουν την οριζόμενη τέτοια επάρκεια ως προκύπτει εκ του άρ. 100 Ν. 3669/2008, όπως τροποποιήθηκε με το άρ. 107 Ν. 4199/2013 για την 1^η τάξη και άνω κατηγορίας Οδοποιίας, κατά τον δε όρο 23.1, τα κριτήρια επιλογής κατά το στάδιο της προσφοράς αποδεικνύονται δια των δηλώσεων στο ΤΕΥΔ, που η υποβολή του ορίζεται ως απαραίτητο δικαιολογητικό συμμετοχής κατ' άρ. 24.2. Εξάλλου και δεδομένου ότι η διαδικασία εκκίνησε πριν τη 9-3-2021, ουδεμία εφαρμογή έχει το νέο άρ. 102 Ν. 4412/2016, όπως αντικαταστάθηκε κατ' άρ. 42 Ν. 4782/2021 και άρα, ελλείψεις και δη, επί δηλώσεων που αφορούν την πλήρωση ορισθέντων εκ της διακήρυξης κριτηρίων επιλογής, πολλώ δε μάλλον εν όλω παράλειψη δήλωσης πλήρωσης τέτοιων κριτηρίων, ανεπίδεκτη διόρθωσης και συμπλήρωσης με διευκρινίσεις. Εν προκειμένω, ο καθ' ου δεν απάντησε τίποτα περί του ως άνω κριτηρίου οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας στο από 24-1-2021 ΤΕΥΔ της προσφοράς του, πέραν του διακριτού περί ανεκτελέστου υπολοίπου κριτηρίου επιλογής και τούτο ενώ ουδόλως η διακήρυξη όρισε πως αρκεί γενική δήλωση πλήρωσης κριτηρίων επιλογής στο ΤΕΥΔ. Η παράλειψη αυτή επισημάνθηκε από την αναθέτουσα, που μη νομίμως, κατά τα ανωτέρω, κάλεσε την 2-7-2021 προς συμπλήρωση με το εξής δια του ΕΣΗΔΗΣ μήνυμα (παρατίθεται διορθωμένο ως προς τα ορθογραφικά λάθη του) «ΠΑΡΑΚΑΛΟΥΜΕ ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΤΟ ΑΡΘΡΟ 22.Γ ΤΗΣ ΔΙΑΚΥΡΗΞΗΣ ΝΑ ΜΑΣ ΥΠΟΒΑΛΛΕΤΕ σε προθεσμία, επτά (7) ημέρες από σήμερα ΣΥΜΠΛΗΡΩΜΕΝΟ ΤΟ ΤΕΥΔ ΣΤΗΝ ΕΝΟΤΗΤΑ Β: Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια παρ.6) οτι: Α)Όσον αφορά στην οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια διαθέτω την οικονομική &

χρηματοοικονομική επάρκεια, όπως αυτή ορίζεται στο άρθρο 100 του Ν.3669/2008 όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 107 του Ν.4199/2013 για τη 1η ΤΑΞΗ. αφού στο εντύπο της ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ ΑΡΘΡΟ 22.Γ αναφέρεται ότι: οι οικονομικοί φέρεις πρέπει να διαθέτουν την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια χωρίς να αναφέρετε αν πρέπει υποχρεωτικά να αναγράφεται στο ΤΕΥΔ.».

Σημειωτέον, ότι είναι αβάσιμη η ανωτέρω αναφορά μη μνείας δήλωσης κριτηρίων οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας στο ΤΕΥΔ, αφού ο όρος 23.1 ρητά όρισε ότι δια του ΤΕΥΔ οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να επιβεβαιώνουν την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής 22.Β-22.Ε, άρα και του ανωτέρω 22.Γ. Ο δε καθ' ου υπέβαλε σε απάντηση των ανωτέρω, την 8-7-2021, το από 8-7-2021 νέο ΤΕΥΔ του με συμπληρωμένο το ως άνω κείμενο που του υπέδειξε η αναθέτουσα στο ΜΕΡΟΣ ΙV ΕΝΟΤΗΤΑ Β. Συνεπεία των ανωτέρω, μη νομίμως η αναθέτουσα έκρινε αποδεκτή την τελούσα σε ουσιώδη εξαρχής και ανεπίδεκτη διόρθωσης, έλλειψη, προσφορά του, ζητώντας και αποδεχόμενη μη νομίμως, τέτοια συμπλήρωση, που οδήγησε σε αντικατάσταση του αρχικού ΤΕΥΔ της προσφοράς με νέο, προς την το πρώτον απόδειξη κατά την προσφορά και συμφώνως ως προς τον όρο 23.1 και τον όρο 24.2, πλήρωσης του ανωτέρω κριτηρίου επιλογής, όπως άλλωστε συνομολογεί και η αναθέτουσα δια των Απόψεων της, χωρίς να έχει ανακαλέσει πάντως την προσβαλλομένη. Επομένως, κατ' αποδοχή των ισχυρισμών του προσφεύγοντος, ο καθ' ου ήταν άνευ ετέρου αποκλειστέος και μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτός.

4. Επειδή, επομένως πρέπει να γίνει δεκτή η Προδικαστική Προσφυγή. Να ακυρωθεί η προσβαλλομένη, καθ' ο μέρος έκρινε αποδεκτό τον καθ' ου.

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

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Ακυρώνει τη με αρ. 255/2021 Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε, αποφασίσθηκε και εκδόθηκε στις 19-10-2021.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΧΡΗΣΤΟΣ ΣΩΚΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΣΑΒΒΑΣ ΜΑΚΡΙΔΗΣ