

Η

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

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε την 5-11-2021 με την εξής σύνθεση: Χρήστος Σώκος Πρόεδρος, Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Εισηγητής και Ευαγγελία Μιχολίτση, σε αναπλήρωση της Αγγελικής Πουλοπούλου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 30-9-2021 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1848/1-10-2021 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», νόμιμα εκπροσωπούμενου.

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

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της κοινοποιηθείσας την 24-9-2021 υπ' αριθμ. 424/2021 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος απεκλείσθη, στο πλαίσιο της διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης για τη ΔΙΑΜΟΡΦΩΣΗ ΠΟΔΗΛΑΤΟΔΡΟΜΟΥ ΣΤΗΝ ΟΔΟ ..., εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 532.258,06 ευρώ, που δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ ... την 4-7-2021 και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α Η αναθέτουσα υποβάλλει τις από 18-10-2021 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 κατεβλήθηκατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ. ... και ποσού 2.662 ευρώ.

2. Επειδή, στο πλαίσιο διαδικασίας εμπίπτουσας στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ λόγω αξίας και χρόνου δημοσίευσης, εμπροθέσμως και μετ' εννόμου συμφέροντος ασκείται από 30-9-2021 προσφυγή κατά της από 24-9-2021 κοινοποιηθείσας εκτελεστής πράξης περάτωσης σταδίων δικαιολογητικών

κατακύρωσης, καθ' ο μέρος απεκλείσθημε την αιτιολογία ότι «λείπει το πρακτικό Δ.Σ. περί έγκρισης συμμετοχής στο διαγωνισμό όπως αυτό απαιτείται από την παρ. 4, άρθρο 23.8 της διακήρυξης» και κατέπεσε η εγγυητική συμμετοχής του. Άρα, η προσφυγή πρέπει να γίνει τυπικά δεκτή και να εξετασθεί περαιτέρω κατ' ουσία.

3. Επειδή, ο όρος 23.8 της διακήρυξης ορίζει ότι «23.8. Σχετικά με τον έλεγχο νομιμοποίησης του προσωρινού αναδόχου»: «Σε περίπτωση νομικού προσώπου, υποβάλλονται ηλεκτρονικά, στον φάκελο «Δικαιολογητικά Προσωρινού Αναδόχου, τα νομιμοποιητικά έγγραφα από τα οποία προκύπτει η εξουσία υπογραφής του νομίμου εκπροσώπου και τα οποία πρέπει να έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή τους, εκτός αν σύμφωνα με τις ειδικότερες διατάξεις αυτών φέρουν συγκεκριμένο χρόνο ισχύος. Εάν ο προσφέρων είναι Α.Ε. και Ε.Π.Ε.:... 4) Πρακτικό ΔΣ περί έγκρισης συμμετοχής στο διαγωνισμό, στο οποίο μπορεί να περιέχεται και εξουσιοδότηση (εφόσον αυτό προβλέπεται από το καταστατικό του υποψηφίου αναδόχου) για υπογραφή και υποβολή προσφοράς σε περίπτωση που δεν υπογράψει ο ίδιος ο νόμιμος εκπρόσωπος του φορέα την προσφορά και τα λοιπά απαιτούμενα έγγραφα του διαγωνισμού και ορίζεται συγκεκριμένο άτομο», ενώ ο όρος 23.9.β της διακήρυξης ορίζει ότι «(β) Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι στο ΜΕΕΠ εφόσον υποβάλλουν «Ενημερότητα Πτυχίου», εν ισχύ, απαλλάσσονται από την υποχρέωση υποβολής των δικαιολογητικών:[.....]-τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησής της εργοληπτικής επιχείρησης». Επομένως, η ενημερότητα πτυχίου εν ισχύ, για τις εργοληπτικές επιχειρήσεις, όπου εφαρμόζεται, ήτοι από 3^η τάξη ΜΕΕΠ και άνω, όπως ο προσφεύγων, υποκαθιστά και απαλλάσει από την υποχρέωση κάθε κατά τη διακήρυξη ορισθέντος δικαιολογητικού περί νομιμοποίησης του, ήτοι για κάθε δικαιολογητικό του όρου 23.8, μεταξύ των οποίων και το ως άνω πρακτικό ΔΣ. Ο δε προσφεύγων υπέβαλε ως δικαιολογητικό κατακύρωσης και την ενημερότητα πτυχίου του με ισχύ από 16/12/2020 έως 7/12/2021, η οποία καλύπτει την από 24-8-2021 υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης του και την από 27-4-2021 υποβολή της προσφοράς του, ήτοι αμφότερα τα κρίσιμα

σημεία πλήρωσης προϋποθέσεων συμμετοχής. Άρα, όπως και η αναθέτουσα δια των Απόψεων της συνομολογεί και αναγνωρίζει, απηλλάχθη της υποχρέωσης υποβολής κάθε νομιμοποιητικού του όρου 23.8 και επομένως και του ως άνω πρακτικού ΔΣ και συνεπώς, μη νομίμως με την ανωτέρω αιτιολογία απεκλείσθη και διετάχθη και η κατάπτωση της εγγυητικής συμμετοχής του, συνεπεία της απορρίψεως του.

4. Επειδή, επομένως, πρέπει να γίνει δεκτή η Προδικαστική Προσφυγή. Να ακυρωθεί η προσβαλλομένη, καθ' ο μέρος απέκλεισε τον προσφεύγοντα και όρισε την κατάπτωση της εγγυητικής συμμετοχής του.

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

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. 424/2021 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος απέρριψε τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του προσφεύγοντα και όρισε την κατάπτωση της εγγυητικής συμμετοχής του.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 5-11-2021 και εκδόθηκε στις 15-11-2021.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΧΡΗΣΤΟΣ ΣΩΚΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΣΑΒΒΑΣ ΜΑΚΡΙΔΗΣ