

**Η**

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

**1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνεδρίασε την 12 Φεβρουαρίου 2021 με την εξής σύνθεση: Χρήστος Σώκος Πρόεδρος, Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Εισηγητής και Αγγελική Πουλοπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 11-1-2021 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 101/11-1-2021 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «\*\*\*\*\*», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της αναθέτουσας αρχής με την επωνυμία «\*\*\*\*», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της κοινοποιηθείσας την 4-1-2021 σε αυτόν Απόφασης \*\*\*\* της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος απέρριψε τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, ορίζοντας την κατάπτωση της εγγυητικής συμμετοχής του και ως ανάδοχο τον επόμενο αυτού μειοδότη, όσον αφορά το Γ2 τμήμα εκτιμώμενης μετά ΦΠΑ αξίας 39.742,00 ευρώ, ως και καθ' ο μέρος εκδόθηκε κατά παράβαση ουσιώδους τύπου και περαιτέρω δεν ανέδειξε αυτόν ως ανάδοχο στο Γ3 τμήμα εκτιμώμενης μετά ΦΠΑ αξίας 29.970,80 ευρώ, στο πλαίσιο της διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης για την Μίσθωση \*\*\*\*, αθροιστικής εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 237.630,16 ευρώ, που προκηρύχθηκε με τη με αρ. πρωτ. \*\*\*\* διακήρυξη, η οποία απεστάλη για δημοσίευση την 17-6-2020 στην ΕΕΕΕ και δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με Μοναδικό ΑΔΑΜ \*\*\*\* την 19-6-2020 και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α \*\*\*\*.

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 600,00 ευρώ.

2. Επειδή, η αρμοδίως φερόμενη, λόγω εκτιμώμενης αξίας και χρόνου αποστολής προς δημοσίευση της διαδικασίας, ενώπιον της ΑΕΠΠ, προσφυγή ασκείται

εμπροθέσμως την 11-1-2021, κατόπιν της από 4-1-2021 κοινοποίησης της προσβαλλομένης εκτελεστής πράξης περάτωσης σταδίου δικαιολογητικών κατακύρωσης, εκ του βάλλοντος κατά του αποκλεισμού, της κατάπτωσης εγγυητικής συμμετοχής του και ανάδειξης του επόμενου αυτού μειοδότη ως αναδόχου στο Γ2 τμήμα, όπου είχε κληθεί ο ίδιος ως προσωρινός ανάδοχος, προσφεύγοντος, ενώ το κατά τα λοιπά έννομο συμφέρον του ως προς τους λοιπούς ισχυρισμούς του θα κριθεί κατωτέρω στο πλαίσιο κατ' ουσία εξέτασης των ισχυρισμών του, η δε αναθέτουσα αιτείται την απόρριψη της προσφυγής με τις από 19-1-2021 Απόψεις της, κατά των οποίων ο προσφεύγων υποβάλλει το από 5-2-2021 Υπόμνημά του. Επομένως, η προσφυγή πρέπει να γίνει τυπικά δεκτή και να εξετασθεί περαιτέρω κατ' ουσία.

3. Επειδή, ο προσφεύγων δια της προηγηθείσας και από 9-12-2020 κοινοποιηθείσας στον προσφεύγοντα, Απόφασης \*\*\*\*\* είχε οριστεί προσωρινός ανάδοχος για το ΤΜΗΜΑ Γ2 της διαδικασίας και όχι για το Γ3 τμήμα, όπου είχε οριστεί ως προσωρινός ανάδοχος ο \*\*\*\*, ο δε προσφεύγων ουδόλως προσέφυγε κατά της ως άνω πράξης και άρα, άνευ εννόμου συμφέροντος, ως και εκπροθέσμως, το πρώτον πλέον προβάλλει ισχυρισμούς κατά της μη ανάδειξης του ως προσωρινού αναδόχου στο τμήμα Γ2. Περαιτέρω, κατά τον ανεπιφύλακτα αποδεκτό εκ του προσφεύγοντος όρο 1.3 της διακήρυξης, ορίστηκε ότι «Προσφορές υποβάλλονται για ένα ή περισσότερα από τα τμήματα ή υποτμήματα αλλά για όλα τα ειδή τους όπως αυτά αναφέρονται στην μελέτη του Δήμου. Ο μέγιστος αριθμός των τμημάτων (αφορά τα τμήματα Α,Β,Ε,) ή υποτμημάτων (αφορά τα υποτμήματα Γ1,Γ2,Γ3,Δ1,Δ2), που μπορεί να ανατεθεί σε κάθε προσφέροντα είναι ένα (Τμήμα ή Υποτμήμα) και μόνο σε περίπτωση που δεν υπάρξει προσφορά αποδεκτή σε κάποιο τμήμα ή υποτμήμα δύναται να υπερβεί τον ανωτέρω αριθμό, έτσι ώστε να μην υπάρξει άγονο αποτέλεσμα. Κριτήριο για την ανωτέρω ανάθεση είναι η συμφερότερη προσφορά βάση τιμής (χαμηλότερη τιμή) για το σύνολο του τμήματος .ή του υποτμήματος. Σε περίπτωση που υποψήφιος εκμισθωτής έχει την χαμηλότερη προσφορά σε περισσότερα του ενός τμήματος- υποτμήματος θα κατακυρωθεί το πρώτο που έδωσε την χαμηλότερη προσφορά κατά τον αύξοντα αριθμό της Μελέτης του Δήμου και τα υπόλοιπα κατά τον ίδιο τρόπο σε υποψήφιους εκμισθωτές με την αμέσως επόμενη χαμηλότερη προσφορά του συνόλου των υπολοίπων προσφορών.». Επομένως, ο προσφεύγων, συννόμως κατά τη διακήρυξη, καίτοι υπέβαλε τη χαμηλότερη προσφορά για τα τμήματα Γ2 και Γ3, ορίστηκε προσωρινός ανάδοχος στο πρώτο εξ αυτών και δεν ελήφθη υπόψη η προσφορά του

για το τμήμα Γ3. Περαιτέρω, ναι μεν αν τυχόν αποκλειόταν ο προσωρινός ανάδοχος του Γ3 τμήματος, θα δύνατο ο προσφεύγων να ζητήσει την ακύρωση τυχόν ματαίωσης αυτού, ενόψει της δικής του καταρχήν προσφοράς που δεν είχε ληφθεί υπόψη για την ανάδειξη προσωρινού αναδόχου στο τμήμα αυτό, πλην όμως, δεν δύναται, όπως αλυσιτελώς αμφισβητώντας τους όρους της διακήρυξης, προβάλλει να ζητήσει την ακύρωση κατακύρωσης στο Γ3 τμήμα στον εξαρχής προσωρινό του ανάδοχο, επί τη βάση ότι ο ίδιος καίτοι καταρχήν προσωρινός ανάδοχος στο Γ2 τμήμα, εν συνεχεία απεκλείσθη λόγω απόρριψης των δικαιολογητικών κατακύρωσης του στο Γ2 τμήμα, με συνέπεια να μην είναι πλέον αποδεκτός στο Γ2 τμήμα. Και αυτό διότι κατά την έννοια του ανωτέρω όρου, το αν ο μετέχων προσέφερε χαμηλότερη προσφορά σε περισσότερα τμήματα ή μόνο σε ένα, δηλαδή ο αριθμός ληπτέων υπόψη τμημάτων χαμηλότερης προσφοράς για την κατάταξη των προσφορών, κρίνεται με βάση την καταρχήν προσφορά του οικονομικού φορέα, ήτοι για πόσα τμήματα εξαρχής προσέφερε και αφορά, ακριβώς, την κατάταξη των αποδεκτών προσφορών με βάση το ύψος της (οικονομικής) προσφοράς, ήτοι το στάδιο δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών και οικονομικών προσφορών και επομένως, προς τον σκοπό ανάδειξης προσωρινού αναδόχου και όχι το στάδιο δικαιολογητικών κατακύρωσης. Προς τούτο δεν είναι δυνατόν ο αποκλεισμός στο στάδιο δικαιολογητικών κατακύρωσης στο ένα τμήμα, να λογισθεί ως εξαρχής μη προσφορά σε αυτό, ώστε αναδρομικά ο προσφέρων να κριθεί ως αληθώς προσφέρων μόνο σε ένα άλλο τμήμα, επί τω τέλει αναδρομικής ανακατάταξης των μετεχόντων στο τμήμα αυτό και προκειμένου, δια του αποκλεισμού του στο ένα τμήμα, να αναδειχθεί προσωρινός ανάδοχος στη θέση του ήδη καταταγέντος ως πρώτου μειοδότη και προσωρινού αναδόχου και πλέον οριστικού, στο άλλο τμήμα. Συνεπώς, απορριπτέοι τυγχάνουν οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος ως προς το τμήμα Γ3. Περαιτέρω, ο προσφεύγων απεκλείσθη εκ του τμήματος Γ2 της διαδικασίας με την ακόλουθη αιτιολογία «Στο άρθρο 2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα (Δικαιολογητικά Κατακύρωσης) της διακήρυξης αναφέρεται ότι: Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.7, κρίνονται, όπως ορίζεται στην παρ. 12 του άρθρου 7 80 του νόμου 4412/16 κατά την ημερομηνία υποβολής των δικαιολογητικών της παρούσας και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν.4412/2016. Στην περίπτωση που προσφέρων οικονομικός φορέας ή ένωση αυτών στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων,

σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.8. της παρούσας, οι φορείς στην ικανότητα των οποίων στηρίζεται υποχρεούνται στην υποβολή των δικαιολογητικών που αποδεικνύουν ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της παρούσας και ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής κατά περίπτωση (παράγραφοι 2.2.4- 2.2.8) “. Ο οικονομικός φορέας \*\*\*\*\* στο \*\*\*\* που υπέβαλε κατά τη φάση συμμετοχής, αναφέρει στην ερώτηση “Ο ΟΦ συμμετάσχει στη διαδικασία μαζί με άλλους Οικονομικούς Φορείς Ο οικονομικός φορέας συμμετέχει στη διαδικασία σύναψης σύμβασης από κοινού με άλλους; Απάντηση: Ναι Προσδιορίστε τους άλλους οικονομικούς φορείς που συμμετέχουν από κοινού στη διαδικασία σύναψης σύμβασης: \*\*\*\*\*”. Στις διατάξεις του Ν.4412/2016 αναφέρεται ότι παρέχεται στους υποψήφιους αναδόχους η δυνατότητα να επικαλούνται, για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής που καθορίζονται από τις αναθέτουσες αρχές και, κατ’ επέκταση, για τη συμμετοχή τους σε δημόσιους διαγωνισμούς, τις ικανότητες τρίτων οικονομικών φορέων και, μάλιστα, ανεξαρτήτως της φύσης των δεσμών που τους συνδέουν με αυτούς. Για τη διασφάλιση, ωστόσο, της πραγματικής δυνατότητας και της ουσιαστικής δέσμευσης του τρίτου ότι θα παράσχει πράγματι στο διαγωνιζόμενο τις δάνειες ικανότητες, στις οποίες στηρίζεται για τη συμμετοχή του στο διαγωνισμό, ο τελευταίος θα πρέπει να αποδεικνύει έναντι της αναθέτουσας αρχής, με την προσκόμιση κατάλληλων προς τούτο δικαιολογητικών και εγγράφων, όπως επί παραδείγματι σχετικών δηλώσεων δέσμευσης ή συμβάσεων συνεργασίας, ότι θα έχει στη διάθεσή του τα μέσα που ανήκουν στον τρίτο και τα οποία είναι αναγκαία για την εκτέλεση της συγκεκριμένης σύμβασης σε «κατάλληλο επίπεδο ποιότητας» (πρβλ. ΔΕΕ, απόφαση της 14.9.2017, Casertana Costruzioni Srl, C-223/16, απόφαση της 2.6.2016, Pippo Pizzo, C-27/15, απόφαση της 7.4.2016, Partner Apelski Dariusz, C-324/14, κ.ά.). Με τις ίδιες διατάξεις, σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 79, επιβάλλεται στους διαγωνιζόμενους η υποχρέωση να υποβάλουν, με τον φάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής τους, αυτοτελές έντυπο Ε.Ε.Ε.Σ. και για τους τρίτους, προκειμένου, κατ’ αυτόν τον τρόπο, να δηλώνεται υπεύθυνα και για αυτούς, ότι πληρούν τις καθοριζόμενες από τη διακήρυξη προϋποθέσεις συμμετοχής και ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπο αυτών ή των νομίμων εκπροσώπων τους λόγοι που θα επέβαλλαν ή θα δικαιολογούσαν, κατά περίπτωση, τον αποκλεισμό τους από τη συγκεκριμένη διαγωνιστική διαδικασία. 8 Από τα υποβαλλόμενα δικαιολογητικά στη φάση της κατακύρωσης του οικονομικού φορέα \*\*\*\*\*, προκύπτει ότι ο φορέας \*\*\*\*\*, στην ικανότητα του οποίου στηρίζεται ο οικονομικός φορέας \*\*\*\*\*, δεν υπέβαλλε τα

δικαιολογητικά από τα οποία να προκύπτει ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της Διακήρυξης. Επιπλέον δεν έχει υποβληθεί από τον οικονομικό φορέα κανένα αίτημα για παράταση ισχύος του χρόνου υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Στο άρθρο 103 του Ν.4412/2016 αναφέρεται "Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 είναι ψευδή ή ανακριβή, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση η διαδικασία ανάθεσης ματαιώνεται." Στη συνέχεια, σύμφωνα με το άρθρο 103 του Ν. 4412/2016, με το υπ'αρ' 38138/9-12-2020 έγγραφο το τμήμα Προμηθειών προσκάλεσε τον προμηθευτή με την επωνυμία \*\*\*\*\* για να προσκομίσει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης για τον εν λόγω διαγωνισμό, διότι ήταν η αμέσως επόμενη συμφέρουσα προσφορά από οικονομική άποψη, που είχε αρχικά υποβληθεί για το συγκεκριμένο τμήμα. Ο ανωτέρω προμηθευτής υπέβαλε εμπρόθεσμα (18-12-2020) στο Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.) και εν συνεχεία στο πρωτόκολλο της Υπηρεσίας (35469/18-12-2020) σε σφραγισμένο φάκελο - τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του εν λόγω διαγωνισμού. Αφού ολοκληρώθηκε από την επιτροπή ο έλεγχος των δικαιολογητικών κατακύρωσης: Γίνονται δεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του "ΠΡΟΣΩΡΙΝΟΥ ΑΝΑΔΟΧΟΥ" με την επωνυμία: \*\*\*\* διότι πληρούνται οι όροι της υπ' αρ' \*\*\*\* διακήρυξης.». Επομένως, ο προσφεύγων απεκλείσθη διότι δεν υπέβαλε δικαιολογητικά κατακύρωσης για έναν εκ των δύο τρίτων στις ικανότητες των οποίων δήλωσε στήριξη στο \*\*\*\* του, βλ. ΜΕΡΟΣ II ΕΝΟΤΗΤΑ Γ περί στήριξης σε τρίτους, \*\*\*\* προσφεύγοντος όπου δηλώνει θετικά στο ερώτημα περί στήριξης, περαιτέρω αναφέροντας «\*\*\*\*\*». Και ναι μεν, ο προκύπτει εκ του ιδίου του \*\*\*\* του, όπου αναφέρει ότι μετέχει από κοινού με τον προσφεύγοντα για το τμήμα Γ2, ότι παρείχε κατά δήλωση του στήριξη για το Γ2 τμήμα, ασχέτως του μηχανήματος το οποίο παρέχει (που συνιστά ζήτημα αξιολογητέο ως προς την πλήρωση των επιμέρους απαιτήσεων τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας επί κάθε τμήματος), πλην όμως

ουδόλως τούτο αναιρεί ότι και ο \*\*\*\* παρείχε στήριξη προσμετρητέα καταρχήν (και) για το Γ2 τμήμα, αφού ουδόλως το αντίθετο προκύπτει εκ των \*\*\*\* των μερών. Ο δε \*\*\* στο δικό του \*\*\*\* δήλωσε ότι η στήριξη του συνίσταται στα εξής «Η επιχείρησή μου συμμετέχει με την προσφορά του οικονομικού φορέα \*\*\*\* προσφέροντας τα μηχανήματα Εκσκαφέας λαστιχοφόρος 19 τόνων ιπποδύναμης κινητήρα 95 hp χωρητικότητας κουβάς 1,20 m<sup>3</sup>,βάθος εκσκαφής 6 μ με παρελκόμενα σφύρα 1,100 kg και αχιβάδα ,Εκσκαφέας -Φορτωτής λασπιχοφόρος (JCB) 7,6 τόνων ιπποδύναμης κινητήρα 85 hp, χωρητικότητας κουβά φορτωτή 1,00 m<sup>3</sup> και κουβά εκσκαφέα 0,30 ,βάθος εκσκαφής 4,5», ενώ ο \*\*\*\* ασχέτως ότι όντως δήλωσε στήριξη για το Γ2 τμήμα, περαιτέρω δήλωσε ως μέσο στήριξης φορτωτή λαστιχοφόρο 23,5 τόνων, που συνιστά το υπό 3 ζητούμενο του ΤΜΗΜΑΤΟΣ Γ3 κατά τη συνημμένη στη διακήρυξη ΜΕΛΕΤΗ, ενώ αντίθετα τα μέσα στήριξης του \*\*\*\* απαντούν στα ζητούμενα 3 και 4 του τμήματος Γ2, που θεσπίζονται ως κριτήρια επιλογής κατά τον όρο 2.2.6 της διακήρυξης («Να διαθέτει τα απαραίτητα μηχανήματα τα οποία θα είναι σε άριστη κατάσταση και θα διαθέτουν όλα εκείνα τα έγγραφα σε ισχύ που θα πιστοποιούν την νόμιμη λειτουργία τους (Άδειες κυκλοφορίας, ασφάλεια ,ΚΤΕΟ κλπ) για τα τμήματα συμμετοχής τους καθώς και τις απαραίτητες άδειες ικανότητας (χειριστών -οδηγών)», όσον αφορά το συγκεκριμένο τμήμα. Περαιτέρω, ακόμη και η καταρχήν θεώρηση του \*\*\* ως επικαλούμενου εαυτόν ως στηρίζοντος στο Γ2 τμήμα δεν συνεπάγεται πως η μη υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης για αυτόν άγει άνευ ετέρου σε αποκλεισμό του προσωρινού αναδόχου, αλλά σε καταρχήν μη προσμέτρηση της στήριξης του τρίτου υπέρ αυτού και άρα, μόνο δευτερογενώς άγει σε απόρριψη του προσωρινού αναδόχου, εφόσον η στήριξη του τρίτου είναι αναγκαία για την αποδοχή της προσφοράς του. Τούτο διότι η έννοια της στήριξης του τρίτου ανάγεται στη συνδρομή δια παροχής μέσων στον προσφέροντα για την κάλυψη των ελαχίστων απαιτήσεων των κριτηρίων επιλογής και κατ' αποτέλεσμα, αν ο προσφεύγων δεν χρειάζεται τη στήριξη του τρίτου για την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής είτε γιατί πληροί τα οικεία κριτήρια επιλογής μόνος του ή δια στήριξης σε άλλον τρίτο είτε γιατί η στήριξη του τρίτου είναι άσχετη με τα κριτήρια επιλογής, τότε ο ως άνω τρίτος, ασχέτως επικλήσεως εκ του ιδίου ή του προσφέροντος, περί στηρίξεως αυτού, δεν συνιστά κατ' άρ. 78 Ν. 4412/2016 και τον όρο 2.2.8 της διακήρυξης, παρέχοντα στήριξη προς πλήρωση κριτηρίων επιλογής τρίτο. Εν προκειμένω και για το Γ2 τμήμα ούτε δια της στηρίξεως του \*\*\*\* πληρούνται τεθέντα κριτήρια επιλογής επί του τμήματος αυτού ούτε η στήριξη του είναι αναγκαία για την πλήρωση των κριτηρίων του

Γ2 τμήματος. Επομένως και σε κάθε αντίστοιχη ως η προκειμένη περίπτωση, δεδομένου ότι ο επικαλούμενος ιδιότητα σπηρίζοντος τρίτου δεν συνιστά τέτοιο και ότι δεν είναι δυνατός αποκλεισμός προσφοράς λόγω εκ περισσού υποβαλλόμενων ή επικαλούμενων στοιχείων, μέσων και εγγράφων, ως εκ περισσού δηλώνεται εν προκειμένω η στήριξη του \*\*\*\*, ουδόλως το παραδεκτό, πλήρες ή εμπρόθεσμο των ομοίως εκ περισσού, όπως και η στήριξη του, δικαιολογητικών προσφοράς ή κατακύρωσης του τρίτου, δύνανται να αποτελέσουν βάση απόρριψης της προσφοράς, ακριβώς διότι ακόμη και αν δεν είχε τύχει επικλήσης τέτοια στήριξη και πάλι η προσφορά δεν θα έπασχε. Άλλωστε και ο επιβάλλον υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης των παρέχοντων τέτοια στήριξη τρίτων, όρος 2.2.9.2.Α της διακήρυξης, προδήλως παραπέμπει στις διατυπώσεις περί των τρίτων, οι οποίοι κατά τον όρο 2.2.8 παρέχουν δια δικών τους μέσων και ικανοτήτων στήριξη στον προσφέροντα, ώστε να καλύψει κατ' ελάχιστον τα κριτήρια επιλογής και όχι κάθε εκ περισσού τυχόν δηλούντα τέτοια στήριξη. Κατ' αποτέλεσμα των ανωτέρω και ενόψει ότι η αναθέτουσα ουδόλως αιτιάται ότι τυχόν πάσχουν τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του έτερου τρίτου παρέχοντος όντως στον προσφεύγοντα, στήριξη για το Γ2 τμήμα, \*\*\*\* ούτε προκύπτει αν εξέτασε αυτά, με μη νόμιμη αιτιολογία προκύπτει ότι απεκλείσθη κατά την προσβαλλομένη από το Γ2 τμήμα ο προσφεύγων επί τη βάσει και μόνο ότι δεν υπέβαλε τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που αναφέρονται στον όλως εκ περισσού τυγχάνοντος επίκλησης, \*\*\*\*\* . Περαιτέρω, κατά την προσβαλλομένη, ο προσφεύγων είχε ήδη λογισθεί ως αποκλεισθείς πριν καν εκδοθεί αυτή, αφού στη θέση του είχε ήδη κληθεί νέος προσωρινός ανάδοχος, ο οποίος υπέβαλε δικαιολογητικά κατακύρωσης πριν οριστεί προσωρινός ανάδοχος, τα οποία δεν κοινοποιήθηκαν στον προσφεύγοντα με την έκδοση έστω της προσβαλλομένης, ο ίδιος δε επικαλείται ότι παρέλαβε κάποια εξ αυτών την 7-1-2021 από την αναθέτουσα μετά από το από 4-1-2021 ειδικό προς τούτο αίτημα του, ενώ τούτο, δηλαδή η αποστολή τους από την αναθέτουσα δεν προκύπτει από το ΕΣΗΔΗΣ, παρά μόνο την 18-1-2021. Σε κάθε πάντως περίπτωση, ασχέτως των ως άνω που συνιστούν πρόδηλες παραβάσεις ουσιώδους τύπου της διαδικασίας, δεδομένου ότι η ανάδειξη του \*\*\*\* ως προσωρινού και εν συνεχεία οριστικού αναδόχου, προϋποθέτει νόμιμη απόρριψη του νυν προσφεύγοντος στο Γ2 τμήμα και δεδομένου ότι η απόρριψη αυτή τυγχάνει κατά τα ανωτέρω, ακυρωτέα, ούτως ή άλλως, αυτόθροα ακυρωτέα τυγχάνει και κάθε συναφής και κατ' αναγκαίο αποτέλεσμα της απόρριψης του νυν προσφεύγοντος, επόμενης ή ταυτόχρονης με αυτήν πράξης και κεφαλαίου της

προσβαλλομένης και άρα και η ανάδειξη του \*\*\*\* ως οριστικού, αλλά και ως προσωρινού αναδόχου του Γ2 τμήματος είναι ακυρωτέα, ομοίως δε ακυρωτέα τυγχάνει και η κατάπτωση της εγγυητικής συμμετοχής του προσφεύγοντα. Εξάλλου, η πληρότητα και το παραδεκτό των δικαιολογητικών κατακύρωσης της \*\*\*\*, θα είχαν έννομη σημασία μόνο αν η τελευταία είχε νομίμως κληθεί ως προσωρινός ανάδοχος, πράγμα που προϋποθέτει εκτός των άλλων και πρωτίστως, νόμιμο αποκλεισμό του ήδη προσφεύγοντος.

4. Επειδή, κατ' αποτέλεσμα των ανωτέρω, πρέπει να γίνει δεκτή εν μέρει η Προδικαστική Προσφυγή. Να ακυρωθεί δε η προσβαλλομένη, καθ' ο μέρος απέκλεισε τον προσφεύγοντα στο Γ2 τμήμα της διαδικασίας, όρισε την κατάπτωση της εγγυητικής συμμετοχής του και κατακύρωσε το Γ2 τμήμα στον οικονομικό φορέα \*\*\*\*.

5. Επειδή, ύστερα από την αμέσως προηγούμενη σκέψη πρέπει να επιστραφεί το παράβολο με αρ. \*\*\*\* και ποσού 600,00 ευρώ.

#### **ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ**

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Ακυρώνει την Απόφαση \*\*\*\* της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος απέρριψε την προσφορά του προσφεύγοντος στο Γ2 τμήμα της διαδικασίας, ανέδειξε τον οικονομικό φορέα \*\*\*\*\* ως ανάδοχο του τμήματος αυτού και όρισε την κατάπτωση της εγγυητικής συμμετοχής του προσφεύγοντος.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου με αρ. \*\*\*\*\* και ποσού 600,00 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 12-02-2021 και εκδόθηκε στις 14-02-2021.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΧΡΗΣΤΟΣ ΣΩΚΟΣ**

**ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΞΕΝΟΣ**