

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 04 Μαρτίου 2022 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Πρόεδρος, Μαρία Βύρρα, Εισηγήτρια και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 04.08.2021 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 1562/05.08.2021 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρίας με την επωνυμία «...» και με διακριτικό τίτλο «...» (εφεξής «η προσφεύγουσα»), που εδρεύει στ.. ... (...), όπως νόμιμα εκπροσωπείται, σε συμμόρφωση με την υπ' αριθμό 21/2022 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Θεσσαλονίκης, με την οποία, η ως άνω Προσφυγή αναπέμπεται στην ΑΕΠΠ, κατόπιν της σιωπηρής απόρριψης αυτής.

Κατά του «ΔΗΜΟΥ ...» (εφεξής ο «αναθέτων φορέας»), που εδρεύει στ.. ... (...), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της «...» (εφεξής η «παρεμβαίνουσα» ή «παρεμβαίνουσα κοινοπραξία»), που εδρεύει στ.. ... (...), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή της, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της Απόφασης 287/2021 της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ... [εφεξής «η προσβαλλόμενη»] (εκ του αποσπάσματος πρακτικού της από 13.07.2021 συνεδρίασης 20 που έγινε μέσω τηλεδιάσκεψης), κατά το μέρος που ανέδειξε ως προσωρινή ανάδοχο του κρίσιμου δημόσιου Διαγωνισμού (Διακήρυξη με ΑΔΑΜ: ..., ΕΣΗΔΗΣ Έργων: ...) την «...», και παρέλειψε να αποκλείσει τις ακολουθούμενες «...» και «....», καθώς και κάθε συναφούς, προγενέστερης ή μεταγενέστερης, πράξης ή παράλειψης του Δήμου

Με την παρέμβασή της, η παρεμβαίνουσα αιτείται την απόρριψη της προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια,

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την ΑΔΑΜ ... Διακήρυξη του αναθέτοντος φορέα προκηρύχθηκε Ανοικτός Ηλεκτρονικός Διαγωνισμός με τίτλο «ΒΕΛΤΙΩΣΗ ΤΩΝ ΥΠΟΔΟΜΩΝ ΤΩΝ ΔΙΚΤΥΩΝ ΥΔΡΕΥΣΗ ΤΗΣ ...» για το ΥΠΟΕΡΓΟ ΙΙ: «ΠΑΡΕΜΒΑΣΕΙΣ ΣΕ ΥΦΙΣΤΑΜΕΝΑ ΕΞΩΤΕΡΙΚΑ ΔΙΚΤΥΑ ΥΔΡΕΥΣΗΣ Τ.Κ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ...» προϋπολογιζόμενης δαπάνης 434.745,67€ άνευ ΦΠΑ, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάσει την τιμή. Η Διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 19-05-2021 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) (Συστημικός Αριθμός ...).

2. Επειδή, στον διεξαχθέντα διαγωνισμό συμμετείχαν και υπέβαλαν προσφορά τέσσερις (4) οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων η προσφεύγουσα, η προσφορά της οποίας έλαβε α/α συστήματος ... και παρεμβαίνουσα με α/α προσφοράς Με το από 29.06.2021 Πρακτικό 1 περί αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής-οικονομικών προσφορών, η Επιτροπή του Διαγωνισμού εισηγήθηκε την αποδοχή του συνόλου των προσφορών ως σύμφωνες με το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και ανέδειξε την παρεμβαίνουσα ως προσωρινή ανάδοχο της σύμβασης. Δεύτερη σε σειρά μειοδοσίας κατατάχθηκε η «...», τρίτη η «...» και τέταρτη η προσφεύγουσα. Το ανωτέρω Πρακτικό της Επιτροπής του διαγωνισμού εγκρίθηκε με την προσβαλλόμενη.

3. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί νόμιμο παράβολο κατά τις διατάξεις του άρθρου 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...), ύψους 2.174,00 €, υπολογισμένο επί του προϋπολογισμού του διαγωνισμού 434.745,67 € χωρίς ΦΠΑ.

4. Επειδή, η υπό εξέταση προσφυγή, ενόψει του αντικειμένου του διαγωνισμού, της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης, σύμφωνα με το

άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2017, καθώς και του χρόνου δημοσίευσης της Διακήρυξης, σύμφωνα με τα άρθρα 5 περ. β), 61 παρ. 1, 376 και 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και στην καθ' ύλην και κατά χρόνο αρμοδιότητα της Α.Ε.Π.Π.

5. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή (α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 04.08.2021, ήτοι εντός της προβλεπόμενης 10ήμερης προθεσμίας από την επομένη της κοινοποίησης της προσβαλλόμενης απόφασης του αναθέτοντος φορέα, η οποία έλαβε χώρα στις 26.07.2021 μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, (β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017 και (γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα αυθημερόν 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 Π.Δ. 39/2017.

6. Επειδή, με κατ' αρχάς έννομο συμφέρον η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης απόφασης, αφού συμμετείχε στον υπό κρίση διαγωνισμό υποβάλλοντας προσφορά, η οποία και κατατάχθηκε τέταρτη στο σχετικό Πίνακα μειοδοσίας, ισχυριζόμενη ότι μη νομίμως έγινε αποδεκτή η προσφορά του συνόλου των λοιπών συνδιαγωνιζομένων εταιριών, που προηγούνται αυτής στον πίνακα μειοδοσίας, και ότι μη νομίμως αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος η παρεμβαίνουσα.

7. Επειδή ο αναθέτων φορέας προέβη στις 05.08.2021 στην προβλεπόμενη, από το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017, κοινοποίηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, ο οποίος μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της προκειμένου να ασκήσει ενδεχομένως το δικαίωμα παρέμβασής του.

8. Επειδή, εν γένει παραδεκτώς και εμπροθέσμως, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017 παρεμβαίνει η παρεμβαίνουσα, καθόσον η υπό εξέταση προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή σε όλους τους

συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 05.08.2021, οπότε και από την επομένη εκκινεί η προβλεπόμενη δεκαήμερη προθεσμία και η εν λόγω παρέμβαση κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 16.08.2021, και με προφανές έννομο συμφέρον, αφού έχει αναδειχθεί προσωρινή ανάδοχος επιδιώκοντας τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης.

9. Επειδή, ο αναθέτων φορέας κοινοποίησε στις 10.08.2021 μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ σε όλες τις συμμετέχουσες εταιρείες και στην ΑΕΠΠ τις με αρ. πρωτ. 14012/10.08.2021 απόψεις της σχετικά με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, ζητώντας παράλληλα την απόρριψή της, ενώ προς αντίκρουση αυτών η προσφεύγουσα κατέθεσε το από 07.9.2021 Υπόμνημά της, το οποίο ωστόσο δεν λαμβάνεται υπόψη, καθότι κατατέθηκε εκπροθέσμως στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού την 7η.9.2021, ήτοι μετά την πάροδο της προβλεπόμενης πενθήμερης προθεσμίας από την άνω κοινοποίηση των απόψεων του αναθέτοντος φορέα.

10. Επειδή η προσφεύγουσα με τον **πρώτο λόγο** της προδικαστικής προσφυγής της επιδιώκει την απόρριψη των προσφορών της παρεμβαίνουσας, της «...» και της «...» λόγω μη απόδειξης προκαταρκτικά της πλήρωσης του άρθρου 22.Γ της διακήρυξης επικαλούμενη κοινό λόγο αποκλεισμού, ήτοι : *«...και ως εκ τούτου οι συμμετέχοντες που δεν δήλωσαν στα υποβαλλόμενα από αυτούς ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ ότι διέθεταν την απαιτούμενη οικονομική και χρηματοοικονομική ικανότητα κατά την ημέρα της υποβολής της προσφοράς τους (ανεξαρτήτως του γεγονότος της οικονομικής και χρηματοοικονομικής τους ικανότητας κατά την ημέρα εγγραφής τους στο ΜΕΕΠ) και επομένως με την παράλειψη αναφορά των στοιχείων αυτών, δεν προαποδεικνύεται από το ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ ότι καλύπτονται οι απαιτήσεις του άρθρου 22.Γ. της διακήρυξης...* 11. ΕΠΕΙΔΗ, από την ηλεκτρονική επισκόπηση των ΤΕΥΔ που υπέβαλαν, ως στοιχεία του (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικών Συμμετοχής» τους, όλες οι ως άνω αντίπαλες ημών εταιρείες αποδεικνύονται τα εξής: α) «...» ... Από τη σελ. 10 αμφοτέρων των ηλεκτρονικών αρχείων «espd-response-..._signed» (δηλ. ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ της ...) και «espd-response-..._signed» (δηλ. ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ του ...) των Μελών που συναποτελούν την προσωρινή ανάδοχο, προκύπτει πως ουδόλως έχουν

συμπληρώσει, επί του «Μέρους IV: Κριτήρια επιλογής», εάν πληρούν ή όχι την κατά τα ως άνω ειδικότερη απαίτηση οικονομικής και χρηματοοικονομικής ικανότητας του άρθρου 22.Γ. της Διακήρυξης, δηλαδή «εάν διαθέτουν, κατά την υποβολής της Προσφοράς τους [ήτοι την 11.06.2021], καταθέσεις σε τράπεζα, τουλάχιστον €50.000 ή πάγια στοιχεία με βάση τις αντικειμενικές αξίες ή τις αξίες κτήσης αυτών, συνολικής αξίας €50.000 ή σωρευτικά καταθέσεις σε τράπεζα και πάγια στοιχεία συνολικής αξίας €50.000». Παρά μόνο, προσκομίζουν αμφότεροι, επαφίόμενοι αποκλειστικά σε αυτά, τα Πτυχία ΜΕΕΠ τους ... και ... αντίστοιχα όπως προκύπτει από τα ηλεκτρονικά αρχεία «Υπ' αριθμ. ... βεβαίωση του Μ.Ε.Ε.Π.» και «Υπ' αριθμ. ... βεβαίωση του Μ.Ε.Ε.Π.», εκ των οποίων αποδεικνύεται η εγγραφή στο Μητρώο αυτό σε Κατηγορίες Έργων / Εξειδικευμένες εργασίες και στις Τάξεις αυτών, αλλά και η στελέχωση του Πτυχίου εκάστης, στοιχεία πάντως τα οποίου επ' ουδενί προκύπτουν από τα ΤΕΥΔ που υπέβαλαν. Σε καμία περίπτωση, πάντως, δε δηλώνεται η προκαταρκτική πλήρωση της ως άνω ειδικότερης απαίτησης για το κριτήριο επιλογής της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας εντός του σώματος του ΤΕΥΔ [ΑΕΠΠ 5ο Κλιμάκιο 1044/2021 σκέψεις 33 και 37...Διευκρινίζεται ότι στην κρίσιμη δήλωση εντός του ΤΕΥΔ έπρεπε να προβεί, το Μέλος της Κοινοπραξίας «...» η οποία όπως προκύπτει εκ του ΜΕΕΠ της είναι εγγεγραμμένη στα Έργα Κατηγορίας «ΥΔΡΑΥΛΙΚΑ 2η Τάξη» και όχι το έτερο Μέλος «...»... Επιπρόσθετα, για την ταυτότητα του νομικού λόγου, από την ίδια σελ. του «Μέρους IV», προκύπτει ομοίως πως ουδόλως δηλώνεται, κατά το ακολουθούμενο, σύμφωνα με τα άρθρα 79-79Α Ν. 4412/2016 και 23.1. της Διακήρυξης (σελ. 27), σύστημα προκαταρκτικής απόδειξης, η «μη υπέρβαση του ανώτατου επιτρεπόμενου ορίου ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων» όπως προσδιορίζεται νομοθετικά στο άρθρο 20 παρ. 4 του Ν. 3669/2008. Παρά μόνο, για μία ακόμη φορά, κατά διαγωνιστικό αυτοσχεδιασμό, προσκομίζουν αμφότερα τα Μέλη της τις από 10.06.2021 αντίστοιχες Υπεύθυνες Δηλώσεις τους, όπως προκύπτει από τα ηλεκτρονικά αρχεία «Υπεύθυνη δήλωση ... - Ανεκτέλεστο_signed» και «Υπεύθυνη δήλωση - Ανεκτέλεστο_signed»[...]

β) «....» 21. Κατ' αντιστοιχία με τα αμέσως ανωτέρω, για την επόμενη κατά μειοδοτική σειρά κατάταξης εργολήπτρια «....», εκ της επισκόπησης του

ηλεκτρονικού αρχείου «espd-response-v2(84)» (δηλ. ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ της ...) που υπέβαλε αποδεικνύεται: από τη σελ. 4 πως ορθά απαντάται από μέρους της πως «το σύνολο του ανεκτέλεστου μέρους των εργολαβικών συμβάσεων της εταιρείας δεν υπερβαίνει τα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 20 παρ. 4 του Ν. 3669 /2008 όπως ισχύει»· πλην όμως διόλου απαντά επί της σελ. 12 ή έστω επί της σελ. 4 εάν καλύπτει ή όχι τη βασικότατη απαίτηση οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας ήτοι να διαθέτει, κατά την υποβολή της αίτησης και κατά την υποβολή της προσφοράς, καταθέσεις σε τράπεζα, τουλάχιστον €50.000 ή πάγια στοιχεία με βάση τις αντικειμενικές αξίες ή τις αξίες κτήσης αυτών, συνολικής αξίας €50.000 ή σωρευτικά καταθέσεις σε τράπεζα και πάγια στοιχεία συνολικής αξίας €50.000. Όπως επικουρικά, πάντως, τον διαγωνιστικό αυτοσχεδιασμό της υποβολής από τα Μέλη της προσωρινής αναδόχου «Κοινοπραξίας» ξεχωριστών υπεύθυνων δηλώσεων (παρά το ότι δεν έχουν απαντήσει ειδικώς το ΤΕΥΔ) δεν έχει ακολουθήσει[...].

γ] «.....»22. Του ίδιου απαραδέκτου και, εντεύθεν, της υποχρέωσης απόρριψης πάσχει ομοίως και η Προσφορά της ιστάμενης στην 3η μειοδοτική θέση όπως προκύπτει από την εξέταση του ηλεκτρονικού αρχείου «ΕΝΤΥΠΟ ΤΕΥΔ-....» (δηλ. ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ της) που υπέβαλε, καθότι: ΟΥΤΕ απαντά στη σελ. 10 αυτού εάν καλύπτει ή όχι την κρίσιμη ως άνω απαίτηση οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας ήτοι να διαθέτει, κατά την υποβολή της αίτησης αλλά και της προσφοράς, καταθέσεις σε τράπεζα, τουλάχιστον €50.000 ή πάγια στοιχεία με βάση τις αντικειμενικές αξίες ή τις αξίες κτήσης αυτών, συνολικής αξίας €50.000 ή σωρευτικά καταθέσεις σε τράπεζα και πάγια στοιχεία συνολικής αξίας €50.000»· ΟΥΤΕ επίσης απαντά είτε στην ίδια σελ., είτε στη σελ. 4 όπως η «.....», περί του εάν υπερβαίνει ή όχι «το ανεκτέλεστο». Όπως επικουρικά, πάντως, τον διαγωνιστικό αυτοσχεδιασμό της υποβολής από τα Μέλη της προσωρινής αναδόχου «Κοινοπραξίας» ξεχωριστών υπεύθυνων δηλώσεων (παρά το ότι δεν έχουν απαντήσει ειδικώς το ΤΕΥΔ) δεν έχει ακολουθήσει ούτε και αυτή....».

11. Επειδή, το άρθρο 2 της οικείας διακήρυξης με τίτλο «Έγγραφο της σύμβασης και τεύχη» ορίζει: «2.1 Τα έγγραφα της σύμβασης κατά την έννοια

της περίπτ. 14 της παρ. 1 του άρθρου 2 του Ν. 4412/2016, για τον παρόντα ηλεκτρονικό διαγωνισμό, είναι τα ακόλουθα :

- α) η προκήρυξη σύμβασης όπως δημοσιεύθηκε στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ ,
- β) η παρούσα διακήρυξη,
- γ) το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (Τ.Ε.Υ.Δ.)...».

12. Επειδή σύμφωνα με την υποσημείωση 7 της διακήρυξης «Από τις 2-5-2019, παρέχεται η νέα ηλεκτρονική υπηρεσία Promitheus ESPDint (<https://espdint.eprocurement.gov.gr/>) που προσφέρει τη δυνατότητα ηλεκτρονικής σύνταξης και διαχείρισης του Τυποποιημένου Εντύπου Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ). Μπορείτε να δείτε τη σχετική ανακοίνωση στη Διαδικτυακή Πύλη του ΕΣΗΔΗΣ www.promitheus.gov.gr. **Επισημαίνεται ότι η χρήση της ως άνω υπηρεσίας για τη σύνταξη του ΤΕΥΔ είναι προαιρετική για τους αναθέτοντες φορείς και τους οικονομικούς φορείς, καθώς εξακολουθούν να έχουν τη δυνατότητα να διαμορφώσουν το doc αρχείο που είναι διαθέσιμο στην ιστοσελίδα της Αρχής στη διαδρομή <http://www.eaadhsy.gr/index.php/category-articles-gia-tous-foreis/233-egkrish-toy-typopoihmenoy-entypoyypey8ynhs-dhlwshs-teyd-gia-diadikasies-synapshs-dhmosias-symvashs-katw-twn-oriwn-twn-odhgiwn>».**

13. Επειδή, το άρθρο 23 της διακήρυξης τιτλοφορούμενο ως «Αποδεικτικά μέσα κριτηρίων ποιοτικής επιλογής» ορίζει:

«23.1 Κατά την υποβολή προσφορών οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) του άρθρου 79 παρ. 4 του Ν. 4412/2016, το οποίο αποτελεί 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 του άρθρου 22.Α της παρούσας,

β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 22.Β-Ε της παρούσας.

Σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, μπορεί να ζητηθεί από τους προσφέροντες να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά της επόμενης παραγράφου, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας[...]

23.2. Δικαιολογητικά (Αποδεικτικά μέσα)

Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα άρθρα 21 και 22 της παρούσας, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (α έως δ) και κατά τη σύναψη της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (ε) της παρούσας...

23.5. Δικαιολογητικά Οικονομικής και Χρηματοοικονομικής Επάρκειας του άρθρου 22.Γ Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια των οικονομικών φορέων αποδεικνύεται:

(α) για τις εγγεγραμμένες εργοληπτικές επιχειρήσεις στο Μ.Ε.ΕΠ.:

- είτε από τη βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ., η οποία αποτελεί τεκμήριο των πληροφοριών που περιέχει,
- είτε, στην περίπτωση που οι απαιτήσεις του άρθρου 22.Γ δεν καλύπτονται από τη βεβαίωση εγγραφής, με την υποβολή ενός ή περισσότερων από τα αποδεικτικά μέσα που προβλέπονται στο Μέρος Ι του Παραρτήματος ΦΙΙ (Αποδεικτικά μέσα για τα κριτήρια επιλογής) του Προσαρτήματος Α του Ν. 4412/2016...».

Ειδικά, για την απόδειξη της απαίτησης της μη υπέρβασης των ανώτατων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων:

- με την υποβολή ενημερότητας πτυχίου εν ισχύ ή
- με την υποβολή υπεύθυνης δήλωσης του προσωρινού αναδόχου, συνοδευόμενης από πίνακα όλων των υπό εκτέλεση έργων (είτε ως μεμονωμένος ανάδοχος είτε στο πλαίσιο κοινοπραξίας ή υπεργολαβίας) και αναφορά για το ανεκτέλεστο υπόλοιπο ανά έργο και το συνολικό

ανεκτέλεστο, για τις εργοληπτικές επιχειρήσεις που δεν διαθέτουν ενημερότητα πτυχίου κατά τις κείμενες διατάξεις...».

14. Επειδή το άρθρο 3 της οικείας διακήρυξης με τίτλο «Ηλεκτρονική υποβολή φακέλου προσφοράς» ορίζει «3.2 Στον ηλεκτρονικό φάκελο προσφοράς περιέχονται: (α) ένας (υπο)φάκελος με την ένδειξη «Δικαιολογητικά συμμετοχής». (β) ένας (υπο)φάκελος με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά...».

15. Επειδή στο άρθρο 24 της διακήρυξης με τίτλο «Περιεχόμενα φακέλου προσφοράς» ορίζεται: «24.2 Ο ηλεκτρονικός υποφάκελος «Δικαιολογητικά συμμετοχής» πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να περιέχει τα ακόλουθα:

- α) το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ).
- β) την εγγύηση συμμετοχής, του άρθρου 15 της παρούσας...».

16. Επειδή στο άρθρο 9 της διακήρυξης με τίτλο «Συμπλήρωση – αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών» ορίζεται: «Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών, ο αναθέτων φορέας, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητά από τους υποψήφιους οικονομικούς φορείς, όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλείψεις 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 με το άρθρο 102 του Ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 42 του Ν. 4782/2021, το άρθρο 103 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 13 της υπ' αριθ. 117384/26-10-2017 Κ.Υ.Α. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση που υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους, χωρίς να έχει ζητηθεί από τον αναθέτοντα φορέα, δεν λαμβάνεται υπόψη».

17. Επειδή, το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 42 του ν. 4782/2021, ορίζει πως: «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».

18. Επειδή, στο άρθρο 103 του ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 43 του ν. 4782/2021, ορίζεται: «2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, η αναθέτουσα αρχή καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα ή να παράσχει διευκρινίσεις με την έννοια του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν. Αν ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει αίτημα προς την αναθέτουσα αρχή για παράταση της ως άνω προθεσμίας, συνοδευόμενο από αποδεικτικά έγγραφα με τα οποία αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Ο προσωρινός ανάδοχος μπορεί να αξιοποιεί τη δυνατότητα του προηγούμενου εδαφίου και εντός της προθεσμίας της πρόσκλησης της παρ. 1. Το παρόν εφαρμόζεται αναλόγως και όταν η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν από το στάδιο κατακύρωσης, κατ'εφαρμογή του πρώτου εδαφίου της παρ. 5 του άρθρου 79, τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας».

19. Επειδή, περαιτέρω σκοπός του νέου ως άνω άρθρου 103, είναι η αποφυγή αποκλεισμών για αποκλειστικώς τυπικούς λόγους, οικονομικών φορέων, που ήδη κατά το κριτήριο ανάθεσης κατέληξαν να έχουν αναδειχθεί προσωρινοί ανάδοχοι, λόγω του ότι η προσφορά τους κατά τη διαδικασία

ανάθεσης αξιολογήθηκε ως η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη, και να αποκλείονται πλέον και κατά το στάδιο αυτό, μόνο για ουσιαστικούς λόγους, ήτοι, εφόσον όντως δεν πληρούν τις προϋποθέσεις συμμετοχής, δηλαδή συντρέχουν εις βάρος τους λόγοι αποκλεισμού ή δεν πληρούν κριτήρια επιλογής ή προέβησαν σε απατηλές δηλώσεις στο ΕΕΕΣ τους ή υπέβαλαν πλαστά αποδεικτικά στοιχεία, όπως και προφανώς αν είναι προδήλως αμελείς και δεν συμμορφώνονται στις κατ' άρ. 103 παρ. 2 Ν. 4412/2016 πολλαπλώς σε αυτούς παρεχόμενες ευκαιρίες οριστικοποίησης της θέσης τους ως αναδόχων.

20. Επειδή όπως παγίως έχει κριθεί τυχόν πλημμέλειες των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορούν να ερμηνεύονται εις βάρος των διαγωνιζομένων, κατά παράβαση των αρχών του ανταγωνισμού και της παροχής ίσων ευκαιριών και θα πρέπει να παρέχεται και σε αυτούς, οι οποίοι βλάπτονται από την πλημμέλεια αυτή, η δυνατότητα να συμπληρώσουν την τυχόν ελαττωματική, προσφορά τους (Ε.Α. ΣτΕ 423/2011, 424/2011, 425/2011). Τούτο, διότι η πλημμέλεια στα έγγραφα της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται εις βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα. (1099/2018 ΑΕΠΠ).

21. Επειδή από τις προπαρατεθείσες διατάξεις της διακήρυξης σχετικά με τα στοιχεία και δικαιολογητικά του (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά», τα οποία απαιτούνται για την έγκυρη συμμετοχή των προσφερόντων οικονομικών φορέων στον διαγωνισμό και την αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς τους συνάγονται τα εξής: Οι οικονομικοί φορείς οφείλουν -επί ποινή αποκλεισμού- να υποβάλουν ηλεκτρονικά κατά την υποβολή της προσφοράς τους την εγγυητική επιστολή συμμετοχής και το ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ το οποίο αποτελεί μέρος των εγγράφων της σύμβασης και αναπόσπαστο μέρος της διακήρυξης. Για το λόγο αυτό, η αναθέτουσα αρχή προσαρμοσε το ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ στην παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, διαμορφώνοντάς το, σύμφωνα με τους ειδικότερους όρους (λόγους αποκλεισμού και κριτήρια επιλογής), που περιέχονται στα έγγραφα της σύμβασης και το ανάρτησε στην σελίδα του διαγωνισμού στον διαδικτυακό τόπο του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.) προκειμένου να το υποβάλλουν οι ενδιαφερόμενοι με την

προσφορά τους. Συνεπώς, η συμπλήρωση του ΤΕΥΔ από τους οικονομικούς φορείς διενεργείται στο, ήδη προσαρμοσμένο, διαμορφωμένο και αναρτημένο (σε επεξεργάσιμη μορφή) από την αναθέτουσα αρχή. Όμως στο διαμορφωμένο από τον αναθέτοντα φορέα έντυπου υποδείγματος του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ του εν θέματι διαγωνισμού στο μέρος IV με τίτλο «Κριτήρια Επιλογής» δεν υπήρχαν πεδία προς συμπλήρωση.

22. Επειδή, σύμφωνα με τα ως άνω άρθρα της Διακήρυξης, η ηλεκτρονική φόρμα του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ, την οποία συμπλήρωσε και υπέβαλε η παρεμβαίνουσα, η «...» και η «...» –κατόπιν προτροπής του αναθέτοντος φορέα-, προσαρμόζεται και αναρτάται στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού προς συμπλήρωση από τους διαγωνιζόμενους με επιμέλεια του αναθέτοντος φορέα. Επομένως, ο αναθέτων φορέας σε κάθε περίπτωση πρέπει να έχει προηγουμένως επεξεργαστεί, σχεδιάσει, και προσαρμόσει την ηλεκτρονική φόρμα του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ και τα επιμέρους πεδία του κατά τρόπο, ώστε να είναι σύμφωνα με τον κάθε συγκεκριμένο διαγωνισμό. Άλλωστε, η αναθέτουσα αρχή ως έχουσα την αποκλειστική ευθύνη κατ' άρθ. 53 ν.4412/2016 της σαφούς και πλήρους διατύπωσης των εγγράφων της σύμβασης –μεταξύ των οποίων και το ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ- πρέπει να λάβει τα αναγκαία μέτρα ως υπέχουσα την αποκλειστική ευθύνη κατ' άρθ. 18 ν. 4412/2016 της διασφάλισης της αποτελεσματικότητας της διαδικασίας σύναψης της σύμβασης. (πρβ. 1099/2018 ΑΕΠΠ).

23. Επειδή σχετικά με τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας ότι και οι 3 συμμετέχοντες (ήτοι η παρεμβαίνουσα, η «...» και η «...») έπρεπε να συμπληρώσουν το ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ διαμορφωμένο σύμφωνα με τους όρους του υπό κρίση διαγωνισμού μέσω είτε της δωρεάν πλατφόρμας της Ευρωπαϊκής Ένωσης είτε επί της προβλεπόμενης στον όρο 2.2 της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gr λεκτέα είναι τα εξής: Πρώτον η χρήση του τυποποιημένου εντύπου Τ.Ε.Υ.Δ μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gr σύμφωνα με την υποσημείωση 7 της διακήρυξης είναι προαιρετική. Δεύτερον σύμφωνα με τον όρο 2.1 της διακήρυξης στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού εντάχθηκε το Τ.Ε.Υ.Δ, ως αυτό επισυνάφθηκε στη διακήρυξη και διαμορφώθηκε από τον αναθέτοντα φορέα. Τρίτον σύμφωνα με την υποσημείωση 123 της διακήρυξης: «Επισημαίνεται ότι ο οικονομικός φορέας

παράγει από το υποσύστημα το ηλεκτρονικό αρχείο «εκτυπώσεις» των Δικαιολογητικών Συμμετοχής σε μορφή αρχείου *Portable Document Format (PDF)*, το οποίο υπογράφεται με εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών και επισυνάπτεται στον (υπο)φάκελο της προσφοράς «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» (Πρβλ.άρθρο 12 παρ. 1.2.4 της με αρ. 117384/26-10-2017 Κ.Υ.Α.), και συνεπώς το ΤΕΥΔ που έπρεπε να υποβληθεί ήταν το παραγόμενο εκ τους συστήματος, στο οποίο το σημείο IV ήταν κενό και σε αυτό δεν υπήρχαν πεδία προς συμπλήρωση (βλ. ψηφιακό αρχείο 2021-05-20 13:13:56 espd-ΕΕΕΣ υποέργο II.xml, με ημερομηνία 20/5/2021). Άλλωστε σύμφωνα με την υπ' αριθμό Ν42/2020 απόφαση του Δ.Εφ.Πειραιά έχουν κριθεί τα εξής: «...μεταξύ των δικαιολογητικών συμμετοχής των μετεχόντων πρέπει να περιέχεται συγκεκριμένη υπεύθυνη δήλωση ΤΕΥΔ και ότι, αν αυτή δεν περιέχεται, η προσφορά είναι απορριπτέα ως απαράδεκτη. Τούτο ενισχύεται από το γεγονός αφενός ότι μνημονεύεται ρητώς στις προαναφερθείσες ρήτρες της διακήρυξης η συνέπεια της μη συνυποβολής με το φάκελο της δήλωσης ΤΕΥΔ, αφετέρου δε ότι προς άρση κάθε αμφισβήτησης καθορίζεται η μορφή της διακήρυξης από την αναθέτουσα αρχή και συνάπτεται στη διακήρυξη σχετικό υπόδειγμα εντύπου... Το κείμενο αυτό του υποδείγματος αποτελεί διάταξη της διακήρυξης ειδική και λεπτομερή, που διέπει κατά τρόπο αποκλειστικό το ζήτημα του ακριβούς περιεχομένου της δήλωσης και δεν επιτρέπεται να τεθεί εκποδών, όταν θεσπίζεται υποχρέωση υποβολής με την προσφορά του στοιχείου αυτού επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό. Κατά συνέπεια, δεν μπορεί ούτε να συμπληρωθεί, ούτε να υποκατασταθεί από το σχέδιο υποδείγματος της ηλεκτρονικής υπηρεσίας *Promitheus ESPDint* ([https:// espdint.eprocurement.gov.gr/](https://espdint.eprocurement.gov.gr/)), ούτε να καταργηθεί με μεταγενέστερη μη γνωστοποιηθείσα σε όλους τους διαγωνιζόμενους δήλωση, η οποία αναφέρεται στον τρόπο συντάξεως κατά το ν. 4412/2016. Και τούτο διότι η αναφορά αυτή νοείται ότι γίνεται μόνο προς ρύθμιση ζητημάτων μη ρυθμιζομένων κατά τρόπο ολοκληρωμένο από την ίδια τη διακήρυξη. (ΕΑ ΣτΕ 193/2011, 95/2009)...». Συνεπώς, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας πως η παρεμβαίνουσα και λοιπές δύο συμμετέχουσες έπρεπε να συμπληρώσουν το επίμαχο έντυπο ΤΕΥΔ κάνοντας χρήση είτε υποδείγματος της δωρεάν πλατφόρμας της Ευρωπαϊκής Ένωσης είτε

υποδείγματος επί της προβλεπόμενης στον όρο 2.2 της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gr και όχι του εντύπου που είχε επιμεληθεί ο αναθέτων φορέας, τυγχάνουν απορριπτέοι ως αβάσιμοι κατά τα εκτεθέντα στην παρούσα σκέψη και στις σκέψεις 11 έως 13, 15 και 22 γενομένων δεκτών των ισχυρισμών της παρεμβαίνουσας. Τέλος, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας πως «...Εν προκειμένω, κατά τη διαμόρφωση από μέρους του ΝΠΔΔ αυτού του ΤΕΥΔ για τον αμέσως προηγούμενο Διαγωνισμό «ΑΣΦΑΛΤΟΣΤΡΩΣΕΙΣ ΑΓΡΟΤΙΚΩΝ ΟΔΩΝ ΔΗΜΟΥ ... ΓΙΑ ΤΗ ΒΕΛΤΙΩΣΗ ΤΗΣ ΠΡΟΣΒΑΣΗΣ ΣΕ ΓΕΩΛΟΓΙΚΗ ΓΗ ΚΑΙ ΚΤΗΝΟΤΟΤΡΟΦΙΚΕΣ ΕΚΜΕΤΑΛΛΕΥΣΕΙΣ» προϋπολογισμού €700.000 πλέον ΦΠΑ 24% (Διακήρυξη ..., ΕΣΗΔΗΣ Έργων ...), ομοίως, όπως προκύπτει από το ηλεκτρονικό αρχείο «Teyd_signed.pdf» που υποβάλαμε [ΣΧΕΤΙΚΟ 3] , ομοίως έθεσε επί του «Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής» κενό χώρο και όχι ειδικότερες ερωτήσεις, επί του οποίου εκάστη προσφέρουσα εργολήπτρια έπρεπε να δηλώσει προαποδεικτικά την από μέρους της πλήρωση όλων των αντίστοιχων απαιτήσεων των άρθρων 22.Β.-22.Ε. της Διακήρυξης...» τυγχάνουν απορριπτέοι ως απαράδεκτοι κατ' εφαρμογή της αρχής της αυτοτέλειας των Διαγωνισμών, (ΕΑ ΣΤΕ 72/2015, 269/2014, 416/2013, 215/2013, 1200/2007, 861/2007, 1273/2008, 198/2008, 1065/2007 κ.ά.).

24. Επειδή σχετικά με τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας ότι και οι 3 συμμετέχοντες (ήτοι η παρεμβαίνουσα, η «...» και η «...») δεν δήλωσαν στα υποβαλλόμενα από αυτούς ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ ότι διέθεταν την απαιτούμενη οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια κατά την ημέρα υποβολής της προσφοράς τους και επομένως δεν προαπαποδεικνύεται από το ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ ότι καλύπτονται οι απαιτήσεις του άρθρου 22.Γ της διακήρυξης λεκτέα είναι τα εξής: Στο ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ του μέλους «...» της παρεμβαίνουσας στο σημείο «Προσδιορίστε τους άλλους οικονομικούς φορείς που συμμετέχουν από κοινού στη διαδικασία σύναψης σύμβασης» αναγράφεται ότι «..., υπάριθμ. ... Μ.Ε.Ε.Π, (<http://ypexd15.gr>).» Στο ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ του μέλους «...» της παρεμβαίνουσας στο σημείο «Προσδιορίστε τους άλλους οικονομικούς φορείς που συμμετέχουν από κοινού στη διαδικασία σύναψης σύμβασης» αναγράφεται ότι «..., κάτοχος του υπ' άρθρ. ... Μ.Ε.Ε.Π, (<http://ypexd.d15.gr>).». Περαιτέρω στο ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ της «...» αναγράφεται

«...1. ΒΕΒΑΙΩΣΗ ΜΕΕΠ ΜΕ ΑΡΙΘΜΟ ΜΗΤΡΩΟΥ2. ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ΠΤΥΧΙΟΥ ΜΕ ΑΡ. ΠΡΩΤ.», στο δε σημείο «Εάν το πιστοποιητικό εγγραφής ή πιστοποίηση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε:» αναγράφεται «www.yrexhd15.gr». Περαιτέρω στο ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ της «...» αναγράφεται «ΜΕΕΠ ...» και στο σημείο «Εάν το πιστοποιητικό εγγραφής ή πιστοποίηση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε:» αναγράφεται «www.yrexhd15.gr». Κατά τον όρο 23.5 της διακήρυξης η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια αποδεικνύεται για τις εγγεγραμμένες εργοληπτικές επιχειρήσεις στο ΜΕΕΜ από τη βεβαίωση εγγραφής στο ΜΕΕΠ, η οποία αποτελεί τεκμήριο των πληροφοριών που περιέχει. Οπότε η αναφορά και μόνο στο ΜΕΕΠ και τις καλούμενες τάξεις πτυχίου (ΥΔΡΑΥΛΙΚΑ ΚΑΙ ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΑ και η παραπομπή τους σε τάξη πτυχίου, για την κάλυψη της ελάχιστης απαίτησης του προϋπολογισμού ανά ομάδα εργασιών) καλύπτει την απαίτηση της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας κατά τους όρους 23.5 και 22.Γ της διακήρυξης, οπότε οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας περί μη προαπόδειξης από το ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ των ανωτέρω τριών συμμετεχόντων ότι καλύπτονται οι απαιτήσεις του άρθρου 22.Γ της διακήρυξης τυγχάνουν απορριπτέοι ως αβάσιμοι.

25. Επειδή σχετικά με τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας ότι και οι η παρεμβαίνουσα και η «...» δεν δήλωσαν στα υποβαλλόμενα από αυτούς ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ, στο «ΜΕΡΟΣ IV», την μη υπέρβαση του ανώτατου επιτρεπόμενου ορίου ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων υπό την έννοια του άρθρου 20 παρ. 4 του Ν. 3668/2008, λεκτέα είναι τα εξής: Πράγματι οι ανωτέρω δύο οικονομικοί φορείς δεν δήλωσαν στα επίμαχα ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ στο ΜΕΡΟΣ IV την μη υπέρβαση του ορίου ανεκτέλεστου. Σύμφωνα με τον όρο 23.5 της διακήρυξης η μη υπέρβαση ανεκτέλεστου αποδεικνύεται ή με την υποβολή ενημερότητας πτυχίου σε ισχύ ή με υπεύθυνη δήλωση περί του ανεκτέλεστου. Από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει πως ουδείς από τους ανωτέρω δύο οικονομικούς φορείς δεν δήλωσε στο σώμα του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ την μη υπέρβαση του ορίου του ανεκτέλεστου, αλλά η παρεμβαίνουσα με τα δικαιολογητικά συμμετοχής υπέβαλε, ενώ δεν υποχρεούτο στο παρόν στάδιο, τις υπεύθυνες δηλώσεις περί της μη υπέρβασης του ορίου ανεκτέλεστου, και από τις οποίες

αποδεικνυόταν η πλήρωση της απαίτησης της διακήρυξης. Επομένως εφόσον από τις υπεύθυνες δηλώσεις των μελών της παρεμβαίνουσας κοινοπραξίας αποδεικνυόταν η απαίτηση περί του ορίου του ανεκτέλεστου νομίμως δεν απορρίφθηκε για τον λόγο αυτό την προσφορά της. Περαιτέρω η ως άνω πλημμέλεια του προσαρμοσμένου, διαμορφωμένου και αναρτημένου (σε επεξεργάσιμη μορφή) από τον αναθέτοντα φορέα ΤΕΥΔ δεν μπορεί να ερμηνεύεται εις βάρος των διαγωνιζομένων, εφόσον ο αναθέτων φορέας ήταν αυτός που όφειλε να το διαμορφώσει σωστά. Επομένως οι ανωτέρω προβαλλόμενοι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας περί της μη νόμιμης προσφοράς της παρεμβαίνουσας ως προς το όριο ανεκτέλεστου είναι αβάσιμοι και άρα απορριπτέοι, γενομένων δεκτών των ισχυρισμών της παρεμβαίνουσας. Όμως όσον αφορά τον οικονομικό φορέα «...» ούτε από το ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ ούτε και από κάποιο άλλο έγγραφο/δικαιολογητικό της προσφοράς του προαποδεικνύεται η απαίτηση του άρθρου 23.5 της διακήρυξης περί της μη υπέρβασης του ορίου του ανεκτέλεστου, κατά τους βάσιμους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας. Πλην όμως, κατ' άρ. 102 Ν. 4412/2016, όπως προαναφέρθηκε και καταλαμβάνει τη νυν διαδικασία, αλλά και κατά το άρθρο 9 της διακήρυξης, η παράλειψη δήλωσης στο ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ περί μη υπέρβασης του ορίου του ανεκτέλεστου δεν συνεπάγεται την απόρριψη άνευ ετέρου της προσφοράς του συμμετέχοντος, αλλά την κλήση του προς νέα υποβολή και συμπλήρωση όσων ελλείπουν («Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών, ο αναθέτων φορέας, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητά από τους 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 με το άρθρο 102 του Ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 42 του Ν. 4782/2021»). Άρα, κατ' εν μέρει αποδοχή του λόγου της προσφυγής ως προς το ότι δεν προαποδεικνύεται από το ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ της διαγωνιζόμενης «...» η μη υπέρβαση του ανώτατου επιτρεπόμενου ορίου

ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, είναι ακυρωτέα η αποδοχή της προσφοράς της, καθ' ο μέρος έγιναν δεκτά τα δικαιολογητικά συμμετοχής της, άνευ προηγούμενης κλήσης της προς συμπλήρωση της έλλειψης δήλωσης στο ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ της απαίτησης του άρθρου 23.5 της διακήρυξης για την απόδειξη της απαίτησης της μη υπέρβασης των ανώτατων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων. Συνεπώς **ο πρώτος λόγος** της προσφυγής πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτός.

26. Επειδή, με το **δεύτερο λόγο** της προσφυγής της η προσφεύγουσα επικαλείται πως: «[I] Η παράτυπη ηλεκτρονική υπογραφή της Προσφοράς των εταιρειών «....» και «....» 23. Σε κάθε περίπτωση, για αμφότερες τις ψηφιακές υπογραφές της «....» και «....» δεν υπάρχει ασφαλής χρονοσήμανση κατά τις όλως πρόσφατες νομικές παραδοχές της ΑΕΠΠ 1044/2021 [ΣΧΕΤΙΚΟ 4] σκέψεις 21επ. (σελ. 77επ.) ιδιαίτερα σκέψεις 26επ. (σελ. 82επ.), μετά αναλυτικής ερμηνείας της νομικής έννοιας «εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονικής υπογραφή» ή «προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών» [βλ. και ΣτΕ ΕΑ 48/2021 σκέψη 8 και ΔΕφΘεσ 50/2021]...Εν προκειμένω, η προβαλλόμενη αιτίαση συγκεκριμενοποιείται στο γεγονός, πως όλα τα περιλαμβανόμενα για τον παρόντα κατασκευαστικό Διαγωνισμό έγγραφα που έχουν υποβάλει αμφότεροι οι ανταγωνιστές μας εντός των (υπο)φακέλων «Δικαιολογητικών Συμμετοχής» και «Οικονομικής Προσφοράς» τους, έχουν υπογραφεί δια της παλαιάς πιστοποίησης της χρονοσήμανσης ήτοι της «Hellenic Public Administration Root Certification Authority» ή συντομογραφικά «HPARCA». Αυτό αποδεικνύεται επιλέγοντας - χαρακτηριστικά- τα ηλεκτρονικά αρχεία «espd-response-v2(84)» (δηλ. ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ της) και «ΕΝΤΥΠΟ ΤΕΥΔ-...» (δηλ. ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ της), κεντράροντας στην ψηφιακή υπογραφή αμφοτέρων όπως έχει τεθεί στις αντίστοιχες σελ. 13 [εκ της κας. ...] και σελ. 11 [εκ του κ. ...] και επιλέγοντας «Show signature properties» και ακολούθως «Advanced Properties», τότε εμφανίζεται στο πεδίο «Timestamp Authority» δηλαδή της «Αρχής Χρονοσήμανσης ή Χρονοσφραγίδας» η ένδειξη «HPARCA Time Stamping Authority - 1 (HPARCA Time Stamping Authority - 1)». 25. Πλην όμως, όπως προκύπτει από το ΣΧΕΤΙΚΟ 5 που επισυνάπτουμε στην παρούσα Προδικαστική Προσφυγή μας εξαχθέν από την επίσημη ιστοσελίδα

www.aped.gov.gr της «ΑΡΧΗΣ ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΣΗΣ ΕΛΛΗΝΙΚΟΥ ΔΗΜΟΣΙΟΥ» ήτοι της αρμόδιας για τις «Ψηφιακές Υπογραφές» «ΑΠΕΔ», η οποία «είναι η μόνη πιστοποιημένη αρχή χρονοσήμανσης στην εθνική έννομη τάξη» [ΑΕΠΠ 1044/2021 σκέψη 26] «έχει αλλαχτεί η Αρχή Χρονοσφραγίδας / Χρονοσήμανσης του Ελληνικού Δημοσίου... η υπηρεσία της παλιάς χρονοσήμανσης από τον σύνδεσμο www.timestamp.ermis.gov.gr θα παραμείνει ενεργή μέχρι τις 15 Ιανουαρίου», ώστε πλέον η ορθή χρονοσφραγίδα/χρονοσήμανση να είναι μόνο αυτή της «ΑΠΕΔ» με ισχύ από τις 16.01.2021. Δηλαδή, ούσα σε ισχύ μήνες πριν την ολοκλήρωση των διατυπώσεων δημοσιότητας της Διακήρυξης αυτονοήτως δε προ του χρόνου υποβολής των Προσφορών μας. Κατά νομική αξιολόγηση της παρατυπίας αυτής, η οποία εμφανίζεται κοινώς στις προσφορές των ιστάμενων στη 2^η και 3^η θέση αντίστοιχα ανταγωνιστών μας, διόλου μπορεί να εξαχθεί ασφαλές συμπέρασμα ως προς τον ακριβή χρόνο ψηφιακής υπογραφής των ΤΕΥΔ αυτών το οποίο υπενθυμίζεται ότι, δυνάμει του άρθρου 79Α παρ. 4 Ν. 4412/2016 (όπως προστέθηκε με το άρθρο 43 παρ. 6 του Ν. 4605/2019) και 23.1. της Διακήρυξης (σελ. 27) «μπορεί να υπογράφεται έως 10 ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των Προσφορών». Χαρακτηριστικό του επίμαχου κοινού σφάλματος είναι, πάντως, ότι εάν γίνει έλεγχος τόσο στη δική ψηφιακή υπογραφή της εταιρείας μας «...» όσο και στην αντίστοιχη της «...», ακολουθώντας την ως άνω ηλεκτρονική διαδρομή, εμφανίζεται το καθόλα ορθό «ΑΠΕΔ Qualified TSU A2 2020». 26. Συμπερασματικά, η ηλεκτρονική υπογραφή της Προσφοράς των εταιρειών «...» και «...» είναι καθόλα απαράδεκτη μη συνδεδεμένη με τη μοναδική, ισχύουσα στην Ελλάδα, ορθή χρονοσφραγίδα / χρονοσήμανση της «ΑΠΕΔ», συμπαρασυρόμενες αμφότερες σε απαράδεκτο [πάγια νομολογία της ΑΕΠΠ όπως προκύπτει, χαρακτηριστικά, από την 3ο Κλιμάκιο 1232, 1233 και 1234/2020]...».

27. Επειδή, στο άρθρο 3.1 της διακήρυξης προβλέπεται: «Οι προσφορές υποβάλλονται από τους ενδιαφερομένους ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., μέχρι την καταληκτική ημερομηνία και ώρα που ορίζεται στο άρθρο 18 της παρούσας διακήρυξης, σε ηλεκτρονικό φάκελο του υποσυστήματος. Για τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς απαιτείται να

διαθέτουν ψηφιακή υπογραφή, χορηγούμενη από πιστοποιημένη αρχή παροχής ψηφιακής υπογραφής και να εγγραφούν στο ηλεκτρονικό σύστημα (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. - Διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr) ακολουθώντας τη διαδικασία εγγραφής του άρθρου 5 παρ. 1.2 έως 1.4 της Κοινής Υπουργικής Απόφασης με αρ. 117384/26-10-2017 (Β' 3821) «Ρυθμίσεις τεχνικών ζητημάτων που αφορούν την ανάθεση των Δημοσίων Συμβάσεων έργων, μελετών, και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών με χρήση των επιμέρους εργαλείων και διαδικασιών του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.)».

28. Επειδή στο άρθρο 3.5 α) της οικείας διακήρυξης προβλέπεται: α) Στα στοιχεία και δικαιολογητικά που περιλαμβάνονται στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» είναι τα οριζόμενα στο άρθρο 24.2 της παρούσας και υποβάλλονται από τον οικονομικό φορέα ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου *Portable Document Format (PDF)* και εφόσον έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 8 της υπ' αρ. 117384/26-10-2017 Κ.Υ.Α....».

29. Επειδή η παρ. 3 του άρθρου 8 της υπ' αρ. 117384/26-10-2017 Κ.Υ.Α ορίζει: «Οι Οικονομικοί Φορείς υποβάλλουν μέσω του υποσυστήματος τα κατά περίπτωση έγγραφα που έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τους ίδιους υπογεγραμμένα με εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή που υποστηρίζεται από εγκεκριμένο πιστοποιητικό, το οποίο χορηγήθηκε από έναν εγκεκριμένο πάροχο υπηρεσιών πιστοποίησης, ο οποίος περιλαμβάνεται στον κατάλογο εμπιστευσης που προβλέπεται στην απόφαση 2009/767/ΕΚ (όπως τροποποιήθηκε και ισχύει) και σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014 και τις διατάξεις της παρούσας».

30. Επειδή, σύμφωνα με την απόφαση 1370 και 1371/2021 ΑΕΠΠ έχουν κριθεί τα εξής: «... άλλωστε, η διαδικασία υποβολής διενεργείται δια της λειτουργίας ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑ του ΕΣΗΔΗΣ που προσφέρει αυτοτελώς ασφαλή χρονοσήμανση, ώστε τα έγγραφα να καθίστανται βεβαίως ημεροχρονολογίας,

χωρίς άλλη διατύπωση... Αντίθετα, η πιστοποίηση χρονοσήμανσης συνιστά πρόσθετο χαρακτηριστικό σε σχέση με την εγκυρότητα και πιστοποίηση της προηγμένης ηλεκτρονικής υπογραφής από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης (τέτοιων ακριβώς υπογραφών), εξ ου άλλωστε και προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή χωρίς τέτοια πιστοποιημένη χρονοσήμανση, αναγνωρίζεται ως βεβαιούμενα αποδιδόμενη στον υπογράψαντα καθ' ου, από το πρόγραμμα ανάγνωσης ηλεκτρονικών εγγράφων pdf, Acrobat Reader, κατά τους αυτοματοποιημένους προγραμματιστικούς ελέγχους του σε συμμόρφωση με την κείμενη νομοθεσία, κατά το άνοιγμα των οικείων αρχείων της προσφοράς του.... Επομένως, από τη στιγμή που το έγγραφο-δικαιολογητικό συμμετοχής στο διαγωνισμό υποβάλλεται στον διαγωνισμό μέσω ΕΣΗΔΗΣ δεν μπορεί να προκύψει προβληματισμός ή αμφιβολία για τον χρόνο σύνταξης του εγγράφου σε σχέση με τον χρόνο υποβολής του, αφού βεβαιωθεί από το ίδιο το ΕΣΗΔΗΣ με τον τρόπο που προβλέπουν οι κείμενες διατάξεις, προσδίδει στο έγγραφο βεβαία ημεροχρονολογία (ad hoc ΑΕΠΠ 3ου Κλιμ. 80/2018, 7ου Κλιμ. 417/2020, βλ. κα Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, «ΤΑ ΝΕΑ ΑΡΘΡΑ 102 ΚΑΙ 310 Ν. 4412/2016 ΜΕΤΑ ΤΟ Ν. 4782/2021 ΚΑΙ ΤΟ ΝΕΟ ΚΑΘΕΣΤΩΣ ΔΙΟΡΘΩΣΗΣ ΚΑΙ ΣΥΜΠΛΗΡΩΣΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ» ΠειρΝομ 1/2021, υποσημ. 32 με παραπομπές.)...».

31. Επειδή, στο άρθρο 3.5 α) της διακήρυξης ρητώς προβλέπεται ότι οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς, απαιτείται να διαθέτουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή που υποστηρίζεται από εγκεκριμένο πιστοποιητικό, το οποίο χορηγήθηκε από έναν εγκεκριμένο πάροχο υπηρεσιών πιστοποίησης. Ουδόλως απαιτείται από τους όρους της διακήρυξης υποχρέωση του συμμετέχοντος στο διαγωνισμό να του έχει χορηγηθεί υπογραφή από συγκεκριμένο πάροχο υπηρεσιών, ο δε πάροχος «HPARCA» περιλαμβάνεται στον κατάλογο εμπιστευσης κατά τα εκτεθέντα στη σκέψη 29, τα δε περί του αντιθέτου προβαλλόμενα από την προσφεύγουσα τυγχάνουν απορριπτέα ως αβάσιμα. Άλλωστε από τη στιγμή που το έγγραφο-δικαιολογητικό υποβάλλεται στον διαγωνισμό μέσω ΕΣΗΔΗΣ δεν μπορεί να προκύψει προβληματισμός ή αμφιβολία για τον χρόνο σύνταξης του εγγράφου σε σχέση με τον χρόνο υποβολής του (βλ. ad hoc ΑΕΠΠ 1434/2021, 1379/2021, 112/2021, 417/2020).

Επομένως ενόψει των εκτεθέντων στις σκέψεις 27 έως και 30 **ο δεύτερος λόγος** της προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος.

32. Επειδή, με τον **τρίτο λόγο** της προσφυγής της η προσφεύγουσα επικαλείται: «...III] Η παράβαση του άρθρου 22.Ε. ως προς τα «Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης» από τις «...» και «...»).27. Δια του τελευταίου Κριτηρίου Επιλογής ο συντάκτης της κρίσιμης Διακήρυξης ζήτησε στη διάταξη του άρθρου 22.Ε. (σελ. 26) να διαθέτει ο ενδιαφερόμενος κατασκευαστής κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του «Πιστοποιητικό ISO 9001:2015 για την διασφάλιση ποιότητας», «Πιστοποιητικό ISO 14001:2015 για την περιβαλλοντική διαχείριση» και «Πιστοποιητικό OHSAS 18001:2007 για την ασφάλεια και υγιεινή», την πλήρωση των οποίων έπρεπε να ελέγξει, μέσω εκάστου ΤΕΥΔ, η διεξάγουσα τη συγκεκριμένη διαδικασία ανάθεσης Επιτροπή Διαγωνισμού εάν πληρούσε ή όχι ο κάθε προσφέρων. Πλην όμως, για μία ακόμη φορά, από την ηλεκτρονική επισκόπηση των ΤΕΥΔ που υπέβαλαν ως στοιχεία του (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικών Συμμετοχής» τους, όλες οι ως άνω αντίπαλες εταιρείες αποδεικνύονται τα εξής: α) «...» 28. Κατά τα όσα αναφέρθηκαν ανωτέρω, από τη σελ. 10 αμφοτέρων των ηλεκτρονικών αρχείων «espd-response-..._signed» και «espd-response-..._signed» των Μελών που συναποτελούν την προσωρινή ανάδοχο «Κοινοπραξία», προκύπτει πως ουδόλως έχουν δεσμευθεί επί του «Μέρους IV: Κριτήρια επιλογής» πως κατέχουν κατά τον χρόνο υποβολής της Προσφοράς τους, ήτοι στις 11.06.2021, τα 3 επίμαχα πιστοποιητικά. Σε κάθε περίπτωση, επικαλούμαστε εκ νέου, ως λόγο ακυρότητας, την ad hoc νομολογία που παραθέσαμε ανωτέρω στη σκέψη 16, ήτοι την ΑΕΠΠ 6ο Κλιμάκιο 509/2019 σκέψεις 38-42 την οποία ακολουθεί και η ΑΕΠΠ 5ο Κλιμάκιο 1044/2021, ώστε, ακόμη και εάν ήθελε θεωρηθεί πως ο Δήμος ... δεν όρισε ειδικό Πεδίο προς συμπλήρωση επί του ΤΕΥΔ που κατάστρωσε, δεν απαλλάσσεται αυτή της διαγωνιστικής υποχρέωσής της «ως επιμελής και ευλόγως ενημερωμένος συμμετέχων ... να συμπληρώσει το ΕΕΕΣ διαμορφωμένο σύμφωνα με τους όρους του υπό κρίση διαγωνισμού μέσω είτε της δωρεάν πλατφόρμας της Ευρωπαϊκής Ένωσης είτε της προβλεπόμενης στον όρο 2.2 της διακήρυξης διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gr. ...».... γ] «...»:

30. Το ίδιο ακριβώς ισχύει και για την καταταγείσα στην 3η θέση εργολήπτρια η οποία, όπως προκύπτει από το ηλεκτρονικό αρχείο «ΕΝΤΥΠΟ ΤΕΥΔ-...» που υπέβαλε, πουθενά δεν έχει δεσμευθεί προαποδεικτικά πως κατέχει κατά τον χρόνο υποβολής της Προσφοράς της, ήτοι την 14.06.2021, τα 3 κρίσιμα πιστοποιητικά. Για την ταυτότητα του νομικού λόγου, επικαλούμαστε εκ νέου, ως λόγο ακυρότητας, την *ad hoc* νομολογία που παραθέσαμε ανωτέρω στη σκέψη 16, ήτοι την ΑΕΠΠ 6ο Κλιμάκιο 509/2019 σκέψεις 38-42 την οποία ακολουθεί και η ΑΕΠΠ 5ο Κλιμάκιο 1044/2021...».

33. Επειδή, η παρεμβαίνουσα και η «...», στο υποβληθέν από αυτές ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ δεν έχουν δηλώσει πως κατέχουν την απαίτηση του άρθρου 22.Ε της διακήρυξης ως προς τα «Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης» κατά τους βάσιμους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας. Πλην όμως, κατ' άρ. 102 Ν. 4412/2016, όπως προαναφέρθηκε και καταλαμβάνει τη νυν διαδικασία, αλλά και κατά το άρθρο 9 της διακήρυξης, η παράλειψη δήλωσης στο ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ περί της απαίτησης του άρθρου 22.Ε διακήρυξης ως προς τα «Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης» δεν συνεπάγεται την απόρριψη άνευ ετέρου της προσφοράς του συμμετέχοντος, αλλά την κλήση του προς νέα υποβολή και συμπλήρωση όσων ελλείπουν («Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών, ο αναθέτων φορέας, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητά από τους υποψήφιους οικονομικούς φορείς, όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλειπείς 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 με το άρθρο 102 του Ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 42 του Ν. 4782/2021»). Άρα, κατ' εν μέρει αποδοχή του λόγου της προσφυγής ως προς το ότι δεν προαποδεικνύεται από το ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ της παρεμβαίνουσας και του φορέα «...» η απαίτηση του άρθρου 22.Ε της διακήρυξης, είναι ακυρωτέα η αποδοχή της προσφοράς τους, καθ' ο μέρος

έγιναν δεκτά τα δικαιολογητικά συμμετοχής τους, άνευ προηγούμενης κλήσης τους προς συμπλήρωση της έλλειψης δήλωσης στο ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ της απαίτησης του άρθρου 22.Ε της διακήρυξης ως προς τα «Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης». Συνεπώς ο **τρίτος λόγος** της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός.

34.Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή. Η παρέμβαση πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή καθ'ο μέρος απορρίπτεται η προσφυγή. Ακυρώνει την προσβαλλόμενη καθ'ο μέρος έγιναν δεκτά τα δικαιολογητικά συμμετοχής της «...», άνευ προηγούμενης κλήσης της προς συμπλήρωση της έλλειψης δήλωσης στο ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ της πλήρωσης της απαίτησης του άρθρου 23.5 της διακήρυξης για την απόδειξη της μη υπέρβασης των ανώτατων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, και αναπέμπει στον αναθέτοντα φορέα, προκειμένου να προβεί σε κλήση του εν λόγω οικονομικού φορέα προς οικεία συμπλήρωση και εκ νέου να επανέλθει, κατόπιν της συμπλήρωσης, σε κρίση περί των δικαιολογητικών συμμετοχής της «...». Ακυρώνει την προσβαλλόμενη καθ'ο μέρος έγιναν δεκτά τα δικαιολογητικά συμμετοχής της «...» και της παρεμβαίνουσας, άνευ προηγούμενης κλήσης τους προς συμπλήρωση της έλλειψης δήλωσης στο ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ της πλήρωσης της απαίτησης του άρθρου 22.Ε της διακήρυξης ως προς τα «Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης» και αναπέμπει στον αναθέτοντα φορέα, προκειμένου να προβεί σε κλήση των εν λόγω οικονομικών φορέων προς οικεία συμπλήρωση και εκ νέου να επανέλθει, κατόπιν της συμπλήρωσης, σε κρίση περί των δικαιολογητικών συμμετοχής της «...» και της παρεμβαίνουσας.

35.Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέβαλε η προσφεύγουσα, κατά τις διατάξεις του άρθρων 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται εν μέρει την παρέμβαση καθ'ο μέρος απορρίπτεται η προσφυγή.

Ακυρώνει την υπ' αριθμό 287/2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ..., καθ'ο μέρος έκρινε ως άνευ ετέρου αποδεκτά τα δικαιολογητικά συμμετοχής της «...» και της παρεμβαίνουσας, άνευ κλήσης τους προς συμπλήρωση των ελλείψεων που αναφέρονται στη σκ. 34 ανωτέρω και αναπέμπει στον αναθέτοντα φορέα, προκειμένου να προβεί σε όσα στη σκ. 34 αναφέρονται.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε, αποφασίστηκε και εκδόθηκε στις 04 Μαρτίου 2022 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΜΙΧΑΗΛ ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ

ΣΩΚΡΑΤΗΣ ΤΣΑΠΑΛΙΑΡΗΣ