

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 24 Μαρτίου 2022 με την εξής σύνθεση:
Γεώργιος Κουκούτσης, Πρόεδρος – Εισηγητής, Μαργαρίτα Κανάβα και
Γερασιμούλα - Μαρία Δρακονταειδή, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 15-2-2022 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό
Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών
(ΑΕΠΠ) 257/16.2.2022 του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα με την
επωνυμία «...» που εδρεύει στην οδό ..., στο ... (εφεξής ο «προσφεύγων»),
όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της αναθέτουσας αρχής ... (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως
εκπροσωπείται νόμιμα, και κατά της με αριθ. πρωτ. 255/8.2.2022 απόφασής
της, με την οποία εγκρίθηκε το από 27.1.2022 πρακτικό του διαγωνισμού για
την εκτέλεση της υπηρεσίας με τίτλο «Λεπτομερής Οριοθέτηση Ζωνών
Προστασίας Σημείων Υδροληψίας για Απολήψεις Νερού Ύδρευσης» (εφεξής
«η προσβαλλόμενη»).

Με την προδικαστική προσφυγή του, ο προσφεύγων αιτείται ν'
ακυρωθεί η προσβαλλόμενη, κατά το σκέλος που απορρίφθηκε η προσφορά
του.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή Γεώργιο Κουκούτση

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο,
σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017,
συνολικού ποσού 2.014,50 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...
την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών
Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης), το

Αριθμός απόφασης: 551/2022

οποίο και υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24%, ήτοι με βάση το ποσό των 402.899,97 €.

2. Επειδή με διακήρυξη ανοικτής διαδικασίας προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός διαγωνισμός για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης με τίτλο «Λεπτομερής Οριοθέτηση Ζωνών Προστασίας Σημείων Υδροληψίας για Απολήψεις Νερού Ύδρευσης», με κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά» βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας τιμής.

3. Επειδή προκήρυξη της παρούσας σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 21.9.2021 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, το δε πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων στις 24.9.2021 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε αύξοντα αριθμό ...

4. 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.

5. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 15.2.2022 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπόψη ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα στις 8.2.2022, μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από τον προσφεύγοντα 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 ΠΔ 39/2017.

6. Επειδή στις 16.02.2022 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής, δια μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού προς όλους τους ενδιαφερόμενους σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

Αριθμός απόφασης: 551/2022

7. Επειδή με την υπ' αριθ. 331/2022 Πράξη του Προέδρου του 4^{ου} Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

8. Επειδή η αναθέτουσα αρχή την 11.3.2022 απέστειλε στην ΑΕΠΠ μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού τις απόψεις της επί της προσφυγής, οι οποίες κοινοποιήθηκαν στον προσφεύγοντα αυθημερόν.

10. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 4^{ου} Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ/τος 39/2017.

11. Επειδή στον υπό κρίση διαγωνισμό συμμετείχαν τρεις οικονομικοί φορείς μεταξύ των οποίων και ο προσφεύγων, ο οποίος υπέβαλε την με αριθμό συστήματος 232192 προσφορά του. Με το από 27.1.2022 πρακτικό της, η Επιτροπή διαγωνισμού εισηγήθηκε στην αναθέτουσα την απόρριψη της προσφοράς του προσφεύγοντος, λόγω μη πληρότητας των δικαιολογητικών συμμετοχής του, καθόσον δεν έχει καταθέσει το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), όπως αυτό είχε αναρτηθεί στον Πίνακα Συνημμένων Εγγράφων στην Πλατφόρμα του Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού του ΕΣΗΔΗΣ και αν' αυτού έχει υποβληθεί: «ΤΥΠΟΠΟΙΗΜΕΝΟ ΕΝΤΥΠΟ ΥΠΕΥΘΥΝΗΣ ΔΗΛΩΣΗΣ (ΤΕΥΔ). Με την προσβαλλόμενη εγκρίθηκε το ως άνω πρακτικό.

12. Επειδή ο προσφεύγων, ως προσφέρων του υπό κρίση διαγωνισμού, θεμελιώνει πρόδηλο έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης με την οποία απορρίφθηκε η προσφορά του.

13. Επειδή ο προσφεύγων, με τον μοναδικό λόγο της προσφυγής του, υποστηρίζει τα εξής: *«Στο Πρακτικό 1 της διαδικασίας επιλογής αναδόχου εκπόνησης της Τεχνικής - Επιστημονικής Υπηρεσίας: «Λεπτομερής Οριοθέτηση Ζωνών Προστασίας Σημείων Υδροληψίας για Απολήψεις Νερού Ύδρευσης» Με α/α ΕΣΗΔΗΣ: ... που μου κοινοποιήθηκε στις 8/2/2022 αναφέρονται μεταξύ άλλων τα εξής: «Σύμφωνα με την Παράγραφο 20.2 της αναλυτικής διακήρυξης στην οποία αναφέρονται τα στοιχεία, τα οποία πρέπει,*

Αριθμός απόφασης: 551/2022

επί ποινή αποκλεισμού, να περιέχονται στον υποφάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» και δεδομένου ότι ο Οικονομικός Φορέας «...», δεν έχει καταθέσει το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), όπως αυτό είχε αναρτηθεί στον Πίνακα Συνημμένων Εγγράφων στην Πλατφόρμα του Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού του ΕΣΗΔΗΣ και αν' αυτού έχει υποβληθεί: «ΤΥΠΟΠΟΙΗΜΕΝΟ ΕΝΤΥΠΟ ΥΠΕΥΘΥΝΗΣ ΔΗΛΩΣΗΣ (ΤΕΥΔ)». Από την εξέταση των δικαιολογητικών συμμετοχής η επιτροπή καταλήγει στα κάτωθι: Ο Ο.Φ. «...», θεωρείται ότι δεν έχει υποβάλει το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), όπως αυτό ορίζεται στην Αναλυτική Διακήρυξη και στην ισχύουσα νομοθεσία και δεδομένου ότι αποτελεί βασικό δικαιολογητικό που θα έπρεπε επί ποινή αποκλεισμού να περιλαμβάνεται στον Φάκελο: «Δικαιολογητικά Συμμετοχής», η Επιτροπή Διαγωνισμού προτείνει τον αποκλεισμό του Ο.Φ. «...» καθώς δεν έχει κατατεθεί όλα τα απαιτούμενα δικαιολογητικά συμμετοχής, σύμφωνα με την παράγραφο 20.2 της Αναλυτικής Διακήρυξης». Το σχετικό έντυπο που υπέβαλα στον διαγωνισμό διαφέρει μόνο κατά τον τίτλο με αυτό που παρείχε η υπηρεσία. Ο τίτλος του εντύπου που υπέβαλα είναι: ΤΥΠΟΠΟΙΗΜΕΝΟ ΕΝΤΥΠΟ ΥΠΕΥΘΥΝΗΣ ΔΗΛΩΣΗΣ (ΤΕΥΔ) [άρθρου 79 παρ. 4 ν. 4412/2016 (Α 147)]. Ο τίτλος του εντύπου της υπηρεσίας είναι: Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) / Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ). Τα περιεχόμενα των δύο εντύπων είναι ακριβώς τα ίδια. Θα πρέπει να σημειωθεί ότι το ΕΕΕΣ όπως άλλωστε αναφέρεται και στο άρθρο 79 του ν. 4412/2016 διατίθεται μόνο σε ηλεκτρονική μορφή (αρχείο espd-request-v2 .xml) και όχι σε έντυπη. Δυστυχώς την ημέρα του διαγωνισμού κάθε προσπάθεια μου υποβολής του ανωτέρω ηλεκτρονικού αρχείου, μέσω ΕΣΗΔΗΣ, απέτυχε λόγω προβλημάτων του συστήματος και αναγκάστηκα να καταφύγω στη χρήση του εντύπου αυτού. Πρέπει επίσης να τονιστεί ότι η ίδια Αναθέτουσα Αρχή σε προηγούμενο διαγωνισμό το έντυπο του άρθρου 79 του ν. 4412/2016 που παρείχε είχε τον τελείως διαφορετικό τίτλο: Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Προμήθειας, παρόλο που ο διαγωνισμός επίσης αφορούσε παροχή επιστημονικών υπηρεσιών».

14. Επειδή η αναθέτουσα, με τις απόψεις της, υποστηρίζει τα εξής: «1) Όπως αναφέρεται στο προαναφερθέν πρακτικό, η ΕΔ απέκλεισε τον οικονομικό φορέα με την επωνυμία «...» λόγω μη υποβολής του Ευρωπαϊκού

Αριθμός απόφασης: 551/2022

Ενιαίου Έγγραφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ), όπως αυτό είχε αναρτηθεί στον Πίνακα Συνημμένων Εγγράφων στην Πλατφόρμα του Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού του ΕΣΗΔΗΣ και αντ' αυτού υποβλήθηκε «ΤΥΠΟΠΟΙΗΜΕΝΟ ΕΝΤΥΠΟ ΥΠΕΥΘΥΝΗΣ ΔΗΛΩΣΗΣ (ΤΕΥΔ)». 2) Γενικότερα και επί των ζητημάτων που σχετίζονται με την υποβολή του ΕΕΕΣ, ισχύει το άρθρο 79 του Ν.4412/16 «Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης άρθρο 59 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» όπου αναφέρονται: Παράγραφος 1: «...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...». Παράγραφος 3: «Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Εκτελεστικού Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016 για την καθιέρωση του τυποποιημένου εντύπου για το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Προμήθειας (L- 3)...».

3) Σύμφωνα με το αρ. 20.2 της Διακήρυξης ορίζεται: 20.2 Ο ηλεκτρονικός υποφάκελος «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να περιέχει τα ακόλουθα υπό α' και β' στοιχεία: α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ). Ο οικονομικός φορέας δύναται να διευκρινίζει τις δηλώσεις και πληροφορίες που παρέχει στο ΕΕΕΣ με συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση, την οποία υποβάλλει μαζί με το ΕΕΕΣ. β) την εγγύηση συμμετοχής, του άρθρου 15 της παρούσας. 4) Επιπροσθέτως και σύμφωνα και με την κατευθυντήρια οδηγία 23 (Απ. 3/24-01-2018 της ΕΑΔΗΣΥ), όπου στην παρ. 2.3.1 αναφέρεται:

«Επισημαίνεται ότι, στις περιπτώσεις μη συμπλήρωσης ή/και μη ορθής συμπλήρωσης ενός ή περισσότερων πεδίων του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ, εκ μέρους των οικονομικών φορέων, παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να τους καλούν προκειμένου να παράσχουν σχετικές διευκρινίσεις ή να τα συμπληρώσουν, όπως οποιοδήποτε άλλο υποβληθέν, με την προσφορά τους, έγγραφο ή δικαιολογητικό, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 102 του ν. 4412/2016 ... Ωστόσο, στις περιπτώσεις που επίκειται αποκλεισμός προσφέροντα ή υποψηφίου από τη διαδικασία, για λόγους ασάφειας των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς, και, κατά συνέπεια, και του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ ως τέτοιου, οι αναθέτουσες αρχές υποχρεούνται να ζητούν

Αριθμός απόφασης: 551/2022

διευκρινίσεις από τους οικονομικούς φορείς, κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 5 του ως άνω άρθρου». Εκ των ανωτέρω συνάγεται ότι ως προς το τυπικόν της διαδικασίας ελέγχου των δικαιολογητικών των υποψηφίων η μη υποβολή του ΕΕΕΣ αποτελεί λόγο αποκλεισμού του οικονομικού φορέα. Ωστόσο σε ότι αφορά τις πληροφορίες που υποχρεούται ο Οικονομικός Φορέας να παράσχει μέσω του ΕΕΕΣ, προκειμένου να είναι εφικτή η συνέχιση της αξιολόγησης του στην επόμενη φάση, διαπιστώνεται ότι αυτές παρέχονται μέσω του υποβληθέντος ΤΕΥΔ, κι επομένως με διασταλτική ερμηνεία της κατευθυντήρια οδηγίας 23 (Απ.3/24-01-2018 της ΕΑΔΗΣΥ), θα ήταν δυνατή η αποδοχή τους αιτήματος του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα για μη αποκλεισμό του από τη διαδικασία. Λαμβάνοντας υπόψη, αφενός την αναγκαιότητα για την νομικά ορθή αλλά και ορθολογική αντιμετώπιση του θέματος, αφετέρου την ανάγκη για ενιαία αντιμετώπιση των θεμάτων αυτών, παρακαλούμε για την απόφαση σας, η οποία σε κάθε περίπτωση είναι αποδεκτή από πλευράς μας, προκειμένου να συνεχιστεί η διαδικασία του διαγωνισμού, όπως προβλέπεται από τις σχετικές διατάξεις. Για τα δικαιολογητικά του υποψηφίου / έγγραφα Υπηρεσίας, που περιγράφονται στο παρόν, έχει παραχωρηθεί ήδη πρόσβαση στην ΑΕΠΠ και δεν υποβάλλονται εκ νέου».

15. Επειδή το άρθρο 79 του ν. 4412/2016 προβλέπει τα εξής: «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,

Αριθμός απόφασης: 551/2022

β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής, τα οποία έχουν καθορισθεί σύμφωνα με τα άρθρα 75, περί κριτηρίων επιλογής, 76, περί κριτηρίων επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου και 77, περί κριτηρίων επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης μελέτης ή παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, και

γ) τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και τα κριτήρια που έχουν καθορισθεί σύμφωνα με το άρθρο 84, περί περιορισμού του αριθμού των πληρούντων τα κριτήρια επιλογής υποψηφίων που καλούνται να συμμετάσχουν στη διαδικασία ανάθεσης σύμβασης.

Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με το άρθρο 78, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις ίδιες πληροφορίες για τους φορείς αυτούς.

Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή. Το ΕΕΕΣ προσδιορίζει τη δημόσια αρχή ή το τρίτο μέρος που είναι υπεύθυνο για την έκδοση των σχετικών δικαιολογητικών και περιλαμβάνει επίσημη δήλωση ότι ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση, εφόσον του ζητηθεί και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσει τα εν λόγω δικαιολογητικά.

Κατά την απάντηση οικονομικού φορέα στο ερώτημα του ΕΕΕΣ ή άλλου αντίστοιχου εντύπου ή δήλωσης για σύναψη συμφωνιών με άλλους οικονομικούς φορείς με στόχο τη στρέβλωση του ανταγωνισμού, η συνδρομή περιστάσεων, όπως η τριετής παραγραφή της παρ. 10 του άρθρου 73, περί λόγων αποκλεισμού, ή η εφαρμογή της παρ. 3β του άρθρου 44 του ν. 3959/2011 (Α' 93), αναλύεται στο σχετικό πεδίο που προβάλλει κατόπιν θετικής απάντησης, ενώ ισχύουν τα όσα αναφέρονται στο προηγούμενο εδάφιο για την προσκόμιση δικαιολογητικών.

Στο πλαίσιο διαδικασιών σύναψης δημόσιας σύμβασης, που είτε εκκινούν μετά από την έναρξη ισχύος του παρόντος είτε έχουν εκκινήσει νωρίτερα αλλά δεν έχει ακόμη συμπληρωθεί και υποβληθεί το ΕΕΕΣ, οι προηγούμενες αρνητικές απαντήσεις στο ανωτέρω ερώτημα του ΕΕΕΣ ή άλλου αντίστοιχου εντύπου ή δήλωσης, από οικονομικούς φορείς οι οποίοι εμπíπτουν στο πεδίο εφαρμογής της παρ. 3β του άρθρου 44 του ν. 3959/2011, δεν στοιχειοθετούν τον λόγο

Αριθμός απόφασης: 551/2022

αποκλεισμού των περ. ζ' ή/ και θ' της παρ. 4 του άρθρου 73 του παρόντος και δεν απαιτείται να δηλωθούν κατά τη συμπλήρωση του ΕΕΕΣ και κάθε αντίστοιχου εντύπου.

Όταν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να λάβει τα σχετικά δικαιολογητικά απευθείας με πρόσβαση σε βάση δεδομένων, σύμφωνα με την παρ. 4, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις πληροφορίες που απαιτούνται για τον συγκεκριμένο σκοπό, όπως την ηλεκτρονική διεύθυνση της βάσης δεδομένων, δεδομένα αναγνώρισης και, κατά περίπτωση, την απαραίτητη δήλωση συναίνεσης.

Οι οικονομικοί φορείς μπορούν να χρησιμοποιήσουν εκ νέου ΕΕΕΣ, το οποίο έχει ήδη χρησιμοποιηθεί σε προηγούμενη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης, εφόσον επιβεβαιώνουν ότι οι πληροφορίες του εγγράφου εξακολουθούν να είναι αληθείς.

3. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Εκτελεστικού Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής της 5 ης Ιανουαρίου 2016 για την καθιέρωση του τυποποιημένου εντύπου για το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Προμήθειας (L 3), και παρέχεται αποκλειστικά σε ηλεκτρονική μορφή».

16. Επειδή το άρθρο 79 Α («Υπογραφή Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης») του ν. 4412/2016 προβλέπει τα εξής: «1. Κατά την υποβολή του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ) του άρθρου 79, είναι δυνατή, με μόνη την υπογραφή του κατά περίπτωση εκπροσώπου του οικονομικού φορέα, η προκαταρκτική απόδειξη των λόγων αποκλεισμού που αναφέρονται στην παρ. 1 του άρθρου 73 για το σύνολο των φυσικών προσώπων που είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτόν. 2. Ως εκπρόσωπος του οικονομικού φορέα για την εφαρμογή του παρόντος άρθρου, νοείται ο νόμιμος εκπρόσωπος αυτού, όπως προκύπτει από το ισχύον καταστατικό ή το πρακτικό εκπροσώπησης του κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής ή το αρμοδίως εξουσιοδοτημένο φυσικό πρόσωπο να εκπροσωπεί τον οικονομικό φορέα για διαδικασίες σύναψης συμβάσεων ή για συγκεκριμένη διαδικασία σύναψης σύμβασης. 4. Το ΕΕΕΣ φέρει υπογραφή με ημερομηνία εντός του χρονικού διαστήματος κατά το οποίο μπορούν να υποβάλονται προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής. Αν στο διάστημα που μεσολαβεί μεταξύ της ημερομηνίας

Αριθμός απόφασης: 551/2022

υπογραφής του ΕΕΕΣ και της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής έχουν επέλθει μεταβολές στα δηλωθέντα στοιχεία, εκ μέρους του, στο ΕΕΕΣ, ο οικονομικός φορέας αποσύρει την προσφορά του, χωρίς να απαιτείται απόφαση της αναθέτουσας αρχής. Στη συνέχεια μπορεί να την υποβάλει εκ νέου με επίκαιρο ΕΕΕΣ».

17. Επειδή η παρ. 4 του άρθρου 79 προ της κατάργησης με το άρθρο 27 του ν. 4782/2021 (ισχύς από 1.6.2021) όριζε τα εξής: «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. Μέχρι την έκδοση του τυποποιημένου εντύπου του προηγούμενου εδαφίου, γίνεται δεκτή υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 1599/1986».

Εξάλλου, η παρ. 3 του άρθρου 79 Α του ν. 4412/2016, πριν την κατάργησή της (ισχύς από 1.6.2021) με το άρθρο 28 του ν. 4782/2021, όριζε τα εξής: «3. Το παρόν άρθρο εφαρμόζεται και για την υπογραφή του Τυποποιημένου Εντύπου Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) το οποίο εκδίδει η Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.)».

18. Επειδή στους όρους της διακήρυξης προβλέπονται τα εξής:
«Άρθρο 7

Συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών

Η αναθέτουσα αρχή τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητά από τις/ους προσφέρουσες/οντες 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 τα ειδικότερα οριζόμενα στις διατάξεις των άρθρων 102 και 103 του ν. 4412/2016. Η συμπλήρωση ή η αποσαφήνιση ζητείται και γίνεται αποδεκτή υπό την προϋπόθεση ότι δεν τροποποιείται η προσφορά της/ου οικονομικού φορέα και ότι αφορά σε στοιχεία ή δεδομένα, των οποίων είναι αντικειμενικά εξακριβώσιμος ο προγενέστερος χαρακτήρας σε σχέση με το πέρας της

Αριθμός απόφασης: 551/2022

καταληκτικής παραλαβής υποβολής παραλαβής προσφορών. Τα ανωτέρω ισχύουν κατ' αναλογία και για τυχόν ελλείπουσες δηλώσεις, υπό την προϋπόθεση ότι βεβαιώνουν γεγονότα αντικειμενικώς εξακριβώσιμα».

[...]

20.1. Ο ηλεκτρονικός υποφάκελος «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να περιέχει τα ακόλουθα υπό α' και β' στοιχεία: α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ). Ο οικονομικός φορέας δύναται να διευκρινίζει τις δηλώσεις και πληροφορίες που παρέχει στο ΕΕΕΣ με συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση, την οποία υποβάλλει μαζί με το ΕΕΕΣ. β) την εγγύηση συμμετοχής, του άρθρου 15 της παρούσας, γ)...

[...]

Άρθρο 22

Αποδεικτικά μέσα κριτηρίων ποιοτικής επιλογής

A. Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίζονται στην παρούσα διακήρυξη, κρίνονται

α) κατά την υποβολή της προσφοράς, με την υποβολή του ΕΕΕΣ,

β) κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του παρόντος άρθρου, σύμφωνα με το άρθρο 5 (α και β) της παρούσας,

γ) κατά τη σύναψη της σύμβασης δια της υπεύθυνης δήλωσης σύμφωνα με το άρθρο 8.1 της παρούσας.

B. Κατά την υποβολή προσφορών οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 79 παρ. 1 του ν. 4412/2016, 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 η/ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις του άρθρου 18 της παρούσας, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθορισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 19 της παρούσας. Σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, μπορεί να ζητηθεί από τους προσφέροντες να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά από τα κατωτέρω αναφερόμενα, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας. Το ΕΕΕΣ φέρει υπογραφή με ημερομηνία εντός του χρονικού διαστήματος κατά το οποίο μπορούν να υποβάλλονται

Αριθμός απόφασης: 551/2022

προσφορές. Αν στο διάστημα που μεσολαβεί μεταξύ της ημερομηνίας υπογραφής του ΕΕΕΣ και της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών έχουν επέλθει μεταβολές στα δηλωθέντα στοιχεία, εκ μέρους του, στο ΕΕΕΣ, ο οικονομικός φορέας αποσύρει την προσφορά του, χωρίς να απαιτείται απόφαση της αναθέτουσας αρχής. Στη συνέχεια μπορεί να την υποβάλει εκ νέου με επίκαιρο ΕΕΕΣ. Ο οικονομικός φορέας δύναται να διευκρινίζει τις δηλώσεις και πληροφορίες που παρέχει στο ΕΕΕΣ με συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση, την οποία υποβάλλει μαζί με το ΕΕΕΣ. Κατά την υποβολή του ΕΕΕΣ, καθώς και της συνοδευτικής υπεύθυνης δήλωσης, είναι δυνατή, με μόνη την υπογραφή του κατά περίπτωση εκπροσώπου του οικονομικού φορέα, η προκαταρκτική απόδειξη των λόγων αποκλεισμού που αναφέρονται στο άρθρο 18.1.1 της παρούσας, για το σύνολο των φυσικών προσώπων που είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτόν».

19. Επειδή το άρθρο 79 παρ. 1 του ν. 4412/2016 προβλέπει ότι οι οικονομικοί φορείς, κατά την υποβολή των αιτήσεων συμμετοχής ή την υποβολή των προσφορών τους υποβάλλουν, ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το ΕΕΕΣ, το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 και συνιστά προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών, αλλά και για το ό,τι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού αφενός και ότι πληρούνται τα κριτήρια επιλογής αφετέρου. Αντίστοιχα, όμως, και το ΤΕΥΔ, του οποίου η υποβολή προβλέπονταν - για συμβάσεις κάτω των ορίων - στην παρ. 4 του άρθρου 79 και καταργήθηκε με το άρθρο 28 του ν. 4782/2021, επιτελούσε την ίδια λειτουργία, ήτοι συνιστούσε προαπόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών και αλλά και για το ό,τι δεν συντρέχαν οι λόγοι αποκλεισμού και ότι πληρούνταν τα κριτήρια επιλογής από τον υποβάλλοντα αυτό οικονομικό φορέα. Συνεπώς, καταρχήν δεν υφίσταται διαφορά μεταξύ των δύο εντύπων, πλην του ό,τι το μεν ΕΕΕΣ προβλέπονταν για τις συμβάσεις άνω των ορίων, το δε ΤΕΥΔ για τις συμβάσεις κάτω των ορίων, διαφορά, ωστόσο, που μετά τη θέση σε ισχύ (από 1.6.2021) της κατάργησης της παρ. 4 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016 με το άρθρο 28 του ν. 4782/2021 έπαυσε να υφίσταται. Ενόψει των ανωτέρω αναφερθέντων, κρίσιμο ζήτημα εν προκειμένω δεν αποτελεί ο τίτλος του

Αριθμός απόφασης: 551/2022

τυποποιημένου εντύπου ή η σειρά με την οποία τίθενται τα ζητούμενα να προαποδειχθούν ζητήματα στο εκάστοτε έντυπο, ΕΕΕΣ ή ΤΕΥΔ, αλλά εντέλει το αν, τα όσα ζήτησε η αναθέτουσα αρχή με τη διακήρυξη και το σχετικό ΕΕΕΣ, περιλήφθηκαν κατά τρόπο πλήρη στο υποβληθέν τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης (ΤΕΥΔ). Εξάλλου, με το άρθρο 7 της υπό κρίση διακήρυξης προβλέφθηκε επί ποινή αποκλεισμού ότι οι οικονομικοί φορείς υποβάλουν, ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το ΕΕΕΣ, ενώ, με το άρθρο 22, προβλέφθηκε ότι το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και οι προϋποθέσεις κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς με την υποβολή του ΕΕΕΣ, το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση και υποβάλλεται ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση πιστοποιητικών και για να επιβεβαιωθεί ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού και ότι πληρούνται τα κριτήρια επιλογής.

20. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, η προσφορά του προσφεύγοντος απορρίφθηκε διότι δεν υπέβαλε, ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το ΕΕΕΣ, δεδομένου ότι η προσκόμιση του προβλεπόμενου από τη διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού. Από την άλλη, ο προσφεύγων υποστηρίζει ότι, προσκομίζοντας το ΤΕΥΔ αντί του ΕΕΕΣ, ναι μεν υπέβαλε το μη προβλεπόμενο εκ της διακήρυξης έντυπο, πλην όμως η διαφορά των δύο εντύπων, αυτού που υπέβαλε (ΤΕΥΔ) και αυτού που έπρεπε να υποβάλει (ΕΕΕΣ), έγκειται μόνο στον τίτλο, διότι κατά τα άλλα τα περιεχόμενα των δύο εντύπων είναι, όπως ισχυρίζεται, ακριβώς τα ίδια. Περαιτέρω, υποστηρίζει ότι ο λόγος της μη υποβολής του προβλεπόμενου εκ του νόμου και της διακήρυξης ΕΕΕΣ έγκειται σε τεχνικές δυσκολίες που αντιμετώπισε κατά την ημέρα της υποβολής του στο ΕΣΗΔΗΣ. Ο σχετικός ισχυρισμός, ωστόσο, προβάλλεται αναπόδεικτα, καθόσον δεν εξειδικεύονται περαιτέρω οι δυσκολίες που αντιμετώπισε κατά την ημέρα υποβολής της προσφοράς του (1.11.2021), δεδομένου άλλωστε του ό,τι υπέβαλε την ίδια αυτή ημέρα όλα τα λοιπά έγγραφα της προσφοράς του μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, σε κάθε δε περίπτωση δεν προκύπτει ούτε από την επισκόπηση του ΕΣΗΔΗΣ, κατά τη συγκεκριμένη ημερομηνία (1.11.2021), ότι υπήρχε πιστοποιημένη τεχνική αδυναμία. Ωστόσο, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι η προσφορά του δεν έπρεπε να απορριφθεί διότι, τα περιεχόμενα των δύο εντύπων εντέλει είναι το ίδιο, τυγχάνει βάσιμος, όπως προκύπτει από τη συγκριτική επισκόπηση των

Αριθμός απόφασης: 551/2022

δύο εντύπων, ανεξάρτητα από το ό,τι ακολουθείται σε περισσότερα σημεία διαφορετική διατύπωση, καθώς και από το ό,τι δεν ακολουθείται η ίδια σειρά στις ερωτήσεις που πρέπει να απαντήσει ο προσφεύγων. Ειδικότερα δε από την συγκριτική επισκόπηση των δύο εντύπων προκύπτουν τα εξής: α) στο Μέρος I του ΤΕΥΔ αναφέρονται «Πληροφορίες σχετικά με την αναθέτουσα αρχή/αναθέτοντα φορέα και τη διαδικασία ανάθεσης», ενώ στο Μέρος I του ΕΕΕΣ αναφέρονται «Πληροφορίες σχετικά με τη διαδικασία σύναψης σύμβασης και την αναθέτουσα αρχή ή τον αναθέτοντα φορέα», σε αμφότερα δε τα έντυπα αναφέρεται ο σκοπός της υπό κρίση σύμβασης, με το ίδιο ακριβώς λεκτικό, β) στο Μέρος II του ΤΕΥΔ αναφέρονται πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα, όπως αντίστοιχα αναφέρονται οι εν λόγω πληροφορίες και στο μέρος II του ΕΕΕΣ, γ) στο μέρος III του ΤΕΥΔ αναφέρονται οι λόγοι αποκλεισμού που σχετίζονται με ποινικές καταδίκες (υπό Α), οι οποίοι, συγκρινόμενοι με τους λόγους αποκλεισμού του ΕΕΕΣ, προκύπτει ότι ταυτίζονται, λαμβανομένων υπόψη και των επεξηγηματικών σημειώσεων στο τέλος του ΤΕΥΔ, συγκεκριμένα δε στην υποσημείωση Χ αναφέρεται ότι η δωροδοκία, που αναφέρεται στο ΤΕΥΔ, σύμφωνα με το άρθρο 73 παρ. 1 β του ν. 4412/2016, αναφέρεται ως διαφθορά στο ΕΕΕΣ, σύμφωνα με τον Κανονισμό ΕΕ 2016/7, δ) στο μέρος III, τόσο του ΤΕΥΔ όσο και του ΕΕΕΣ, αναφέρονται οι λόγοι που σχετίζονται με την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, καθώς και οι λόγοι που σχετίζονται με αφερεγγυότητα, σύγκρουση συμφερόντων ή επαγγελματικό παράπτωμα, ε) στο μέρος IV, παρατίθενται τα κριτήρια επιλογής, στο μεν υποβληθέν ΤΕΥΔ παρατίθενται, υπό Α, η καταλληλότητα, υπό Β, η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, υπό Γ, η τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, όπου περιλαμβάνονται και οι τίτλοι σπουδών και επαγγελματικών προσόντων, στο δε ΕΕΕΣ παρατίθενται, υπό Α, η καταλληλότητα, υπό Β, η τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, υπό Γ, η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, υπό Δ, οι τίτλοι σπουδών και επαγγελματικών προσόντων. Στις ως άνω κατηγορίες των ΕΕΕΣ και ΤΕΥΔ περιλαμβάνονται επίσης οι ίδιες ερωτήσεις – αν και με ελάχιστα διαφοροποιημένη διατύπωση, με αποτέλεσμα τα δύο έντυπα, το ΕΕΕΣ και το ΤΕΥΔ, να ταυτίζονται, όπως βασίμως υποστηρίζει ο προσφεύγων. Εξάλλου, τον ισχυρισμό αυτόν περί ταύτισης του περιεχομένου του υποβλητέου ΕΕΕΣ αφενός και του

Αριθμός απόφασης: 551/2022

περιεχομένου του υποβληθέντος ΤΕΥΔ αφετέρου, αποδέχεται και η ίδια η αναθέτουσα η οποία, στις απόψεις της, συνομολογεί ότι ο προσφεύγων παρείχε μέσω του ΤΕΥΔ όλες εκείνες τις πληροφορίες που υποχρεούτο να παράσχει μέσω του ΕΕΕΣ και ως εκ τούτου, καθίσταται εφικτή η συνέχιση της αξιολόγησης του στην επόμενη φάση. Με αυτά τα δεδομένα, ο σχετικός λόγος του προσφεύγοντος πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

21. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

22. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

23. Επειδή πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή και ακυρώνει την προσβαλλόμενη, σύμφωνα με το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 24 Μαρτίου 2022 και εκδόθηκε στις 13 Απριλίου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΟΥΚΟΥΤΣΗΣ

Η Γραμματέας

ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ