

**Η**  
**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**  
**2ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 29 Δεκεμβρίου 2022 με την εξής σύνθεση:  
Κωνσταντίνος Τόλης, Πρόεδρος, Χρήστος Σώκος, εισηγητής και Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Μέλη.

Για να αποφασίσει σχετικά με την από 24.11.2022 με ΓΑΚ 1666/25.11.2022 προδικαστική προσφυγή της ατομικής επιχείρησης με την επωνυμία «... του ....», όπως νομίμως εκπροσωπείται.

κατά του «...», όπως νομίμως εκπροσωπείται [εφεξής η αναθέτουσα αρχή].

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να ακυρωθεί η με αριθμό ... απόφαση της οικονομικής επιτροπής με την οποία εγκρίθηκε το πρακτικό διενέργειας Γ' σταδίου «Ηλεκτρονική αποσφράγιση των Δικαιολογητικών κατακύρωσης», με την οποία απορρίφθηκε η προσφορά της, κατέπεσε η εγγυητική επιστολή συμμετοχής (αρ. ... εγγυητικής επιστολής, ποσού 4.225,00 € της ... και κατακυρώθηκαν οι υπηρεσίες με τον τίτλο «ΑΝΑΘΕΣΗ ΕΡΓΑΣΙΑΣ ΚΛΑΔΟΤΕΜΑΧΙΣΜΟΥ ΥΠΟΛΕΙΜΜΑΤΩΝ ΚΛΑΔΕΥΣΕΩΝ ΣΤΟ ...» στην ατομική επιχείρηση «...».

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Χρήστο Σώκο

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής κατεβλήθη κατ' άρθρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρθρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αριθμ. ... ποσού 1.056,30 €.

2. Επειδή, δυνάμει της υπ' αρ. ... απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου διαπιστώθηκε η αδυναμία εκτέλεσης των εργασιών συντήρησης διαμορφωμένων χώρων πρασίνου του ..., με ίδια μέσα. Ακολούθως δυνάμει της

## **Αριθμός απόφασης:109/2023**

υπ' αριθ. ... απόφασης της οικονομικής επιτροπής εγκρίθηκε η διενέργεια των εργασιών, καθορίστηκε ο τρόπος εκτέλεσης, οι όροι του διαγωνισμού και προκηρύχθηκε ο διαγωνισμός με την με αριθμ. .... διακήρυξη του Δημάρχου, που αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με ΑΔΑΜ ..., ενώ προκήρυξη αυτής αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με αριθμό ανάρτησης ... και στην διαύγεια με .... Όλα τα έγγραφα της σύμβασης αναρτήθηκαν και στην ιστοσελίδα του Δήμου. Ο διαγωνισμός της υπ' αριθμ. ... διακήρυξης διεξήχθη ηλεκτρονικά, σύμφωνα με τα αναφερόμενα σε αυτή, μέσω του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων και έλαβε τον .... αριθμό συστήματος.

3. Επειδή, με το από 12.05.2022 πρακτικό ηλεκτρονικής αποσφράγισης Α' και Β' σταδίου του διαγωνισμού, η επιτροπή διαγωνισμού πρότεινε την ανάδειξη της προσφεύγουσας, ως προσωρινής αναδόχου του διαγωνισμού με συνολική τιμή προσφοράς 145.080,00 €. Με την υπ' αριθμ. ... απόφαση της οικονομικής επιτροπής, εγκρίθηκε το ως άνω πρακτικό. Σε συνέχεια της απόφασης αυτής, απεστάλη στην προσφεύγουσα η με αριθμ. πρωτ. ... πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης, μέσω ΕΣΗΔΗΣ, με την οποία κλήθηκε να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής ειδοποίησης, τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του Ν. 4250/2014 (Α' 74) όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στο άρθρο 2.2.9.2 της με αριθμ. ... διακήρυξης (η οποία έχει καταχωρισθεί στο ΕΣΗΔΗΣ με αριθμό ...), ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75, 76 και 77 του Ν. 4412/2016. Σύμφωνα με την διακήρυξη, τα εν λόγω δικαιολογητικά, υποβάλλονται από τον προσωρινό ανάδοχο, ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος, σε μορφή αρχείων «pdf» και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ημερομηνία υποβολής τους. Όταν υπογράφονται από τον ίδιο φέρουν ψηφιακή υπογραφή. Η προσφεύγουσα και προσωρινή ανάδοχος έπρεπε μέχρι τις 06.06.2022 να υποβάλει ηλεκτρονικά τον φάκελο δικαιολογητικών κατακύρωσης, τον οποίο κατέθεσε τελικά την προαναφερομένη ημερομηνία (06.06.2022), ηλεκτρονικά στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ και προσκόμισε τον έντυπο φάκελο στο πρωτόκολλο του Δήμου την 08-06-2022 και έλαβε τον αριθμ. πρωτ. .... Κατά τον έλεγχο των προσκομισθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης διαπιστώθηκε ότι : «...η ...

### **Αριθμός απόφασης:109/2023**

*(προσωρινός ανάδοχος) δεν προσκόμισε την απαιτούμενη άδεια του άρθρου 2.2.6 περ. γ' της αριθμ. ... διακήρυξης. Σύμφωνα με το άρθρο 2.2.6. Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα οι οικονομικοί φορείς απαιτείται: ..... γ) να διαθέτουν άδεια συλλογής και μεταφοράς στερεών μη επικίνδυνων αποβλήτων για απόβλητα με κωδικό 20 02 01 («Βιοαποικοδομήσιμα απόβλητα») της κατηγορίας 20 02 («Απόβλητα κήπων και πάρκων») κεφ. 20 («Δημοτικά απόβλητα») του Ευρωπαϊκού Καταλόγου Αποβλήτων (ΕΚΑ). Αντί αυτού η προσωρινή ανάδοχος προσκόμισε το ΗΜΑ με κωδικό ΕΚΑ : ... απόβλητα δασοκομίας Η.Ε.Δ.Δ. διέκοψε την συνεδρίαση την 14.30μ.μ.». Κατόπιν των ανωτέρω, η επιτροπή με το υπ' αριθμ. πρωτ. ... έγγραφο κάλεσε την προσφεύγουσα να συμπληρώσει τα απαιτούμενα δικαιολογητικά μέσα σε χρονικό διάστημα 10 ημερών. Τα ανωτέρω δικαιολογητικά έπρεπε να αναρτηθούν στο σύστημα ΕΣΗΔΗΣ στο πεδίο επικοινωνία και να παραδοθούν σε σφραγισμένο φάκελο και στο πρωτόκολλο του Δήμου.*

*Σε συμμόρφωση με τα ανωτέρω, η προσφεύγουσα κατέθεσε τα συμπληρωματικά δικαιολογητικά σε έντυπη μορφή στο πρωτόκολλο του Δήμου την 24.06.2022 και έλαβε τον αριθμ. πρωτ. .... Επίσης μέσω της επικοινωνίας του ΕΣΗΔΗΣ ανάρτησε στον συγκεκριμένο διαγωνισμό τα συμπληρωματικά δικαιολογητικά την 23.06.2022, συνεπώς εμπροθέσμως. Η επιτροπή συνεδρίασε εκ νέου την 04.07.22 για να εξετάσει τα συμπληρωματικά δικαιολογητικά και μετά τον έλεγχο των συμπληρωματικών δικαιολογητικών κατακύρωσης διαπίστωσε ότι : «...μετά την με αριθμ. πρωτ. ... πρόσκληση για υποβολή συμπληρωματικών δικαιολογητικών Σύμφωνα με το άρθρο 2.2.6. Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα οι οικονομικοί φορείς απαιτείται: ..... γ) να διαθέτουν άδεια συλλογής και μεταφοράς στερεών μη επικίνδυνων αποβλήτων για απόβλητα με κωδικό 20 02 01 («Βιοαποικοδομήσιμα απόβλητα») της κατηγορίας 20 02 («Απόβλητα κήπων και πάρκων») κεφ. 20 («Δημοτικά απόβλητα») του Ευρωπαϊκού Καταλόγου Αποβλήτων (ΕΚΑ) , ο οικονομικός φορέας με αρ. πρωτ. ... κατέθεσε το συμπληρωματικό δικαιολογητικό της παραγράφου 2.2.6 «Αποδεικτικό Καταχώρισης Δραστηριότητας Συλλογής & Μεταφοράς στο ΗΜΑ» με ημερομηνία έκδοσης 10 Ιουνίου 2022 στο οποίο συμπεριλαμβάνεται ο κωδικός συλλογής για απόβλητα με κωδικό 20 02 01 που απαιτείται στη διακήρυξη και μαζί με αυτό προσκομίστηκε και Ασφαλιστήριο Συμβόλαιο Συλλογής & Μεταφοράς Μη Επικίνδυνων Αποβλήτων Νο ....στο*

## **Αριθμός απόφασης:109/2023**

οποίο όμως ΔΕΝ συμπεριλαμβάνεται στην ασφάλιση ο ζητούμενος από την Διακήρυξη Κωδικός συλλογής για απόβλητα με κωδικό 20 02 01 «Βιοαποικοδομήσιμα απόβλητα» κεφ. 20 «Δημοτικά Απόβλητα», αλλά το ασφαλιστήριο συμβόλαιο ασφαλίζει μόνο τον κωδικό αποβλήτου μεταφοράς 02 01 07 «απόβλητα από δασοκομία». Στα πλαίσια ελέγχου της ορθότητας των προσκομισθέντων δικαιολογητικών, η επιτροπή επικοινωνήσε με το Υπουργείο, Τμήμα Ηλεκτρονικού Μητρώου Αποβλήτων και πληροφορήθηκε ότι ο συγκεκριμένος οικονομικός φορέας έκανε τροποποίηση στους κωδικούς ΕΚΑ στις 10 Ιουνίου 2022, ημερομηνία μεταγενέστερη του διαγωνισμού. Από αυτό το γεγονός, σε συνδυασμό με το ότι ΔΕΝ συμπεριλαμβάνεται στο Ασφαλιστήριο Συμβόλαιο Συλλογής & Μεταφοράς Μη Επικίνδυνων Αποβλήτων Νο ... ο ζητούμενος από την Διακήρυξη Κωδικός συλλογής για απόβλητα με κωδικό 20 02 01 «Βιοαποικοδομήσιμα απόβλητα» κεφ. 20 «Δημοτικά Απόβλητα», αλλά μόνο ο κωδικός αποβλήτου μεταφοράς 02 01 07 «απόβλητα από δασοκομία», συμπεραίνεται ότι ο Οικονομικός Φορέας «Οικονόμου Ιωάννα» ΔΕΝ κάλυπτε και δεν καλύπτει την απαίτηση της παραγράφου 2.2.6 άδεια συλλογής και μεταφοράς μη επικίνδυνων αποβλήτων με κωδικό 20 02 01 «Βιοαποικοδομήσιμα απόβλητα» κεφ. 20 «Δημοτικά Απόβλητα», παρά το γεγονός ότι ο εν λόγω Φορέας Δηλώνει σε Υπεύθυνη Δήλωση, από την κ. ..., Ψηφιακά Υπογεγραμμένη στις 15-06-2022, δηλώνει ότι «ο κωδικός ΕΚΑ 20 02 01 βιοαποικοδομήσιμα απόβλητα, ήταν σε ισχύ από την ημέρα εγγραφής μας στο ΗΜΑ», κάτι το οποίο ΔΕΝ Ισχύει.». Η επιτροπή διαγωνισμού λαμβάνοντας υπόψη τα ανωτέρω γνωμοδότησε την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας, την κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής και την κατακύρωση του διαγωνισμού στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά. Την ανωτέρω εισήγηση υιοθέτησε η οικονομική επιτροπή του ... με την προσβαλλόμενη ... απόφασή της.

4. Επειδή, κατά της ως άνω απόφασης, της οποίας πλήρη γνώση έλαβαν ηλεκτρονικά οι προσφέροντες στις 18.11.2022, ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, νόμιμα και εμπρόθεσμα στις 24.11.2022, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017 και κοινοποιήθηκε αυθημερόν από την προσφεύγουσα στην ΕΑΔΗΣΥ, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις των άρθρων 361 παρ. 1, 362 παρ. 1 και 2 του ν.

## **Αριθμός απόφασης:109/2023**

4412/2016, 4 παρ. 1 εδ. α και 8 παρ. 2του ΠΔ 39/2017 και με έννομο συμφέρον καθόσον η προσφεύγουσα προσδοκά την ακύρωση αυτής προς το σκοπό να γίνει δεκτή η προσφορά της και να της ανατεθεί η υπό κρίση σύμβαση.

5. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, κοινοποίησε στις 25.11.2022 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, ο οποίος μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της και απέστειλε στην ΕΑΔΗΣΥ τις υπ' αριθμ. πρωτ. ... απόψεις της σχετικά με αυτήν, τις οποίες κοινοποίησε στην προσφεύγουσα αυθημερόν, ενώ προς αντίκρουση αυτών η προσφεύγουσα κατέθεσε νομίμως και παραδεκτώς στις 13.12.2022 το με ίδια ημερομηνία υπόμνημά της. Οι συμπληρωματικές απόψεις που κατέθεσε η αναθέτουσα αρχή στις 23.12.2022 επί του υπομνήματος της προσφεύγουσας και ακολούθως το επ' αυτών υπόμνημα της προσφεύγουσας, δεν λαμβάνονται υπόψη ως απαραδέκτως ασκηθέντα.

6. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η διακήρυξη αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣτΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ VI Τμήμα Πράξεις 78/2007, 19/2005, 31/2003 κ.λπ.), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η παράβαση ουσιωδών διατάξεων της διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του διαγωνισμού (ΣτΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ), αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά अपαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Επειδή, κατά την ερμηνεία των όρων κάθε διακήρυξης ο ερμηνευτής του δικαίου πρέπει να αναζητεί το πραγματικό νόημα των ενσωματωμένων σε αυτή κανόνων με αφετηρία τη λεκτική, ήτοι γραμματική διατύπωσή τους (γραμματική ερμηνευτική μέθοδος).

7. Επειδή, η προσφεύγουσα με την υπό κρίση προσφυγή της, ισχυρίζεται ότι κατά την απογραφή της στο ΗΜΑ στις 02.12.2020 υπήρχαν όλοι οι κωδικοί ΕΚΑ καταγεγραμμένοι στην «Προβολή Δραστηριότητας Συλλογής & Μεταφοράς Μη Επικίνδυνων Αποβλήτων», πριν το διαγωνισμό της επίμαχης σύμβασης με αποτέλεσμα οποιαδήποτε διευκρίνιση αιτήθηκε μετά το διαγωνισμό προς το ΗΜΑ τον Ιούνιο του 2022, δεν είχε την έννοια της νέας έγγραφής σε αυτό, αλλά της επιβεβαίωσης καταχώρησης και ως εκ τούτου το επίμαχο αποδεικτικό είναι καθ' όλα νόμιμο. Επιπροσθέτως ισχυρίζεται ότι είναι έγκυρο και το ασφαλιστήριο

## Αριθμός απόφασης:109/2023

συμβόλαιο συλλογής και μεταφοράς μη επικίνδυνων αποβλήτων Νο ..., στο οποίο συμπεριλαμβάνονταν στην ασφάλιση ο ζητούμενος από την διακήρυξη κωδικός συλλογής 20 02 01 για «Βιοαποικοδομήσιμα απόβλητα» κεφ. 20 «Δημοτικά Απόβλητα».

8. Επειδή, ύστερα από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα σχετικά με τον ανωτέρω λόγο της υπό κρίση προσφυγής: Η προσφεύγουσα μετά από την υπ' αριθμ. ... πρόσκληση συμπλήρωσης δικαιολογητικών κατακύρωσης της αναθέτουσας αρχής κατέθεσε το υπ' αριθμ. πρωτ. ... έγγραφο σχετικά με το απαιτούμενο από τη διακήρυξη συμπληρωματικό δικαιολογητικό της παραγράφου 2.2.6 «Αποδεικτικό Καταχώρισης Δραστηριότητας Συλλογής & Μεταφορές στο ΗΜΑ». Το εν λόγω συμπληρωματικό δικαιολογητικό, στο οποίο συμπεριλαμβάνεται ο κωδικός συλλογής 20 02 01 για «Βιοαποικοδομήσιμα απόβλητα», φέρει ημερομηνία 10.06.2022 διότι τότε αιτήθηκε η προσφεύγουσα την έκδοση αυτού. Όμως, όπως βάσιμα ισχυρίζεται η ίδια, το συμπληρωματικό αυτό δικαιολογητικό αποτελεί διευκρίνιση και όχι τροποποίηση του ήδη εκδοθέντος και ισχύοντος αποδεικτικού εγγράφου που φέρει ημερομηνία 02.12.2020, δηλαδή κατά πολύ προγενέστερη της διενέργειας του διαγωνισμού. Η προσφεύγουσα όταν υπέβαλε την προσφορά της στον διαγωνισμό, ήταν ήδη εγγεγραμμένη στο ΗΜΑ (ηλεκτρονικό μητρώο αποβλήτων) και κάλυπτε τον επίμαχο κωδικό «20 02 01» για βιοαποικοδομήσιμα απόβλητα, όπως όριζε η διακήρυξη. Εξάλλου, σύμφωνα με την κοινή Υπουργική Απόφαση 43942/4026/16 ΦΕΚ: Β' 2992/2016 «Οργάνωση και λειτουργία Ηλεκτρονικού Μητρώου Αποβλήτων (ΗΜΑ)» και με τις διατάξεις του άρθρου 42 του Ν. 4042/2012 (Α 24 όπως ισχύει), ορίζεται ότι οι χρήστες φέρουν την απόλυτη ευθύνη για την ακρίβεια των στοιχείων που δηλώνουν κατά την εγγραφή ή καταχώρηση τους στο ΗΜΑ. Δηλαδή, η προσφεύγουσα με την εγγραφή της στο ΗΜΑ στις 02.12.2020 τεκμαίρεται ότι παράλληλα καταχωρίστηκε, χωρίς να απαιτείται κάποια άλλη περαιτέρω ενέργεια από αυτή. Περαιτέρω, το ασφαλιστήριο συμβόλαιο με κωδικό αριθμό ..., το οποίο ασφαρίζει μόνο τον κωδικό συλλογής «02 01 07» για «απόβλητα από δασοκομία», προκύπτει ότι εκ παραδρομής κατατέθηκε από την προσφεύγουσα, αφού η ίδια διαθέτει έτερο ασφαλιστικό συμβόλαιο με ίδιο κωδικό αριθμό ..., στο οποίο συμπεριλαμβάνεται στην ασφάλιση ο ζητούμενος από την διακήρυξη κωδικός συλλογής «20 02 01» για «Βιοαποικοδομήσιμα

## **Αριθμός απόφασης:109/2023**

απόβλητα» και η αναθέτουσα αρχή όφειλε να ζητήσει να επανακατατεθεί σύμφωνα με το άρθρο 103 του Ν.4412/2016.

Κατόπιν των ανωτέρω συνάγεται ότι ο υπό κρίση λόγο είναι βάσιμος, πρέπει να γίνει δεκτός και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη πράξη.

9. Επειδή, κατ' ακολουθία, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, το δε παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να επιστραφεί (άρθρο 363 Ν. 4412/2016).

### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη πράξη με την οποία απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας και κατέπεσε η εγγυητική επιστολή συμμετοχής της.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 29 Δεκεμβρίου 2022 και εκδόθηκε στις 18 Ιανουαρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Ο Πρόεδρος**

**ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΤΟΛΗΣ**

**Η Γραμματέας**

**ΜΑΡΙΑ ΚΑΤΣΑΡΟΥ**