

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 21 Ιουλίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος – Εισηγήτρια.

-Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 12/6/2023 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 887/13-6-2023 του οικονομικού φορέα ... του ... που εδρεύει στη ..., οδός

ΚΑΤΑ

-Της ... που εδρεύει στην ..., οδός ..., και εκπροσωπείται νόμιμα.

-Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» που εδρεύει στις ..., οδός ..., ..., και εκπροσωπείται νόμιμα.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής με αριθμό 619/2023, στην οποία ενσωματώθηκαν οι αποφάσεις του ίδιου οργάνου με αριθμούς 282/2023 και 346/2023, καθώς επίσης και κάθε άλλης συναφούς πράξης ή παράλειψης των οργάνων της αναθέτουσας αρχής, κατά το μέρος τους που έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας και της κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017, παράβολο ποσού

Αριθμός απόφασης: 1181/2023

2.217,75 ευρώ με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ποσού 443.548,39 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ...).

2. Με τη Διακήρυξη με ημερομηνία 28/12/2022 η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ανοικτό διεθνή ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης παροχής υπηρεσιών με αντικείμενο τη «...» εκτιμώμενης αξίας 443.548,39 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ. Προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 28/12/2022 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 28/12/2022 (ΑΔΑΜ: ...) και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 27η/01/2023.

3. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν ο προσφεύγων και η παρεμβαίνουσα. Με την απόφαση της αναθέτουσας αρχής με αριθμό 282/2023 εγκρίθηκε το πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού σχετικά με την αποσφράγιση και τον έλεγχο των φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικής προσφοράς και οικονομικής προσφοράς, έγιναν δεκτές αμφότερες οι προσφορές και ανακηρύχθηκε προσωρινή ανάδοχος της σύμβασης η παρεμβαίνουσα. Με την προσβαλλόμενη απόφαση, με την οποία ολοκληρώθηκε ο διαγωνισμός και στην οποία ενσωματώνονται όλες οι προηγούμενες αποσπαστές διοικητικές πράξεις, εγκρίθηκε το πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού σχετικά με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης και κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού στην παρεμβαίνουσα. Η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους στις 31/5/2023.

4. Ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου της σύμβασης (υπηρεσία), της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της, χωρίς ΦΠΑ, του χρόνου έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης, καθώς επίσης και της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής, υπάγεται στις διατάξεις του ν. 4412/2016. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, η δε ΕΑΔΗΣΥ είναι αρμόδια για την εξέταση της προδικαστικής προσφυγής, για την άσκηση της οποίας έχουν τηρηθεί οι προϋποθέσεις παραδεκτού, μεταξύ των οποίων και το εμπρόθεσμο.

5. Ο προσφεύγων, ως προσφέρων που συμμετέχει παραδεκτά στον διαγωνισμό ασκεί την προδικαστική προσφυγή με έννομο συμφέρον προβάλλοντας λόγους αποκλεισμού της παρεμβαίνουσας.

6. Η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την προδικαστική προσφυγή στον θιγόμενο οικονομικό φορέα στις 14/6/2023 και υπέβαλε στις 27/6/2023, νόμιμα και εμπρόθεσμα, απόψεις επ' αυτής. Κατόπιν αυτού, ο προσφεύγων υπέβαλε νόμιμα και εμπρόθεσμα υπόμνημα στις 3/7/2023.

7. Η παρεμβαίνουσα κατέθεσε παρέμβαση νόμιμα και εμπρόθεσμα, καθώς επίσης και με έννομο συμφέρον με αίτημα τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής.

8. Η Διακήρυξη, η οποία αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού δεσμεύοντας αμφίδρομα την αναθέτουσα αρχή και τους διαγωνιζόμενους (βλ. ΣτΕ 1217/2018, σκ. 5, 2434/2017, σκ. 5, 1086/2015, σκ. 5, 4901/2014, σκ. 8, ΕΑ ΣτΕ 352/2016, 53/2011 κ.α.), ορίζει τα εξής με τις κρίσιμες για την επίλυση της παρούσας διαφοράς διατάξεις: «1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης. Αντικείμενο της σύμβασης είναι η παροχή υπηρεσιών με τίτλο: '...' συνοπτικά ως εξής: Παροχή υπηρεσιών για την συντήρηση, αποκατάσταση όλων των βλαβών των Η/Μ εγκαταστάσεων και λειτουργίας της σήραγγας ... μήκους 800 μ. περίπου, με διάθεση εξειδικευμένου προσωπικού σε 24ωρη βάση για επιτήρησή της, καθώς και των εγκαταστάσεων οδοφωτισμού των οδικών συνδέσεων της σήραγγας με τους κόμβους ... και ... (... Οδός) μήκους 6 χλμ. περίπου. ... 2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν επαγγελματική ικανότητα και τεχνογνωσία σε έργα ηλεκτρομηχανολογικών εγκαταστάσεων και αυτοματισμών συναφών με το προς ανάθεση έργο. Απαιτείται: α) Οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς να έχουν ολοκληρώσει με επιτυχία αυτόνομα ή ως μέλος ένωσης, κατά τα τελευταία πενταετία (5) έτη, στην Ελλάδα ή σε άλλη χώρα της Ε.Ε., ένα (1) τουλάχιστον έργο συντήρησης και αποκατάστασης βλαβών ηλεκτρομηχανολογικών εγκαταστάσεων συναφών με το προς ανάθεση έργο. ... 2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς

δια του ΕΕΕΣ κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.2.9.1, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παραγράφου 2.2.9.2 και κατά τη σύναψη της σύμβασης δια της υπεύθυνης δήλωσης, της περ. δ' της παρ. 3 του άρθρου 105 του ν. 4412/2016. ... 2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών. Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα ΙΙΙ το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος. ... 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. ... 2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα. Α. Για την απόδειξη της μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού κατ' άρθρο 2.2.3 και της πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής κατά τις παραγράφους 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7, οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα δικαιολογητικά του παρόντος. Η προσκόμιση των εν λόγω δικαιολογητικών γίνεται κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 3.2 από τον προσωρινό ανάδοχο. ... 2.4.3. Περιεχόμενα Φακέλου 'Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά'. 2.4.3.1 Δικαιολογητικά Συμμετοχής. Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν με ποινή αποκλεισμού τα ακόλουθα υπό α και β στοιχεία: α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), όπως προβλέπεται στις παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016 και τη συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση με την οποία ο οικονομικός φορέας δύναται να διευκρινίζει τις πληροφορίες που παρέχει με το ΕΕΕΣ σύμφωνα με την παρ. 9 του ίδιου άρθρου, β) την εγγύηση συμμετοχής, όπως προβλέπεται στο άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τις παραγράφους 2.1.5 και 2.2.2 αντίστοιχα της παρούσας διακήρυξης. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό υπόδειγμα ΕΕΕΣ, το οποίο αποτελεί αναπόσπαστο

μέρος της παρούσας διακήρυξης ως Παράρτημα αυτής. Η συμπλήρωσή του δύναται να πραγματοποιηθεί με χρήση του υποσυστήματος Promitheus ESPDint, προσβάσιμου μέσω της Διαδικτυακής Πύλης (www.promitheus.gov.gr) του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ, ή άλλης σχετικής συμβατής πλατφόρμας υπηρεσιών διαχείρισης ηλεκτρονικών ΕΕΕΣ. Οι Οικονομικοί Φορείς δύνανται για αυτό το σκοπό να αξιοποιήσουν το αντίστοιχο ηλεκτρονικό αρχείο με μορφότυπο XML που αποτελεί επικουρικό στοιχείο των εγγράφων της σύμβασης. Το συμπληρωμένο από τον Οικονομικό Φορέα ΕΕΕΣ, καθώς και η τυχόν συνοδευτική αυτού υπεύθυνη δήλωση, υποβάλλονται σύμφωνα με την περίπτωση δ' της παραγράφου 2.4.2.5 της παρούσας, σε ψηφιακά υπογεγραμμένο ηλεκτρονικό αρχείο με μορφότυπο PDF. [Αναλυτικές οδηγίες και πληροφορίες για το θεσμικό πλαίσιο, τον τρόπο χρήσης και συμπλήρωσης ηλεκτρονικών ΕΕΕΣ και της χρήση του υποσυστήματος Promitheus ESPDint είναι αναρτημένες σε σχετική θεματική ενότητα στη Διαδικτυακή Πύλη ([www . promitheus . gov .gr](http://www.promitheus.gov.gr)) του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ.] ... 2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία αποκλίνει από απαράβατους όρους περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, ή δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται στην παρούσα και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών), 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας, β) η οποία περιέχει ατελείς, ελλιπείς, ασαφείς ή λανθασμένες πληροφορίες ή τεκμηρίωση, συμπεριλαμβανομένων των πληροφοριών που περιέχονται στο ΕΕΕΣ, εφόσον αυτές δεν επιδέχονται συμπλήρωσης, διόρθωσης, αποσαφήνισης ή διευκρίνισης ή, εφόσον επιδέχονται, δεν έχουν αποκατασταθεί από τον προσφέροντα, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας, σύμφωνα το άρθρο 102 του ν. 4412/2016 και την παρ. 3.1.2.1 της παρούσας διακήρυξης, ... 3.1.2.1 Μετά την κατά περίπτωση ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών

η Αναθέτουσα Αρχή προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών, μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο ΕΣΗΔΗΣ οργάνων της, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων διατάξεων. Η αναθέτουσα αρχή, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητά από τους προσφέροντες 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. Η συμπλήρωση ή η αποσαφήνιση ζητείται και γίνεται αποδεκτή υπό την προϋπόθεση ότι δεν τροποποιείται η προσφορά του οικονομικού φορέα και ότι αφορά σε στοιχεία ή δεδομένα, των οποίων είναι αντικειμενικά εξακριβώσιμος ο προγενέστερος χαρακτήρας σε σχέση με το πέρας της καταληκτικής προθεσμίας παραλαβής προσφορών. Τα ανωτέρω ισχύουν κατ' αναλογίαν και για τυχόν ελλείπουσες δηλώσεις, υπό την προϋπόθεση ότι βεβαιώνουν γεγονότα αντικειμενικώς εξακριβώσιμα. ... ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ III – Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ). Η συμπλήρωσή του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ) δύναται να πραγματοποιηθεί με χρήση του υποσυστήματος Promitheus ESPDint, προσβάσιμου μέσω της Διαδικτυακής Πύλης (www.promitheus.gov.gr) του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ, ή άλλης σχετικής συμβατής πλατφόρμας υπηρεσιών διαχείρισης ηλεκτρονικών ΕΕΕΣ. Οι Οικονομικοί Φορείς δύνανται για αυτό το σκοπό να αξιοποιήσουν το αντίστοιχο ηλεκτρονικό αρχείο με μορφότυπο XML που αποτελεί επικουρικό στοιχείο των εγγράφων της σύμβασης. Το αρχείο XML αναρτάται για την διευκόλυνση των οικονομικών φορέων προκειμένου να συντάξουν μέσω της υπηρεσίας eΕΕΕΣ τη σχετική απάντηση τους. Το συμπληρωμένο από τον Οικονομικό Φορέα ΕΕΕΣ υποβάλλεται σε ψηφιακά υπογεγραμμένο ηλεκτρονικό αρχείο με μορφότυπο PDF. Αναλυτικές οδηγίες και πληροφορίες για το θεσμικό πλαίσιο, τον τρόπο χρήσης και συμπλήρωσης ηλεκτρονικών ΕΕΕΣ και της χρήση του υποσυστήματος Promitheus ESPDint είναι αναρτημένες σε σχετική θεματική ενότητα στη Διαδικτυακή Πύλη (www.promitheus.gov.gr) του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ».

9. Ο προσφεύγων ζητά με την προδικαστική προσφυγή την ακύρωση της προσβαλλόμενης, κατά το μέρος της που έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας και της κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού, παρά το γεγονός ότι δεν προαπέδειξε, ως όφειλε, με το ΕΕΕΣ την πλήρωση του κριτηρίου τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του άρθρου 2.2.6.α' της Διακήρυξης σχετικά με την εμπειρία από εκτέλεση συναφών έργων. Ειδικότερα, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η παρεμβαίνουσα δεν δήλωσε στο ΕΕΕΣ ότι πληροί το επίμαχο κριτήριο αναφέροντας ότι έχει εκτελέσει συναφείς συμβάσεις μέσα στην τελευταία πενταετία. Περαιτέρω, κατά τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος, η έλλειψη αυτή δεν μπορεί να αναπληρωθεί με την υποβολή συνοδευτικής υπεύθυνης δήλωσης της παρεμβαίνουσας, στην οποία αυτή επισύναψε κατάλογο συναφών έργων.

10. Η παρεμβαίνουσα αντιτάσσει στα παραπάνω ότι συμπλήρωσε το ΕΕΕΣ, όπως το είχε διαμορφώσει η αναθέτουσα αρχή και αποτελούσε, κατά τους ισχυρισμούς της παρεμβαίνουσας, αναπόσπαστο τμήμα της Διακήρυξης, και το οποίο δεν περιελάμβανε πεδίο σχετικό με το επίμαχο κριτήριο εμπειρίας. Περαιτέρω, η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι παρέσχε τις σχετικές πληροφορίες υποβάλλοντας με την προσφορά της υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της με πλήρη κατάλογο προηγούμενων συναφών συμβάσεων προαποδεικνύοντας, έτσι, την πλήρωση του επίμαχου κριτηρίου επιλογής. Η αναθέτουσα αρχή αναφέρεται με τις απόψεις στην παρέμβαση υιοθετώντας πλήρως τους ισχυρισμούς της παρεμβαίνουσας.

11. Όπως προκύπτει από τα στοιχεία του ηλεκτρονικού φακέλου του διαγωνισμού, η παρεμβαίνουσα υπέβαλε με τον φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς: α) το ΕΕΕΣ της (βλ. αρχείο «espd-response-v6_signed»), στην Ενότητα Γ' του Μέρους IV του οποίου σχετικά με το κριτήριο τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας δεν περιέχεται δήλωσή της ότι πληροί το κριτήριο επιλογής του άρθρου 2.2.6.α' της Διακήρυξης σχετικά με την εμπειρία από την προηγούμενη εκτέλεση συναφών συμβάσεων και β) συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση (βλ. αρχείο «Υπεύθυνη Δήλωση κατάλογος έργων signed»), στην οποία δήλωσε ότι πληροί το επίμαχο κριτήριο και ανέφερε τις συμβάσεις που επικαλείται σχετικά.

12. Με το παραπάνω περιεχόμενο, ο φάκελος δικαιολογητικών συμμετοχής της παρεμβαίνουσας, και ειδικότερα το ΕΕΕΣ της, δεν έχει υποβληθεί

σύμφωνα με τις προπαρατεθείσες διατάξεις της Διακήρυξης, όπως βάσιμα υποστηρίζει ο προσφεύγων. Και τούτο, διότι από τους προπαρατεθέντες όρους των άρθρων 2.2.9.1 και 2.4.3.1 της Διακήρυξης προκύπτει ότι το ΕΕΕΣ αποτελεί ουσιώδες δικαιολογητικό συμμετοχής που επέχει θέση υπεύθυνης δήλωσης και λειτουργεί ως προκαταρκτική απόδειξη για το ότι συντρέχουν στο πρόσωπο του διαγωνιζόμενου οικονομικού φορέα τα κριτήρια επιλογής για την παραδεκτή συμμετοχή στον διαγωνισμό. Περαιτέρω, σύμφωνα με τους παραπάνω όρους της Διακήρυξης, το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει των Παραρτημάτων του Εκτελεστικού Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 στην πλατφόρμα Promitheus ESPDint. Τούτο προβλέπεται ρητά και στο προπαρατεθέν Παράρτημα III της Διακήρυξης σχετικά με τη συμπλήρωση του ΕΕΕΣ. Στην επίμαχη Διακήρυξη δεν προσαρτάται υποχρεωτικής χρήσης υπόδειγμα ΕΕΕΣ, ενώ προβλέπεται ρητά και με σαφήνεια ότι το αρχείο .xml που αναρτάται στο ΕΣΗΔΗΣ αποτελεί επικουρικό στοιχείο των εγγράφων της σύμβασης που μπορεί, δυνητικά και όχι υποχρεωτικά, να αξιοποιηθεί από τους οικονομικούς φορείς για την κατάρτιση του ΕΕΕΣ κάθε οικονομικού φορέα μέσω της υπηρεσίας Promitheus ESPD, σύμφωνα με τις οδηγίες του οικείου Κανονισμού, ο οποίος, εξάλλου, είναι εφαρμοστέος σε κάθε διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης άνω των ορίων, όπως η προκείμενη.

13. Εξάλλου, ο όρος 2.2.9.1 της Διακήρυξης που αντιστοιχεί στο άρθρο 79 παρ. 9 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι *«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»* επιτρέποντας την αποσαφήνιση, με τη συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση των στοιχείων που υποβάλλονται με το ΕΕΕΣ και πρέπει να είναι κατ' αρχήν ακριβή (βλ. και εισηγητική έκθεση ν. 4782/2021, άρθρο 27). Ως εκ τούτου, μία τέτοια υπεύθυνη δήλωση δεν μπορεί να υποκαταστήσει πλήρως το ΕΕΕΣ ούτε να θεραπεύσει τυχόν ελάττωμά του (βλ. ΔΕφΚομοτηνής 16/2023, σκ. 11), απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών της παρεμβαίνουσας.

14. Ενόψει των παραπάνω, δεδομένης της σαφούς απαίτησης της Διακήρυξης για προαπόδειξη των κριτηρίων επιλογής, μεταξύ των οποίων και το κριτήριο εμπειρίας του άρθρου 2.2.6.α' της Διακήρυξης, με συμπλήρωση του ΕΕΕΣ, η παρεμβαίνουσα, ως επιμελής και ευλόγως ενημερωμένος οικονομικός φορέας, όφειλε να συμπληρώσει το ΕΕΕΣ διαμορφώνοντάς το σύμφωνα με

τους οικείους όρους της Διακήρυξης (βλ. ΔΕφΘεσ 383/2022, ΔΕφΚομ 16/2023, 168/2022). Σε κάθε περίπτωση, όμως, εφόσον είχε αμφιβολία ως προς την ορθή συμπλήρωση του ΕΕΕΣ σχετικά με το επίμαχο κριτήριο επιλογής, η παρεμβαίνουσα μπορούσε να κάνει χρήση της δυνατότητας του άρθρου 2.1.3 και να ζητήσει διευκρινίσεις από την αναθέτουσα αρχή. Από τα παραπάνω, σε συνδυασμό με την αρχή της τυπικότητας που διέπει τη συμπλήρωση εντύπων και εν γένει τον τρόπο σύνταξης των προσφορών στο πλαίσιο των διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, προκύπτει ότι η παράλειψη της παρεμβαίνουσας να περιλάβει τη δήλωση που αφορά στο επίμαχο κριτήριο επιλογής του άρθρου 2.2.6.α' της Διακήρυξης, στο υποβληθέν εκ μέρους της ΕΕΕΣ, αποτελεί ουσιώδη παράλειψη και καθιστά την προσφορά της απορριπτέα.

15. Τέλος, η παραπάνω πλημμέλεια της προσφοράς της παρεμβαίνουσας δεν είναι ιάσιμη με τη διαδικασία των άρθρων 3.1.2.1 της Διακήρυξης και 102 ν. 4412/2016. Και τούτο, διότι, κατά την έννοια των οικείων διατάξεων του άρθρου 102 ν. 4412/2016, όπως αυτές ερμηνεύθηκαν από τα αρμόδια Δικαστήρια και μετά την τροποποίησή τους με τις διατάξεις του άρθρου 42 Ν. 4782/2022 (βλ. ΣτΕ 1894/2022, 1553/2022, 725/2022), είναι επιτρεπτή, μετά από πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής, η συμπλήρωση ή διευκρίνιση νομίμως κατ' αρχήν υποβληθέντων δικαιολογητικών, όχι όμως και η αντικατάσταση στοιχείων που απαιτούνταν επί ποινή αποκλεισμού από τη Διακήρυξη, όπως στην προκείμενη περίπτωση το ΕΕΕΣ (βλ. ΣτΕ 1894/2022, 2514/2022, σκ. 22, απόφαση ΔΕΕ μειζ. της 7.9.2021, C-927/19, *Klaidos regiono atlieky tvarkymo centras*, σκ. 93, με την οποία ερμηνεύεται το ισχύον άρθρο 56 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ).

16. Ενόψει όσων έγιναν δεκτά στις προηγούμενες σκέψεις, η πλημμέλεια της προσφοράς της παρεμβαίνουσας παρέχει αυτοτελές νόμιμο έρεισμα για την απόρριψη της προσφοράς της και, επομένως, παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση των λοιπών προβαλλόμενων λόγων αποκλεισμού της από τον διαγωνισμό (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007).

17. Επειδή, κατόπιν των παραπάνω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, η παρέμβαση να απορριφθεί και να διαταχθεί η επιστροφή του καταβληθέντος από την προσφεύγουσα παραβόλου.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 21 Ιουλίου 2023 και εκδόθηκε στις 9 Αυγούστου 2023, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

**ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ
Α/Α ΚΑΛΗ ΧΑΤΖΗΓΙΑΝΝΑΚΗ**