

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
5^Ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 6 Φεβρουαρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Γαρυφαλλιά Σκιάνη, Πρόεδρος, Μαρία Βύρρα, Μέλος- Εισηγήτρια, και Μιχαήλ Οικονόμου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 28.12.2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1890/29.12.2022 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα «.... Α.Τ.Ε.» (εφ' εξής η «προσφεύγουσα»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του «ΔΗΜΟΥ» (εφ' εξής ο «αναθέτων φορέας»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή της, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης, υπ' αριθμό 332/2022, απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου, κατά το μέρος που απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας και ανέδειξε προσωρινό ανάδοχο τον οικονομικό φορέα «....».

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφθηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής προκύπτει, ότι καταβλήθηκε και δεσμεύθηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 1.590,00 ευρώ, (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2.Επειδή, με την με Α.Δ.Α.Μ. διακήρυξη, προκηρύχθηκε δημόσιος ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου εκτέλεσης του έργου με τίτλο «ΑΣΦΑΛΤΟΣΤΡΩΣΗ ΑΓΡΟΤΙΚΩΝ ΔΡΟΜΩΝ ΚΟΙΝΟΤΗΤΩΝ ΔΗΜΟΥ», με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 317.741,93 € μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. Η ως άνω διακήρυξη αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 15.11.2022 με Α.Δ.Α.Μ., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό 193737.

3. Επειδή, στον εν θέματι διαγωνισμό συμμετείχαν έξι (6) οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων και η προσφεύγουσα. Περαιτέρω, μετά την ολοκλήρωση της διαδικασίας ελέγχου των δικαιολογητικών και των εγγυητικών, οι οικονομικές προσφορές κατατάχθηκαν κατά σειρά μειοδοσίας, σύμφωνα δε με το 1ο Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού η προσφορά της προσφεύγουσας κατατάχθηκε πρώτη κατά σειρά μειοδοσίας, με προσφερόμενη έκπτωση 35,97%. Εν συνεχεία, με την προσβαλλόμενη κρίθηκε ότι: *«σύμφωνα με το άρθρο 23 της αναλυτικής Διακήρυξης, θα έπρεπε να δηλώσει στο ΕΕΕΣ ή σε συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση τόσο το γεγονός ότι 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 και κατά την υποβολή της προσφοράς όσο και το ποσό που ανέρχεται το ανεκτέλεστο κατά την υποβολή της προσφοράς κάτι το οποίο δεν έχει πράξει»*. Τέλος, με την ως άνω προσβαλλόμενη, απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας και αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος ο οικονομικός φορέας «.....» (με προσφερόμενη έκπτωση 34,64%). Κατά της ως άνω προσβαλλόμενης στρέφεται η προσφεύγουσα για τους λόγους, που αναφέρονται στην προσφυγή της.

4. Επειδή, η επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία, ως εκ του αντικειμένου της, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης άνευ Φ.Π.Α. και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρ. 345 του ν. 4412/2016, η δε

Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

5.Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή (α) έχει ασκηθεί εμπροθέσμως, καθ' όσον η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες, μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., στις 19.12.2022, η δε προσφυγή κατατέθηκε εμπρόθεσμα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 28.12.2022, ήτοι κατατέθηκε εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης, (β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017.

6.Επειδή, μετ' εννόμου συμφέροντος ασκείται η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, καθώς η προσφεύγουσα, έχοντας συμμετάσχει στον επίδικο διαγωνισμό, βάλλει κατά της απόρριψης της προσφοράς της, επιδιώκοντας ευλόγως να γίνει δεκτή η προσφορά της και να της ανατεθεί η σύμβαση.

7. Επειδή, ο αναθέτων φορέας, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 365 της παρ. 1 του Ν. 4412/2016, κοινοποίησε μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την προσφυγή στις 29.12.2022 στους συμμετέχοντες και θιγόμενους από τυχόν αποδοχή της, προκειμένου να λάβουν γνώση και να ασκήσουν ενδεχομένως το δικαίωμα παρέμβασής τους.

8. Επειδή, ο αναθέτων φορέας, νομίμως και εμπροθέσμως, υπέβαλε τις απόψεις του σχετικά με την κρινόμενη προσφυγή στις 11.01.2023.

9.Επειδή, με τον μοναδικό της προσφυγής, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, ότι η απόρριψη της προσφοράς της με την αιτιολογία, ότι: *«Ο Οικονομικός φορέας ΑΤΕ σύμφωνα με το άρθρο 23 της αναλυτικής Διακήρυξης θα έπρεπε να δηλώσει στο ΕΕΕΣ ή σε συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση τόσο το γεγονός ότι 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 και κατά την υποβολή της προσφοράς όσο και το ποσό που ανέρχεται το ανεκτέλεστο κατά την υποβολή της προσφοράς κάτι το οποίο δεν έχει πράξει»* είναι μη νόμιμη. Και τούτο, διότι, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας,: *«...Στην προκειμένη περίπτωση συμπληρώσαμε το υπόδειγμα/ειδική*

ηλεκτρονική φόρμα του ΕΕΕΣ που η ίδια η αναθέτουσα αρχή ανήρτησε στη κεντρική σελίδα του διαγωνισμού και το υποβάλαμε σε μορφή pdf, ψηφιακά υπογεγραμμένο, χωρίς να παραλείψουμε καμία ενότητά του. Συνεπώς, δεν μπορεί να αμφισβητηθεί η ορθή υποβολή του ΕΕΕΣ αφού χρησιμοποιήσαμε το ίδιο υπόδειγμα ΕΕΕΣ που ανήρτησε η αναθέτουσα αρχή...».

10. Επειδή, ο αναθέτων φορέας στις απόψεις του αναφέρει επί λέξει, ότι: «...Ο οικονομικός φορέας ΑΤΕ συμπλήρωσε το ΕΕΕΣ ακολουθώντας το έντυπο το οποίο είχε αναρτήσει η αναθέτουσα αρχή στον διαγωνισμό, στο οποίο πράγματι είχε παραληφθεί εκ παραδρομής από την αναθέτουσα αρχή στο μέρος IV Κριτήρια Επιλογής το μέρος Β Οικονομική & Χρηματοοικονομική Επάρκεια όπου σύμφωνα με το άρθρο 23 της Αναλυτικής Διακήρυξης οι προσφέροντες δηλώνουν το ανεκτέλεστο υπόλοιπο εργολαβικών συμβάσεων στο Μέρος IV του ΕΕΕΣ, Ενότητα Β («Οικονομική και Χρηματοοικονομική Επάρκεια»), στο πεδίο «Λοιπές οικονομικές ή χρηματοοικονομικές απαιτήσεις». Πλην, όμως, με το ανωτέρω ΕΕΕΣ και με το ανωτέρω περιεχόμενο αυτών, η αιτούσα δεν απέδειξε με την υποβληθείσα προσφορά της προαποδεικτικά, ως όφειλε, ότι πληροί τα Κριτήρια Επιλογής που έθεσε η αναθέτουσα αρχή με τους ρητούς, σαφείς και απαράβατους όρους της διακήρυξης...».

11. Επειδή, το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 42 του ν. 4782/2021, με έναρξη ισχύος από 01.03.2021, ορίζει, ότι: «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».

12.Επειδή, στον όρο 4.2.γ της διακήρυξης ορίζεται, ότι: «Αν δεν υποβληθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που

υποβλήθηκαν ηλεκτρονικά ή σε έντυπη μορφή, εφόσον απαιτείται, σύμφωνα με τα ανωτέρω η αναθέτουσα αρχή καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα ή να παράσχει διευκρινίσεις, κατά την έννοια του άρθρου 102 ν. 4412/2016, εντός προθεσμίας 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, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να 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 δημόσιες αρχές. Το παρόν εφαρμόζεται αναλόγως και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή τυχόν ζητήσει την προσκόμιση δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών και πριν από το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α' ν. 4412/2016, τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας.»

13.Επειδή, αναφορικά, με τον μοναδικό λόγο της προσφυγής, λεκτέα τα εξής: Κατ' αρχάς, στον όρο 22.Γ της διακήρυξης τίθεται το εξής κριτήριο επιλογής οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας: «Ειδικά οι εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες στο ΜΕΕΠ, για το χρονικό διάστημα που εξακολουθούν να ισχύουν οι μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 65 του π.δ. 71/2019, δεν θα πρέπει να υπερβαίνουν τα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 20 παρ. 4 του ν. 3669/2008, όπως ισχύει. Μετά από τη λήξη των ως άνω μεταβατικών διατάξεων και την πλήρη έναρξη ισχύος του π.δ 71/2019, οι εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες στο ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε., δεν θα πρέπει να υπερβαίνουν τα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 64 αυτού». Περαιτέρω, στον όρο 23.1 ορίζεται, ότι: «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 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 καθορισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 22 Β-Ε της παρούσας.... Τέλος, επισημαίνεται ότι οι προσφέροντες δηλώνουν το ανεκτέλεστο υπόλοιπο εργολαβικών συμβάσεων στο Μέρος IV του ΕΕΕΣ, Ενότητα Β («Οικονομική και Χρηματοοικονομική Επάρκεια»), στο πεδίο «Λοιπές οικονομικές ή χρηματοοικονομικές απαιτήσεις.». Εν προκειμένω, ο αναθέτων φορέας επεσύναψε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού υπόδειγμα ΕΕΕΣ, προς συμπλήρωση από τους διαγωνιζόμενους, για την πλήρωση των όρων της διακήρυξης και την υποβολή του (ΕΕΕΣ) ως προκαταρκτικής απόδειξης έλλειψης λόγων αποκλεισμού και πλήρωσης κριτηρίων επιλογής. Περαιτέρω, στο ανωτέρω υπόδειγμα ΕΕΕΣ, στο «Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής», δεν υπήρχε πεδίο προς συμπλήρωση, ως προς την «Οικονομική και Χρηματοοικονομική Επάρκεια», η δε προσφεύγουσα υπέβαλε, με την προσφορά της, το ΕΕΕΣ της, συμπληρωμένο κατά το υπόδειγμα, που ο ίδιος ο αναθέτων φορέας ανήρτησε και έθεσε προς συμπλήρωση. Περαιτέρω, ο όρος 23.1 της διακήρυξης, σχετικά με τη δήλωση ανεκτέλεστου υπολοίπου, δεν ανέφερε ότι το ανεκτέλεστο υπόλοιπο αρκεί να δηλωθεί οπουδήποτε στην προσφορά αλλά παρέπεμπε σε συγκεκριμένο σημείο του ΕΕΕΣ προς συμπλήρωση. («Τέλος, επισημαίνεται ότι οι προσφέροντες δηλώνουν το ανεκτέλεστο υπόλοιπο εργολαβικών συμβάσεων στο Μέρος IV του ΕΕΕΣ, Ενότητα Β («Οικονομική και Χρηματοοικονομική Επάρκεια»), στο πεδίο «Λοιπές οικονομικές ή χρηματοοικονομικές απαιτήσεις.»). Όμως, το ίδιο το ΕΕΕΣ, που ο αναθέτων φορέας έθεσε προς συμπλήρωση, ορίσθηκε, κατά τον όρο 2.1.β της διακήρυξης («2.1 Στα 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 παρούσα διακήρυξη, β) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ)...»), ως έγγραφο της σύμβασης ως απαραίτητο δε δικαιολογητικό συμμετοχής κατά τον όρο 24.2.α της διακήρυξης δεν περιελάμβανε το, συγκεκριμένο και παραπεμπόμενο από τον όρο 23.1, πεδίο. Εξ άλλου (απόφαση ΑΕΠΠ 248/2020), σε αντίθεση με τους ισχυρισμούς του αναθέτοντος, αντίκειται προδήλως στην αρχή της χρηστής διοίκησης αλλά

και της διαφάνειας των διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, η ευθύνη για τυχόν σφάλματα και παραλείψεις του αναθέτοντος φορέα να μετακυλίεται στους ενδιαφερόμενους για συμμετοχή. Αντίστοιχα, αντίκειται στις ανωτέρω αρχές, να αναμένεται από τους διαγωνιζόμενους να εντοπίζουν οι ίδιοι τυχόν παραλείψεις στα έγγραφα της σύμβασης και να υποβάλλουν οι ίδιοι διαφορετικά έγγραφα, από τα υποδείγματα, τα οποία ο ίδιος ο αναθέτων φορέας δημοσιεύει ως έγγραφα της σύμβασης, ή να υποβάλλουν συμπληρωματικά έγγραφα για την προκαταρκτική απόδειξη πλήρωσης κριτηρίων επιλογής, επιπλέον του ειδικώς ορισθέντος από τη διακήρυξη, ως αναγκαίου και καταλλήλου γι' αυτόν τον σκοπό, εγγράφου, δηλαδή του ΕΕΕΣ, όπως το συνέταξε ως υπόδειγμα ο αναθέτων. Η επίρριψη τέτοιας ευθύνης, και μάλιστα επί ποινή αποκλεισμού τους, στους μετέχοντες, όχι μόνο θα ήταν αντίθετη στην αρχή της χρηστής διοίκησης αλλά θα αντέβαινε και στην αρχή της τυπικότητας και της δεσμευτικότητας του κανονιστικού περιεχομένου της διαδικασίας. Άλλωστε, τα κείμενα των συνημμένων στις διακηρύξεις υποδειγμάτων προσφοράς, εγγυητικής και ΕΕΕΣ αποτελούν διατάξεις της διακήρυξης, ειδικές και λεπτομερείς, οι οποίες διέπουν, κατά τρόπο αποκλειστικό, το ζήτημα του ακριβούς περιεχομένου των οικείων δικαιολογητικών συμμετοχής που αφορούν (ΣτΕ ΕΑ 195/2010, σκ. 6, ΔΕφΠειρ Ν42/2020, ΔΕφΑθ 36, 118, 187/2017, 36/2017). Για τον λόγο αυτόν βέβαια, δεν νοείται απαράδεκτη προσφορά λόγω υποβολής των συνημμένων στη διακήρυξη υποδειγμάτων ή λόγω μη συμπλήρωσης αυτών με επιπλέον έγγραφα, προκειμένου να συμπληρωθούν ελλείψεις των υποδειγμάτων αυτών. Εξ άλλου, η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στα έγγραφα της διαδικασίας. Ούτε τα παραπάνω μεταβάλλονται από το ότι στον όρο 23.1 ορίζεται, μεταξύ άλλων, 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.»*. Και τούτο, διότι ο ανωτέρω όρος αναφέρεται αφ' ενός σε δυνατότητα και όχι σε υποχρέωση του οικονομικού φορέα, αφ' ετέρου σε διευκρίνιση πληροφοριών που ήδη περιέχονται στο ΕΕΕΣ και όχι σε απαντήσεις επί ερωτημάτων που δεν περιλαμβάνονται στο ΕΕΕΣ.

14. Επειδή, σύμφωνα με τα εκτεθέντα στην προηγούμενη σκέψη, η ηλεκτρονική φόρμα του ΕΕΕΣ, την οποία συμπλήρωσε και υπέβαλε η προσφεύγουσα –κατόπιν υπόδειξης 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 επεξεργασθεί, σχεδιάσει και προσαρμόσει την ηλεκτρονική φόρμα του 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 του ΕΕΕΣ- πρέπει να λάβει τα αναγκαία μέτρα, κατ' άρθ. 18 ν. 4412/2016, της διασφάλισης της αποτελεσματικότητας αναφορικά με τη διαδικασία σύναψης της σύμβασης (πρβ. 1099/2018 ΑΕΠΠ). Άρα, το γεγονός, ότι η προσφεύγουσα υπέβαλε το ΕΕΕΣ της, όπως αυτό συνετάγη από τον αναθέτοντα, χωρίς να δηλώσει το ανεκτέλεστο υπόλοιπό της, δεν συνιστά, άνευ ετέρου, λόγο απόρριψης της προσφοράς της.

15. Επειδή, κατ' αρ. 102 Ν. 4412/2016, όπως προαναφέρθηκε και το οποίο καταλαμβάνει την νυν διαδικασία, αλλά και κατά το άρθρο 4.2 γ. της διακήρυξης, η παράλειψη δήλωσης στο 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. Άρα, κατ' αποδοχή του λόγου της προσφυγής, η προσβαλλόμενη είναι ακυρωτέα, ως προς την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας άνευ προηγούμενης κλήσης της, προς συμπλήρωση της έλλειψης δήλωσης στο ΕΕΕΣ της απαίτησης του άρθρου 22.Γ της διακήρυξης, σχετικώς με την μη υπέρβαση των ανώτατων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων.

16. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και ν' ακυρωθεί η προσβαλλόμενη, κατά το μέρος που απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας, χωρίς προηγούμενη κλήση της προς συμπλήρωση της έλλειψης δήλωσης στο ΕΕΕΣ περί της πλήρωσης της απαίτησης του άρθρου 22.Γ της διακήρυξης, για την απόδειξη της μη υπέρβασης των ανώτατων

επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων. Κατά συνέπεια, η υπόθεση πρέπει ν' αναπεμφθεί στον αναθέτοντα φορέα, προκειμένου αυτός να προβεί σε κλήση της προσφεύγουσας προς σχετική συμπλήρωση να επανέλθει δε αυτός εκ νέου, μετά το πέρας της προθεσμίας προς συμπλήρωση, στην κρίση περί των δικαιολογητικών συμμετοχής της προσφεύγουσας.

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

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη και αναπέμπει στον αναθέτοντα φορέα, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου στην προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 6 Φεβρουαρίου 2023 και εκδόθηκε στις 28 Φεβρουαρίου 2023 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΓΑΡΥΦΑΛΛΙΑ ΣΚΙΑΝΗ

ΗΛΕΚΤΡΑ ΝΙΚΟΛΑΚΟΠΟΥΛΟΥ