

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
2ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της την 02^α Μαΐου 2023 με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Τόλης, Πρόεδρος, Χρήστος Σώκος, Εισηγητής και Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Μέλος.

Για να αποφασίσει σχετικά με την από 23.03.2023 με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 411/24.03.2023 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...» και το διακριτικό τίτλο «...», 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 αριθμ. 118/2023 απόφαση της οικονομικής επιτροπής της αναθέτουσας αρχής κατά το μέρος που έκανε δεκτή την προσφορά του οικονομικού φορέα «...»

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 καταβλήθηκε κατ' άρθρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρθρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αριθμ. ...0 ποσού € 927,42.

2. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με διακήρυξη ανοικτού δημόσιου ηλεκτρονικού διαγωνισμού που αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ και έλαβε ΑΔΑΜ ... προκήρυξε την επιλογή αναδόχου εκτέλεσης του έργου με τίτλο «...», εκτιμώμενης αξίας 230.000,00 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Ως κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης ορίσθηκε αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή) και ως καταληκτικός χρόνος υποβολής των προσφορών η 21.02.2023.

3. Επειδή, στον ως άνω διαγωνισμό υπέβαλαν προσφορά η προσφεύγουσα και πέντε ακόμα οικονομικοί φορείς. Η επιτροπή διαγωνισμού προέβη στην

Αριθμός απόφασης: 761/2023

ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών των διαγωνιζομένων, ήτοι των υποφακέλλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» και «Οικονομική Προσφορά» και στη σύνταξη καταλόγου μειοδοσίας τον οποίο και ανήρτησε στον ιστότοπο του διαγωνισμού κατατάσσοντας στην πρώτη θέση την προσφορά του οικονομικού φορέα «...» με προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης 31,22%, στην δεύτερη θέση την προσφορά της προσφεύγουσας με προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης 23,78% και ακολούθησαν οι προσφορές των υπόλοιπων οικονομικών φορέων. Ακολούθως η επιτροπή διαγωνισμού προέβη στον πλήρη έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής του άρθρου 24.2 της διακήρυξης και έκρινε παραδεκτές τις προσφορές των πέντε (5) πρώτων διαγωνιζομένων, ενώ απέκλεισε τον έκτο διαγωνιζόμενο «...» λόγω του ότι δεν προσκόμισε κανένα από τα απαραίτητα δικαιολογητικά του άρθρου 24.2 της διακήρυξης. Επιπλέον, η επιτροπή διαγωνισμού διεπίστωσε ότι ο πρώτος διαγωνιζόμενος «...» προσκόμισε μεν όλα τα απαραίτητα δικαιολογητικά και στο ΕΕΕΣ αναφέρει ότι είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων και διαθέτει ισοδύναμο πιστοποιητικό με το οποίο καλύπτει τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής, όμως στη σχετική ερώτηση του εντύπου ΕΕΕΣ, αν η εγγραφή ή η πιστοποίηση καλύπτει όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής, έδωσε αρνητική απάντηση. Στη συνέχεια, η επιτροπή διαγωνισμού με το υπ' αριθμ. πρωτ. .../06-03-23 έγγραφό της ζήτησε από τον ανωτέρω οικονομικό φορέα σχετική διευκρίνιση, προκειμένου να αποσαφηνιστεί αν η εγγραφή του και η πιστοποίησή του καλύπτει τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής. Ο εν λόγω διαγωνιζόμενος με έγγραφο που απέστειλε την ίδια ημέρα μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας ΕΣΗΔΗΣ, διευκρίνισε ότι: « . . . σας αναφέρω ότι το Εργοληπτικό Πτυχίο μου με Αριθμ. ΜΕΕΠ ... ανήκει στην 1η ΤΑΞΗ της κατηγορίας ΟΔΟΠΟΙΪΑΣ, 1η ΤΑΞΗ ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΑ, 1η ΤΑΞΗ ΥΔΡΑΥΛΙΚΑ, 1η ΤΑΞΗ ΛΙΜΕΝΙΚΑ, 1η ΤΑΞΗ ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΑ, 1^η ΤΑΞΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΑ – ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΑ και στην ερώτηση του ΕΕΕΣ μέρος II Α, αν η εγγραφή ή η πιστοποίηση καλύπτει όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής, εκ παραδρομής γράφτηκε ΟΧΙ αντί για ΝΑΙ το οποίο ισχύει». Η επιτροπή διαγωνισμού εισηγήθηκε προς την οικονομική επιτροπή την έγκριση του πρακτικού αξιολόγησης των προσφορών του διαγωνισμού και την ανάδειξη του οικονομικού φορέα «...», ως προσωρινού αναδόχου. Με την υπ' αριθμ. .../2023 απόφαση της οικονομικής επιτροπής της αναθέτουσας αρχής εγκρίθηκε το 1^ο

Αριθμός απόφασης: 761/2023

πρακτικό της επιτροπής διαγωνισμού και ανακηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος του έργου ο οικονομικός φορέας «...».

4. Επειδή, κατά της ως άνω απόφασης, της οποίας πλήρη γνώση έλαβαν ηλεκτρονικά οι προσφέροντες στις 13.03.2023, ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή εμπρόθεσμα στις 23.03.2023, 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. 4412/2016, 4 παρ. 1 εδάφ. α' και 8 παρ. 2 του ΠΔ 39/2017, με σαφές έννομο συμφέρον καθότι η προσφεύγουσα επιδιώκει την απόρριψη της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου προς το σκοπό να αναδειχθεί η ίδια ανάδοχος.

5. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, κοινοποίησε στις 24.03.2023 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. .../06.04.2023 απόψεις της σχετικά με αυτήν, τις οποίες απόψεις κοινοποίησε στην προσφεύγουσα στις 06.04.2023.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα με την υπό κρίση προσφυγή της ισχυρίζεται ότι η προσφορά του αναδόχου πρέπει να απορριφθεί διότι δεν πληροί τις απαιτήσεις του άρθρου 22.Δ της διακήρυξης περί τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας. Ειδικότερα αναφέρει ότι ο «...» δεν πληροί τις απαιτήσεις του ως άνω άρθρου διότι διαθέτει την προβλεπόμενη στελέχωση μόνο στην κατηγορία των οικοδομικών και μειωμένη στελέχωση στην κατηγορία των ηλεκτρομηχανολογικών, στερούμενος έτσι των επιμέρους προσόντων, όπως αναφέρονται στο άρθρο 52 παρ. 2 του Π.Δ. 71/19, το οποίο μέσω της παραπομπής του όρου 22.Δ ενσωματώνεται αυτούσιο στον όρο αυτό, ως το ελάχιστο και αναγκαίο περιεχόμενο της σχετικής απαίτησης τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας.

7. Επειδή, ύστερα από τη μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα σχετικά με τον ανωτέρω λόγο: Το άρθρο 22.Δ της διακήρυξης με τίτλο «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» ορίζει ότι: *«Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται κατά την υποβολή της προσφοράς: Κατηγορία ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΩΝ κ ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΩΝ να περιλαμβάνουν στη βασική τους στελέχωση κατ' ελάχιστον ότι προβλέπεται στο άρθρο 52 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 71/19*

Αριθμός απόφασης: 761/2023

αντίστοιχα στις ανωτέρω κατηγορίες και λαμβάνοντας υπόψη το άρθρο 65του Π.Δ. 71/2019 (ΦΕΚ 112Α/2019). Για την εφαρμογή του ανωτέρω οι τεχνικοί του συμμετέχοντος φορέα πρέπει να διαθέτουν κατ' ελάχιστον τα προσόντα που προβλέπονται στα άρθρα 12, 13, 18 και 19 του Π.Δ. 71/2019 (ΦΕΚ 112Α/2019) σχετικά με την εκτέλεση έργων της ανωτέρω κατηγορίας».

Για να συμμετάσχει με παραδεκτή προσφορά στο υπό κρίση διαγωνισμό ένας οικονομικός φορέας πρέπει να διαθέτει κατ' ελάχιστον για τη μεν κατηγορία των οικοδομικών πτυχίο τάξης Α1 ή Α2, για τη δε κατηγορία των ηλεκτρομηχανολογικών πτυχίο 1^{ης} τάξης. Όπως συνομολογεί και η προσφεύγουσα, ο «...», διαθέτει την απαραίτητη στελέχωση για την κατηγορία των οικοδομικών. Όσον αφορά την κατηγορία των ηλεκτρομηχανολογικών, η στελέχωση του αφορά τον ...του ..., μηχανολόγο μηχανικό, ο οποίος εντάσσεται στο ΜΕΚ στη βαθμίδα Β'. Βάσει όμως του άρθρου 22.Δ της διακήρυξης και του άρθρου 52 παρ. 2 του Π.Δ. 71/2019 για την στελέχωση της κατηγορίας των ηλεκτρομηχανολογικών απαιτείται 1 ΜΕΚ Γ' βαθμίδας ή 2 ΜΕΚ Β' βαθμίδας ή ένα ΜΕΚ Β' βαθμίδας και 2 ΜΕΚ Α' βαθμίδας. Επομένως το 1 ΜΕΚ Β' βαθμίδας μόνο δεν καλύπτει τις νόμιμες απαιτήσεις, όπως βάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, ενώ η αναθέτουσα αρχή επικαλείται αναπόδεικτα και ως εκ τούτου αβάσιμα, ότι ο «...» διαθέτει πτυχίο 1^{ης} τάξης στα ηλεκτρομηχανολογικά. Κατόπιν των ανωτέρω συνάγεται ότι ο υπό κρίση λόγος πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση κατά το μέρος που έκανε αποδεκτή την προσφορά του «...».

8. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

9. Επειδή, πρέπει να οριστεί η επιστροφή του καταβληθέντος από την προσφεύγουσα παραβόλου.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη απόφαση σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό της παρούσης.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Αριθμός απόφασης: 761/2023

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 02^α Μαΐου 2023 και εκδόθηκε την 22^η Μαΐου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΤΟΛΗΣ

Η Γραμματέας

ΜΑΡΙΑ ΚΑΤΣΑΡΟΥ