

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 31 Ιανουαρίου 2025 με την εξής σύνθεση:
Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαργαρίτα Κανάβα Εισηγήτρια και Μαρία Μανδράκη Μέλη.

Για να εξετάσει την από 27.12.2024 με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1915/30.12.2024 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στην ..., οδός ..., αριθμ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της ... εταιρείας ,με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «αναθέτων φορέας»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της με αριθμ. πρωτ. .../... .2024 απόφασης περί κατακύρωσης των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού με την οποία εγκρίνεται, μεταξύ άλλων, το με αριθμ. πρωτ. .../... .2024 Πρακτικό της Επιτροπής Τυπικής, Τεχνικής και Οικονομικής Αξιολόγησης του Διαγωνισμού (εφεξής η «προσβαλλόμενη») και

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «παρεμβαίνων»), που εδρεύει στην ..., ..., αριθμ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το σκέλος που για αμφότερα τα Τμήματα/είδη του διαγωνισμού κρίθηκαν αποδεκτές οι προσφορές του παρεμβαίνοντος και του οικονομικού φορέα «...» και κατακύρωνεται αφενός μεν το Τμήμα/Είδος 1 του διαγωνισμού στον οικονομικό φορέα «...» και αφετέρου το Τμήμα/είδος 2 του διαγωνισμού στον παρεμβαίνοντα.

Με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων επιδιώκει την απόρριψη της προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο, κατά τα άρθρα 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 700 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 27.12.2024 πληρωμή και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»), το οποίο υπερβαίνει κατά 10 ευρώ το απαιτούμενο από τις διατάξεις των άρθρων 363 του ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, καθώς αυτό υπολογίζεται σε ποσοστό 0,5% επί της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης. Επομένως, επί του ποσού των 138.000,00 ευρώ (μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και δικαιώματος προαίρεσης) που αποτελεί την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης για την οποία ασκείται η προσφυγή το νόμιμο παράβολο ανέρχεται σε 690 ευρώ. Συνεπώς, το ανωτέρω παράβολο, κατά το υπερβάλλον μέρος του (10 ευρώ) πρέπει να επιστραφεί στον προσφεύγοντα, ανεξάρτητα με την έκβαση της προσφυγής του.

2. Επειδή, με την υπ' αριθμ. ... Διακήρυξη, ο αναθέτων φορέας προκήρυξε ανοικτό Διαγωνισμό με αντικείμενο «...», με κριτήριο κατακύρωσης της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής, συνολικής εκτιμώμενης αξίας ...€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. και δικαιώματος προαίρεσης. Ο διαγωνισμός διενεργείται μέσω των Συστημάτων Ηλεκτρονικών Διαγωνισμών και Ηλεκτρονικών Δημοπρασιών της εταιρείας «...», με χρήση της πλατφόρμας «...». Ο διαγωνισμός υποδιαιρείται σε δύο Τμήματα και οι προσφορές μπορούν να υποβληθούν για ένα ή αμφότερα τα Τμήματα. Ως εκ τούτου, ο επίδικος διαγωνισμός που προκήρυξε ο αναθέτων φορέας, 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.

3. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στις 27.12.2024 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη

κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού την2024 αντίστοιχα και εν γένει παραδεκτά.

4. Επειδή, ο παρεμβαίνων κατέθεσε μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού την 9.01.2025, ήτοι εμπροθέσμως ενόψει της από 30.12.2024 κοινοποίησης από τον αναθέτοντα φορέα της προσφυγής, την παρέμβασή του επί αυτής, για την οποία θεμελιώνει άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον, καθώς έχει κριθεί αποδεκτή η προσφορά του για αμφότερα τα Τμήματα/είδη και έχει ανακηρυχθεί οριστικός ανάδοχος του Τμήματος/Είδους 2 του διαγωνισμού.

5. Επειδή, ο προσφεύγων στις 20.01.2025, ήτοι εμπροθέσμως σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, ως ισχύει μετά την τροποποίηση του με το ν. 4782/2021, δοθέντος ότι οι απόψεις του αναθέτοντος φορέα κοινοποιήθηκαν στις 13.01.2025, υπέβαλε μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού υπόμνημα επί των απόψεων και της παρέμβασης, το οποίο λαμβάνεται υπόψη από το Κλιμάκιο.

6. Επειδή, στο υπό κρίση διαγωνισμό ελάβαν μέρος για τα αμφότερα Τμήματα/είδη τέσσερις οικονομικοί φορείς, ήτοι ο προσφεύγων, ο παρεμβαίνων και οι οικονομικοί φορείς «...» και «...». Σύμφωνα με το με αριθμ. πρωτ. .../26.11.2024 Πρακτικό, η Επιτροπή Διαγωνισμού εισηγήθηκε αφενός μεν την απόρριψη της προσφοράς του οικονομικού φορέα «...», αφετέρου την αποδοχή των προσφορών του προσφεύγοντος, του παρεμβαίνοντος και του οικονομικού φορέα «...» και την ανακήρυξη του παρεμβαίνοντος ως προσωρινού αναδόχου του Τμήματος 2 του διαγωνισμού και του οικονομικού φορέα «...» για το Τμήμα 1 του διαγωνισμού. Κατόπιν δε ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης των προσωρινών αναδόχων, με την προσβαλλόμενη απόφαση, κατακυρώθηκε το Τμήμα 2 του διαγωνισμού στον παρεμβαίνοντα και το Τμήμα 1 του διαγωνισμού στον οικονομικό φορέα «...».

7. Επειδή, ο προσφεύγων, ως προσφέρων του υπό κρίση διαγωνισμού, του οποίου η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή για αμφότερα τα Τμήματα και κατατάχτηκε δεύτερος σε σειρά μειοδοσίας στο Τμήμα 1 του διαγωνισμού και τρίτος σε σειρά μειοδοσίας για το Τμήμα 2 του διαγωνισμού

θεμελιώνει πρόδηλο έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενος, κατά το μέρος που αφορά στην αποδοχή των προσφορών του παρεμβαίνοντος για το Τμήμα 2 και του οικονομικού φορέα «...» για αμφότερα τα Τμήματα, ερειδόμενο στη ζημία του από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτων στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη των προσφορών τους, επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση. Ως προς δε το Τμήμα 1 του διαγωνισμού, όπου ο προσφεύγων έχει καταταχτεί δεύτερος σε σειρά μειοδοσίας και ο παρεμβαίνων τρίτος, το έννομο συμφέρον του προσφεύγοντος για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενος, στοιχειοθετείται βάσει της κρατούσας νομολογίας περί του εννόμου συμφέροντος του προσωρινού αναδόχου.

8. Επειδή, το άρθρο 222 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «...7. Οι διατάξεις των άρθρων 279, 281, 302, 315 έως 317, 326 έως 333, καθώς και των παρ. 4,5 και 6 του άρθρου 1 δεν εφαρμόζονται από τις εταιρείες του Κεφαλαίου Β΄ του ν. 3429/2005 (Α΄ 314)».

9. Επειδή, το άρθρο 282 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι «1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περίπτωση 1 του Παραρτήματος VIII του Προσαρτήματος Β΄, παρατίθενται στα έγγραφα της σύμβασης και καθορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών...7. Οι τεχνικές προδιαγραφές καθορίζονται και εγκρίνονται πριν την έναρξη διαδικασίας σύναψης της σύμβασης κατά το άρθρο 290». Όπου δε η πλήρωση των προδιαγραφών επισημαίνεται ως απαίτηση, καθίσταται σαφές ότι οι τεχνικές προδιαγραφές συνιστούν απαράβατους όρους της διακήρυξης (βλ. απόφαση ΔΕΕ της 5^{ης} Δεκεμβρίου 2013, C-561/12 Nordecon AS, Ramboll Eesti AS κατά Rahandusministeerium).

10. Επειδή, το άρθρο 284 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Οι αναθέτοντες φορείς μπορούν να απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να προσκομίζουν έκθεση δοκιμών από οργανισμό αξιολόγησης της συμμόρφωσης ή πιστοποιητικό που έχει εκδοθεί από τέτοιο οργανισμό ως αποδεικτικό μέσο συμμόρφωσης με απαιτήσεις ή κριτήρια που αναφέρονται

στις τεχνικές προδιαγραφές, τα κριτήρια ανάθεσης ή τους όρους εκτέλεσης της σύμβασης...».

11. Επειδή, το άρθρο 305 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «...2. Τα κριτήρια και οι κανόνες που αναφέρονται στην παράγραφο 1 μπορούν να περιλαμβάνουν τα κριτήρια επιλογής που παρατίθενται στα άρθρα 75 έως 77, με τους όρους και τις προϋποθέσεις που προβλέπονται σε αυτό, ιδιαίτερα όσον αφορά στα όρια για τις απαιτήσεις που αφορούν τους ετήσιους κύκλους εργασιών...». Περαιτέρω, το άρθρο 75 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «...3. Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να διασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν την αναγκαία οικονομική και χρηματοδοτική ικανότητα για την εκτέλεση της σύμβασης. Για το σκοπό αυτόν, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να έχουν έναν ορισμένο ελάχιστο ετήσιο κύκλο εργασιών, συμπεριλαμβανομένου ορισμένου ελάχιστου κύκλου εργασιών στον τομέα δραστηριοτήτων που καλύπτεται από τη σύμβαση...».

12. Επειδή, το άρθρο 308 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Προς το σκοπό εφαρμογής του άρθρου 305, αν οι αναθέτοντες φορείς αναφέρονται στα κριτήρια αποκλεισμού ή επιλογής που προβλέπονται στο Βιβλίο Ι, εφαρμόζονται τα άρθρα 79, 80, και 81...». Στο δε άρθρο 80 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι : «...4. Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια του οικονομικού φορέα μπορεί, κατά κανόνα, να αποδεικνύεται με ένα ή περισσότερα από τα δικαιολογητικά που αναφέρονται στο Μέρος Ι του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α'...». Περαιτέρω, το Μέρος Ι του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α' ορίζει ότι : «Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια του οικονομικού φορέα είναι δυνατόν, κατά κανόνα, να αποδεικνύεται με ένα ή περισσότερα από τα ακόλουθα δικαιολογητικά: ...β) οικονομικές καταστάσεις ή αποσπάσματα οικονομικών καταστάσεων, στην περίπτωση που η δημοσίευση των οικονομικών καταστάσεων απαιτείται από τη νομοθεσία της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας· γ) δήλωση περί του ολικού ύψους του κύκλου εργασιών και, κατά περίπτωση του κύκλου εργασιών στον τομέα

δραστηριοτήτων που αποτελεί το αντικείμενο της σύμβασης, για τις τρεις τελευταίες οικονομικές χρήσεις κατ' ανώτατο όριο, συναρτήσει της ημερομηνίας σύστασης του οικονομικού φορέα ή έναρξης των δραστηριοτήτων του, εφόσον είναι διαθέσιμες οι πληροφορίες για τον εν λόγω κύκλο εργασιών...».

13. Επειδή, το άρθρο 310 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, οι αναθέτοντες φορείς, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητούν από τους 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 υποβάλουν, 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». Οι ως άνω διατάξεις του άρθρου 310 του ν. 4412/2016 επιτρέπουν στον αναθέτοντα φορέα να ζητά από τους υποψήφιους οικονομικούς φορείς αποσαφήνιση ή συμπλήρωση στοιχείων των προσφορών τους (με τις οποίες δίδονται πληροφορίες ή παρέχεται τεκμηρίωση) όταν αυτά εμφανίζονται ελλιπή ή λανθασμένα. Ωστόσο, η διαδικασία αυτή της διευκρίνισης ή συμπλήρωσης επιμέρους στοιχείων των προσφορών, σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας που διέπει τη διενέργεια των διαγωνισμών για την ανάθεση δημόσιων συμβάσεων, δεν μπορεί να έχει ως αποτέλεσμα την υποβολή στην πραγματικότητα νέας προσφοράς από συγκεκριμένο υποψήφιο οικονομικό φορέα, ούτε να θεραπεύεται με τον τρόπο αυτό η παράλειψη προσκόμισης στοιχείων, των οποίων η υποβολή επιβάλλεται από τη διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού, δεδομένου ότι η αναθέτουσα αρχή οφείλει να τηρεί αυστηρά τα κριτήρια που η ίδια έχει καθορίσει (βλ. ΣτΕ 1315/2024, 56/2024, 1864/2023, 2647/2022 και ΔΕΕ, απόφαση της 7.9.2021, C-927/19, Klaipėdos regiono atliekų tvarkymo centras, σκ. 93).

14. Επειδή, το άρθρο 365 του ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει ότι «1. [...] η αναθέτουσα αρχή (.) (α) Κοινοποιεί την προσφυγή [...] σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο[...]. β) Διαβιβάζει στην ΑΕΠΠ, το αργότερο εντός δέκα πέντε (15) ημερών από την ημέρα κατάθεσης [της προδικαστικής προσφυγής] τον πλήρη φάκελο της υπόθεσης, τα αποδεικτικά κοινοποίησης της παρ. α' της παρ. 1 στους ενδιαφερόμενους τρίτους και τις απόψεις της επί της προσφυγής. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί στις απόψεις της να παραθέσει αρχική ή συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης με την προδικαστική προσφυγή πράξης, [...] Συμπληρωματικά υπομνήματα κατατίθενται από οποιοδήποτε από τα μέρη μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ..., το αργότερο εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση των απόψεων της αναθέτουσας. 2. (.) 8. Οι προθεσμίες του παρόντος άρθρου είναι αποκλειστικές». Ως δε έχει κριθεί (βλ. ΔΕφΑθ 253/2023) στην έννοια της συμπληρωματικής αιτιολογίας, την οποία δύναται να εκφέρει η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της, περιλαμβάνεται και η γνησίως συμπληρωματική τοιαύτη, με την οποία, δεν ενισχύεται απλώς η αρχική αιτιολογία με νέους ισχυρισμούς ή αποδεικτικά στοιχεία αλλά προστίθεται νέα, αυτοτελής νομική και πραγματική αιτιολογική βάση (πρβλ. ΣΕ 1000/2022 σκ.17,18). Στην περίπτωση αυτή, όμως, επιβάλλεται η νέα αυτή, επάλληλη αιτιολογία να έχει καταρτισθεί από το αρμόδιο προς τούτο όργανο του διαγωνισμού κατόπιν τήρησης του εκάστοτε προβλεπόμενου τύπου. Και τούτο, διότι η κατ' άρ. 365 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 ευχέρεια συμπληρωματικής αιτιολογίας, σκοπεί μεν στη διευκόλυνση και επιτάχυνση των διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων καθώς και στην αποτελεσματική διοικητική και δικαστική επίλυση των οικείων διαφορών (με παράλληλη όμως τήρηση των περί αρμοδιότητας και ουσιώδους τύπου ισχυουσών διατάξεων για την έκδοση εκτελεστών πράξεων του προσυμβατικού σταδίου, και όχι κατά παράκαμψη αυτών. Συνεπώς, τυχόν αυτοτελής, επάλληλη, συμπληρωματική αιτιολογία, μη προερχόμενη από το αποφαινόμενο όργανο του διαγωνισμού και χωρίς να έχει προηγηθεί γνωμοδότηση της Επιτροπής Διαγωνισμού, έχει ως αποτέλεσμα να μην μπορεί να ληφθεί υπόψη.

15. Επειδή, στους κρίσιμους για την εξέταση της προσφυγής όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι : «...ΑΡΘΡΟ 2. ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΣΥΜΒΑΣΗΣ-ΣΥΣΤΗΜΑ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ...Συνολικό ποσό προϋπολογισμού: €... πλέον Φ.Π.Α. (ήτοι €... αντικείμενο προμήθειας + €... αξία δικαιώματος προαίρεσης)...ΑΡΘΡΟ 10. ΥΠΟΒΑΛΛΟΜΕΝΑ ΣΤΟΙΧΕΙΑ 1. ... Οι προσφορές και τα περιλαμβανόμενα σε αυτές στοιχεία, καθώς και τα αποδεικτικά έγγραφα συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα. Ειδικά, τα τεχνικά φυλλάδια και άλλα τεχνικά στοιχεία της προσφοράς μπορεί να είναι μόνο στην αγγλική γλώσσα...ΑΡΘΡΟ 11. ΚΡΙΤΗΡΙΑ ΠΟΙΟΤΙΚΗΣ ΕΠΙΛΟΓΗΣ Οι μεμονωμένοι Υποψήφιοι πρέπει να ικανοποιούν όλα τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής... Α. Λόγοι αποκλεισμού ... Α.2. Αποκλείεται από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης οποιοσδήποτε οικονομικός φορέας, εάν η Εταιρεία: α) γνωρίζει ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ή β) μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης... Β.1 Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της παρούσας...Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι το Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο. Β.2 Τεχνική Ικανότητα: Β.2.1 Κάθε οικονομικός φορέας πρέπει να αποδεικνύει την ικανότητά του να προσφέρει τα ζητούμενα υλικά, σύμφωνα με τους όρους και τις απαιτήσεις της Διακήρυξης και ειδικότερα απαιτείται, κατά τη διάρκεια της τελευταίας οκταετίας, να αποδεικνύουν ότι είτε έχουν προμηθεύσει οι ίδιοι, ή έχουν πωληθεί, τουλάχιστον ... (...) ..., ίσου ή μεγαλύτερου επιπέδου ..., και ότι ... (...) τουλάχιστον από αυτούς έχουν εγκατασταθεί και λειτουργούν ικανοποιητικά χωρίς προβλήματα για δύο (2)

τουλάχιστον χρόνια. B.2.2 Να διαθέτει Πιστοποίηση κατά ISO ... για το εργοστάσιο κατασκευής του υλικού/εξοπλισμού, από το οποίο θα προκύπτει ότι η πιστοποίηση καλύπτει τα προσφερόμενα προϊόντα. Σε περίπτωση που ο διαγωνιζόμενος Οικονομικός Φορέας δεν είναι ο κατασκευαστής, αλλά εμπορικός Οίκος που προσφέρει εξοπλισμό ... κατασκευαστή, οι παραπάνω πιστοποιήσεις κατά ISO ... πρέπει να καλύπτονται από τον κατασκευαστή του υλικού/εξοπλισμού...Γ. Οικονομική και Χρηματοοικονομική επάρκεια Οι Οικονομικοί Φορείς πρέπει να διαθέτουν μέσο γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών των τριών τελευταίων οικονομικών χρήσεων διπλάσιο του προϋπολογισμού του αντικειμένου της Σύμβασης. ... Η μη ικανοποίηση των ανωτέρω κριτηρίων επιλογής (Α, Β και Γ) αποτελεί λόγο απόρριψης της προσφοράς. ΑΡΘΡΟ 13. ΕΛΕΓΧΟΣ ΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΩΝ ΜΕΣΩΝ ΚΡΙΤΗΡΙΩΝ ΠΟΙΟΤΙΚΗΣ ΕΠΙΛΟΓΗΣ Το δικαίωμα συμμετοχής και τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής, όπως ορίστηκαν στα άρθρα 6 και 11 της παρούσας, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του προσωρινού αναδόχου και κατά τη σύναψη της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 16 της παρούσας ΑΡΘΡΟ 14. ΠΕΡΙΕΧΟΜΕΝΟ ΦΑΚΕΛΟΥ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ...II. Ο ηλεκτρονικός υποφάκελος «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» πρέπει να περιέχει τα ακόλουθα: ...2. Δικαιολογητικά Καταλληλότητας Άσκησης Επαγγελματικής Δραστηριότητας, Τεχνικής και Επαγγελματικής Ικανότητας της παραγράφου Β του άρθρου 11 και Τεχνικής Προσφοράς 2.1 Για την καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας και τεχνικής ικανότητας: 2.1.1 Για την απόδειξη κάλυψης της απαίτησης του κριτηρίου Β.1 του άρθρου 11 (καταλληλότητα για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας), πιστοποιητικό/βεβαίωση του οικείου βιομηχανικού ή εμπορικού μητρώου του κράτους εγκατάστασης... Επισημαίνεται ότι, τα δικαιολογητικά που αφορούν στην απόδειξη καταλληλότητας για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας γίνονται αποδεκτά, εφόσον έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή τους, εκτός εάν, φέρουν συγκεκριμένο χρόνο ισχύος...2.1.2 Για την απόδειξη κάλυψης της απαίτησης του κριτηρίου Β.2.1 του άρθρου 11, Πίνακας Πωλήσεων, συμπληρωμένος σύμφωνα με το σχετικό υπόδειγμα. Ο

πίνακας θα συνοδεύεται από βεβαιώσεις των χρηστών (...) από τις οποίες να προκύπτει ότι τουλάχιστον ... (...) από τους ..., έχουν εγκατασταθεί και λειτουργούν ικανοποιητικά χωρίς προβλήματα για χρονικό διάστημα δύο (2) ετών κατά την τελευταία οκταετία. Στις βεβαιώσεις αυτές θα αναφέρονται η ποσότητα, ο χρόνος αγοράς και ο χρόνος εγκατάστασής τους στο ..., διαφορετικά θα απορρίπτονται, ως ελλιπείς. Δήλωση του εργοστασίου ... ότι έχουν πωληθεί σε ... τα τελευταία οκτώ (8) χρόνια, τουλάχιστον ... (...) ..., ίσου ή μεγαλύτερου ... των ... της παρούσας Διακήρυξης. Εάν τα προσφερόμενα υλικά (ως η περιγραφή του αντικειμένου του διαγωνισμού) έχουν εγκατασταθεί και λειτουργούν ικανοποιητικά στο Ελληνικό ... τα τελευταία δέκα (10) χρόνια, δεν απαιτούνται τα ως άνω στοιχεία (παρ. 2.1.2.)

2.1.3 Για την απόδειξη κάλυψης της απαίτησης του κριτηρίου B.2.2 του άρθρου 11, πιστοποιητικό ISO ... για το εργοστάσιο ... του υλικού/εξοπλισμού, με αντικείμενο της πιστοποίησης που καλύπτει τον προσφερόμενο εξοπλισμό 2.2. Για την Τεχνική Προσφορά: 2.2.1 Δήλωση Συμφωνίας (Statement of Compliance) των προσφερόμενων υλικών με τις απαιτήσεις των αντιστοίχων Προδιαγραφών ... και των τεχνικών παρατηρήσεων της διακήρυξης,.... 2.2.3 Πλήρως συμπληρωμένα τα παραρτήματα της τεχνικής προδιαγραφής,....3. Δικαιολογητικά Οικονομικής και Χρηματοοικονομικής Επάρκειας της παραγράφου Γ του άρθρου 11 Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια των οικονομικών φορέων αποδεικνύεται με την προσκόμιση δημοσιευμένων οικονομικών καταστάσεων του Οικονομικού Φορέα των τριών τελευταίων οικονομικών χρήσεων, και τις τυχόν σχετικές εκθέσεις αυτών...Ομοίως σε περίπτωση που δεν έχει ακόμη ολοκληρωθεί η δημοσίευση του ισολογισμού του τελευταίου έτους υποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση συνοδευόμενη από τα σχετικά επίσημα στοιχεία που υπάρχουν (π.χ. δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος, δηλώσεις Φ.Π.Α. κ.λ.π.) για το έτος αυτό...7. Σε περίπτωση μη συμμόρφωσης Οικονομικού Φορέα με τα ανωτέρω η προσφορά του απορρίπτεται. ΑΡΘΡΟ 16. ΠΡΟΣΚΛΗΣΗ ΥΠΟΒΟΛΗΣ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΩΡΙΝΟΥ ΑΝΑΔΟΧΟΥ/ ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗ / ΠΡΟΣΚΛΗΣΗ ΓΙΑ ΥΠΟΓΡΑΦΗ ΣΥΜΒΑΣΗΣ...Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή

υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, ο ... καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα ή να παράσχει διευκρινίσεις κατά το άρθρο 310 του ν. 4412/2016, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν...ΑΡΘΡΟ 17. ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΟΥ ΑΝΑΔΟΧΟΥ/ ΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΑ ΕΓΓΡΑΦΑ ΝΟΜΙΜΟΠΟΙΗΣΗΣ ΠΡΟΣΩΡΙΝΟΥ ΑΝΑΔΟΧΟΥ 1. Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν και στο μέτρο που η Εταιρεία έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος - μέλος της Ένωσης, η οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής..Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η Εταιρεία διαθέτει ήδη τα ως άνω δικαιολογητικά και αυτά εξακολουθούν να ισχύουν ...3. Τα αποδεικτικά μέσα γίνονται αποδεκτά κατά τον ακόλουθο τρόπο: ...β) τα δικαιολογητικά που αφορούν στην παρ. Α.2 του άρθρου 11, εφόσον είναι εν ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής τους, ... γ) τα δικαιολογητικά που αφορούν στην παρ. Β.1 του άρθρου 11, των κριτηρίων επιλογής, τα αποδεικτικά ισχύουσας εκπροσώπησης σε περίπτωση νομικών προσώπων, και τα πιστοποιητικά αρμόδιας αρχής σχετικά με την ονομαστικοποίηση των μετοχών σε περίπτωση ανωνύμων εταιρειών, εφόσον έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή τους, εκτός εάν στις ειδικές διατάξεις έκδοσης αυτών προβλέπεται συγκεκριμένος χρόνος ισχύος και είναι σε ισχύ κατά την υποβολή τους... 4. Σε περίπτωση νομικού προσώπου, υποβάλλονται ηλεκτρονικά, στον φάκελο «Δικαιολογητικά Προσωρινού Αναδόχου»: Ι. Τα νομιμοποιητικά έγγραφα από τα οποία προκύπτει η εξουσία υπογραφής του νομίμου εκπροσώπου. 1. Γενικό πιστοποιητικό (μεταβολών) του νομικού προσώπου από ΓΕΜΗ, όλα τα έγγραφα που αναφέρονται στο εν λόγω πιστοποιητικό, το οποίο πρέπει να έχει εκδοθεί έως τριάντα (30) ημέρες πριν από την ημερομηνία υποβολής προσφορών, 2. Αναλυτικό πιστοποιητικό εκπροσώπησης του νομικού

προσώπου από το ΓΕΜΗ Ι Τα δικαιολογητικά μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού της παραγράφου Α του άρθρου 11: Ο προσωρινός Ανάδοχος, κατόπιν σχετικής ηλεκτρονικής πρόσκλησης από την Εταιρεία, υποβάλλει τα ακόλουθα δικαιολογητικά, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 17 της παρούσας: Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου Α του άρθρου 11, ο προσωρινός Ανάδοχος υποβάλλει αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά: (β) για την παράγραφο Α2 του άρθρου 11: ...Για τους Οικονομικούς Φορείς που είναι εγκατεστημένοι ή διαθέτουν φορολογικό αντιπρόσωπο στην Ελλάδα τα σχετικά δικαιολογητικά που υποβάλλονται είναι: • Πιστοποιητικό φορολογικής ενημερότητας που εκδίδεται από την Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.) για τον Οικονομικό Φορέα και για τις κοινοπραξίες στις οποίες συμμετέχει για τα δημόσια έργα που είναι σε εξέλιξη.... • Πιστοποιητικό ασφαλιστικής ενημερότητας που εκδίδεται από τον eΕΦΚΑ...(στ) Δικαιολογητικά της παρ. Β.1 του Άρθρου 11 ...Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς προσκομίζουν βεβαίωση εγγραφής στο Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο ή πιστοποιητικό που εκδίδεται από την οικεία υπηρεσία του Γ.Ε.Μ.Η. των ως άνω Επιμελητηρίων ... ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΗ ... ΑΝΑΘΕΩΡΗΣΗ Νο... .. ΣΤΟΙΧΕΙΑ ΠΟΥ ΠΡΕΠΕΙ ΝΑ ΥΠΟΒΑΛΟΥΝ ΟΙ ΣΥΜΜΕΤΕΧΟΝΤΕΣ ΣΤΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ 1. Όλοι οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό θα πρέπει να υποβάλουν όλα τα τεχνικά δεδομένα που ζητούνται στο συνημμένο <<ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α >> της παρούσας προδιαγραφής, καθώς επίσης κάθε προτεινόμενη απόκλιση από την παρούσα προδιαγραφή αιτιολογώντας την ύπαρξη των αποκλίσεων αυτών. Η μη συμμόρφωση με αυτήν την απαίτηση θα αποτελεί επαρκή λόγο για την απόρριψη της προσφοράς ...4. Σχέδια ... του ... συμπεριλαμβανομένων και των ενδείξεων των ..., καθώς και κάθε άλλη πληροφορία, σχέδια και δεδομένα απαραίτητα για μια πλήρη περιγραφή των ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΗXI. ΣΤΟΙΧΕΙΑ ΠΟΥ ΠΡΕΠΕΙ ΝΑ ΥΠΟΒΑΛΟΥΝ ΟΙ ΣΥΜΜΕΤΕΧΟΝΤΕΣ ΣΤΟΝ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ 1. Όλοι οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό θα πρέπει να υποβάλουν όλα τα τεχνικά δεδομένα που ζητούνται στο συνημμένο «ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α» της παρούσας προδιαγραφής, καθώς επίσης κάθε προτεινόμενη απόκλιση από την

παρούσα προδιαγραφή αιτιολογώντας την ύπαρξη των αποκλίσεων αυτών. Η μη συμμόρφωση με αυτήν την απαίτηση θα αποτελεί επαρκή λόγο για την απόρριψη της προσφοράς.... 4. Γενικά ... του ..., ενδείξεις των ..., καθώς και κάθε άλλη πληροφορία, σχέδια και δεδομένα για την πλήρη περιγραφή των προσφερόμενων ... ». Κατά δε τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο τον αναθέτοντα φορέα, ο οποίος διενεργεί αυτόν, όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων. Επομένως, ο αναθέτων φορέας θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένος να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

16. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» για αμφότερα τα Τμήματα του διαγωνισμού διότι υπέβαλε το πιστοποιητικό ISO ... για τον κατασκευαστικό οίκο ... των προσφερόμενων ... και τα αρχεία με τις ονομασίες «...» και «...», στην αγγλική γλώσσα, χωρίς να συνοδεύονται από μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα επικυρωμένη. Επίσης, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος για αμφότερα τα Τμήματα, διότι προσκόμισε α) το με στοιχεία ... Πιστοποιητικό ISO ... για τον κατασκευαστικό οίκο ... των προσφερόμενων ..., β) αρχείο με ονομασία «..._signed», γ) αρχείο με ονομασία «..._signed» και δ) αρχεία με ονομασίες «..._signed.pdf» και «..._signed.pdf», τα οποία είναι συντεταγμένα στην αγγλική γλώσσα και δεν συνοδεύονται από μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα επικυρωμένη. Εξάλλου, κατά τον προσφεύγοντα, οι ως άνω παραλείψεις των προσφορών του παρεμβαίνοντος και του οικονομικού φορέα «...» δεν είναι δεκτικές διευκρίνισης κατ' άρθρον 102 του ν. 4412/2016.

17. Επειδή, στο άρθρο 11.B.2 της διακήρυξης τίθενται ως κριτήρια τεχνικής ικανότητας ο διαγωνιζόμενος να έχει προμηθεύσει τουλάχιστον ..., ίσου ή μεγαλύτερου επιπέδου ... των ..., και ότι ... τουλάχιστον από αυτούς έχουν εγκατασταθεί και λειτουργούν ικανοποιητικά χωρίς προβλήματα για δύο τουλάχιστον χρόνια καθώς και να διαθέτει πιστοποίηση κατά ISO ... του κατασκευαστικού οίκου του προσφερομένου υλικού/εξοπλισμού, από το οποίο θα προκύπτει ότι η πιστοποίηση καλύπτει τα προσφερόμενα προϊόντα. Προς απόδειξη δε της πλήρωσης των ως άνω κριτηρίων, δεν αρκεί η συμπλήρωση του σχετικού πεδίου στο ΕΕΕΣ, αλλά σύμφωνα με τα άρθρα ... της διακήρυξης, ο συμμετέχων οφείλει να προσκομίσει με την προσφορά, μεταξύ άλλων, δήλωση του εργοστασίου ... ότι έχουν πωληθεί τα τελευταία οκτώ χρόνια, τουλάχιστον ..., ίσου ή μεγαλύτερου επιπέδου ... των ... και το πιστοποιητικό ISO ... του εργοστασίου ... του προσφερόμενου υλικού/εξοπλισμού. Περαιτέρω, στο άρθρο 14.2.2 της διακήρυξης προβλέπεται ότι η τεχνική προσφορά πρέπει να περιλαμβάνει, μεταξύ άλλων, δήλωση συμφωνίας (Statement of Compliance) των προσφερόμενων υλικών με τις απαιτήσεις των αντιστοίχων προδιαγραφών ... και των τεχνικών παρατηρήσεων της διακήρυξης, υπογεγραμμένη από το εργοστάσιο ... του υλικού/εξοπλισμού καθώς και πλήρως συμπληρωμένα τα παραρτήματα είτε του τεύχους «ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΗ» που αφορά το Τμήμα 1 του διαγωνισμού είτε του τεύχους «ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΗ ... ΑΝΑΘΕΩΡΗΣΗ Νο... ... ΤΥΠΟΥ» σχετικά με το Τμήμα 2 του διαγωνισμού. Ειδικότερα, ως προκύπτει από το περιεχόμενο του Παραρτήματος Α αμφοτέρων των ως άνω τευχών προδιαγραφών, ο συμμετέχων οφείλει να δηλώσει/παραθέσει τα κύρια τεχνικά χαρακτηριστικά/ προδιαγραφές των προσφερόμενων ... (όπως τύπος, κατασκευαστής, ..., ..., ..., ..., ..., αντοχή κλπ). Επιπροσθέτως, στην παράγραφο XI αμφοτέρων των τευχών προδιαγραφών ορίζεται ότι οι συμμετέχοντες υποχρεούνται να υποβάλλουν με την τεχνική τους προσφορά σχέδια ... του ... συμπεριλαμβανομένων και των ενδείξεων των ..., καθώς και κάθε άλλη πληροφορία και δεδομένα απαραίτητα για μια πλήρη περιγραφή των προσφερόμενων Επισημαίνεται ότι ο αναθέτων φορέας, υιοθετώντας οικειοθελώς την πρόβλεψη της διάταξης του άρθρου 92 παρ. 4 του ν.

4412/2016, περί του τρόπου υποβολής των αλλοδαπών εγγράφων, όρισε στο άρθρο 10 της διακήρυξης ότι τα υποβληθέντα με την προσφορά έγγραφα πρέπει να έχουν συνταχθεί στην ελληνική γλώσσα ή να συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική, εξαιρουμένων των τεχνικών φυλλαδίων και άλλων τεχνικών εγγράφων που δύναται να υποβληθούν μόνον στην αγγλική γλώσσα. Επομένως, ο επιμελής και ευλόγως ενημερωμένος υποψήφιος αντιλαμβάνεται ευχερώς ότι αφενός μεν τα ζητούμενα στα άρθρα ... της διακήρυξης δικαιολογητικά συμμετοχής, ήτοι η δήλωση του εργοστασίου κατασκευής και πιστοποιητικό του κατασκευαστή κατά ISO ..., αφετέρου η απατούμενη με το άρθρο 14.2.2 της διακήρυξης δήλωση του εργοστασίου κατασκευής θα πρέπει, αν έχουν συνταχθεί σε ξένη γλώσσα, να συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή του στην ελληνική γλώσσα, καθώς, δεν αποτελούν τεχνικά φυλλάδια ή έντυπα με τεχνικά στοιχεία αλλά αποδεικτικά έγγραφα αφενός μεν πλήρωσης κριτηρίου επιλογής (δηλωση κατασκευαστή για πωλήσεις, πιστοποιητικό ISO ...) αφετέρου συμμόρφωσης με τις τεχνικές προδιαγραφές, άλλως συντρέχει λόγος αποκλεισμού της προσφοράς.

18. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, ο οικονομικός φορέας «...» προσκόμισε με την προσφορά του τα αρχεία υπό τίτλους «2.2.3 ...» και «..., παραδεκτώς, βάσει των εκτεθέντων στην προηγούμενη σκέψη, στην αγγλική γλώσσα, άνευ μετάφρασης στην ελληνική. Και τούτο διότι αποτελούν έγγραφα που αντιστοιχούν στα Παραρτήματα Α των τευχών «ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΗ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ» και «ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΗ ... ΑΝΑΘΕΩΡΗΣΗ Νο... .. ΤΥΠΟΥ», έχουν αμιγώς τεχνικό περιεχόμενο, αφού παρατίθενται ζητούμενα τεχνικά στοιχεία των προσφερόμενων ..., τα δε επίμαχα αρχεία έχουν συνταχθεί από τον ίδιο τον συμμετέχοντα, λαμβανομένου υπόψιν και ότι μόνος αρμόδιος για την πιστοποίηση/ αποδειξη των τεχνικών προδιαγραφών ενός προϊόντος αποτελεί ο ίδιος ο κατασκευαστής του και προφανώς όχι ο συμμετέχων. Ωστόσο, κατά παράβαση του άρθρου 11 της διακήρυξης, ενόψει των εκτεθέντων στην προηγούμενη σκέψη, ο οικονομικός φορέας «...» υπέβαλε με την προσφορά του, στην αγγλική γλώσσα, άνευ μετάφρασης στην ελληνική το αρχείο υπό

τίτλο «...» στο οποίο επισυνάπτεται το υπ' αριθμ. ... πιστοποιητικό ISO ... του κατασκευαστή ... των προσφερόμενων από τον εν λόγω διαγωνιζόμενο Αλυσιτελώς ο αναθέτων φορέας επικαλείται τη διάταξη της διακήρυξης περί παραδεκτής υποβολής των τεχνικών εγγράφων της προσφοράς στην αγγλική γλώσσα, καθώς, προδήλως, ως έχει ήδη εκτεθεί, το υποβληθέν πιστοποιητικό ISO ... δεν αποτελεί τεχνικό φυλλάδιο ή τεχνικό έγγραφο αλλά αποδεικτικό πλήρωσης κριτηρίου επιλογής, το οποίο προσκομίστηκε με την προσφορά δεδομένης της ρητής απαίτησης του άρθρου ... της διακήρυξης περί υποβολής πιστοποιητικού ISO ... του κατασκευαστή των προσφερόμενων ..., προς απόδειξη πλήρωσης του σχετικού κριτηρίου τεχνικής ικανότητας. Επίσης, αλυσιτελώς ο αναθέτων φορέας επικαλείται αφενός τις υπ' αριθμ. 1710/2024 και 1583/2024 αποφάσεις της ΕΑΔΗΣΥ που δεν αφορούν το κρινόμενο ζήτημα αλλά έτερο (μη επικύρωση), αφετέρου την υπ' αριθμ. 986/2023 απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ, η οποία ακυρώθηκε με την υπ' αριθμ. 1380/2024 απόφαση του ΔΕφΑθηνών διότι κρίθηκε από το Δικαστήριο (σκ. 8), κατά την πάγια επί του ζητήματος νομολογία (βλ. ΔΕφΑΘ 1172/2023, 866/2023, ΔΕφΘεσ/νίκης 438/2023), ότι τα αποδεικτικά έγγραφα πλήρωσης τεχνικών απαιτήσεων, απαιτείται, επί ποινή αποκλεισμού, να συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή να συνοδεύονται από επίσημη μετάφραση στην ελληνική, η δε παράλειψη υποβολής των μεταφράσεων αυτών αποτελεί ουσιώδη πλημμέλεια μη δεκτική διευκρίνισης, κατ' άρθρο 102 του ν. 4412/2016. Ενόψει τούτου, αλυσιτελώς και αβασίμως, κατά τα εκτεθέντα υπό σκέψη 13, ο αναθέτων φορέας προβάλλει δυνατότητα εκ των υστέρων υποβολής της ελλείπουσας μετάφρασης του πιστοποιητικού ISO, κατ' εφαρμογήν του άρθρου 310 του ν. 4412/2016, καθώς ο αναθέτων φορέας δεσμεύεται από τους όρους της διακήρυξης που έχει θεσπίσει και από τους οποίους δεν δύναται να αποστεί προσκομίζοντας, κατά το δοκούν, ανταγωνιστικό πλεονέκτημα στον οικονομικό φορέα «...», έναντι των λοιπών συμμετεχόντων στο διαγωνισμό. Σημειωτέον ότι, εκκρεμούσης της συζήτησης της προσφυγής, σύμφωνα με το με αρ. πρωτ. .../13.01.2025 Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού, το οποίο προσκομίστηκε ως συμπληρωματική αιτιολογία, η Επιτροπή Διαγωνισμού, κατ' εφαρμογήν του άρθρου 310 του ν.

4412/2016 και κατ' επίκληση της εσφαλμένης υπ' αριθμ. 456/2022 απόφασης της ΕΑΔΗΣΥ, παρά το γεγονός ότι υφίσταται κρατούσα αντιθετη νομολογία όπως και πλήθος αντιθέτων προς την επικαλούμενη και επικυρωθέντων από τα δικαστήρια αποφάσεων της ΕΑΔΗΣΥ, αιτήθηκε, μεταξύ άλλων, από τον οικονομικό φορέα «...» να προσκομίσει το επίμαχο πιστοποιητικό ISO μεταφρασμένο στην ελληνική γλώσσα, όπερ και έπραξε. Εντούτοις, η εν λόγω κλήση συνιστά ανεπίτρεπτη παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης και εσφαλμένη εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 310 του ν. 4412/2016, σε κάθε περίπτωση, αλυσιτελώς ο αναθέτων φορέας επικαλείται την αποδοχή από την Επιτροπή Διαγωνισμού της υποβληθείσας, το πρώτον εκ των υστέρων, μετάφρασης του επίμαχου πιστοποιητικού, εφόσον, κατά τα εκτεθέντα υπό σκέψη 14, το με αρ. πρωτ. .../13.01.2025 Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού δεν έχει εγκριθεί από το αποφαινόμενο όργανο του ..., ως η προσβαλλόμενη. Συνεπώς, βάσει των ανωτέρω, ο αναθέτων φορέας όφειλε, κατά δεσμία αρμοδιότητα, να απορρίψει την προσφορά του οικονομικού φορέα «...» για αμφότερα τα Τμήματα του διαγωνισμού, λόγω υποβολής πιστοποιητικού ISO ... του κατασκευαστή, προς απόδειξη κοινού για τα δύο Τμήματα του διαγωνισμού, κριτηρίου τεχνικής ικανότητας, το οποίο έγγραφο όμως δεν έχει συνταχθεί κατά τις απαιτήσεις της διακήρυξης, καθώς έχει προσκομιστεί μόνον στην αγγλική γλώσσα, κατ' ουσιώδη απόκλιση από απαράβατο όρο της διακήρυξης που αφορά τον τρόπο σύνταξης και υποβολής των εγγράφων της προσφοράς και ο σχετικός λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

19. Επειδή, περαιτέρω, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, ο παρεμβαίνων προσκόμισε με την προσφορά του τα αρχεία «...signed» και «...signed», παραδεκτώς και ορθώς, μόνον στην αγγλική γλώσσα, καθώς έχουν αμιγώς τεχνικό περιεχόμενο που αντιστοιχούν στα Παραρτήματα Α των τευχών «ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΗ ... ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ» και «ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΗ ... ΑΝΑΘΕΩΡΗΣΗ Νο.... ΤΥΠΟΥ». Εντούτοις, βάσει των εκτεθέντων υπό σκέψη 17, κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης, ο παρεμβαίνων προσκόμισε μόνον στην αγγλική γλώσσα, άνευ μετάφρασης στην ελληνική α) το αρχείο υπό τίτλο «...signed», όπου επισυνάπτεται το υπ'

αριθμ. ... πιστοποιητικό ISO ... του κατασκευαστικού οίκου ... των προσφερόμενων από τον παρεμβαίνοντα ..., β) το αρχείο υπό τίτλο «...signed», το οποίο αποτελεί δήλωση/βεβαίωση του κατασκευαστή περί συμμόρφωσης των προσφερόμενων υλικών με τις τεχνικές προδιαγραφές και γ) αρχείο υπό τίτλο «...signed» που αφορά τη ζητούμενη δήλωση/βεβαίωση του εργοστασίου κατασκευής ότι έχουν πωληθεί τα τελευταία οκτώ χρόνια, τουλάχιστον ..., ίσου ή μεγαλύτερου επιπέδου ... των ..., το δε αρχείο υπό τίτλο «...-...signed» δεν αποτελεί ανεπικύρωτη μετάφραση του αγγλικού κειμένου, ως αβασίμως προβάλλει ο αναθέτων φορέας, καθώς δεν δύναται να θεωρηθεί καν επίσημη μετάφραση, δοθέντος ότι δεν προκύπτει ο συντάκτης της. Εξάλλου, βάσει των ήδη εκτεθέντων στην προηγούμενη σκέψη, τυγχάνουν απορριπτέοι ως αβάσιμοι οι ισχυρισμοί του αναθέτοντος φορέα και του παρεμβαίνοντος ότι τα ανωτέρω υπό α), β) και γ) έγγραφα αποτελούν τεχνικά στοιχεία της προσφοράς, ενώ αλυσιτελώς επικαλούνται άσχετες ή και μεμονωμένες, εσφαλμένες, ως και ακυρωθείσες αποφάσεις της ΕΑΔΗΣΥ, δεδομένης της κρατούσας αντιθετης νομολογίας των δικαστηρίων και αποφάσεων της ΕΑΔΗΣΥ (βλ. ενδεικτικώς ΕΑΔΗΣΥ 39/2024 που επικυρώθηκε με την υπ' αριθμ. 33/2024 απόφαση του Ελεγκτικού Συνεδρίου και 487/2023 που επικυρώθηκε με την υπ' αριθμ. 438/2023 απόφαση του ΔΕφΘεσ/κης). Οι δε αιτιάσεις του παρεμβαίνοντος ότι η μη υποβολή αποδεικτικών στοιχείων στην ελληνική γλώσσα δεν επάγεται αποκλεισμό δεν ερείδονται στη γραμματική διατύπωση του άρθρου 11 της διακήρυξης, που αποτυπώνει την οικειοθελή υπάγωγή του αναθέτοντος φορέα στη διάταξη του άρθρου 92 παρ. 4 του ν. 4412/2016, και την ισχύουσα νομολογία περί της ερμηνείας του εν λόγω άρθρου, ενώ αλυσιτελώς ο παρεμβαίνων επικαλείται τη διάταξη της διακήρυξης περί της γλώσσας επικοινωνίας, η οποία ουδεμία σχέση έχει με το κρινόμενο ζήτημα, επιχειρώντας, ανεπιτυχώς, να υποστηρίξει δήθεν ισοτιμία υποβολής της προσφοράς σε δυο γλώσσες. Άλλωστε, ο ισχυρισμός του παρεμβαίνοντος περί μη ύπαρξης ποινής απόρριψης σε περίπτωση υποβολής αποδεικτικών εγγράφων στην αγγλική γλώσσα δεν υιοθετείται ούτε από τον αναθέτοντα φορέα, ο, οποίος, κατά πλήρη συνυμολόγηση των ως άνω πλημμελειών της προσφοράς του

παρεμβαίνοντας, ως προκύπτει από το με αριθμ. πρωτ. .../ 13.01.2025 Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού, αιτήθηκε την εκ των υστέρων προσκόμιση της ελλείπουσας μετάφρασης του υποβληθέντος πιστοποιητικού ISO, την οποία εν τέλει υπέβαλε ο παρεμβαίνων και δη άνευ διατύπωσης οιασδήποτε επιφύλαξης περί τούτου, αν και, ως έχει ήδη εκτεθεί, η εν λόγω κλήση και υποβολή εγγράφων είναι εσφαλμένη, μη νόμιμη και δεν μεταβάλλει την έννομη θέση της προσφοράς του παρεμβαίνοντος στο διαγωνισμό. Ως εκ τούτου, βάσει των ανωτέρω, ο αναθέτων φορέας όφειλε, κατά δεσμία αρμοδιότητα, να απορρίψει την προσφορά του παρεμβαίνοντος για αμφότερα τα Τμήματα του διαγωνισμού, λόγω υποβολής εγγράφων (δήλωσης και πιστοποιητικού ISO ... του κατασκευαστή, προς απόδειξη κοινών, για τα δύο Τμήματα του διαγωνισμού, κριτηρίων τεχνικής ικανότητας, αλλά και δήλωσης/βεβαίωσης του κατασκευαστή περί συμμόρφωσης), τα οποία δεν έχουν συνταχθεί κατά τις απαιτήσεις της διακήρυξης, καθώς έχουν προσκομιστεί μόνον στην αγγλική γλώσσα, κατ' ουσιώδη απόκλιση από απαράβατο όρο της διακήρυξης που αφορά τον τρόπο σύνταξης και υποβολής των εγγράφων της προσφοράς και ο σχετικός λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

20. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» για αμφότερα τα Τμήματα του διαγωνισμού διότι αν και στο ΕΕΕΣ που υπέβαλε δήλωσε ως χρήστες των προσφερόμενων από αυτόν ... και για τα δύο Τμήματα/Είδη της σύμβασης τις εταιρείες .../.../... και στον πίνακα πωλήσεων δήλωσε ως χρήστες των προσφερόμενων από αυτήν ... και για τα δύο Τμήματα/Είδη της σύμβασης τις εταιρείες ... / ... / ..., ωστόσο, για τους χρήστες ..., ... και ... δεν προσκομίζει οποιαδήποτε βεβαίωση σχετικά με την εγκατάσταση και τη λειτουργία των ..., ενώ από τη μόνη βεβαίωση που προσκομίζεται για την εταιρεία ... δεν προκύπτει ο χρόνος εγκατάστασης, καθώς αναφέρεται μόνον ο χρόνος παράδοσης των ..., ενώ μάλιστα στον υποβληθέντα πίνακα πωλήσεων σχετικώς με τις πωλήσεις στην εταιρεία ... αναφέρεται ως χρόνο εγκατάστασης το έτος 2020, με αποτέλεσμα να μην μπορεί να τεκμηριωθεί η πλήρωση του κριτηρίου. Επίσης, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι μη νομίμως

κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος για αμφότερα τα Τμήματα του διαγωνισμού διότι στον πίνακα πωλήσεων που υπέβαλε δήλωσε ως χρήστες των προσφερομένων από αυτήν ... και για τα δύο Τμήματα/Είδη της σύμβασης τις εταιρείες ... και άλλες 5 εταιρείες, και για μεν τις 3η, 4η, 5η και 6η δεν προσκομίζει οποιαδήποτε βεβαίωση σχετικά με την εγκατάσταση και τη λειτουργία των ..., ενώ από τη βεβαίωση του ... δεν προκύπτει ο χρόνος εγκατάστασης των ..., στη δε βεβαίωση της εταιρείας ... δεν αναφέρει τον μήνα εγκατάστασης το έτος 2019 και η βεβαίωση έχει συνταχθεί .../.../2021, η δε βεβαίωση από την εταιρεία «...» αφορά πωλήσεις για χρονικό διάστημα πριν την οκταετία, τα δε 27 τελευταία τεμάχια δεν έχουν συμπληρώσει δυο έτη καλής λειτουργίας. Επιπροσθέτως, ο προσφεύγων υποστηρίζει ότι ο παρεμβαίνων δεν προσκόμισε σχέδιο με πλήρεις ... του προσφερόμενου ... για το Τμήμα/Είδος 1 της σύμβασης, ο δε αναθέτων φορέας μη νομίμως ζήτησε να το προσκομίσει κατά το στάδιο της τεχνικής αξιολόγησης, ενώ προσκόμισε μη ορθό σχέδιο για το Τμήμα/Είδος 2 της σύμβασης όπου δείχνει σχέδιο των ..., όμως ο ... αυτός δεν έχει καμία σχέση με τον διαγωνισμό, ως αποδεικνύεται από τα κιλά του που στο σχέδιο αναφέρονται ... kg, ενώ στο Παράρτημα Τεχνικών Προδιαγραφών δηλώνεται ότι είναι ... kg. Εξάλλου, κατά τον προσφεύγοντα, οι ως άνω παραλείψεις των προσφορών του παρεμβαίνοντος και του οικονομικού φορέα «...» δεν είναι δεκτικές διευκρίνισης/συμπλήρωσης, κατ' άρθρο 310 του ν. 4412/2016.

21. Επειδή, ως έχει ήδη εκτεθεί υπό σκέψη 17, στο άρθρο 11.B.2 της διακήρυξης τίθεται ως κριτήριο τεχνικής ικανότητας ... τουλάχιστον από τους, ίσου ή μεγαλύτερου επιπέδου ... των ..., που έχει προμηθεύσει ο συμμετέχων, να έχουν εγκατασταθεί και να λειτουργούν ικανοποιητικά χωρίς προβλήματα για δύο τουλάχιστον χρόνια κατά την τελευταία οκταετία. Προς απόδειξη δε της πλήρωσης του εν λόγω κριτηρίου, πέραν της συμπλήρωσης του σχετικού πεδίου στο ΕΕΕΣ, προβλέπεται στο άρθρο ... της διακήρυξης ότι ο διαγωνιζόμενος οφείλει να προσκομίσει με την προσφορά πίνακα πωλήσεων, συνοδευόμενο από βεβαιώσεις των χρηστών (...) περι διετούς ικανοποιητικής λειτουργίας, στις οποίες θα αναφέρονται η ποσότητα, ο χρόνος αγοράς και ο χρόνος εγκατάστασής των ... στο ..., άλλως θεωρούνται

ελλιπείς και συντρέχει λόγος απόρριψης της προσφοράς, κατά το άρθρο 14.7 της διακήρυξης, με την επισήμανση, ωστόσο, ότι δεν απαιτείται η υποβολή των ως άνω αποδεικτικών στοιχείων σε περίπτωση που τα προσφερόμενα υλικά που αφορούν στο αντικείμενο του διαγωνισμού έχουν εγκατασταθεί και λειτουργούν ικανοποιητικά στο Ελληνικό ... τα τελευταία δέκα χρόνια. Πέραν των ανωτέρω, σύμφωνα με την παράγραφο XI των τευχών «ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΗ ... ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ» που αφορά το Τμήμα 1 του διαγωνισμού και «ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΗ ... ΑΝΑΘΕΩΡΗΣΗ Νο... ΤΥΠΟΥ» ως προς το Τμήμα 2, πρέπει να υποβληθούν με την τεχνική προσφορά σχέδια ... του ..., ενδείξεις των ..., καθώς και κάθε άλλη πληροφορία, σχέδια και δεδομένα απαραίτητα για μια πλήρη περιγραφή των προσφερόμενων

22. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, ο οικονομικός φορέας «...» έχει προσκομίσει με την προσφορά του αρχείο υπό τίτλο «2.1.2 ...pdf», όπου επισυνάπτονται βεβαιώσεις των εταιρειών-χρηστών των ..., στις οποίες δεν αναφέρεται ο χρόνος εγκατάστασής τους, γεγονός που δεν αμφισβητεί ο αναθέτων φορέας στις απόψεις του. Ωστόσο, αν και ως προς τα αποδεικτικά έγγραφα της προσφοράς που αφορούν την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής ισχύει η διάταξη του άρθρου 17 διακήρυξης περί της, κατά παρέκκλιση, μη υποχρέωσης υποβολής δικαιολογητικών όταν ο αναθέτων φορέας που έχει αναθέσει τη σύμβαση διαθέτει ήδη τα δικαιολογητικά αυτά, οι αιτιάσεις του αναθέτοντος φορέα ότι *«είχε ούτως ή άλλως ίδια γνώση των απαιτούμενων στοιχείων καθώς αντίστοιχη βεβαίωση χρήστη, αποδεκτή για τον παρόντα διαγωνισμό, είχε προσκομιστεί σε προηγούμενο συνοπτικό διαγωνισμό που διενήργησε η ... (Υπηρεσία του ...) στα πλαίσια του οποίου ο ... προμηθεύτηκε από την εταιρεία ... ιδίου τύπου ... με τους προσφερόμενους στον επίμαχο διαγωνισμό»* τυγχάνουν απορριπτέες ως αλυσιτελείς, διότι, κατά πάγια νομολογία (βλ. ΔΕφΠατρών 108/2023, ΣτΕ 1339/2022) όφειλε να είχε προβεί σε σχετική μνεία αυτής της χρήσης προγενέστερων γνωστών στοιχείων στο με αριθμ. πρωτ. .../26.11.2024 Πρακτικό, το οποίο όμως δεν έπραξε. Εξάλλου, ούτε, και ο οικονομικός φορέας «...» προέβη σε αντίστοιχη δήλωση κατά την υποβολή της προσφοράς του, με αποτέλεσμα να μη δύναται ο αναθέτων φορέας νομίμως και παραδεκτώς, εκ των υστέρων, να προβάλλει

την εν λόγω νέα αιτιολογία αποδοχής της προσφοράς του οικονομικού φορέα «...» και δη ούτε ως γνησίως συμπληρωματική, παρατιθέμενη αυτουσίως στο με αρ. πρωτ. .../13.01.2025 Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού εφόσον, κατά τα εκτεθέντα υπό σκέψη 14, το εν λόγω Πρακτικό δεν έχει εγκριθεί από το αποφαινόμενο όργανο του Ομοίως για τους ίδιους λόγους, αβασίμως και αλυσιτελώς ο αναθέτων φορέας ισχυρίζεται ότι από τις υποβληθείσες βεβαιώσεις χρηστών, ελλειπείς ως προς την ημερομηνία εγκατάστασης των ..., σε συνδυασμό με τα στοιχεία που ήδη διέθετε προκύπτει η ουσιαστική κάλυψη της απαίτησης του άρθρου ... της διακήρυξης. Εξάλλου, βάσει των εκτεθέντων υπό σκέψη 13, προδήλως αβασίμως ο αναθέτων φορέας επικαλείται δυνατότητα χρήσης της διάταξης του άρθρου 310 του ν. 4412/2016, καθώς σχετική κλήση του οικονομικού φορέα «...» θα συνεπάγονταν ανεπίτρεπτη εκ των υστέρων τροποποίηση της προσφοράς του δια της, το πρώτον, μεταγενέστερης υποβολής ουσιωδών αποδεικτικών εγγράφων προς τεκμηρίωση της πλήρωσης κριτηρίου επιλογής αλλά και θεραπεία πλημμέλειας που επάγεται αποκλεισμό, κατά τα άρθρα ... και 14.7 της διακήρυξης. Επομένως, βάσει των προεκτεθέντων, ο αναθέτων φορέας όφειλε, κατά δεσμία αρμοδιότητα, να απορρίψει την προσφορά του οικονομικού φορέα «...» για αμφότερα τα Τμήματα του διαγωνισμού, διότι δεν απέδειξε, δια της προσκόμισης των απαιτούμενων βεβαιώσεων χρηστών, την πλήρωση του κριτηρίου τεχνικής ικανότητας οι προσφερόμενοι ... να έχουν εγκατασταθεί και λειτουργούν ικανοποιητικά χωρίς προβλήματα για χρονικό διάστημα δύο ετών κατά την τελευταία οκταετία και ο σχετικός λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

23. Επειδή, περαιτέρω, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, ο παρεμβαίνων προσκόμισε με την προσφορά του αρχείο υπό τίτλο «...pdf», όπου επισυνάπτονται βεβαιώσεις των χρηστών-εταιρειών ..., ... και ..., από τις οποίες όμως δεν τεκμηριώνεται ικανοποιητική λειτουργία των πωληθέντων ... για χρονικό διάστημα δύο ετών από την εγκατάστασή τους. Και τούτο διότι α) από την από 12.01.2024 βεβαίωση του ... δεν προκύπτει ο χρόνος εγκατάστασης των ... και δεν αφορούν παραδόσεις ... αντίστοιχες με το αντικείμενο του διαγωνισμού αλλά ... και ..., β) στην από 3.09.2021

βεβαίωση της εταιρείας ... δεν αναφέρεται ο μήνας εγκατάστασης το έτος 2019 και γ) στη υπ' αριθμ. .../11.03.2021 βεβαίωση από την εταιρεία «...» οι πωλήσεις αφορούν χρονικό διάστημα πριν την οκταετία, τα δε 27 τελευταία αναφερομένα στη βεβαίωση τεμάχια δεν έχουν συμπληρώσει δυο έτη καλής λειτουργίας. Αβασίμως και αλυσιτελώς, κατά τα εκτεθέντα στην προηγούμενη σκέψη, ο αναθέτων φορέας επικαλείται στις απόψεις και τη συμπληρωματική αιτιολογία έτερες βεβαιώσεις χρηστών που είχαν προσκομιστεί από τον παρεμβαίνοντα σε προηγούμενο διαγωνισμό στον οποίο είχε μειοδοτήσει. Επίσης, οι αιτιάσεις του παρεμβαίνοντος ότι δεν ήταν απαραίτητο να προσκομίσει τις σχετικές βεβαιώσεις με τον ... δεδομένου ότι τα προσφερόμενα υλικά έχουν εγκατασταθεί και λειτουργούν ικανοποιητικά στο Ελληνικό ... τα τελευταία δέκα χρόνια, με χρήστη τον ίδιον τον ..., θα πρέπει να απορριφθούν ως παντελώς αόριστες και αναπόδεικτες, εφόσον δεν αναφέρει ποιες συγκεκριμένες παραδόσεις και υλικά αφορούν και αν αυτά τα υλικά είναι αντίστοιχα με το αντικείμενο του διαγωνισμού, ως ρητώς απαιτεί η εξαίρεση του άρθρου ... της διακήρυξης. Σημειωτέον δε ότι ούτε ο αναθέτων φορέας επικαλείται την εν λόγω εξαίρεση και την ύπαρξη τετοιων υλικών και παραδόσεων προς αυτόν ως αιτιολογία, έστω και συμπληρωματική, της αποδοχής της προσφοράς του παρεμβαίνοντος. Πέραν των ανωτέρω, ο παρεμβαίνων για το Τμήμα 1 του διαγωνισμού δεν έχει προσκομίσει σχέδιο με πλήρεις διαστάσεις του προσφερόμενου ..., γεγονός που συνομολογούν ο αναθέτων φορέας και ο παρεμβαίνων. Προδήλως αβασίμως ο αναθέτων φορέας και ο παρεμβαίνων προβάλλουν ότι η απαίτηση των τευχών των προδιαγραφών για υποβολή σχεδίων δεν τίθεται επί ποινή αποκλεισμού, καθώς από τη γραμματική διατύπωση του όρου και δη τη χρήση της λέξης «πρέπει» ως προς τα ζητούμενα στοιχεία της τεχνικής προσφοράς, ο επιμελής και ευλόγως ενημερωμένος υποψήφιος ευχερώς αντιλαμβάνεται ότι πρόκειται για ουσιώδη όρο, η μη τήρηση του οποίου επάγεται την απόρριψη της προσφοράς. Ενόψει τούτου, κατά παράβαση των όρων των τευχών προδιαγραφών και κατ' εσφαλμένη εφαρμογή του άρθρου 310 του ν. 4412/2016, βάσει και των όσων έγιναν δεκτά υπό σκέψη 13, η Επιτροπή Διαγωνισμού, ως αναφέρεται στο με αριθμ. πρωτ. .../26.11.2024 Πρακτικό,

αιτήθηκε από τον παρεμβαίνοντα την εκ των υστέρων, το πρώτον υποβολή σχεδίου με ... του προσφερόμενου ..., ενώ ο προσφεύγων παραδεκτώς το πρώτον με την έκδοση της προσβαλλόμενης προσέβαλε δια της υπο κρίσης προσφυγής και τη νομιμότητα των σχετικών διευκρινίσεων, τις οποίες δεν είχε λάβει γνώση μέχρι τότε, πολλώ δε μάλλον καθώς η πρόσκληση του αναθέτοντος φορέα να προσκομίσει ο παρεμβαίνων το επίμαχο σχέδιο δεν είχε προηγουμένως επικυρωθεί από έτερη, προηγούμενη απόφαση του αναθέτοντος φορέα, απορριπτομένων ως αβασίμων των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος ότι απαραδέκτως κατά το παρόν στάδιο ο προσφεύγων αμφισβητεί τη νομιμότητα της πρόσκλησης σε διευκρινίσεις του αναθέτοντος φορέα. Όσον αφορά δε το Τμήμα 2 του διαγωνισμού ο παρεμβαίνων προσκόμισε αρχείο υπό τίτλο «..._signed.pdf», το οποίο αποτυπώνει σχέδιο ... που αφορά το αντικείμενο του τμήματος 2 του διαγωνισμού, εάν δε ο αναθέτων φορέας επιθυμούσε την παροχή διευκρινίσεων επί του εν λόγω σχεδίου και δη των αναγραφόμενων τεχνικών στοιχείων του ... εδύνατο νομίμως να αιτηθεί σχετικές διευκρινίσεις, απορριπτομένων ως αναπόδεικτων και αλυσιτελών των ισχυρισμών του προσφεύγοντος ότι ο παρεμβαίνων έχει υποβάλλει 2 ολόδια σχέδια ..., όπου στο ένα έχει αλλάξει απλά το όνομά του σχεδίου και το έχει ονομάσει Συνεπώς, βάσει των προεκτεθέντων, ο αναθέτων φορέας όφειλε, κατά δεσμία αρμοδιότητα, να απορρίψει την προσφορά του παρεμβαίνοντος για αμφότερα τα Τμήματα του διαγωνισμού, διότι δεν απέδειξε, δια της προσκόμισης των απαιτούμενων βεβαιώσεων χρηστών, την πλήρωση του κριτηρίου τεχνικής ικανότητας οι προσφερόμενοι ... να έχουν εγκατασταθεί και λειτουργούν ικανοποιητικά χωρίς προβλήματα για χρονικό διάστημα δύο ετών κατά την τελευταία οκταετία και επιπροσθέτως για το Τμήμα 1 διότι δεν προσκόμισε σχέδιο με ... του προσφερόμενου ... και οι σχετικοί λόγοι της προσφυγής πρέπει να γίνουν δεκτοί ως βάσιμοι.

24. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» για αμφότερα τα Τμήματα διότι υπέβαλε σειρά επιστολών, δηλώσεων, πινάκων και λοιπών εγγράφων, για την απόδειξη πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής του άρθρου 14.ΙΙ της διακήρυξης, τα οποία όμως καίτοι αποτελούν αποδεικτικά έγγραφα πλήρωσης

των εν λόγω κριτηρίων και είναι ιδιωτικά έγγραφα υποβλήθηκαν σε απλές φωτοτυπίες, χωρίς να συνοδεύονται από υπεύθυνη δήλωση στην οποία να βεβαιώνεται η ακρίβειά τους, η ως άνω δε παράλειψη δεν θα μπορούσε να συμπληρωθεί με βάση τις διατάξεις του άρθρου 310 του ν. 4412/2016. Ωστόσο, ο ως άνω λόγος της προσφυγής είναι παντελώς αόριστος και ανεπίδεκτος εκτίμησης, δοθέντος ότι ο προσφεύγων δεν προσδιορίζει ποια συγκεκριμένα έγγραφα της προσφοράς του οικονομικού φορέα «...» υποβλήθηκαν σε απλές φωτοτυπίες αλλά απλώς γενικώς αναφέρεται σε επιστολές, δηλώσεις και λοιπά έγγραφα, η δε ΕΑΔΗΣΥ δεν δύναται κατ' υποκατάσταση του προσφεύγοντος να καταστήσει τον ως άνω λόγο ορισμένο, ούτε να προβεί η ίδια σε έλεγχο όλων των εγγράφων που υπέβαλε ο οικονομικός φορέας «...» προς απόδειξη της πλήρωσης όλων των κριτηρίων επιλογής, προκειμένου να διαπιστώσει ποιά εξ αυτών έχουν προσκομιστεί ως απλές φωτοτυπίες, ώστε, εν συνεχεία, να εξετάσει τη νομική βασιμότητα του ισχυρισμού του προσφεύγοντος. Ενόψει τούτου, αλυσπελώς ο αναθέτων φορέας προβάλλει δυνατότητα συμπλήρωσης δια εφαρμογής της διάταξης του άρθρου 310 του ν. 4412/2016 αλλά και αβασίμως, βάσει των εκτεθέντων υπό σκέψη 13, καθώς, εν προκειμένω, δεν τίθεται ζήτημα παράλειψης επικύρωσης, ως εσφαλμένως ο αναθέτων φορέας επικαλείται νομολογία του ΣΤΕ που αφορά μόνον τα εκ του νόμου δημοσιευτέα έγγραφα, που είναι ευχερής η αναζήτηση δια της προσβάσεως στο διαδίκτυο, αλλά έλλειψης ουσιώδους εγγραφου, ήτοι της ειδικώς προβλεπόμενη στο άρθρο 17 της διακήρυξης υπεύθυνης δήλωσης που μόνον η υποβολή της με την προσφορά καθιστά δυνατή την προσκόμιση των ιδιωτικών εγγράφων σε απλές φωτοτυπίες. Συνεπώς, ο σχετικός λόγος της προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί.

25. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος για αμφότερα τα Τμήματα. Και τούτο διότι δεν απέδειξε την πλήρωση του κριτηρίου χρηματοοικονομικής επάρκειας καθώς δεν προσκόμισε, ως όφειλε σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου ... της διακήρυξης, δημοσιευμένους ισολογισμούς των τελευταίων τριών ετών, ήτοι των χρήσεων 2021, 2022 και 2023, λαμβανομένου υπόψη ότι

ο διαγωνισμός δημοσιεύτηκε στις2024 και καταληκτική ημερομηνία για την υποβολή προσφορών ορίστηκε μετ' αναβολή η2024, ούτε επικαλέστηκε ότι οι οικονομικές καταστάσεις του για το έτος 2023 δεν έχουν ακόμη δημοσιευτεί, ούτε προσκόμισε σχετική υπεύθυνη δήλωση συνοδευόμενη από τα σχετικά επίσημα στοιχεία που υπάρχουν για την τεκμηρίωση του κύκλου εργασιών του κατά το έτος 2023, όπως παρείχε τη δυνατότητα αυτή η διακήρυξη. Αντιθέτως, προσκόμισε ισολογισμούς των χρήσεων 2020, 2021 και 2022, η δε ως άνω παράλειψη του παρεμβαίνοντος δεν θα μπορούσε να συμπληρωθεί με βάση τις διατάξεις του άρθρου 310 του ν.4412/2016.

26. Επειδή, στο άρθρο 2 της διακήρυξης ορίζεται ότι ο προϋπολογισμός της σύμβασης, για αμφότερα τα Τμήματα, ανέρχεται σε ...€ άνευ ΦΠΑ. Περαιτέρω, στο άρθρο 11.Γ της διακήρυξης τίθεται ως κριτήριο χρηματοοικονομικής επάρκειας οι συμμετέχοντες να διαθέτουν μέσο γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών των τριών τελευταίων οικονομικών χρήσεων διπλάσιο του προϋπολογισμού του αντικειμένου της σύμβασης, ήτοι ...€. Εκ δε της γραμματικής διατύπωσης του ως άνω όρου προκύπτει με σαφήνεια ότι απαιτείται να δηλωθεί ο μέσος κύκλος εργασιών, ήτοι ο κύκλος εργασιών που προκύπτει από το άθροισμα των ετήσιων κύκλων εργασιών των τελευταίων τριών οικονομικών χρήσεων διαιρούμενο δια του τρία. Προς απόδειξη δε της πλήρωσης του εν λόγω κριτηρίου, στο άρθρο ... της διακήρυξης προβλέπεται ότι πρέπει να προσκομιστούν με την προσφορά οι δημοσιευμένες οικονομικές καταστάσεις του διαγωνιζόμενου των τριών τελευταίων οικονομικών χρήσεων καθώς και οι τυχόν σχετικές εκθέσεις αυτών. Δοθέντος δε ότι ο διαγωνισμός δημοσιεύτηκε στις2024 και καταληκτική ημερομηνία για την υποβολή προσφορών ορίστηκε, εν τέλει, η2024, ο επιμελής και ευλόγως ενημερωμένος υποψήφιος ευχερώς αντιλαμβάνεται ότι απαιτείται να υποβληθούν με την προσφορά οι οικονομικές καταστάσεις των ετών 2021, 2022 και 2023, πολλώ μάλλον εφόσον ρητώς ορίζεται στη διακήρυξη ότι, σε περίπτωση που δεν έχει ακόμη ολοκληρωθεί η δημοσίευση του ισολογισμού του τελευταίου έτους, ήτοι εν προκειμένω του έτους 2023, πρέπει να υποβληθεί υπεύθυνη δήλωση συνοδευόμενη από τα σχετικά επίσημα στοιχεία που υπάρχουν για το έτος αυτό. Ως εκ τούτου, ουδεμία ασάφεια δημιουργείται

ως προς τα αποδεικτικά μέσα που πρέπει να προσκομιστούν προς τεκμηρίωση του κριτηρίου χρηματοοικονομικής επάρκειας.

27. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, ο παρεμβαίνων προσκόμισε με την προσφορά του τα αρχεία υπο τίτλους «...signed», «...signed» και «...signed», που αντιστοιχούν στους ισολογισμούς των ετών 2020, 2021 και 2022 και δεν υπέβαλε οιοδήποτε έγγραφο σχετικά με το οικονομικό έτος 2023, προς πλήρωση του κριτηρίου οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας. Από, δε, τα προσκομισθέντα οικονομικά στοιχεία για τα έτη 2021 και 2022, προκύπτει ότι ο ετήσιος κύκλος εργασιών του παρεμβαίνοντος για το έτος 2021 ανέρχονταν στο ποσό των ... ευρώ και για το έτος 2022 στο ποσό ... ευρώ, με αποτέλεσμα προδήλως να υπερκαλύπτεται η απαίτηση του κριτηρίου χρηματοοικονομικής επάρκειας του άρθρου 11.Γ της διακήρυξης. Εφόσον δε, κατά τη διακήρυξη, δεν αποτελεί κριτήριο επιλογής αυτοτελώς ο κύκλος εργασιών του έτους 2023 αλλά ο μέσος ετήσιος κύκλος εργασιών των ετών 2021-2022-2023, η υποβολή των οικονομικών καταστάσεων του έτους 2023 αποσκοπεί στην απόδειξη του ζητούμενου μέσου ετήσιου κύκλου εργασιών, με αποτέλεσμα, εν προκειμένω, η μη υποβολή των οικονομικών καταστάσεων του έτους 2023, να μην ασκεί οποιαδήποτε επιρροή στην πλήρωση του επίμαχου κριτηρίου, καθώς λογίζεται ως μηδενικός ο ετήσιος κύκλος εργασιών του παρεμβαίνοντος για το έτος 2023 και προδήλως υπερκαλύπτεται το επίμαχο κριτήριο μόνον από τα έτη 2021 και 2022. Ενόψει τούτου, οι αιτιάσεις του προσφεύγοντος ότι θα μπορούσε κάθε εταιρεία να επιλέξει ποια οικονομικά στοιχεία θα καταθέσει στον διαγωνισμό, καταθέτοντας ισολογισμούς των άλλων ετών ή να κατέθετε μόνο τα ανεπίσημα οικονομικά στοιχεία του τελευταίου έτους χωρίς να καταθέσει δημοσιευμένους ισολογισμούς των προηγούμενων ετών, τυχάνουν απορριπτέες ως υποθετικές και αλυσιτελείς. Επίσης, λόγω της υπερκάλυψης του κριτηρίου από τον παρεμβαίνοντα, θα πρέπει να απορριφθούν ως αλυσιτελείς οι ισχυρισμοί του αναθέτοντος φορέα περί αυτεπάγγελτης αναζήτησης των οικονομικών καταστάσεων του παρεμβαίνοντος και δη κατ' επίκληση νομολογίας που δεν έχει σχέση με το κρινόμενο ζήτημα καθώς στην επικαλούμενη 2643/2022 απόφαση του ΣτΕ είχαν υποβληθεί όλες οι

ζητούμενες οικονομικές καταστάσεις αλλά δεν είχαν προσκομιστεί επικυρωμένες. Εξάλλου, η μνεία στο με αρ. πρωτ. .../13.01.2025 Πρακτικό ότι «Η Επιτροπή κατά την αξιολόγηση των προσφορών ήλεγξε και μέσω της Αναζήτησης Στοιχείων Δημοσιότητας .../... /... του ΓΕΜΗ την έκδοση σχετικών στοιχείων της εταιρείας και διαπίστωσε τη δημοσίευση των αποτελεσμάτων χρήσης του έτους 2023 στις .../.../2024. Σημειώνεται ότι ο κύκλος εργασιών της χρήσης 2023 ανέρχεται στο ποσό των €...» δεν μπορεί να ληφθεί υπόψιν, αφενός μεν διότι σχετική μνεία δεν υπάρχει στο με αριθμ. πρωτ. .../26.11.2024 Πρακτικό, ως όφειλε να δηλώσει η Επιτροπή Διαγωνισμού αν πράγματι τότε είχε προβεί σε σχετική αναζήτηση, αφετέρου, ως γνησίως συμπληρωματική αιτιολογία δεν έχει εγκριθεί, κατά τα εκτεθέντα υπό σκέψη 14, από το αποφαινόμενο όργανο του Όσον αφορά δε τους ισχυρισμούς του παρεμβαίνοντος ότι η απαίτηση του άρθρου ... της διακήρυξης αφορά τις χρήσεις 2020, 2021 και 2022 και όχι τη χρήση του 2023, καθώς, ενόψει του χρόνου δημοσίευσης της διακήρυξης και υποβολής των προσφορών δεν ήταν δυνατή η προσκόμιση δημοσιευμένων οικονομικών καταστάσεων, θα πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμοι και μη ερειδόμενη στη διακήρυξη. Συνεπώς, βάσει των προεκτεθέντων, ο σχετικός λόγος της προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος.

28. Επειδή, περαιτέρω, ο προσφεύγων επικαλείται ότι μη νομίμως κρίθηκαν αποδεκτές οι προσφορές του οικονομικού φορέα «...» για το Τμήμα 1 του διαγωνισμού και του παρεμβαίνοντος για το Τμήμα 2 του διαγωνισμού λόγω ελλείψεων και μη υποβολής των προβλεπόμενων από τη διακήρυξη δικαιολογητικών κατακύρωσης. Ωστόσο, σύμφωνα με το ισχύον κανονιστικό πλαίσιο, σε περίπτωση που δεν προσκομίστούν από τον προσωρινό ανάδοχο τα απαιτούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης, δεν απορρίπτεται η προσφορά του, αλλά καλείται εκ νέου προς υποβολή αυτών. Επομένως, εν προκειμένω, τυχόν αποδοχή του σχετικού λόγου της προσφυγής, δεν οδηγεί σε απόρριψη των προσφορών του οικονομικού φορέα «...» για το Τμήμα 1 του διαγωνισμού και του παρεμβαίνοντος για το Τμήμα 2 του διαγωνισμού, αλλά μόνο σε κλήση τους για συμπλήρωση των ελλειπόντων δικαιολογητικών κατακύρωσης. Έτι περαιτέρω, δέον όπως επισημανθεί ότι, εφόσον έχει κριθεί

ακυρωτέα η προσβαλλόμενη κατά το σκέλος που κρίνονται αποδεκτές οι προσφορές που οικονομικού φορέα «...» και του παρεμβαίνοντος για αμφότερα τα Τμήματα του διαγωνισμού, σε κάθε περίπτωση δεν δύναται να τεθεί ζήτημα κλήσης τους για συμπλήρωση τυχόν ελλείψεων επί των δικαιολογητικών κατακύρωσης που υπέβαλαν λόγω του ότι η ανακήρυξή τους ως μειοδοτών στερείται νομίμου ερείσματος. Παρά ταύτα, όλως επικουρικώς, επί του τελευταίου λόγου της προσφυγής λεκτέα είναι τα ακόλουθα :

29. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκαν αποδεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης για τον οικονομικό φορέα «...» ως προς το Τμήμα 1 του διαγωνισμού και για τον παρεμβαίνοντα για το Τμήμα 2 του διαγωνισμού διότι παρέλειψαν να προσκομίσουν φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα, πιστοποιητικό ... και πιστοποιητικό εκπροσώπησης από το ΓΕΜΗ, τα οποία να καλύπτουν τον χρόνο υποβολής της προσφοράς τους.

30. Επειδή, στο άρθρο 13 της διακήρυξης ρητώς προβλέπεται ότι το δικαίωμα συμμετοχής καθώς και τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής του άρθρου 11 κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του προσωρινού αναδόχου και κατά τη σύναψη της σύμβασης. Περαιτέρω, στο άρθρο 11.Β.1 τίθεται ως κριτήριο καταλληλότητας για τους ημεδαπούς οικονομικούς φορείς να είναι εγγεγραμμένοι στο Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο για την άσκηση εμπορικής ή βιομηχανικής δραστηριότητας συναφή με το αντικείμενο της σύμβασης. Προς απόδειξη δε της πλήρωσης του εν λόγω κριτηρίου απαιτείται η υποβολή πιστοποιητικού από το σχετικό επιμελητήριο αφενός μεν κατά την υποβολή της προσφοράς, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 14.Β.2.1 της διακήρυξης, αφετέρου ως δικαιολογητικό κατακύρωσης του άρθρου 17.ΙΙ(στ) από τον προσωρινό ανάδοχο. Επίσης, από τη συνδυαστική εφαρμογή των άρθρων 11.Α2 και 17.ΙΙ(β) της διακήρυξης συνάγεται ότι ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει να προσκομίσει ως δικαιολογητικό κατακύρωσης περί της μη συνδρομής στο πρόσωπό του λόγου αποκλεισμού σχετικά με την αθέτηση υποχρεώσεων αναφορικά με την καταβολή φόρων και εισφορών φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα. Πέραν των ανωτέρω, η νόμιμη εκπροσώπηση

του συμμετέχοντος, εφόσον αποτελεί νομικό πρόσωπο, τεκμηριώνεται, ως ορίζεται στο άρθρο 17.1 της διακήρυξης, με την υποβολή από τον προσωρινό ανάδοχο, μεταξύ άλλων, γενικού πιστοποιητικού (μεταβολών) και αναλυτικού πιστοποιητικού εκπροσώπησης του νομικού προσώπου από ΓΕΜΗ. Επομένως, εκ των ανωτέρω διατάξεων, ο επιμελής και ευλόγως ενημερωμένος υποψήφιος ευχερώς αντιλαμβάνεται ότι οφείλει να υποβάλει με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα καθώς και πιστοποιητικά ΓΕΜΗ που να καλύπτουν και την ημερομηνία υποβολής προσφορών (... .2024). Εξάλλου, ως έχει κριθεί νομολογιακά (ΣΤΕ 2325/2023, 1939/2022), η πρόβλεψη περί προσκόμισης «ενημερωμένων δικαιολογητικών» από τον οικονομικό φορέα στον οποίο αποφασίστηκε η ανάθεση της σύμβασης προϋποθέτει ότι προσκομίζονται πάντως δικαιολογητικά που καλύπτουν και τον χρόνο συμμετοχής καθώς μόνο με τον τρόπο αυτό διασφαλίζεται ότι η αναθέτουσα αρχή είναι σε θέση να προβεί στις αναγκαίες επαληθεύσεις για την πλήρωση των προϋποθέσεων στα χρονικά σημεία που πρέπει αυτές να συντρέχουν, και αποτρέπεται ο κίνδυνος καταστρατήγησης της διαδικασίας, με τη συμμετοχή οικονομικών φορέων που δεν πληρούν τα κριτήρια συμμετοχής και την ανάθεση της σύμβασης σε οικονομικό φορέα που απέκτησε τις προϋποθέσεις σε στάδιο μεταγενέστερο της υποβολής της προσφοράς. Επιπροσθέτως, το σύστημα απόδειξης θα εστερείτο της απαιτούμενης διαφάνειας, διότι άνευ προσκομίσεως από τον υποψήφιο ανάδοχο των δικαιολογητικών που ανάγονται στον χρόνο υποβολής της προσφοράς, οι λοιποί διαγωνιζόμενοι -οι οποίοι δεν έχουν τη δυνατότητα γνώσης πολλών εξ αυτών λόγω νομίμων περιορισμών- δεν θα έχουν τη δυνατότητα να αμφισβητήσουν αποτελεσματικά την αλήθεια των δηλούμενων στο ΕΕΕΣ του υποψηφίου αναδόχου και εντεύθεν τη σχετική κρίση της αναθέτουσας αρχής, και να συμβάλουν έτσι αποτρεπτικά και σε ενδεχόμενο συμπαιγνίας μεταξύ αναθετουσών αρχών και οικονομικών φορέων.

31. Επειδή, καταρχάς, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, ο οικονομικός φορέας «...» έχει υποβάλει με την προσφορά του αρχείο υποτίτλο «...», στο οποίο επισυνάπτεται το με αριθ. πρωτ. .../17.07.2024

πιστοποιητικό ..., και ο παρεμβαίνων έχει προσκομίσει με την προσφορά του αρχείο υπο τίτλο «...signed», όπου επισυνάπτεται το από με αριθμ. πρωτ. .../19.07.2024 πιστοποιητικό ..., αμφότερα δε καλύπτουν το χρόνο υποβολής των προσφορών, απορριπτομένων ως αβάσιμων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών του προσφεύγοντος, πολλώ δε μάλλον καθώς, κατά τα εκτεθέντα στην προηγούμενη σκέψη, οι συμμετέχοντες απαιτείτο να προσκομίσουν με την προσφορά πιστοποιητικό ... προς απόδειξη του κριτηρίου καταλληλότητας, το οποίο προφανώς θα καλύπτει το χρόνο υποβολής της προσφοράς. Περαιτέρω, ο οικονομικός φορέας «...», ως μειοδότης για το Τμήμα 1 του διαγωνισμού προσκόμισε, μεταξύ άλλων, με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης α) το από 2.12.2024 με αριθμ. πρωτ. ... αποδεικτικό φορολογικής ενημερότητας, με ισχύ ένα μήνα, β) το από 9.09.2024 με αριθμ. πρωτ. ... αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας, εξάμηνης ισχύος, γ) το από 20.11.2024 με αριθμό αριθ. πρωτ ... Γενικό Πιστοποιητικό από το ΓΕΜΗ, δ) το από 20.11.2024 με αριθ. πρωτ.: ... πιστοποιητικό αναλυτικής εκπροσώπησης από το ΓΕΜΗ και ε) το από 22.11.2024 με αριθμ. πρωτ. ... πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης από το ΓΕΜΗ, τα οποία όμως δεν καλύπτουν το χρόνο υποβολής των προσφορών. Ομοίως, ο παρεμβαίνων, ως μειοδότης του Τμήματος 2 του διαγωνισμού, προσκόμισε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης α) το από 29.11.2024 με αριθμ. πρωτ. ... αποδεικτικό φορολογικής ενημερότητας, με ισχύ ένα μήνα, β) το από 29.11.2024 με αριθμ. πρωτ. ... αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας, εξάμηνης ισχύος, γ) το από 28.11.2024 με αριθ. πρωτ. ... Γενικό Πιστοποιητικό από το ΓΕΜΗ, δ) το από 28.11.2024 με αριθ. πρωτ. ... πιστοποιητικό αναλυτικής εκπροσώπησης από το ΓΕΜΗ και ε) το από 28.11.2024 με αριθμ. πρωτ. ... πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης από το ΓΕΜΗ, τα οποία δεν καλύπτουν το χρόνο υποβολής των προσφορών. Προδήλως αβασίμως και σε πλήρη αντίθεση με τα ισχύοντα, κατά τα εκτεθέντα στην προηγούμενη σκέψη, ο παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι από τη διακήρυξη του διαγωνισμού δεν απαιτείται η προσκόμιση δικαιολογητικών κατακύρωσης που να καλύπτουν τον χρόνο υποβολής της προσφοράς. Οι δε αιτιάσεις του παρεμβαίνοντος ότι ο αναθέτων φορέας έχει στη διάθεσή του το

σύνολο των δικαιολογητικών κατακύρωσης από τις υπό εκτέλεση συμβάσεις που εκτελεί ως ανάδοχος τυγχάνουν απορριπτέες ως παντελώς αόριστες και αναπόδεικτες, ενώ απαράδεκτως προσκομίζονται με την παρέμβαση το πρώτον έγγραφο που δεν έχουν υποβληθεί με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του παρεμβαίνοντος, όταν κλήθηκε προς τούτο. Ως εκ τούτου, ο αναθέτων φορέας όφειλε, βάσει του άρθρου 16.3 της διακήρυξης, να καλέσει τον οικονομικό φορέα «...» και τον παρεμβαίνοντα προς υποβολή των ελλειπόντων δικαιολογητικών κατακύρωσης. Εντούτοις, βάσει των εκτεθέντων υπό σκέψη 28, ο λόγος της προσφυγής σχετικά με τις ως άνω ελλείψεις των δικαιολογητικών κατακύρωσης προβάλλεται αλυσιτελώς και άρα τυγχάνει απορριπτέος, αφού αφενός η αποδοχή του δεν οδηγεί σε αποκλεισμό του οικονομικού φορέα «...» και του παρεμβαίνοντος από τη διαγωνιστική διαδικασία, αφετέρου δεν υπάρχει νόμιμο έρεισμα για την κλήση του οικονομικού φορέα «...» και του παρεμβαίνοντος προς συμπλήρωση των ελλειπόντων δικαιολογητικών κατακύρωσης, διότι έχει ακυρωθεί η προσβαλλόμενη κατά το σκέλος που αφορά την ανακήρυξή τους ως μειοδοτών .

32. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, να απορριφθεί η παρέμβαση, να ακυρωθεί η με αριθμ. πρωτ. .../11.12.2024 απόφαση του αναθέτοντος φορέα κατά το σκέλος που κρίθηκαν αποδεκτές οι προσφορές του οικονομικού φορέα «...» και του παρεμβαίνοντος για αμφότερα τα Τμήματα του διαγωνισμού και κατακυρώθηκε αφενός μεν στον οικονομικό φορέα «...» το Τμήμα 1 του διαγωνισμού και αφετέρου στον παρεμβαίνοντα το Τμήμα 2 του διαγωνισμού και να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων κατ' άρθρον 363 του ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση

Αριθμός απόφασης: 220 /2025

Ακυρώνει την με αριθμ. πρωτ. .../11.12.2024 απόφαση του αναθέτοντος φορέα κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό της προσφυγής
Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του παραβόλου ποσού 700 ευρώ

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στην Αθήνα στις 31 Ιανουαρίου 2025 και εκδόθηκε στις 17 Φεβρουαρίου 2025.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΜΑΡΙΑ ΠΛΟΣΚΑ