

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 29 Ιανουαρίου 2025 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα Μέλη.

Για να εξετάσει την από 30-12-2024 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1929/31-12-2024 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία: «... (δ.τ «...»)», που εδρεύει στην ..., οδός ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της αναθέτουσας αρχής: «...», όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την ανωτέρω προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της υπ' αριθμ. .../2024 κατακυρωτικής απόφαση του ΔΣ της αναθέτουσας αρχής, στην οποία ενσωματώνονται οι υπ' αριθμ. .../2024 και .../2024 αποφάσεις του, κατά το μέρος που έγινε αποδεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «...», και τον ανέδειξε οριστικό ανάδοχο του διαγωνισμού.

Η συζήτηση άρχισε, αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της ανωτέρω προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... ποσού 600 ευρώ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία χωρίς ΦΠΑ της σύμβασης.

2. Επειδή, με την α/α ΕΣΗΔΗΣ ... διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε διαγωνισμός με αντικείμενο την παροχή Οι παρεχόμενες υπηρεσίες κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) : ... με τίτλο «...». Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των ...€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%

και δικαιώματος προαίρεσης. Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε ένα (1) έτος με δικαίωμα προαίρεσης το ένα (1) έτος, από την υπογραφή της σύμβασης και ανάρτηση αυτής στο ΚΗΜΔΗΣ. Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι και ΙΙ της διακήρυξης. Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει τιμής.

3. Επειδή, ο ένδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016 (Α' 147) και η ένδικη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου ΙV αυτού, περί έννομης προστασίας κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

4. Επειδή, η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα στις 30-12-2024, δηλαδή εντός της νόμιμης δεκαήμερης προθεσμίας από την πλήρη γνώση της προσβαλλομένης (20-12-2024).

5. Επειδή, στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία συμμετείχαν τέσσερις οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων ο προσφεύγων και ο οικονομικός φορέας "...". Μετά την αποσφράγιση και αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών προσφορών, η Επιτροπή του διαγωνισμού με το Πρακτικό 1 εισηγήθηκε την αποδοχή όλων των προσφορών. Στη συνέχεια, η εν λόγω Επιτροπή με το Πρακτικό 2, αφού εξέτασε τις υποβληθείσες οικονομικές προσφορές, εισηγήθηκε την αποδοχή των τριών εκ των τεσσάρων προσφορών και την ανάδειξη του οικονομικού φορέα "..." ως προσωρινού αναδόχου. Τα ανωτέρω πρακτικά εγκρίθηκαν με την υπ' αριθμ. .../2024 απόφαση της αναθέτουσας αρχής. Στη συνέχεια, με το από ...-...-2024 Πρακτικό της Επιτροπής του Διαγωνισμού, ύστερα από επανεξέταση των πραγματικών περιστατικών, η αρμόδια Επιτροπή εισηγήθηκε τον αποκλεισμό της ανωτέρω εταιρείας "..." από το διαγωνισμό και την ανάδειξη ως προσωρινού αναδόχου της εταιρείας "...". Το εν λόγω Πρακτικό επικυρώθηκε με την υπ' αριθμ. .../2024 απόφαση της αναθέτουσας αρχής. Ακολούθως, ο ανωτέρω φορέας κλήθηκε να υποβάλλει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης και στη συνέχεια εκδόθηκε η νυν προσβαλλομένη, υπ' αριθμ. .../2024 κατακυρωτική απόφαση, με την οποία αποφασίσθηκε η έγκριση του

Πρακτικού αξιολόγησης των δικαιολογητικών κατακύρωσης και η οριστική κατακύρωση του διαγωνισμού στον οικονομικό φορέα "...". Στην εν λόγω απόφαση ενσωματώνονται όλες οι προηγούμενες αποφάσεις (.../2024 και .../2024) της αναθέτουσας αρχής.

6. Επειδή, ο προσφεύγων με έννομο συμφέρον ασκεί την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, επικαλούμενος ζημία του από παράνομη αποδοχή της προσφοράς του έτερου συμμετέχοντος στο διαγωνισμό οικονομικού φορέα και όφελος από την ανάδειξη του ίδιου ως αναδόχου.

7. Επειδή, με τις υπ' αριθμ. 4/2025 και 124/2025 πράξεις της Προέδρου του 4ου Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ ορίσθηκε εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης της προσφυγής και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλλει τις απόψεις της, τις οποίες υπέβαλε και εμπρόθεσμα στις 14-1-2025, ο δε προσφεύγων στις 17-1-2025 υπέβαλε εμπρόθεσμα υπόμνημα προς αντίκρουση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, που εξετάζεται από το Κλιμάκιο.

8. Επειδή, ο προσφεύγων με τον πρώτο λόγο της προσφυγής του ισχυρίζεται ότι οι δηλούμενες στο ΕΕΕΣ του οικονομικού φορέα "..." συμβάσεις δεν προαποδεικνύουν το κριτήριο ποιοτικής επιλογής του άρθρου 2.2.6 της διακήρυξης διότι, είτε δεν καλύπτουν τη ζητούμενη διάρκεια είτε τον ζητούμενο προϋπολογισμό. Τούτο προκύπτει, κατά τους ισχυρισμούς του, από τα δηλούμενα στο ίδιο το ΕΕΕΣ καθώς και τις συμβάσεις που προσκομίστηκαν με την προσφορά.

9. Επειδή, από την πλευρά της η αναθέτουσα αρχή αν και συνομολογεί τη βασιμότητα του προβαλλόμενου ισχυρισμού του προσφεύγοντος, ισχυρίζεται ότι η προσφορά του οικονομικού φορέα "..." φαίνεται ότι γενικώς καλύπτει την εμπειρία.

10. Επειδή, στην υπό κρίση διακήρυξη προβλέπονται τα ακόλουθα: «2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται: α) να έχουν εκτελέσει τουλάχιστον δύο (2) παρόμοιες συμβάσεις κατά την τελευταία τριετία (2021-2022 2023). Ως παρόμοιες συμβάσεις λογίζονται οι συμβάσεις με αντικείμενο «... CPV: ..., χρονικής διάρκειας αντίστοιχης με την παρούσα, μη συνυπολογιζόμενων των

δικαιωμάτων προαίρεσης και παράτασης και με προϋπολογισμό τουλάχιστον το 100% της παρούσας συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ[...], «2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσας, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα ΙΙΙ, το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικοί φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος [...] Ο οικονομικός φορέας δύναται να διευκρινίζει τις δηλώσεις και πληροφορίες που παρέχει στο ΕΕΕΣ με συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση, την οποία υποβάλλει μαζί με αυτό».

11. Επειδή, σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις της διακήρυξης, τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής, όπως αυτό του άρθρου 2.2.6α της διακήρυξης προαποδεικνύονται με την ορθή συμπλήρωση του ΕΕΕΣ και μπορούν να διευκρινίζονται με τη συνοδευτική του ΕΕΕΣ υπεύθυνη δήλωση.

12. Επειδή, όπως προκύπτει από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης, ο οικονομικός φορέας "... υπέβαλε ΕΕΕΣ στο οποίο, αναφορικά με την πλήρωση του κριτηρίου του άρθρου 2.2.6 α της διακήρυξης, δήλωσε τα ακόλουθα: «Περιγραφή ΠΑΡΟΧΗ ... Ποσό Ημερομηνία Έναρξης - Ημερομηνία Λήξης20192021202220232023 Αποδέκτες20202021202220242024 ΑΠΟΚΕΝΤΩΜΕΝΗ ..., Επακριβή στοιχεία αναφοράς των εγγράφων ΣΥΜΒΑΣΕΙΣ ΒΕΒΑΙΩΣΕΙΣ Αρχή ή Φορέας έκδοσης ... – ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ...». Τα ανωτέρω στοιχεία διευκρίνισε με το από 16-5-2024 έγγραφο («... ΣΥΜΒΑΣΕΙΣ -ΒΕΒΑΙΩΣΕΙΣ ΚΑΛΗΣ ΕΚΤΕΛΕΣΗΣ ΕΡΓΩΝ»), που υπέβαλε με την προσφορά του. Όμως, από τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το ΕΕΕΣ και διευκρινίστηκαν με το ως άνω έγγραφο, δεν προαποδεικνύεται η πλήρωση

του κριτηρίου του άρθρου 2.2.6 α της διακήρυξης, όπως βάσιμα ισχυρίζεται ο προσφεύγων και ρητά συνομολογεί και η αναθέτουσα αρχή. Και τούτο διότι, οι επικαλούμενες συμβάσεις με την "... " είναι μικρότερης διάρκειας από το υπό κρίση έργο και καθεμία έχει μικρότερο προϋπολογισμό από τον απαιτούμενο από την διακήρυξη. Ομοίως, η σύμβαση με την "... " δεν μπορεί να ληφθεί υπόψη γιατί είναι μικρότερης διάρκειας και προϋπολογισμού από το προκείμενο έργο. Η σύμβαση με την "... " δεν μπορεί να ληφθεί υπόψη διότι είναι μικρότερου προϋπολογισμού από το προκείμενο έργο. Ακόμη, η σύμβαση με το ... δεν μπορεί να ληφθεί υπόψη διότι είναι μικρότερου προϋπολογισμού από το υπό κρίση έργο. Σημειώνεται ότι οι λοιπές συμβάσεις που αναφέρονται στο από 16-5-2024 διευκρινιστικό έγγραφο δεν αναφέρονται στο ΕΕΕΣ και γι' αυτό δεν λαμβάνονται υπόψη ενώ, σε κάθε περίπτωση, έχουν εκτελεστεί πέραν της τριετίας (2021-2022-2023). Περαιτέρω, απορριπτέος ως αβάσιμος και μη ερειδόμενος στο κανονιστικό πλαίσιο της υπό κρίση διακήρυξης τυγχάνει ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι, από τα προσκομιζόμενα έγγραφα και την προσφορά του ανωτέρω φορέα προκύπτει γενικώς η εμπειρία του, διότι ο τρόπος προαπόδειξης ορίζεται ρητώς με την εν λόγω διακήρυξη και δεν μπορούν να γίνουν δεκτά άλλα αποδεικτικά μέσα, πλην αυτών που ορίζονται σ' αυτή , δηλαδή το ΕΕΕΣ και την συνοδευτική αυτού υπεύθυνη δήλωση. Η δε αναθέτουσα αρχή δεσμεύεται από τη διακήρυξη, όπως ακριβώς και οι συμμετέχοντες. Κατόπιν, των ανωτέρω, ο πρώτος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

13. Επειδή, ο προσφεύγων με τον δεύτερο λόγο της του ισχυρίζεται ότι ο οικονομικός φορέας "... " δεν προαπέδειξε ότι πληροί το κριτήριο της *«κατά μέσο όρο κερδοφορίας για τις 3 τελευταίες διαχειριστικές χρήσεις»* σύμφωνα με τον όρο 2.2.5. της διακήρυξης. Και τούτο διότι δεν έκανε σχετική μνεία στο ΕΕΕΣ του ή έστω σε κάποια ξεχωριστή υπεύθυνη δήλωση. Συνεπώς, η αναθέτουσα αρχή όφειλε να απορρίψει, κατά τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος την προσφορά του προαναφερόμενου οικονομικού φορέα. Από την πλευρά της η αναθέτουσα Αρχή επί του προβαλλόμενου εν λόγω ισχυρισμού υποστηρίζει ότι κατατέθηκαν πρόσθετα στοιχεία, τα οποία δεν

είχε υπόψη της η Επιτροπή του διαγωνισμού όταν συνεδρίασε, από τα οποία προκύπτει η πλήρωση του προαναφερόμενου κριτηρίου.

14. Επειδή, στην υπό κρίση διακήρυξη ορίζονται τα ακόλουθα: «Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν: α) μέσο γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών των τριών (3) τελευταίων ετών (2021, 2022, 2023), ή για όσο διάστημα ασκεί την επιχειρησιακή του δράση εφόσον αυτό είναι μικρότερο, τουλάχιστον ποσού ίσου με ή μεγαλύτερου από το 100% του προϋπολογισμού της υπό ανάθεσης σύμβασης συμπεριλαμβανομένου του αναλογούντος ΦΠΑ. Να εμφανίζουν κατά μέσο όρο κερδοφορία για τις τρεις (3) τελευταίες διαχειριστικές χρήσεις (2021, 2022, 2023) ή κατά τη διάρκεια λειτουργίας τους αν αυτό είναι μικρότερο των τριών (3) ετών», «2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσας, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα ΙΙΙ, το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικοί φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος [...] Ο οικονομικός φορέας δύναται να διευκρινίζει τις δηλώσεις και πληροφορίες που παρέχει στο ΕΕΕΣ με συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση, την οποία υποβάλλει μαζί με αυτό». Από τις ανωτέρω διατάξεις της διακήρυξης σαφώς προκύπτει ότι , τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής, όπως αυτό του άρθρου 2.2.6α της διακήρυξης προαποδεικνύονται με την ορθή συμπλήρωση του ΕΕΕΣ και μπορούν να διευκρινίζονται με τη συνοδευτική του ΕΕΕΣ υπεύθυνη δήλωση.

15. Επειδή, όπως προκύπτει από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης, ο οικονομικός φορέας "... " δεν δήλωσε με το ΕΕΕΣ του ότι εμφανίζει κατά μέσο όρο κερδοφορία για τις τρεις (3) τελευταίες

διαχειριστικές χρήσεις (2021, 2022, 2023). Επομένως, όπως βάσιμα ισχυρίζεται ο προσφεύγων, ο ως άνω φορέας δεν προαπέδειξε το κριτήριο ποιοτικής επιλογής του άρθρου 2.2.5 της διακήρυξης. Αλυσίτελώς δε η αναθέτουσα αρχή επικαλείται άλλα έγγραφα προς απόδειξη της πλήρωσης του σχετικού κριτηρίου και ειδικότερα μία υπεύθυνη δήλωση, η οποία δεν προσκομίστηκε με το ΕΕΕΣ αλλά σε άγνωστο χρόνο, χωρίς μάλιστα να προκύπτει από τον φάκελο της υπόθεσης το πότε. Και τούτο διότι, ενόψει της αρχής της τυπικότητας, η αναθέτουσα αρχή δεσμεύεται από τη διακήρυξη όπως και οι συμμετέχοντες, ώστε για την προαπόδειξη του ανωτέρω κριτηρίου δεν μπορούσε να κάνει δεκτά άλλα αποδεικτικά μέσα πλην του ΕΕΕΣ και της συνοδευτικής αυτού υπεύθυνης δήλωσης, τα οποία προβλέπονται στη διακήρυξη ότι υποβάλλονται σε συγκεκριμένο χρόνο και με συγκεκριμένο τρόπο. Συνεπώς, ο λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

16. Επειδή, ο προσφεύγων με τον τρίτο λόγο της προσφυγής του ισχυρίζεται ότι η εταιρεία "...". με το ΕΕΕΣ ή/και την συμπληρωματική υπεύθυνη δήλωσή της δεν δήλωσε ότι διαθέτει τον αριθμό προσωπικού (...), όπως αυτός προκύπτει από τις τεχνικές προδιαγραφές του Παραρτήματος II της διακήρυξης και ότι αυτό το προσωπικό έχει την απαιτούμενη άδεια εργασίας για όλη την διάρκεια της σύμβασης. Συνεπώς, κατά την υποβολή της προσφορά της, κατά τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος, δεν προαπέδειξε ότι διαθέτει ήδη το απαιτούμενο προσωπικό το οποίο μάλιστα κατέχει την απαιτούμενη άδεια εργασίας και για τον λόγο αυτό μη νόμιμα έγινε δεκτή η προσφορά της με την προσβαλλόμενη απόφαση. Άλλωστε το από 13-5-2024 έγγραφο που υπέβαλε σχετικά η ανωτέρω εταιρεία δεν μπορεί να αναπληρώσει το ΕΕΕΣ και ούτε συνιστά συμπληρωματική υπεύθυνη δήλωση (έντυπο υπεύθυνης δήλωσης) που μπορεί να συμπληρώσει το ΕΕΕΣ σύμφωνα με τον νόμο. Σε κάθε περίπτωση, στο εν λόγω έγγραφο δεν δηλώνεται ότι ο κ. ... διαθέτει την απαιτούμενη άδεια εργασίας.

17. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή από την πλευρά της, αποκρούει τον ως άνω ισχυρισμό ως αβάσιμο, ισχυριζόμενη ότι με έγγραφα που προσκομίστηκαν τον ... του 2024 και τα οποία επισυνάπτει στις απόψεις της προκύπτει η πλήρωση του οικείου κριτηρίου.

18. Επειδή, στην υπό κρίση διακήρυξη ορίζονται τα ακόλουθα: «2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται: [...]β) να διαθέτουν τον αριθμό προσωπικού (...), όπως αυτός προκύπτει από τις τεχνικές προδιαγραφές του Παραρτήματος II της παρούσας, για την εκτέλεση της σύμβασης, το οποίο απαιτείται να διαθέτει την ειδική άδεια εργασίας του ..., που προβλέπεται από το νόμο .../1997 (...), όπως ισχύει. Η εν λόγω άδεια θα πρέπει να είναι σε ισχύ τόσο κατά την διάρκεια υποβολής της προσφοράς του οικονομικού φορέα όσο και καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης. Το προσωπικό να έχει εμπειρία στο αντικείμενο της σύμβασης τουλάχιστον ενός (1) έτους. Οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει να δηλώσουν τα στοιχεία του προτεινόμενου προσωπικού ... που θα διαθέσουν για την εκτέλεση της σύμβασης (ονοματεπώνυμο, έτη προϋπηρεσίας, αριθμός άδειας εργασίας). Σημειώνεται ότι, η Αναθέτουσα Αρχή διατηρεί το δικαίωμα επαλήθευσης της ακρίβειας και αξιοπιστίας των δηλώσεων με απευθείας επικοινωνία με τους προσδιορισμένους πελάτες, τους οποίους αναφέρει ο Υποψήφιος Ανάδοχος[...]

2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσας, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα III, το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος 1», «Το αντικείμενο της σύμβασης είναι η παροχή ... σε: α) ... βάση: από Δευτέρα έως Παρασκευή (1η βάρδια 15.00-23.00 και 2η βάρδια από 23.00 έως 7.00 της επόμενης ημέρας) και β) ... βάση, τα Σάββατα, τις Κυριακές και τις επίσημες αργίες, των ... του ... – ...[...]

Μεθοδολογία υλοποίησης: Για την παροχή των ως άνω υπηρεσιών, ο ανάδοχος θα διαθέτει ένα (1) ... για κάθε βάρδια

εργασίας, στο Ο συνολικός αριθμός των ... που θα χρησιμοποιηθεί από τον ανάδοχο για την παροχή των υπηρεσιών, θα πρέπει να είναι επαρκής ώστε να απασχολούνται επί 8ωρου, όπου απαιτείται, να εναλλάσσονται σε όλες τις βάρδιες και να είναι δυνατό να καλυφθούν τυχόν ρεπό, άδειες, ασθένειες και η άδεια είκοσι πέντε (25) ημερών (που δικαιούται ο ... που ήδη απασχολείται στο ... από Δευτέρα έως Παρασκευή από 07:00-15:00 (1η Πρωινή Βάρδια)».

19. Επειδή, κατά την έννοια των ως άνω διατάξεων , προκειμένου ο προσφέρων να προαποδείξει την πλήρωση του κριτηρίου του άρθρου 2.2.6 β της διακήρυξης, οφείλει να συμπληρώσει το ΕΕΕΣ, στο οποίο θα πρέπει να αναγράψει όχι μόνο ότι διαθέτει τα απαιτούμενα άτομα, τα οποία θα φέρουν τις ειδικές άδειες, αλλά και τα συγκεκριμένα στοιχεία του προτεινόμενου προσωπικού, δηλαδή ονοματεπώνυμο, έτη προϋπηρεσίας και αριθμό άδειας εργασίας.

20. Επειδή, στη συγκεκριμένη περίπτωση, όπως προκύπτει από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης, ο οικονομικός φορέας "... ουδέν δήλωσε στο ΕΕΕΣ του αναφορικά με την πλήρωση του κριτηρίου του άρθρου 2.2.6 β της διακήρυξης. Συνεπώς, όπως βάσιμα ισχυρίζεται ο προσφεύγων δεν προαπέδειξε το σχετικό κριτήριο. Σημειώνεται δε ότι ουδόλως μπορούν να ληφθούν υπόψη προς προαπόδειξη του εν λόγω κριτηρίου τα από ...-...-2024 έγγραφα που υποβλήθηκαν με την προσφορά και στα οποία δηλώνονται αφενός τα ονοματεπώνυμα των εργαζομένων και αφετέρου οι άδειες κάποιων εξ αυτών. Και τούτο διότι τα εν λόγω έγγραφα δεν μπορούν να θεωρηθούν ως συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση κατά την έννοια του άρθρου 2.2.9.1 της διακήρυξης, αφού με αυτά δηλώνονται για πρώτη φορά στοιχεία που ουδέποτε δηλώθηκαν στο ΕΕΕΣ και δεν αποτελούν απλές διευκρινίσεις. Σε κάθε περίπτωση τα εν λόγω στοιχεία είναι και ελλιπή, αφού δεν προσκομίζεται η άδεια εργασίας του δηλωθέντος ως εργαζόμενου Αλυσίτελως δε η αναθέτουσα αρχή αναφέρεται σε μεταγενέστερα της προσφοράς έγγραφα (... 2024), με τα οποία μάλιστα δηλώνονται άλλοι εργαζόμενοι από αυτούς που αρχικά δηλώθηκαν (...-...-2024). Και τούτο διότι, η προαπόδειξη των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής γίνεται αποκλειστικά με τον συγκεκριμένο τρόπο (μέσω του ΕΕΕΣ) και στον χρόνο (κατά τον χρόνο

υποβολής της προσφοράς), που προβλέπεται στη διακήρυξη. Συνεπώς, ο προβαλλόμενος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

21. Επειδή, ο προσφεύγων με τον τέταρτο λόγο της προσφυγής του ισχυρίζεται ότι η εταιρεία "...". δεν προσκόμισε κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης ασφαλιστήριο συμβόλαιο με το οποίο να αποδεικνύει την πλήρωση του σχετικού όρου ως προς την ασφαλιστική της κάλυψη σύμφωνα και με τη διακήρυξη. Συνεπώς, μη νόμιμα, κατά τους ισχυρισμούς του, έγιναν δεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης και η απόφαση της αναθέτουσας αρχής πρέπει να ακυρωθεί. Ωστόσο, σύμφωνα με το ισχύον κανονιστικό πλαίσιο και τις σχετικές διατάξεις, σε περίπτωση που δεν προσκομιστούν 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 της προσφοράς του προαναφερόμενου οικονομικού φορέα "...". αλλά μόνο σε κλήση του για συμπλήρωση των ελλειπόντων δικαιολογητικών κατακύρωσης . Περαιτέρω, πρέπει να επισημανθεί ότι, εφόσον έχει κριθεί ακυρωτέα η προσβαλλόμενη κατά το σκέλος που έγινε αποδεκτή η προσφορά του προαναφερόμενου οικονομικού φορέα σε κάθε περίπτωση δεν δύναται να τεθεί ζήτημα κλήσης του προς συμπλήρωση τυχόν ελλείψεων επί των δικαιολογητικών κατακύρωσης που υπέβαλε λόγω του ότι η ανακήρυξή του ως μειοδότη στερείται νομίμου ερείσματος. Παρά ταύτα, όλως επικουρικός, επί του τελευταίου λόγου της προσφυγής λεκτέα είναι τα ακόλουθα :

22. Επειδή, σύμφωνα με τη διακήρυξη: «2.2.5Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν: [...]β) εν ισχύ ασφαλιστήριο συμβόλαιο επαγγελματικής-αστικής ευθύνης, με το οποίο θα καλύπτονται τυχόν ατυχήματα, σωματικές βλάβες ή υλικές ζημίες που μπορεί να προκληθούν με υπαιτιότητα (και αμέλεια) του αναδόχου, ύψους συνολικής κάλυψης τουλάχιστον ... ευρώ. Σε περίπτωση Ένωσης εταιρειών /Κοινοπραξίας οι συγκεκριμένες ελάχιστες απαιτήσεις οφείλουν να καλύπτονται αθροιστικά από όλα τα μέλη της Ένωσης /Κοινοπραξίας», «2.2.9.2Αποδεικτικά

μέσα Α. Για την απόδειξη της μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού κατ' άρθρο 2.2.3 και της πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής κατά τις παραγράφους 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7, οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα δικαιολογητικά του παρόντος. Η προσκόμιση των εν λόγω δικαιολογητικών γίνεται κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 3.2 από τον προσωρινό ανάδοχο. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας[...β) Επικυρωμένο αντίγραφο ασφαλιστηρίου συμβολαίου επαγγελματικής - αστικής ευθύνης ύψους συνολικής κάλυψης τουλάχιστον ... ευρώ, με το οποίο θα καλύπτονται τυχόν ατυχήματα, σωματικές βλάβες ή υλικές ζημιές που μπορεί να προκληθούν με υπαιτιότητα (και αμέλεια) του αναδόχου. Εάν ο οικονομικός φορέας, για βάσιμο λόγο, δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα ανωτέρω δικαιολογητικά, μπορεί να αποδεικνύει την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια με οποιοδήποτε άλλο κατάλληλο έγγραφο», «3.2[...]Αν δεν προσκομιστούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, η αναθέτουσα αρχή καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα ή να παράσχει διευκρινίσεις, κατά το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν».

23.Επειδή, όπως προκύπτει από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης, πράγματι η εταιρεία "... " δεν κατέθεσε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης ασφαλιστήριο συμβόλαιο. Πλην, όμως, επειδή πρόκειται για δικαιολογητικό κατακύρωσης η αναθέτουσα αρχή όφειλε να την καλέσει να το συμπληρώσει σύμφωνα με το άρθρο 3.2 της διακήρυξης. Όμως, βάσει των εκτεθέντων στην σκέψη 21, ο λόγος της προσφυγής σχετικά με την ως άνω έλλειψη των δικαιολογητικών κατακύρωσης προβάλλεται αλυσιτελώς και άρα κρίνεται απορριπτέος, αφού αφενός η αποδοχή του δεν οδηγεί σε αποκλεισμό του προαναφερόμενου οικονομικού φορέα από τη διαγωνιστική διαδικασία, αφετέρου δεν υπάρχει νόμιμο έρεισμα για την κλήση αυτού προς συμπλήρωση του ελλείποντος δικαιολογητικού κατακύρωσης, διότι έχει ακυρωθεί η προσβαλλόμενη κατά το σκέλος που αφορά την αποδοχή της

προσφοράς του και την ανάδειξή του ως μειοδότη του προκείμενου διαγωνισμού βάσει των όσων έγιναν δεκτά στις σκέψεις 11,15 και 20 κατ' αποδοχή ως βασίμων των προβαλλόμενων εκ μέρους του προσφεύγοντος ισχυρισμών.

24. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, η προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και ν' ακυρωθεί η προσβαλλομένη απόφαση της αναθέτουσας αρχής καθώς και οι ενσωματωθείσες σ' αυτή όμοιες αποφάσεις αυτής, κατά το σκέλος με το οποίο έγινε δεκτή η προσφορά της εταιρείας "...", και της κατακυρώθηκε η ένδικη σύμβαση Τέλος, πρέπει να επιστραφεί το καταβληθέν παράβολο, κατ' άρθρο 363 του ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή.

Ακυρώνει την .../2024 απόφαση του ΔΣ της αναθέτουσας αρχής κατά τα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 29-1-2025 και εκδόθηκε στις 17-2-2025 στην Αθήνα.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ

ΜΑΡΙΑ ΠΛΟΣΚΑ