

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 29 Ιανουαρίου 2025 στην έδρα της με την εξής σύνθεση: Ελένη Σβολοπούλου, Πρόεδρος, Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος και Κωνσταντίνος Πουρναράς, Μέλος και Εισηγητής.

Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 20.12.2024 και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ **1870/23.12.2024** του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στο ... αρ. ... όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ... (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), που εδρεύει στα ... οδός ... αρ. ... όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την ανωτέρω προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης υπ' αρ. ... απόφασης της ... Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής (ΑΔΑ: ...), με την οποία εγκρίθηκε το Πρακτικό ... της Επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού και περατώθηκε το στάδιο αξιολόγησης και ελέγχου δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών, κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά της εταιρείας «...» για τους λόγους και τις αιτίες που αναπτύσσονται στην προσφυγή.

Η συζήτηση άρχισε, αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, ποσού 5.895,00€, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017 και με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ποσού 1.178.385,03 Ευρώ χωρίς Φ.Π.Α. (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...).

2. Δυνάμει της με αριθ. πρωτ. ... διακήρυξης της αναθέτουσας αρχής (στο εξής «Διακήρυξη») προκηρύχθηκε ηλεκτρονική ανοικτή διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης άνω των ορίων για την επιλογή ...: «...» με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής. Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ορίστηκε στο ποσό του 1.178.385,03 Ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24% και στο ποσό του 1.461.197,43 Ευρώ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24%. Σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της Διακήρυξης το αντικείμενο της σύμβασης συνίσταται στην ..., (...) εντός των ... της αναθέτουσας αρχής, ... αναθέτουσας αρχής σύμφωνα με το ... (...). Δεν αποτελεί αντικείμενο της και ... Η Διακήρυξη δεν υποδιαιρείται σε τμήματα, λόγω του γεγονότος ότι η ... αφορά λιγότερους από ... Αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης αποτελεί η ... μέρους του συνόλου του ... με την οποία θα ... Οι προσφορές υποβάλλονται από τους υποψήφιους ... υποχρεωτικά για τη συνολική ... του διαγωνισμού. Η σύμβαση ... περιλαμβάνει την ... Η διάρκεια της σύμβασης ορίστηκε σε έντεκα έτη, εκ των οποίων χρονικό διάστημα έως ένα έτος αφορά την 1η Φάση ..., που περιλαμβάνει την ..., που υπάγονται στη Φάση αυτή και τα υπόλοιπα δέκα έτη αφορούν στην ..., ενώ περιλαμβάνουν επιπλέον και την ... της 2ης και 3ης Φάσης κατά τα άρθρα 6 και 18 του σχεδίου σύμβασης. Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίδεται στο άρθρο 4 του σχεδίου σύμβασης. Η προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 31.7.2024, το δε πλήρες κείμενο της Διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 31.7.2024 και έλαβε ΑΔΑΜ, ... καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό αριθμό ... Με την υπ' αρ. ... απόφαση της αναθέτουσας αρχής ανεστάλη η πρόοδος της διαγωνιστικής διαδικασίας έως την έκδοση απόφασης επί της υπό εξέταση προσφυγής.

3. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν, υποβάλλοντας προσφορά, δύο (2) οικονομικοί φορείς και συγκεκριμένα η προσφεύγουσα και ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία «...» (στο εξής «...»). Με την προσβαλλόμενη υπ' αρ. ... απόφαση της ... Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής επικυρώθηκε το Πρακτικό ... της Επιτροπής του διαγωνισμού και ολοκληρώθηκε το στάδιο αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών.

Ειδικότερα, με την απόφαση αυτή έγιναν δεκτά τα δικαιολογητικά συμμετοχής και οι ... προσφορές και των δύο προσφερόντων οικονομικών φορέων οι οποίες έλαβαν την ίδια βαθμολογία (103 βαθμούς). Κατά της εκτελεστής αυτής απόφασης στρέφεται η προσφεύγουσα και ζητά την ακύρωσή της, παραπονούμενη για την αποδοχή της προσφοράς της «...» κατά τα ειδικώς αναφερόμενα στην προσφυγή.

4. Ο διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του (...), της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης χωρίς Φ.Π.Α., της νομικής φύσης της δραστηριότητας της αναθέτουσας αρχής και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, υπάγεται στις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016 σύμφωνα με το άρθρο 345 του ν. 4412/2016 και το άρθρο 60 του ν. 4413/2016, η δε Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ, ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

5. Η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή **α)** έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, αφού η προσβαλλόμενη απόφαση μετά των πρακτικών, που επικύρωσε, κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, στις 10.12.2024, και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 20.12.2024, δηλαδή εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την άνω κοινοποίηση (κατ' ακριβή διατύπωση κατά παρέκταση την αμέσως επόμενη εργάσιμη ημέρα) και **β)** ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017 και είναι ψηφιακά υπογεγραμμένη.

6. Η αναθέτουσα αρχή προέβη στις 24.12.2024 στην κοινοποίηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής σε όλους τους συμμετέχοντες σύμφωνα με το άρθρο 365 παρ. 1 σημ. α του ν.4412/2016 και το άρθρο 9, παρ. 1, σημ. α του π.δ.39/2017, προκειμένου να ασκήσουν ενδεχομένως το προβλεπόμενο δικαίωμα παρέμβασής τους.

7. Με την υπ' αριθ. 2255/2024 Πράξη της Προέδρου του 6ου Κλιμακίου της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. ορίσθηκαν Εισηγητές και ημερομηνία εξέτασης της προσφυγής στις 29.1.2025 και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της.

8. Η αναθέτουσα αρχή διαβίβασε μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού εμπρόθεσμα, στις 7.1.2025, δηλαδή εντός της προβλεπόμενης δεκαπενθήμερης προθεσμίας από την κατάθεση της προσφυγής (κατ' ακριβή διατύπωση την αμέσως επόμενη εργάσιμη ημέρα) προς όλους τους συμμετέχοντες, τις απόψεις της με τις οποίες ζητά την απόρριψη της προδικαστικής προσφυγής για τους εκεί αναφερόμενους λόγους. Επί των άνω απόψεων και προς αντίκρουσή τους, η προσφεύγουσα υπέβαλε εμπρόθεσμα στις 10.1.2025, δηλαδή εντός της προβλεπόμενης στο άρθρο 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016 πενθήμερης προθεσμίας, το με ίδια ημερομηνία συμπληρωματικό υπόμνημα.

9. Η προσφεύγουσα, η οποία συμμετείχε στον διαγωνισμό με παραδεκτή προσφορά, ασκεί την προσφυγή με προφανές έννομο συμφέρον επιδιώκοντας την απόρριψη της προσφοράς της συνδιαγωνιζόμενης εταιρείας «...» και την ανάληψη της σύμβασης.

10. Σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή νομίμως εισάγεται, ενώπιον του 6ου Κλιμακίου της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν και του άρθρου 3 του π.δ. 39/2017, είναι τύποις παραδεκτή και πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της.

11. Με τον **πρώτο λόγο** της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσφορά της εταιρείας «...» είναι απορριπτέα λόγω μη υποβολής του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ) του οικονομικού φορέα «...» (στο εξής «...»), στις ικανότητες του οποίου δηλώνει η ως ανω προσφέρουσα εταιρεία ότι στηρίζεται, κατά παράβαση των άρθρων 2.2.8, 2.2.9, 2.2.9.1 της Διακήρυξης. Ειδικότερα, ισχυρίζεται ότι η εταιρεία «...» δηλώνει στο ΕΕΕΣ της ότι για να ανταποκριθεί στα κριτήρια επιλογής της Διακήρυξης στηρίζεται στις ικανότητες άλλων οντοτήτων, δίνοντας στο σχετικό ερώτημα του ΕΕΕΣ καταφατική απάντηση «ΝΑΙ», χωρίς ωστόσο να αναφέρει την επωνυμία της εταιρείας ή των εταιρειών στην ικανότητα των οποίων πρόκειται να στηριχθεί. Περαιτέρω, από τα δικαιολογητικά που προσκομίζει η

«...» με την προσφορά της ,φαίνεται ότι η οντότητα, στην οποία επιθυμεί να στηριχθεί, είναι η ανώνυμη εταιρεία «...». Επομένως, η προσφορά της «...» είναι απορριπτέα λόγω μη υποβολής του ΕΕΕΣ της «...». Επιπλέον, το ΕΕΕΣ της «...» είναι απορριπτέο και για τον λόγο ότι δεν περιέχει καμία απολύτως πληροφορία και, ως εκ τούτου, δεν προσδιορίζει καθόλου την εταιρεία στις ικανότητες της οποίας πρόκειται να στηριχθεί, ούτε τις ικανότητες τις οποίες επικαλείται προς εκπλήρωση των κριτηρίων επιλογής των άρθρων 2.2.5 και 2.2.6 της Διακήρυξης.

12. Η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται, ότι η εταιρεία «...» δήλωσε στο ΕΕΕΣ της ότι στηρίζεται στις ικανότητες άλλου φορέα, χωρίς να αναγράφει ευκρινώς την επωνυμία του, εντούτοις από τα προσκομισθέντα με την προσφορά της στοιχεία προκύπτει ότι θα στηριχθεί στην εταιρεία «...». Για τον λόγο αυτόν υπέβαλε το από 2.10.2024 ιδιωτικό συμφωνητικό με την «...» στο οποίο αναγράφεται ευκρινώς ότι η «...» θα στηριχθεί στην «...», για την απόδειξη των κριτηρίων των άρθρων 2.2.5 και 2.2.6 της Διακήρυξης ως προς την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και τεχνική και επαγγελματική ικανότητα και προσκόμισε τα απαραίτητα έγγραφα προς απόδειξη των ανωτέρω αλλά και της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 2.2.3 της Διακήρυξης. Κατά την αναθέτουσα αρχή, από το περιεχόμενο του εν λόγω συμφωνητικού συνάγεται ότι η «...» δεν προτίθεται να αναθέσει τμήμα της υπό ανάθεση σύμβασης με τη μορφή υπεργολαβίας στην «...», ούτε υπέβαλε προσφορά ως ένωση φορέων, γεγονότα που προϋποθέτουν την υποβολή ΕΕΕΣ σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 2.2.9.1 και 2.2.9.2 της Διακήρυξης καθώς και το άρθρο 93 του ν. 4412/2016. Ακόμη, κατά την αναθέτουσα αρχή από την παράγραφο 1 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016 καθίσταται σαφές ότι το ΕΕΕΣ είναι ένα όταν πρόκειται για οικονομικό φορέα που στηρίζεται στις ικανότητες τρίτων. Τέλος, η μη αναγραφή της «...» στο ΕΕΕΣ της «...» δεν αποτελεί λόγο απόρριψης, καθώς πρόκειται για πεδίο για το οποίο η Επιτροπή διαγωνισμού είχε τη δυνατότητα να ζητήσει διευκρινίσεις σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 3.1.2. της Διακήρυξης, το οποίο, ωστόσο, δεν έπραξε, αφού από τα προσκομισθέντα στοιχεία προέκυπτε με σαφήνεια ο φορέας στον οποίο θα στηριχθεί η «...» καθώς και τα κριτήρια

επιλογής ως προς τα οποία η εν λόγω προσφέρουσα εταιρεία στηρίζεται στην εμπειρία της εταιρείας «...».

13. Η Διακήρυξη, η οποία συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο του ένδικου διαγωνισμού (ΣΤΕ 3629/2020, 1490/2019 7μ., 1217/2018, 5022/2012, ΣΤΕ Επ. Αν. 253/2020, 352/2016) και δεσμεύει με τους όρους της τόσο τους διαγωνιζόμενους όσο και την αναθέτουσα αρχή, οι οποίοι (όροι) κατισχύουν, ως ειδικότεροι, κάθε άλλης διάταξης (ΣΤΕ Ολομ. 95/2017, ΣΤΕ 1620/2015, 1086/2015 κ.ά.), ορίζει στις κρίσιμες για την επίλυση του υπό κρίση ζητήματος διατάξεις τα εξής: Στο άρθρο 2.4.3 της Διακήρυξης με τίτλο «Περιεχόμενα Φακέλου Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά» προβλέπεται, μεταξύ άλλων, ότι: «2.4.3.1 Δικαιολογητικά Συμμετοχής. Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν με ποινή αποκλεισμού τα ακόλουθα υπό α, β και γ στοιχεία: α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), όπως προβλέπεται στις παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016 και τη συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση με την οποία ο οικονομικός φορέας δύναται να διευκρινίζει τις πληροφορίες που παρέχει με το ΕΕΕΣ σύμφωνα με την παρ. 9 του ίδιου άρθρου, β) την εγγύηση συμμετοχής, όπως προβλέπεται στις παραγράφους 2.1.5 και 2.2.2 αντίστοιχα της παρούσας διακήρυξης. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό υπόδειγμα ΕΕΕΣ, το οποίο αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της παρούσας διακήρυξης ως Παράρτημα αυτής...». Στο δε Παράρτημα 6 της Διακήρυξης γίνεται παραπομπή και δίδονται πληροφορίες συμπλήρωσης του ΕΕΕΣ της υπό κρίση διαγωνιστικής διαδικασίας στους προσφέροντες οικονομικούς φορείς. Περαιτέρω, στο άρθρο 2.2.8.1 της Διακήρυξης με τίτλο «Στήριξη στην ικανότητα τρίτων» προβλέπεται, πλην άλλων, ότι: «2.2.8.1. Στήριξη στην ικανότητα τρίτων. Οι οικονομικοί φορείς μπορούν, όσον αφορά στα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας (της παραγράφου 2.2.5) και τα σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (της παραγράφου 2.2.6), να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών τους με αυτούς. Στην περίπτωση αυτή, αποδεικνύουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους καθ' όλη τη διάρκεια της ... τους αναγκαίους πόρους, με την προσκόμιση της σχετικής έγγραφης δέσμευσης των φορέων στην ικανότητα των οποίων

στηρίζονται. Υπό τους ίδιους όρους οι ενώσεις οικονομικών φορέων μπορούν να στηρίζονται στις ικανότητες των συμμετεχόντων στην ένωση ή άλλων φορέων. Η Παραχωρούσα/Αναθέτουσα Αρχή ελέγχει αν οι φορείς, στις ικανότητες των οποίων προτίθεται να στηριχθεί ο οικονομικός φορέας, πληρούν κατά περίπτωση τα σχετικά κριτήρια επιλογής και εάν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3...». Επιπλέον στο άρθρο 2.2.9 της Διακήρυξης με τίτλο «Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής» ορίζεται, μεταξύ άλλων, ότι: «Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς δια του ΕΕΕΣ, κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.2.9.1, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παραγράφου 2.2.9.2 και κατά τη σύναψη της σύμβασης δια της υπεύθυνης δήλωσης της περ. δ' της παρ. 3 του άρθρου 105 του ν. 4412/2016. Στην περίπτωση που ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.8. της παρούσας, οι φορείς στην ικανότητα των οποίων στηρίζεται υποχρεούνται να αποδεικνύουν, κατά τα οριζόμενα στις παραγράφους 2.2.9.1 και 2.2.9.2, ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της παρούσας και ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής κατά περίπτωση...». Το δε άρθρο 2.2.9.1 της Διακήρυξης, το οποίο ενσωματώνει στο κανονιστικό πλαίσιο της Διακήρυξης τις διατάξεις του άρθρου 79 του ν. 4412/2016 αναφέρει ως προς την προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή των προσφορών, ειδικότερα, ότι: «2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών. Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους, ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος ... Ο οικονομικός φορέας δύναται να διευκρινίζει τις δηλώσεις

και πληροφορίες που παρέχει στο ΕΕΕΣ με συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση, την οποία υποβάλλει μαζί με αυτό. Κατά την υποβολή του ΕΕΕΣ, καθώς και της συνοδευτικής υπεύθυνης δήλωσης, είναι δυνατή, με μόνη την υπογραφή του κατά περίπτωση εκπροσώπου του οικονομικού φορέα, η προκαταρκτική απόδειξη των λόγων αποκλεισμού που αναφέρονται στην παράγραφο 2.2.3 της παρούσας, για το σύνολο των φυσικών προσώπων που είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτόν....Ο οικονομικός φορέας φέρει την ειδική υποχρέωση, να δηλώσει, μέσω του ΕΕΕΣ, την κατάστασή του σε σχέση με τους λόγους που προβλέπονται στο άρθρο 73 του ν. 4412/2016 και την παράγραφο 2.2.3 της παρούσας και ταυτόχρονα να επικαλεσθεί και τυχόν ληφθέντα μέτρα προς αποκατάσταση της αξιοπιστίας του...». Περαιτέρω, το άρθρο 2.2.9.2 της Διακήρυξης με τίτλο «Αποδεικτικά μέσα» ορίζει, μεταξύ άλλων, τα ακόλουθα: «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 στο άρθρο 3.2 από τον Παραχωρησιούχο/Προσωρινό ανάδοχο. Η Παραχωρούσα/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.9. Στην περίπτωση που οικονομικός φορέας επιθυμεί να στηριχθεί στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.8 για την απόδειξη ότι θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους, προσκομίζει, ιδίως, σχετική έγγραφη δέσμευση των φορέων αυτών για τον σκοπό αυτό. Ειδικότερα, προσκομίζεται έγγραφο (συμφωνητικό ή σε περίπτωση νομικού προσώπου απόφαση του αρμοδίου οργάνου διοίκησης αυτού ή σε περίπτωση φυσικού προσώπου υπεύθυνη δήλωση), δυνάμει του οποίου αμφότεροι, διαγωνιζόμενος οικονομικός φορέας και τρίτος φορέας, εγκρίνουν τη μεταξύ τους συνεργασία για την κατά περίπτωση ... προς τον διαγωνιζόμενο της χρηματοοικονομικής ή/και τεχνικής ή/και επαγγελματικής ικανότητας του φορέα, ώστε αυτή να είναι στη διάθεση του διαγωνιζόμενου για την εκτέλεση της Σύμβασης. Η σχετική αναφορά θα

πρέπει να είναι λεπτομερής και να αναφέρει κατ' ελάχιστον τους συγκεκριμένους πόρους που θα είναι διαθέσιμοι για την εκτέλεση της σύμβασης και τον τρόπο δια του οποίου θα χρησιμοποιηθούν αυτοί για την εκτέλεση της σύμβασης. Ο τρίτος θα δεσμεύεται ρητά ότι θα διαθέσει στον διαγωνιζόμενο τους συγκεκριμένους πόρους κατά τη διάρκεια της σύμβασης και ο διαγωνιζόμενος ότι θα κάνει χρήση αυτών σε περίπτωση που του ανατεθεί η σύμβαση...». Τέλος το άρθρο 2.4.6 της Διακήρυξης με τίτλο «Λόγοι απόρριψης προσφορών», αναφέρει, μεταξύ άλλων ότι: «Η Παραχωρούσα/Αναθέτουσα Αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία αποκλίνει από απαράβατους όρους περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, ή δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται στην παρούσα και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), ... β) η οποία περιέχει ατελείς, ελλειπίς, ασαφείς ή λανθασμένες πληροφορίες ή τεκμηρίωση, συμπεριλαμβανομένων των πληροφοριών που περιέχονται στο ΕΕΕΣ, εφόσον αυτές δεν επιδέχονται συμπλήρωσης, διόρθωσης, αποσαφήνισης ή διευκρίνισης ή, εφόσον επιδέχονται, δεν έχουν αποκατασταθεί από τον προσφέροντα, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας, σύμφωνα το άρθρο 102 του ν. 4412/2016 και την παρ. 3.1.2.1 της παρούσας διακήρυξης, ... ια) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσας διακήρυξης, εφόσον αυτές δεν θεραπευτούν από τον προσφέροντα με την υποβολή ή τη συμπλήρωσή τους, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας, σύμφωνα με τα άρθρα 102 και 103 του ν. 4412/2016...».

14. Σύμφωνα με το άρθρο 79 του ν. 4412/2016 «Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (άρθρο 59 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» το οποίο εντάσσεται κατά τα ως άνω αναφερόμενα στο κανονιστικό πλαίσιο της Διακήρυξης: «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημόσιων συμβάσεων, πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό

Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α' 75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73, περί λόγων αποκλεισμού, και 74, περί αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις, για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής, τα οποία έχουν καθορισθεί σύμφωνα με τα άρθρα 75, περί κριτηρίων επιλογής ... Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με το άρθρο 78, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις ίδιες πληροφορίες για τους φορείς αυτούς ... 3. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Εκτελεστικού Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016 για την καθιέρωση του τυποποιημένου εντύπου για το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο ... (L3), και παρέχεται αποκλειστικά σε ηλεκτρονική μορφή... 9. Ο οικονομικός φορέας δύναται να διευκρινίζει τις δηλώσεις και πληροφορίες που παρέχει στο ΕΕΕΣ με συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση, την οποία υποβάλλει μαζί με το ΕΕΕΣ. Η συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση υπογράφεται σύμφωνα με όσα προβλέπονται στο άρθρο 79Α, περί υπογραφής Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης».

15. Από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης και επί των εκατέρωθεν αιτιάσεων, σε σχέση με τον ως άνω λόγο της υπό κρίση προσφυγής, λεκτέα τα ακόλουθα: Η προσφέρουσα εταιρεία «...», προς προκαταρκτική απόδειξη ότι δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις του άρθρου 2.2.3 της Διακήρυξης και ότι πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της Διακήρυξης, υπέβαλε με την προσφορά της σύμφωνα με το άρθρο 2.2.9.1 της Διακήρυξης ως δικαιολογητικό συμμετοχής το από 30.9.2024 ΕΕΕΣ της (βλ. αρχείο «...»). Στο Μέρος II του εν λόγω ΕΕΕΣ με τίτλο «Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα» και στο Κεφάλαιο Γ αυτού με τίτλο «Πληροφορίες σχετικά με τη στήριξη στις ικανότητες άλλων οντοτήτων», έδωσε στο ακόλουθο ερώτημα: «Βασίζεται σε ικανότητες άλλων οντοτήτων. Ο οικονομικός φορέας

στηρίζεται στις ικανότητες άλλων οντοτήτων προκειμένου να ανταποκριθεί στα κριτήρια επιλογής που καθορίζονται στο μέρος IV και στα (τυχόν) κριτήρια και κανόνες που καθορίζονται στο μέρος V κατωτέρω;» την απάντηση: «Ναι». Περαιτέρω, δεν ανέφερε στο ΕΕΕΣ της καμία πληροφορία για την ταυτότητα του οικονομικού φορέα (επωνυμία, ΑΦΜ, διεύθυνση κ.ο.κ.) στις ικανότητες του οποίου προτίθεται να στηριχθεί, ούτε προσδιόρισε στο ΕΕΕΣ της ποιες ικανότητες οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας ή τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του τρίτου δανείζοντος οικονομικού φορέα αφορά η δηλωθείσα στήριξη. Επιπλέον, η εταιρεία «...» υπέβαλε με την προσφορά της, πέραν των δικαιολογητικών συμμετοχής σύμφωνα με το άρθρο 2.2.9.1 της Διακήρυξης, δικαιολογητικά κατακύρωσης τα οποία οφείλει να υποβάλει μόνο ο προσωρινός ανάδοχος της υπό ανάθεση σύμβασης σύμφωνα με το άρθρο 2.2.9.2 της Διακήρυξης. Μεταξύ των δικαιολογητικών αυτών υπέβαλε και το από 2.10.2024 ιδιωτικό συμφωνητικό με την εταιρεία «...» δυνάμει του οποίου συμφωνήθηκε ότι η εταιρεία αυτή αποδέχεται να παρέχει στην προσφέρουσα «...» την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκειά της για την πλήρωση των όρων του άρθρου 2.2.5 της Διακήρυξης και την τεχνική και επαγγελματική ικανότητά της ως ... και ως έχουσα στο ανθρώπινο δυναμικό της εξειδικευμένο ..., το οποίο θα χρησιμοποιηθεί από την «...» για την κάλυψη των προϋποθέσεων που απαιτούνται στο άρθρο 2.2.6 της Διακήρυξης (βλ. άρθρο 2 του Ιδιωτικού Συμφωνητικού). Η προσφέρουσα εταιρεία «...» δεν υπέβαλε με την προσφορά της ΕΕΕΣ της εταιρείας «...» στις ικανότητες της οποίας στηρίζεται.

16. Από τα παραπάνω προκύπτει ότι, σύμφωνα με τους ρητούς και απαράβατους όρους των άρθρων 2.2.9, 2.2.9.1 της Διακήρυξης και του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς οφείλουν να υποβάλλουν με την προσφορά τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής το ΕΕΕΣ, το οποίο επέχει θέση υπεύθυνης δήλωσης, προς προκαταρκτική απόδειξη ότι δεν συντρέχει στο πρόσωπό τους κάποια από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 της Διακήρυξης που συνεπάγεται τον αποκλεισμό τους και ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των άρθρων 2.2.4 (καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας), 2.2.5 (οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια), 2.2.6 (τεχνική και επαγγελματική ικανότητα)

και 2.2.7 (πρότυπα διασφάλισης ποιότητας) της Διακήρυξης. Περαιτέρω, σύμφωνα με τη ρητή απαίτηση του άρθρου 2.2.9 της Διακήρυξης και την αντίστοιχη πρόβλεψη του άρθρου 79 παρ. 1 του ν. 4412/2016, στην περίπτωση που ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, κατ' άρθρο 2.2.8. της Διακήρυξης, οι φορείς στην ικανότητα των οποίων στηρίζεται υποχρεούνται να αποδεικνύουν κατά τα οριζόμενα στις παραγράφους 2.2.9.1, δηλαδή με την υποβολή ΕΕΕΣ των τρίτων οικονομικών φορέων, ότι δεν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού και ότι πληρούνται τα σχετικά κριτήρια επιλογής κατά περίπτωση και ως προς τους τρίτους αυτούς οικονομικούς φορείς. Και τούτο, διότι η αναθέτουσα αρχή οφείλει να ελέγξει τη συνδρομή των ως άνω προϋποθέσεων στο πρόσωπο των τρίτων οικονομικών φορέων σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2.2.8.1 της Διακήρυξης. Ενόψει των ανωτέρω σαφών και δεσμευτικών προβλέψεων της Διακήρυξης και του νόμου, το περιεχόμενο της προσφοράς και ο τρόπος απόδειξης των προϋποθέσεων συμμετοχής που πρέπει να πληρούν οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς δεν εναπόκεινται στη διακριτική ευχέρειά τους, αλλά καθορίζονται κατ' επιταγή των αρχών της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων που διέπουν τη διαγωνιστική διαδικασία. Ειδικότερα, εφ' όσον στο Κεφάλαιο Γ του Μέρους ΙΙ του συνημμένου στη Διακήρυξη ΕΕΕΣ με τίτλο «Πληροφορίες σχετικά με τη στήριξη στις ικανότητες άλλων οντοτήτων» έχει περιληφθεί ερώτημα, η απάντηση στο οποίο έδινε τη δυνατότητα στους οικονομικούς φορείς να δηλώσουν και να περιγράψουν τη στήριξη στις ικανότητες τρίτων οικονομικών φορέων, όφειλαν οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς, επιδεικνύοντας τη συνήθη επιμέλεια των δραστηριοποιούμενων στον οικείο κύκλο συναλλαγών, να συμπληρώσουν τις σχετικές απαντήσεις τους κατά τρόπο ώστε να παρέχονται οι ως άνω κρίσιμες πληροφορίες. Η προσήκουσα κατά τα ανωτέρω συμπλήρωση της απάντησης, αποτελούσε απαίτηση που προέκυπτε σαφώς από τους προπαρατεθέντες όρους της Διακήρυξης σχετικά με τη στήριξη στις ικανότητες τρίτων οικονομικών φορέων και μπορούσε να γίνει αντιληπτή από τους ευλόγως ενημερωμένους διαγωνιζομένους (πρβ. ΣτΕ 1864/2023 1552, 1553/2022 σκ. 13, ΕΑ 163/2020 σκ. 11). Εν προκειμένω, η εταιρεία «...» απάντησε στο οικείο χωρίο του ΕΕΕΣ της μόνο «ΝΑΙ», ότι θα στηριχθεί, δηλαδή, στις ικανότητες τρίτου οικονομικού φορέα, χωρίς ωστόσο, να περιλάβει στην απάντησή της

στο ΕΕΕΣ ή στη συνοδευτική αυτού υπεύθυνη δήλωση καμία περαιτέρω πληροφορία ή αναφορά για την ταυτότητα του οικονομικού φορέα στον οποίο θα στηριχθεί, ούτε για το ποιες ικανότητες του φορέα αυτού επικαλείται για την παραδεκτή συμμετοχή της στον υπό κρίση διαγωνισμό. Συνεπώς, το ΕΕΕΣ της εταιρείας «...» είναι ελλιπές και ασαφές ως προς τις άνω πληροφορίες κατά παράβαση των ως άνω ρητών διατάξεων της Διακήρυξης. Περαιτέρω, η προσφορά της είναι απορριπτέα και για τον λόγο ότι, παρά το γεγονός ότι δηλώνει πως θα στηριχθεί στις ικανότητες τρίτου οικονομικού φορέα, δεν προσκομίζει με την προσφορά της το ΕΕΕΣ του φορέα αυτού, ώστε η αναθέτουσα αρχή να ελέγξει και ως προς το πρόσωπό του ότι δεν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού και ότι πληρούνται τα σχετικά κατά περίπτωση επικαλούμενα κριτήρια επιλογής σύμφωνα με τα αναφερόμενα στα άρθρα 2.8.1, 2.2.9, 2.2.9.1 της Διακήρυξης και στο άρθρο 79 παρ. 1 του ν. 4412/2016. Σε ό,τι δε αφορά τους ισχυρισμούς της αναθέτουσας αρχής, οι οποίοι αφορούν στην επίκληση του ως άνω από 2.10.2024 ιδιωτικού συμφωνητικού μεταξύ «...» και «...» και των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου, με την οποία επιδιώκεται η συμπλήρωση των ως άνω ελλειπόντων στο ΕΕΕΣ στοιχείων, αυτοί είναι, σε κάθε περίπτωση, απορριπτέοι ως αλυσιτελώς προβαλλόμενοι, δοθέντος ότι οι κρίσιμες πληροφορίες απαιτείται, επί ποινή αποκλεισμού, να περιέχονται σε αυτό καθ' εαυτό το ΕΕΕΣ (βλ. ΣΤΕ 1864/2023, ΔΕφΑΘ 1748/2024). Άλλωστε, τα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου που υπέβαλε η εταιρεία «...», παρά το γεγονός ότι αφορούν τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της εταιρείας, δεν δύνανται πάντως να εξετασθούν και να ληφθούν υπόψη από την αρμόδια Επιτροπή της αναθέτουσας αρχής στο παρόν στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής, παρά μόνο στο στάδιο της ανακήρυξης προσωρινού αναδόχου, κατά το οποίο έπρεπε να υποβληθούν, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.9.2 και το άρθρο 3.2 της διακήρυξης (βλ. και ΔΕφΠειρ 18/2021). Τέλος, οι ως άνω πλημμέλειες στην προσφορά της «...» δεν ήταν δυνατόν να θεραπευθούν με την κλήση της εταιρείας αυτής προς ... διευκρινίσεων κατ' άρθρο 102 του ν. 4412/2016, διότι η διάταξη αυτή, ερμηνευόμενη σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας που διέπει τη διενέργεια των διαγωνισμών για την ανάθεση δημόσιων συμβάσεων, επιτρέπει τη συμπλήρωση ή διευκρίνιση νομίμως, κατ' αρχήν, υποβληθέντων δικαιολογητικών ή άλλων στοιχείων των προσφορών,

όχι όμως και την αναπλήρωση μη υποβληθέντων ή μη νομίμως υποβληθέντων δικαιολογητικών και στοιχείων, καθώς η τελευταία θα οδηγούσε στην ανεπίτρεπτη υποκατάσταση των προσφορών των υποψηφίων. Συνεπώς, δεν ήταν δυνατή η κλήση της εταιρείας «...», να υποβάλλει κατά το στάδιο των διευκρινίσεων εκ νέου το ΕΕΕΣ της ορθά συμπληρωμένο και το πρώτον το ΕΕΕΣ της εταιρείας «...», διότι κάτι τέτοιο θα είχε στην πραγματικότητα αποτέλεσμα την υποβολή νέας προσφοράς εκ μέρους της «...» (βλ. ΣτΕ 1000/2022, 1646/2022, 7/2022, 147/2022, 187/2022, ΕΑ ΣτΕ 237/2021, ΔΕφΑθ 4/2021, 1490/2022 κ.ά.). Ενόψει των ανωτέρω, η ελλιπής συμπλήρωση του ΕΕΕΣ της εταιρείας «...» σχετικά με τη στήριξη στις ικανότητες της εταιρείας «...» και η μη υποβολή του ΕΕΕΣ του τρίτου αυτού οικονομικού φορέα συνιστούν λόγους αποκλεισμού της «...» και για τον λόγο αυτόν η αναθέτουσα αρχή όφειλε, κατά δέσμια αρμοδιότητα, να απορρίψει την προσφορά της σύμφωνα με το άρθρο 2.4.6 της Διακήρυξης. Επομένως, ο πρώτος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

17. Ανεξαρτήτως της αποδοχής του πρώτου λόγου της προσφυγής, που καθιστά άνευ ετέρου απορριπτέα την προσφορά της εταιρείας «...», με τους **δεύτερο** και **τρίτο λόγους** της προσφυγής η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι τα στοιχεία, που δηλώνει η εν λόγω εταιρεία στο ΕΕΕΣ της για την προαπόδειξη της πλήρωσης των κριτηρίων οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας και τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.5 και 2.2.6 της Διακήρυξης, αντιστοίχως, είναι αναληθή και πάντως ανακριβή. Ειδικότερα, κατά την προσφεύγουσα, ενώ η «...» δηλώνει ότι ο μέσος κύκλος εργασιών της κατά την τελευταία τριετία ανέρχεται σε 1.249.580,02 Ευρώ και ότι ο μέσος ετήσιος ειδικός κύκλος εργασιών της την τελευταία τριετία ανέρχεται σε 1.141.711,29 Ευρώ, από τα δημοσιευμένα στοιχεία της εταιρείας αυτής στην πλατφόρμα «...» του ΓΕΜΗ, αλλά και από τις δημοσιευθείσες χρηματοοικονομικές καταστάσεις των ετών 2022 και 2023 (...), που και η ίδια προσκομίζει με την προσφορά της, προκύπτει ότι για τα έτη αυτά ο κύκλος εργασιών της (γενικός και κατ' επέκταση και ο ειδικός) ανήλθε σε 0 Ευρώ. Επιπλέον, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι, εάν τα ποσά που αναφέρει η «...» στα σχετικά πεδία του ΕΕΕΣ

αποτελούν τον κύκλο εργασιών της «...», και στην περίπτωση αυτή η προσφορά της είναι απορριπτέα, διότι αφενός δεν δύναται να στηριχθεί παραδεκτως στις ικανότητες του τρίτου αυτού οικονομικού φορέα αφού δεν έχει συνυποβάλει το ΕΕΕΣ της «...», και αφετέρου θα έπρεπε στο ΕΕΕΣ της να προσδιορίζεται ότι για την κάλυψη των κριτηρίων αυτών στηρίζεται στις ικανότητες της «...». Συναφώς, ως προς την πλήρωση των κριτηρίων της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας σύμφωνα με το άρθρο 2.2.6 της Διακήρυξης και ειδικότερα σε ό,τι αφορά την υποχρέωση ... που να καλύπτει τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η «...» απαντά στο ΕΕΕΣ της πλημμελώς και αορίστως στο σχετικό ερώτημα καθώς αναφέρει μόνο ότι *«διαθέτει το απαραίτητο ... για την εκτέλεση της υποβάλλουσας συμβάσης»* χωρίς να κατονομάζει το ... για την κάλυψη των απαιτήσεων του άρθρου 2.2.6 της Διακήρυξης. Περαιτέρω, ισχυρίζεται ότι, από τα στοιχεία που η ως άνω εταιρεία συνυπέβαλε με την προσφορά της, προκύπτει ότι τουλάχιστον δύο από τα τρία στελέχη του ... που δηλώνονται ως μέλη της ομάδας έργου της και συγκεκριμένα οι κ.κ. ... αποδεικνύεται ότι είναι στελέχη της «...» και όχι της προσφέρουσας «...». Όπως, όμως, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, η «...» δεν στηρίζεται παραδεκτως στις ικανότητες της «...», αφού δεν έχει υποβάλει ΕΕΕΣ για αυτήν. Εξάλλου, ακόμη και αν παραδεκτά στηριζόταν στις ικανότητες της «...», και πάλι το ΕΕΕΣ της «...» θα ήταν απορριπτέο, διότι σε αυτό θα έπρεπε σαφώς να αναφέρεται ότι πρόκειται για ... της δανείζουσας εμπειρία εταιρείας και όχι της ίδιας της προσφέρουσας.

18. Η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει ότι η πλήρωση των κριτηρίων των άρθρων 2.2.5 και 2.2.6 της Διακήρυξης αποδεικνύεται με το 2.10.2024 ιδιωτικό συμφωνητικό μεταξύ της «...» και της «...», στο οποίο αναγράφεται σαφώς ότι η προσφέρουσα «...» θα στηριχθεί στις ικανότητες της εταιρείας «...». Περαιτέρω, κατά την αναθέτουσα αρχή, από την από 2.9.2024 βεβαίωση κύκλου εργασιών της «...» αποδεικνύεται η πλήρωση των ορίων του μέσου κύκλου εργασιών για την τελευταία τριετία και του μέσου ετήσιου ειδικού κύκλου εργασιών κατά την τελευταία τριετία σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο άρθρο 2.2.5 της Διακήρυξης. Ομοίως η πλήρωση των κριτηρίων καταλληλότητας του άρθρου 2.2.6 της Διακήρυξης περί τεχνικής και

επαγγελματικής ικανότητας αποδεικνύεται από την υποβολή των βεβαιώσεων καλής εκτέλεσης έργων της «...», για την δε απόδειξη της ύπαρξης του ... στο παράρτημα Β του ως άνω από 2.10.2024 ιδιωτικού συμφωνητικού υποδεικνύονται τρία στελέχη της «...» που πληρούν τις τιθέμενες από τη Διακήρυξη προϋποθέσεις.

19. Η Διακήρυξη, πλέον των αναφερομένων στη σκέψη 13 ορίζει στις κρίσιμες για την επίλυση του υπό κρίση ζητήματος διατάξεις τα εξής: Στο άρθρο 2.2.5 με τίτλο «Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια» αναφέρεται, μεταξύ άλλων, ότι: «Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν και να δηλώσουν στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) όλα τα ακόλουθα, δηλαδή: α) Μέσο γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών κατά τις τρεις (3) τελευταίες οικονομικές χρήσεις (2021-2022-2023) ύψους τουλάχιστον ίσου με ένα εκατομμύριο πεντακόσιες χιλιάδες (1.500.000,00€). Εάν ο υποψήφιος οικονομικός φορέας λειτουργεί ή ασκεί επιχειρηματική δραστηριότητα για χρονικό διάστημα μικρότερο του ως άνω απαιτούμενου, τότε ο ελάχιστος μέσος ετήσιος κύκλος εργασιών θα πρέπει να καλύπτει την ανωτέρω προϋπόθεση, κατά τον χρόνο ... του. β) Μέσο ειδικό ετήσιο κύκλο εργασιών κατά τις τρεις (3) τελευταίες οικονομικές χρήσεις ύψους τουλάχιστον ίσου με επτακόσιες πενήντα χιλιάδες ευρώ (750.000,00 €). Ως ειδικός κύκλος εργασιών νοείται αυτός που αφορά αντικείμενο αντίστοιχο με το δημοπρατούμενο ή εν γένει ενεργειακά έργα ή προμήθειες ή συμβάσεις ... Εάν ο υποψήφιος οικονομικός φορέας λειτουργεί ή ασκεί επιχειρηματική δραστηριότητα για χρονικό διάστημα μικρότερο του ως άνω απαιτούμενου, τότε ο ελάχιστος μέσος ετήσιος κύκλος εργασιών θα πρέπει να καλύπτει την ανωτέρω προϋπόθεση, κατά τον χρόνο ...». Περαιτέρω, στο άρθρο 2.2.6 της Διακήρυξης με τίτλο «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα», ορίζεται ότι: «Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να πληρούν τις κάτωθι απαιτήσεις και δη να διαθέτουν-δηλώσουν στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) ότι: α) Κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας από την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών να έχουν εκτελέσει ή να έχουν εν εξελίξει συμβάσεις συναφούς αντικείμενου με αυτό της παρούσης,

στο πλαίσιο των οποίων έως τον χρόνο υποβολής των προσφορών θα πρέπει να έχει ολοκληρωθεί η ... για τουλάχιστον τρεις (3) μήνες ... των οποίων η ... Εφόσον στο διαγωνισμό ... οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς θα πρέπει να έχουν ... για τουλάχιστον τρεις (3) μήνες ... Η εμπειρία των συμμετεχόντων θα πρέπει να δηλωθεί στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), στο οποίο θα πρέπει να αναφέρονται τα κάτωθι στοιχεία: α. Τίτλος της σύμβασης – Ονομασία του Έργου – Τοποθεσία. β. Ονομασία αναδόχου (Μεμονωμένη επιχείρηση ή Κοινοπραξία) της σύμβασης. γ. Επιμερισμός των εργασιών κάθε επιχείρησης, στην σύμβαση (Ποσοστό και είδος συμμετοχής σε περίπτωση ένωσης ή κοινοπραξίας). δ. Εργοδότης. ε. Ημερομηνίες έναρξης - περαίωσης της σύμβασης (εφόσον έχει περαιωθεί) στ. Τελική αξία της σύμβασης χωρίς Φ.Π.Α. ζ. Εκτελεσμένη Αξία της σύμβασης χωρίς ΦΠΑ η. Περιγραφή αντικειμένου της σύμβασης. β) Να διαθέτουν ικανούς ... πόρους και τεχνική ικανότητα του ... το οποίο θα ... τις εργασίες της παρούσας και που θα διασφαλίζει την ικανότητα των να εκτελούν τις ζητούμενες εργασίες ... στο ελάχιστο δυνατό διάστημα. Συγκεκριμένα: - ...».

20. Από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης και επί των εκατέρωθεν αιτιάσεων, σε σχέση με τον ως άνω λόγο της υπό κρίση προσφυγής, λεκτέα τα ακόλουθα: Η προσφέρουσα εταιρεία «...» αναφέρει στο Μέρος IV του ΕΕΕΣ της με τίτλο «Κριτήρια επιλογής» και στο Κεφάλαιο Β αυτού με τίτλο «Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια» σχετικά με την πλήρωση των κριτηρίων οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της υπό ανάθεση σύμβασης τα εξής: «... Μέσος ετήσιος κύκλος εργασιών. Ο μέσος ετήσιος κύκλος εργασιών του οικονομικού φορέα για τον αριθμό ετών που απαιτούνται βάσει της σχετικής προκήρυξης/γνωστοποίησης ή των εγγράφων της διαδικασίας σύναψης σύμβασης είναι ο εξής: Αριθμός ετών 3. Μέσος ετήσιος κύκλος εργασιών 1249580.02 EUR ... Ειδικός μέσος ετήσιος κύκλος εργασιών. Ο ειδικός μέσος ετήσιος κύκλος εργασιών του οικονομικού φορέα στον τομέα και για τον αριθμό ετών που απαιτούνται βάσει της σχετικής προκήρυξης /γνωστοποίησης ή των εγγράφων της διαδικασίας σύναψης σύμβασης είναι ο εξής: Αριθμός ετών 3. Μέσος ετήσιος κύκλος εργασιών 1141711.29 EUR...». Σε ό,τι αφορά την πλήρωση της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας κατ' άρθρο 2.2.6 της Διακήρυξης ειδικότερα ως

προς το διατιθέμενο ..., η προσφέρουσα εταιρεία «...» δηλώνει στο Κεφάλαιο Γ με τίτλο «*Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα*» του ως άνω Μέρους II του ΕΕΕΣ της ότι: «... ή ... υπηρεσίες για τον έλεγχο της ποιότητας. Ο οικονομικός φορέας μπορεί να χρησιμοποιήσει το ακόλουθο ... ή τις ακόλουθες ... υπηρεσίες, ιδίως τους υπεύθυνους για τον έλεγχο της ποιότητας. Όσον αφορά το ... υπηρεσίες που δεν ανήκουν άμεσα στην επιχείρηση του οικονομικού φορέα, αλλά στων οποίων τις ικανότητες στηρίζεται ο οικονομικός φορέας, όπως καθορίζεται στο μέρος II, ενότητα Γ, πρέπει να συμπληρώνονται χωριστά έντυπα ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ. Παρακαλώ περιγράψτε: ... ».

21. Από το παραπάνω περιεχόμενο του ΕΕΕΣ της εταιρείας «...» προκύπτει ότι οι πληροφορίες, που δήλωσε η ως άνω προσφέρουσα εταιρεία σχετικά με την προαπόδειξη της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής των άρθρων 2.2.5 και 2.2.6 της Διακήρυξης, είναι ελλιπείς και ανακριβείς κατά παραβίαση των άρθρων 2.2.9, 2.2.9.1, 2.2.8.1, 2.2.5 και 2.2.6 της Διακήρυξης. Και τούτο, διότι, όπως προκύπτει από το ως άνω από 2.10.2024 ιδιωτικό συμφωνητικό μεταξύ της προσφέρουσας εταιρείας «...» και της «...» καθώς και τις συνυποβληθείσες από την «...» οικονομικές καταστάσεις και τιμολόγια πώλησης της εταιρείας «...», η πλήρωση των κριτηρίων οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας του άρθρου 2.2.5 της Διακήρυξης θα καλυφθεί με στήριξη στην ικανότητα της ως άνω τρίτης εταιρείας σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2.2.8.1 της Διακήρυξης. Ωστόσο, όπως αναλυτικώς εκτέθηκε και στην ως άνω σκέψη 16, η εταιρεία «...» δεν προσδιορίζει στο ΕΕΕΣ της την εταιρεία στις ικανότητες της οποίας θα στηριχθεί, ούτε σε ποιες ικανότητες θα στηριχθεί, ούτε προσκομίζει ΕΕΕΣ της εταιρείας «...» κατά παράβαση των προπαρατεθέντων όρων της Διακήρυξης, με αποτέλεσμα να συνάγεται ανακριβώς ότι τα ως άνω στοιχεία στο ΕΕΕΣ της «...» αφορούν την προσφέρουσα αυτή εταιρεία. Ομοίως ελλιπές και ανακριβές παρίσταται το ΕΕΕΣ της «...» ως προς την προαπόδειξη της πλήρωσης των όρων του άρθρου 2.2.6 της Διακήρυξης περί τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας. Και τούτο, διότι αφενός η εν λόγω εταιρεία δεν δηλώνει για την προαπόδειξη εκτέλεσης συναφών έργων τα στοιχεία που απαιτούνται ειδικώς να δηλωθούν στο ΕΕΕΣ σύμφωνα με το άρθρο 2.2.6 της Διακήρυξης (τίτλο της σύμβασης, ονομασία αναδόχου, επιμερισμός των εργασιών στη σύμβαση, εργοδότης,

περιγραφή αντικειμένου της σύμβασης κ.ο.κ.), αφετέρου αναφέρει γενικά στο ΕΕΕΣ της ότι διαθέτει το απαραίτητο ... για την εκτέλεση της σύμβασης, χωρίς να προσδιορίζει ... για την εκτέλεση της σύμβασης, όπως απαιτεί η διάταξη του άρθρου 2.2.6 της Διακήρυξης. Περαιτέρω, όπως προκύπτει από το ως άνω από 2.10.2024 ιδιωτικό συμφωνητικό μεταξύ της προσφέρουσας εταιρείας «...» και της «...», η πλήρωση των κριτηρίων τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, ως προς την εκτέλεση έργων με συναφές αντικείμενο και ως προς τη διάθεση ανθρωπίνων πόρων και τεχνικής ικανότητας του προς ... κατ' άρθρο 2.2.6 της Διακήρυξης, θα καλυφθεί με στήριξη στην ικανότητα της ως άνω τρίτης εταιρείας σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2.2.8.1 της Διακήρυξης. Επιπλέον από το παράρτημα του ως άνω ιδιωτικού συμφωνητικού προκύπτει ότι δύο από τα τρία μέλη της προτεινόμενης ομάδας έργου (κ.κ...) της προσφέρουσας «...» είναι στελέχη της «...». Ωστόσο, όπως αναλυτικώς εκτέθηκε και στην ως άνω σκέψη 16, η εταιρεία «...» δεν προσδιορίζει στο ΕΕΕΣ της την εταιρεία στις ικανότητες της οποίας θα στηριχθεί, ούτε σε ποιες ικανότητες θα στηριχθεί, ούτε προσκομίζει ΕΕΕΣ της εταιρείας «...» κατά παράβαση των προπαρατεθέντων όρων της Διακήρυξης. Σε ό,τι δε αφορά τους ισχυρισμούς της αναθέτουσας αρχής, οι οποίοι αφορούν στην επίκληση του ως άνω από 2.10.2024 ιδιωτικού συμφωνητικού μεταξύ «...» και «...» και των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου, με την οποία επιδιώκεται η συμπλήρωση των ως άνω ελλειπόντων στο ΕΕΕΣ στοιχείων, αυτοί είναι, σε κάθε περίπτωση, απορριπτέοι ως αλυσιτελώς προβαλλόμενοι, δοθέντος ότι οι κρίσιμες πληροφορίες απαιτείται, επί ποινή αποκλεισμού, να περιέχονται σε αυτό καθ' εαυτό το ΕΕΕΣ (βλ. ΣτΕ 1864/2023, ΔΕφΑΘ 1748/2024). Ενόψει των παραπάνω η ελλιπής κατά τα ανωτέρω συμπλήρωση του ΕΕΕΣ της εταιρείας «...», σχετικά με τη στήριξη στις ικανότητες της εταιρείας «...» για την προαπόδειξη της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής των άρθρων 2.2.5 και 2.2.6 της Διακήρυξης και η μη υποβολή του ΕΕΕΣ του τρίτου αυτού οικονομικού φορέα, συνιστούν λόγους αποκλεισμού της «...» και για τον λόγο αυτό η αναθέτουσα αρχή όφειλε, κατά δέσμια αρμοδιότητα, να απορρίψει την προσφορά της σύμφωνα με το άρθρο 2.4.6 της Διακήρυξης. Επομένως, οι δεύτερος και τρίτος λόγοι της προσφυγής πρέπει να γίνουν δεκτοί ως βάσιμοι.

22. Κατόπιν των ανωτέρω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να οριστεί η επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου της προσφεύγουσας (άρθρο 363 του ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη υπ' αρ. ... απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά το μέρος που έκανε δεκτή την προσφορά της εταιρείας «...» σύμφωνα με το σκεπτικό της παρούσας.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου της προσφεύγουσας.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 29 Ιανουαρίου 2025 και εκδόθηκε στις 18 Φεβρουαρίου 2025 στην Αθήνα.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ

ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΔΕΜΙΡΤΖΗΟΓΛΟΥ