

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 18 Φεβρουαρίου 2025 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος και Φιλία Κοντραφούρη, Μέλος – Εισηγήτρια.

-Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 10/1/2025 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 44/13.01.2025 του οικονομικού φορέα «...» (στο εξής «ο προσφεύγων»), που εδρεύει στην ..., ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

ΚΑΤΑ

-Της ..., που εδρεύει στο ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

-Του παρεμβαίνοντος ..., κατοίκου ..., ... που εκπροσωπείται νόμιμα.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά να ακυρωθεί η απόφαση της αναθέτουσας αρχής με αριθμό .../2024 και το πρακτικό της επιτροπής με αριθμό .../...-...-2024 που ενσωματώθηκε σε αυτήν καθώς και κάθε άλλη, συναφής με την παραπάνω πράξη ή παράλειψη της Αναθέτουσας Αρχής ή των οργάνων αυτής, προγενέστερη ή μεταγενέστερη αυτών, ακόμα και αν δεν αναφέρεται ρητά.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα.

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο.

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο ποσού 600,00 ευρώ σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης η οποία ανέρχεται σε 94.750,00€ πλέον ΦΠΑ (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ...).

2. Με τη Διακήρυξη με αρ. πρωτ. .../...-...-2024, προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός με αντικείμενο την «...», εκτιμώμενης αξίας ...€ πλέον ΦΠΑ. Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε με τη Διακήρυξη αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, με βάση την τιμή. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α ... και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η ...η/.../2024.

3. Στον διαγωνισμό συμμετείχε ο προσφεύγων, ο παρεμβαίνων και άλλος ένας οικονομικός φορέας. Με την απόφαση .../2024 του Διοικητικού Συμβουλίου της ... επικυρώθηκε το πρακτικό της επιτροπής διαγωνισμού με α.π. .../...2024 και αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος ο συμμετέχων φορέας με την επωνυμία Με την προσβαλλόμενη απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της ... με αριθμό .../2024 εγκρίθηκε το πρακτικό της επιτροπής διαγωνισμού με α.π. .../...-...-2024 και ο παραπάνω προσωρινός ανάδοχος αναδείχθηκε οριστικός ανάδοχος. Η προσβαλλόμενη μαζί με τα πρακτικά και τα δικαιολογητικά κατακύρωσης κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους την ...η/.../2024.

4. Ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικείμενου της σύμβασης, της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της, χωρίς ΦΠΑ, του χρόνου έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης, καθώς επίσης και της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής, υπάγεται στις διατάξεις του ν. 4412/2016. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, η δε ΕΑΔΗΣΥ είναι αρμόδια για την εξέταση της προδικαστικής προσφυγής, για την άσκηση της οποίας έχουν τηρηθεί οι προϋποθέσεις παραδεκτού, μεταξύ των οποίων και το εμπρόθεσμο.

5. Ο προσφεύγων, ως προσφέρων που συμμετέχει παραδεκτά στον διαγωνισμό ασκεί την προδικαστική προσφυγή με έννομο συμφέρον προβάλλοντας λόγους απόρριψης της προσφοράς του οικονομικού φορέα, στον οποίο και κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού.

6. Η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την προδικαστική προσφυγή στους θιγόμενους οικονομικούς φορείς στις 15.1.2025 και υπέβαλε απόψεις επ' αυτής στις 27.1.2025 εμπρόθεσμα. Ο παρεμβαίνων άσκησε στις 27.1.2025

παρέμβαση νόμιμα, εμπρόθεσμα και με έννομο συμφέρον. Η προσφεύγουσα υπέβαλε στις 1.2.2025 υπόμνημα νόμιμα και εμπρόθεσμα.

7. Η Διακήρυξη, η οποία αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει τόσο τους τρίτους, προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και την αναθέτουσα αρχή που υποχρεούται μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τους όρους της (βλ. ενδεικτικά αποφάσεις ΣτΕ 2287/2022, σκ.15, 1647/2022, σκ.20, 1217/2018, σκ. 5, 2434/2017, σκ. 5, 1086/2015, σκ. 5, 4901/2014, σκ. 8, 2551/2013, 5022/2012, 2635/2009, ΕΑ ΣτΕ 15/2021, 352/2016, 53/2011, 241/2020, Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224/2007, 78/2007, 19/2005 και αποφάσεις 7ου Τμ. Ε.Σ 539/2024, 2106/2021 κ.α.), ορίζει στις κρίσιμες για την επίλυση της κρινόμενης διαφοράς διατάξεις τα εξής:

*«1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης
Αντικείμενο της σύμβασης είναι η παροχή της υπηρεσίας*

Οι παρεχόμενες υπηρεσίες κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) : ... [...]

2.2.6. Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα

Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς [επιλέγεται από την Α.Α. το I ή το II ή συνδυασμός αυτών]

[I] απαιτείται [εάν η Α.Α. απαιτεί ελάχιστα επίπεδα τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, ενδεικτικά]:

Δικαίωμα συμμετοχής και ανάληψης της Υπηρεσίας έχουν εργολήπτες Δημοσίων έργων ή επιχειρήσεις οι οποίες ικανοποιούν τα ακόλουθα κριτήρια:

Διαθέτουν εμπειροτεχνικό ή εργοληπτικό πτυχίο με τις ειδικότητες ..., ..., ..., ..., κλπ.

2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής

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, με το ΕΕΕΣ, σύμφωνα με 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, με την υπεύθυνη δήλωση της περ. δ' της παρ. 3 του άρθρου 105 του ν. 4412/2016. Οι οικονομικοί φορείς

μεριμνούν να διαθέτουν πιστοποιητικά, τα οποία να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, προκειμένου να τα υποβάλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι ή εφόσον τους ζητηθεί, από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.9.2.

2.2.9.2. Αποδεικτικά μέσα Για την απόδειξη της μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού κατ' άρθρο 2.2.3 και της πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής κατά την παράγραφο 2.2.4, 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. ... **ΣΗΜΑΝΤΙΚΟ** Οι οικονομικοί φορείς μεριμνούν να διαθέτουν τα πιστοποιητικά, τα οποία καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, προκειμένου να τα υποβάλλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι. ...

B.1. Για την απόδειξη τα μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα δικαιολογητικά που αναφέρονται κατωτέρω. Τα εν λόγω πιστοποιητικά υποβάλλονται μαζί με τα υπόλοιπα αποδεικτικά μέσα του άρθρου 22 από τον προσωρινό ανάδοχο, μέσω του υποσυστήματος, στον φάκελο «δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου».....

Ειδικότερα, οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: α) για την παράγραφο 2.2.3.1 απόσπασμα του σχετικού μητρώου, όπως του ποινικού μητρώου ή, ελλείψει αυτού, ισοδύναμο έγγραφο που εκδίδεται από αρμόδια δικαστική ή διοικητική αρχή του κράτους-μέλους ή της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας, από το οποίο προκύπτει ότι πληρούνται αυτές οι προϋποθέσεις, που έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του ...

γ) για την παράγραφο 2.2.3.4 περίπτωση β' πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, το οποίο έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του.

Ιδίως οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα προσκομίζουν: ι) **Ενιαίο Πιστοποιητικό Δικαστικής Φερεγγυότητας** από το αρμόδιο Πρωτοδικείο, από το οποίο προκύπτει ότι δεν τελούν υπό πτώχευση, πτωχευτικό συμβιβασμό ή υπό αναγκαστική διαχείριση ή δικαστική εκκαθάριση ή ότι δεν έχουν υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης. Ειδικά για τη διαδικασία εξυγίανσης προσκομίζεται επιπλέον υπεύθυνη δήλωση του νόμιμου

εκπροσώπου του οικονομικού φορέα ότι τηρούνται οι όροι της συμφωνίας εξυγίανσης. Για τις ΙΚΕ προσκομίζεται επιπλέον και πιστοποιητικό του Γ.Ε.Μ.Η. περί μη έκδοσης απόφασης λύσης ή κατάθεσης αίτησης λύσης του νομικού προσώπου, ενώ για τις ΕΠΕ προσκομίζεται επιπλέον πιστοποιητικό μεταβολών.

2.4.3.2 Τεχνική Προσφορά

Η τεχνική προσφορά καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης [συμπληρώνεται από την Α.Α.], περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα.

2.4.6. Λόγοι απόρριψης προσφορών

Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει προσφορά: α) η οποία, με την επιφύλαξη του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 περί συμπλήρωσης, 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, ειδικά ως προς τους όρους, οι οποίοι ρητώς έχουν καθοριστεί επί ποινή αποκλεισμού, στην παρούσα διακήρυξη), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών, ειδικά ως προς τους όρους, οι οποίοι ρητώς έχουν καθοριστεί επί ποινή αποκλεισμού, στην παρούσα διακήρυξη), 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας, ...

3.2. Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου/ Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού

διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, και τον καλεί να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2. της παρούσας Διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της Διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 - 2.2.8 αυτής. [...] Αν δεν προσκομισθούν 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. Ο προσωρινός ανάδοχος δύναται να υποβάλει προς την αναθέτουσα αρχή, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, αίτημα για παράταση της ως άνω προθεσμίας, συνοδευόμενο από αποδεικτικά έγγραφα περί αίτησης χορήγησης δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου. Στην περίπτωση αυτή η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής αυτών, για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγησή τους από τις αρμόδιες δημόσιες αρχές. Ο προσωρινός ανάδοχος μπορεί να αξιοποιεί τη δυνατότητα αυτή τόσο εντός της αρχικής προθεσμίας για την υποβολή δικαιολογητικών, όσο και εντός της προθεσμίας για την προσκόμιση ελλειπόντων ή τη συμπλήρωση ήδη υποβληθέντων δικαιολογητικών, κατά την έννοια του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, όπως προβλέπεται ανωτέρω.».

3.3.1. Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών κατακύρωσης και της εισήγησης της Επιτροπής Διαγωνισμού επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης, στην οποία ενσωματώνεται η απόφαση έγκρισης του πρακτικού κατάταξης των προσφερόντων και ανάδειξης προσωρινού αναδόχου, σε συνέχεια της αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών τους. Η αναθέτουσα αρχή κοινοποιεί, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» στο ΕΣΗΔΗΣ, σε όλους τους οικονομικούς φορείς που έλαβαν μέρος στη διαδικασία ανάθεσης, εκτός από όσους αποκλείστηκαν οριστικά, ιδίως δυνάμει της παρ. 1 του άρθρου 72 του ν. 4412/2016, την απόφαση κατακύρωσης, στην οποία αναφέρονται υποχρεωτικά οι προθεσμίες για την αναστολή της σύναψης

σύμβασης, σύμφωνα με τα άρθρα 360 έως 372 του ν. 4412/2016, μαζί με αντίγραφο των πρακτικών κατάταξης των προσφερόντων και ανάδειξης προσωρινού αναδόχου, επιπλέον δε, αναρτά τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου στα «Συνημμένα Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού».

Μετά την έκδοση και κοινοποίηση της απόφασης κατακύρωσης οι προσφέροντες λαμβάνουν γνώση των οικονομικών προσφορών που αποσφραγίστηκαν, της κατάταξης των προσφορών και των υποβληθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης, με ενέργειες της αναθέτουσας αρχής.

Παράρτημα Ι (σελ. ...επ.) ... αρ. πρωτ. .../...2024

Έχοντας υπόψη:

- Τις διατάξεις του Ν.4412 / 2016,

συντάσσουμε Τεχνικές Προδιαγραφές της δαπάνης: «...» με τα ακόλουθα στοιχεία: [...]

«Άρθρο 1ο – ΓΕΝΙΚΑ

Οι τεχνικές αυτές προδιαγραφές αφορούν την υπηρεσία ... με χρήση ..., καθώς και τις τεχνικές λεπτομέρειες που την περιγράφουν. Ειδικότερα: Το αντικείμενο της υπηρεσίας είναι η μετάβαση στη ..., η ... επί εδάφους γαιώδους, ημιβραχώδους ή βραχώδους, η ... κάθε λογής εδάφους (...), η μεταφορά των ... σε χώρο που θα υποδειχθεί από την Υπηρεσία (εντός των ορίων του ...), η ... με εργαλεία και προσωπικό του αναδόχου, οι δοκιμαστικές ... πλησίον της ... (με ή χωρίς τη χρήση μηχανημάτων), η ... με αδρανή καθώς και η μεταφορά τους από χώρο που θα υποδειχθεί από την Υπηρεσία, η σήμανση του ..., χωρίς να συμπεριλαμβάνονται: Η προμήθεια των ..., η ... με σκυρόδεμα ή ασφαλτο, τα υδραυλικά υλικά. Στην υπηρεσία συμπεριλαμβάνονται και οι εργασίες που θα εκτελούνται από εξειδικευμένο προσωπικό (...). Τα μηχανήματα που δύναται να χρησιμοποιηθούν, είναι:

Α. ... (...) ... (μικρό ..., ενδεικτικού τύπου ..., ισχύος περίπου ... Ηρ)

Β. Εκσκαφέας – Φορτωτής, ενδεικτικού τύπου ..., ισχύος περίπου ... Ηρ (με ...)

Γ. Μικρός φορτωτής ενδεικτικού τύπου ...

Δ. Φορητό για μεταφορά ... ή ... ή των ...

Το προσωπικό του αναδόχου που μπορεί να χρησιμοποιηθεί για την ... καθώς και τα σχετικά εργαλεία είναι:

Α. ... με άδεια ασκήσεως επαγγέλματος ή Δελτίο παροχής Υπηρεσιών

Β. Εργάτης – βοηθός

Γ. Ηλεκτρικά εργαλεία (... , ... , ... , ... , κλπ κατά περίπτωση), λοιπά συνήθη εργαλεία, συσκευές σήμανσης βλαβών (... , ... , ... , ... , ... και υλικό για περίφραξη, κλπ).

ΑΡΘΡΟ 2ο– ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΤΟΥ ΑΝΑΔΟΧΟΥ

Ο ανάδοχος έχει την υποχρέωση να προσέρχεται για την εργασία εντός του μέγιστου των 2 ωρών από την ενημέρωσή του Υποχρέωση του αναδόχου είναι η διάθεση Μηχανημάτων με οδηγό (... οποιουδήποτε μεγέθους, ... ή παρόμοιου τύπου, κατά περίπτωση, κλπ βλέπε άρθρο 1), ηλεκτρικά εργαλεία (... , ... , ... , ... , κλπ κατά περίπτωση), φορτηγό με οδηγό για ... ή και μεταφορά ... , ... με ... , η εργάτη (ες) κατά περίπτωση, σήμανση βλάβης. Ο ανάδοχος οφείλει να υποδείξει έναν κατάλληλο χώρο για την μεταφορά των αδρανών από την Υπηρεσία (άμμος, χαλίκι), τα οποία θα χρησιμοποιεί για την επισκευή των βλαβών. Το προσωπικό που θα χειρίζεται τα μηχανήματα, καθώς και το λοιπό προσωπικό (...) είναι υπό την ευθύνη του αναδόχου και θα πρέπει να διαθέτει τις απαιτούμενες άδειες.

Τα μηχανήματα που θα χρησιμοποιηθούν για την εκτέλεση της υπηρεσίας θα πρέπει να είναι σε άρτια τεχνική κατάσταση και να διαθέτουν τις απαιτούμενες από τις αρμόδιες αρχές άδειες (Άδεια κυκλοφορίας και ασφαλιστήρια συμβόλαια). Ο ανάδοχος οφείλει να υπακούει στις εντολές των υπευθύνων της επιχείρησης.

Κατά τη διάρκεια της υπηρεσίας του ο Ανάδοχος οφείλει να φέρει μαζί του τα απαραίτητα έγγραφα που χρειάζονται για τη νομιμότητα της κίνησης και της χρήσης του οχήματος.

Ο ανάδοχος υποχρεούται άπαξ να δηλώνει στην Υπηρεσία:

1. Τα μηχανήματα που χρησιμοποιεί ή δύναται να χρησιμοποιήσει (άδειες κυκλοφορίας)
 2. Το προσωπικό που χρησιμοποιεί ή δύναται να χρησιμοποιήσει.
- Σε περίπτωση αλλαγών στα ως άνω (κατά τη διάρκεια της εκτέλεσης της σύμβασης), ο ανάδοχος υποχρεούται στην άμεση ενημέρωση της Υπηρεσίας. Ο ανάδοχος δεσμεύεται στην διάθεση και 2ου πλήρους εξοπλισμένου και επανδρωμένου συνεργείου για τη ... , όπου είναι αναγκαίο, κατά την κρίση της

[...]

ΕΙΔΙΚΗ ΣΥΓΓΡΑΦΗ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ (σελ. ...)

5. ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ ΑΝΑΔΟΧΟΥ - ΥΓΙΕΙΝΗ ΚΑΙ ΑΣΦΑΛΕΙΑ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΩΝ

5.1 Προσωπικό του Αναδόχου

5.1.1 Ο Ανάδοχος, για την εκτέλεση των εργασιών θα διαθέτει, τουλάχιστον, το προσωπικό που αναφέρεται στο Άρθρο 1».

8. Με τον **πρώτο λόγο της προσφυγής, ο προσφεύγων** ισχυρίζεται ότι η τεχνική προσφορά του παρεμβαίνοντος δεν πληροί τους όρους και απαιτήσεις που τίθενται στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης. Σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του, από την τεχνική προσφορά του παρεμβαίνοντα δεν προκύπτει ότι, όπως απαιτείται από το Παράρτημα Ι της Διακήρυξης, διαθέτει προς χρήση **φορτηγό** για την ..., ούτε προσκόμισε **άδεια κυκλοφορίας** και **ασφαλιστήριο** τέτοιου οχήματος. Κατά τον προσφεύγοντα, η διάθεση φορτηγού οχήματος αποτελεί ουσιώδη τεχνική προδιαγραφή κατά το Παράρτημα Ι της Διακήρυξης, καθώς ο ανάδοχος ρητά υποχρεούται να υποδεικνύει στην ... τον προβλεπόμενο χώρο για την εναπόθεση των απαραίτητων αδρανών υλικών, τα οποία ο ανάδοχος θα φορτώνει με δικά του μέσα για να τα μεταφέρει όπου απαιτείται. Η παράλειψη αυτή του παρεμβαίνοντα να διαθέσει κατάλληλο φορτηγό όχημα, όπως επίσης να προσκομίσει την αντίστοιχη άδεια κυκλοφορίας, δίπλωμα οδήγησης του οδηγού και ασφαλιστήριο συμβόλαιο, καθιστά την τεχνική του προσφορά απορριπτέα ως μη πληρούσα τις απαραίτητες τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης.

9. Η αναθέτουσα αντιτάσσει ότι η προσκόμιση των στοιχείων που αφορούν στα φορτηγά και μηχανήματα έργων (με τις απαιτούμενες άδειες και ασφαλιστικά συμβόλαια) θα ζητείτο άπαξ από την ίδια κατά την υπογραφή της σύμβασης καθώς και σε περίπτωση επιγενόμενων αλλαγών παραπέμποντας στη σελίδα ... της Διακήρυξης.

10. Η παρεμβαίνουσα με την παρέμβασή της και με υπόμνημα επί των απόψεων της αναθέτουσας αντιτάσσει ότι προσκομίζει με την παρέμβασή της τις άδειες κυκλοφορίας δύο φορτηγών οχημάτων, το δίπλωμα οδήγησης του οδηγού καθώς και τα ασφαλιστήρια συμβόλαια των οχημάτων με τα οποία αποδεικνύεται ότι πληροί όλες τις απαραίτητες τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης δεδομένου ότι οι όροι του διαγωνισμού αναφέρουν ότι δύνανται να

προσκομισθούν και μεταγενέστερα τα δικαιολογητικά που αφορούν στα φορτηγά μηχανήματα για

11. Από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου του διαγωνισμού και συνεκτίμηση των διατάξεων και όρων της Διακήρυξης , αναφορικά με τον πρώτο λόγο της προσφυγής, προκύπτουν τα εξής:

12. Η προαναφερθείσα απαίτηση της Διακήρυξης να διαθέτει ο συμμετέχων οικονομικός φορέας φορτηγό προς χρήση για τη ... προσκομίζοντας ταυτόχρονα και την άδεια κυκλοφορίας και το σχετικό ασφαλιστήριο συμβόλαιο δεν προβλέπεται από το άρθρο 2.4.3.2. της Διακήρυξης ως στοιχείο του φακέλου της τεχνικής προσφοράς ούτε έχει προβλεφθεί στο άρθρο 2.2.6. της Διακήρυξης ως κριτήριο τεχνικής ικανότητας ώστε να προβλέπεται η προσκόμιση των παραπάνω μαζί με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης από τον προσωρινό ανάδοχο. Αντίθετα, από το άρθρο 2 του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης με τίτλο «Υποχρεώσεις Αναδόχου» (βλ. παραπάνω σκ. 7) προκύπτει ότι απαιτείται η διάθεση προς χρήση φορτηγού για την ... καθώς και η προσκόμιση της σχετικής άδειας κυκλοφορίας και του ασφαλιστηρίου του από τον ανάδοχο κατά το στάδιο εκτέλεσης της σύμβασης. Συνεπώς, ο **πρώτος λόγος** της προσφυγής προβάλλεται αβάσιμα και **πρέπει να απορριφθεί**.

13. Με τον **δεύτερο λόγο** της προσφυγής, ο **προσφεύγων** ισχυρίζεται ότι, το γεγονός ότι ο παρεμβαίνων δήλωσε ως μηχανήματα μόνο 1 μηχανήμα έργου ... και ένα φορτωτή μίνι τύπου ... δίχως να διαθέσει φορτηγό όχημα, οδηγεί με βεβαιότητα στο συμπέρασμα ότι δεν δύναται να διαθέσει και να οργανώσει δεύτερο πλήρως εξοπλισμένο και επανδρωμένο συνεργείο και να ανταποκριθεί στην ταυτόχρονη ..., όπως απαιτείται από τις οριζόμενες στη Διακήρυξη (σελ. ...) υποχρεώσεις του αναδόχου, σύμφωνα με τις οποίες ο τελευταίος δεσμεύεται *«στην διάθεση και 2ου πλήρους εξοπλισμένου και επανδρωμένου συνεργείου για τη ..., όπου είναι αναγκαίο, κατά την κρίση της ...»*.

14. Από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου του διαγωνισμού και συνεκτίμηση των διατάξεων και όρων της Διακήρυξης, αναφορικά με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής, προκύπτουν τα εξής: Ο προσφεύγων για να

καταλήξει στην κρίση ότι ο παρεμβαίνων δεν συμμορφώνεται με την απαίτηση της σελ... της Διακήρυξης που ορίζει ότι «Ο ανάδοχος δεσμεύεται στην διάθεση και 2ου πλήρους εξοπλισμένου και επανδρωμένου συνεργείου για τη..., όπου είναι αναγκαίο, κατά την κρίση της ...» βασίζεται στην εσφαλμένη παραδοχή ότι μόνη η διάθεση ενός μηχανήματος ... και ενός φορτωτή μίνι τύπου ... χωρίς καν να διαθέτει φορτηγό συνεπάγεται αδυναμία να διαθέσει δεύτερο πλήρως εξοπλισμένο και επανδρωμένο συνεργείο, όπως απαιτεί η Διακήρυξη. Η παραδοχή όμως αυτή δεν βρίσκει έρεισμα σε καμία σχετική διάταξη της Διακήρυξης.

Συνεπώς, ο **δεύτερος λόγος της προσφυγής** προβάλλεται αβάσιμα και **πρέπει να απορριφθεί.**

15. Με το πρώτο σκέλος του **τρίτου** λόγου της προσφυγής, ο προσφεύγων υποστηρίζει ότι η προσφορά του παρεμβαίνοντα πρέπει να απορριφθεί διότι δεν συμπεριλαμβάνεται στο φάκελο δικαιολογητικών κατακύρωσης η απαιτούμενη άδεια / δίπλωμα ... έργου όπως απαιτείται από τη Διακήρυξη. Ειδικότερα, ισχυρίζεται ότι ο οριστικός ανάδοχος προσκόμισε φωτοαντίγραφα καρτών πιστοποίησης από ... συντεταγμένα στην αγγλική γλώσσα τα οποία όμως δεν αποτελούν αυτοδίκαια διπλώματα ... έργου στην Ελλάδα. Δεν συνοδεύονται από έγκυρη αναγνώριση από τις ελληνικές αρχές και δεν τεκμηριώνουν την ισοτιμία ή αντιστοιχία με τα εγχώρια διπλώματα. Τα πιστοποιητικά αφορούν διάφορες κατηγορίες μηχανημάτων (... , ... κ.λπ.), αλλά η ελληνική νομοθεσία (Π.Δ. 113/2012) απαιτεί ειδική αδειοδότηση. Ο ανάδοχος έπρεπε να προσκομίσει απόφαση ισοτιμίας από τον Ε.ΟΠ.Π.Ε.Π., καθώς τα προσκομιζόμενα δικαιολογητικά δεν επαρκούν για την άσκηση του επαγγέλματος στην Ελλάδα.

16. Η αναθέτουσα αντιτάσσει ότι η προσκόμιση των στοιχείων που αφορούν στην άδεια ... έργων και στην μετάφραση αλλοδαπών εγγράφων θα ζητείτο άπαξ από την ίδια κατά την υπογραφή της σύμβασης παραπέμποντας στα οριζόμενα στη σελίδα ... της Διακήρυξης.

17. Η παρεμβαίνουσα προβάλλει ότι η Οδηγία 2005/36/EK του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, βάσει της Συνθήκης για την ίδρυση της

Ευρωπαϊκής Κοινότητας, στοχεύει στην εξάλειψη των εμποδίων στην ελεύθερη κυκλοφορία προσώπων και υπηρεσιών μεταξύ των κρατών-μελών. Ειδικότερα, διασφαλίζει το δικαίωμα άσκησης επαγγέλματος σε κράτος-μέλος διαφορετικό από εκείνο όπου αποκτήθηκαν τα επαγγελματικά προσόντα. Το άρθρο 47 παρ. 1 προβλέπει τη θέσπιση οδηγιών για την αμοιβαία αναγνώριση διπλωμάτων και πιστοποιητικών μεταξύ των κρατών-μελών.

18. Από το άρθρο 2 του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης με τίτλο «Υποχρεώσεις Αναδόχου» (βλ. παραπάνω σκ. 7) προκύπτει ότι η προσκόμιση της άδειας/διπλώματος ... έργου του προσωπικού που θα χειρίζεται τα μηχανήματα απαιτείται να υποβληθεί από τον ανάδοχο κατά το στάδιο εκτέλεσης της σύμβασης. Συνεπώς, το **πρώτο σκέλος του τρίτου λόγου** της προσφυγής σύμφωνα με το οποίο ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι μη νόμιμα τα παραπάνω έγγραφα δεν προσκομίστηκαν με το φάκελο της τεχνικής προσφοράς αβάσιμα προβάλλεται και **πρέπει να απορριφθεί**.

19. Με το **δεύτερο σκέλος του τρίτου λόγου** της προσφυγής, **ο προσφεύγων** ισχυρίζεται ότι η προσφορά του παρεμβαίνοντα έπρεπε να απορριφθεί διότι προσκόμισε την Βεβαίωση με αρ. πρωτ. .../13.02.2023 περί εγγραφής του στο Μητρώο της ... / Δ/ση Τεχνικών Έργων ..., για την ανάληψη εργασιών:

A. ... – Προϋπολογισμού μέχρι 42.000€

B. ... - Προϋπολογισμού μέχρι 42.000€

Γ. ... - Προϋπολογισμού μέχρι 18.000€.

Εντούτοις, το επίμαχο έργο/υπηρεσία έχει προϋπολογισμό διαγωνισμού ύψους ...€ προ ΦΠΑ, δηλαδή πολλαπλάσιο του προϋπολογισμού του παραπάνω εγγράφου.

20. Η αναθέτουσα αντιτάσσει ότι, ως προς τα όρια που αναγράφονται στην Βεβαίωση με αρ. πρωτ. .../13.02.2023, αυτά αφορούν δημόσιες συμβάσεις έργων και όχι στην ανάληψη δημόσιας σύμβασης (γενικής) υπηρεσίας που αφορά η κρίσιμη διαδικασία.

21. Κατόπιν επισκόπησης του ηλεκτρονικού φακέλου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, προκύπτει ότι ο παρεμβαίνων υπέβαλε μέσω της λειτουργικότητας

«επικοινωνία» μαζί με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης τη Βεβαίωση με αρ. πρωτ. .../13.02.2023 περί εγγραφής του στο Μητρώο της ... για την τριετία από .../.../2023 έως .../.../2026. Όπως, όμως, προκύπτει από το άρθρο 1.3. της Διακήρυξης, το φυσικό αντικείμενο της σύμβασης είναι η παροχή της υπηρεσίας ... (CPV: ...). Συνεπώς, δεν τυγχάνουν εφαρμογής στην προκείμενη περίπτωση οι διατάξεις των άρθρων 105 παρ.1, 3, 5 του ν. 3669/2008 (άρθρο 119 παρ. 3β, 3γ, 3δ του ν. 4472/2017) που αφορούν στη συμμετοχή σε διαγωνιστικές διαδικασίες για την ανάληψη δημοσίων έργων. Συνεπώς, τα παραπάνω αναφερθέντα στη Βεβαίωση όρια σχετικά με την ανάληψη εργασιών ..., ... και ... εργασιών δεν εφαρμόζονται στην κρινόμενη διαδικασία που αφορά στην ανάληψη δημόσιας σύμβασης (γενικής) υπηρεσίας. Κατά συνέπεια, **το δεύτερο σκέλος του τρίτου λόγου** προβάλλεται αβάσιμα και **πρέπει να απορριφθεί**.

22. Με το **τρίτο σκέλος του τρίτου λόγου**, ο **προσφεύγων** ισχυρίζεται ότι η προσφορά του παρεμβαίνοντα μη νόμιμα έγινε δεκτή, γιατί ούτε από την προσφορά του, ούτε από τα υπόλοιπα δικαιολογητικά που υπέβαλε δηλώνει ή προκύπτει ότι στηρίζεται στις ικανότητες τρίτων ή ότι έχει αναθέσει σε υπεργολάβο τμήμα της σύμβασης αν και προσκομίζει άδεια ... τρίτου προσώπου (...) καθώς και επίσης έγγραφο εκπαίδευσης ... έργου (...) χωρίς άλλο συνοδευτικό έγγραφο λ.χ. ιδιωτικό συμφωνητικό μεταξύ αναδόχου και προσώπων αυτών για την ανάληψη εργασιών, σύμβαση εξαρτημένης εργασίας κ.ο.κ.. Ως εκ τούτου δεν υπάρχει καμιάς μορφής απόδειξη προς την αναθέτουσα αρχή ότι τα τρίτα αυτά πρόσωπα, τις ικανότητες των οποίων επικαλείται ο ανάδοχος, συνδέονται υπό συγκεκριμένο νομικό δεσμό με αυτόν ή ότι αποδέχονται την ανάληψη τέτοιου είδους έργου ή υπηρεσίας.

23. Η αναθέτουσα αντιτάσσει ότι δεν προκύπτει από το έντυπο ΕΕΕΣ που προσκομίστηκε από τον παρεμβαίνοντα η στήριξη σε τρίτα πρόσωπα, ούτε η ύπαρξη φυσικών προσώπων με οποιαδήποτε σχέση εργασίας για την εκτέλεση της σύμβασης (χειριστής μηχανήματος, εργάτης κλπ.) μπορεί να θεωρηθεί υπεργολαβία.

24. Ο παρεμβαίνων προβάλλει ότι η εταιρεία που διαθέτει έχει την επωνυμία «...», ενώ ο ... όντας ο ένας από τους δύο εταίρους είναι αυτονόητο ότι

συνεργάζεται μαζί του και δεν είναι αναγκαία η προσκόμιση κάποιου επιπλέον δικαιολογητικού. Ακόμη, έχει προσκομιστεί και η Άδεια ... του Κ. ..., με τον οποίο συνεργάζεται επί πολλά έτη σε διάφορα έργα. Η σύμβαση εργασίας με τον Κ. ... επρόκειτο να συναφθεί με την έναρξη των εργασιών στο προς ανάθεση έργο.

25. Από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου του διαγωνισμού και συνεκτίμηση των διατάξεων και όρων της Διακήρυξης, προκύπτουν τα εξής: Όπως ήδη αναφέρθηκε, από τις διατάξεις των άρθρων 5.1.1 της Διακήρυξης (σελ. ...) «Ο Ανάδοχος, για την εκτέλεση των εργασιών θα διαθέτει, τουλάχιστον, το προσωπικό που αναφέρεται στο Άρθρο 1» σε συνδυασμό με το άρθρο 1 του Παραρτήματος Ι (σελ. ...) της Διακήρυξης (βλ. παραπάνω σκ. 7) ορίζεται ότι ο ανάδοχος, για την εκτέλεση των εργασιών θα διαθέτει προσωπικό αποτελούμενο τουλάχιστον, από ... με άδεια άσκησης επαγγέλματος ή δελτίο παροχής υπηρεσιών και εργάτη – βοηθό Εξάλλου, από το άρθρο 2.2.6 της Διακήρυξης (βλ. παραπάνω σκ. 7) προκύπτει ότι δεν τίθενται κριτήρια τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας για τη συγκεκριμένη διαγωνιστική διαδικασία, συνεπώς η παραπάνω συνεργασία του αναδόχου με τον ... και τον χειριστή μηχανημάτων έργου δεν μπορεί να θεωρηθεί ότι εμπίπτει στην έννοια της στήριξης στις ικανότητες άλλων φορέων (δάνειας εμπειρίας) σύμφωνα με το άρθρο 78 του ν. 4412/2016. Επίσης, ούτε από το φάκελο της τεχνικής προσφοράς του παρεμβαίνοντα ούτε από άλλα στοιχεία του φακέλου της διαγωνιστικής διαδικασίας προκύπτει η ανάθεση μέρους του συμβατικού αντικειμένου στα παραπάνω δύο πρόσωπα ώστε να μπορεί να στοιχειοθετηθεί υπεργολαβία.

26. Ο παρεμβαίνων με το φάκελο της τεχνικής του προσφοράς προσκομίζει την Άδεια με αρ. .../...2018 του

Παρόλα αυτά, στο ΕΕΕΣ που υποβάλει ο παρεμβαίνων, απαντά αρνητικά στο πεδίο που αφορά στην στήριξη στις ικανότητες άλλων φορέων (Μέρος ΙΙ-Γ΄) ή σχετικά με υπεργολάβους στην ικανότητα των οποίων δεν στηρίζεται (Μέρος ΙΙ-Δ΄). Επίσης, με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης ο παρεμβαίνων προσκομίζει Πιστοποιητικό εκπαίδευσης ... έργου με αρ. .../... του

27. Από τα παραπάνω προκύπτει ότι οι δύο τεχνίτες που επικαλείται ο

παρεμβαίνων δεν είναι τρίτοι φορείς στις ικανότητες των οποίων στηρίζεται ο ανάδοχος ή υπεργολάβοι στους οποίους ο τελευταίος στηρίζεται για την εκτέλεση μέρους της σύμβασης, όπως αβάσιμα ισχυρίζεται ο προσφεύγων, αλλά αντιθέτως αυτοί θα προσφέρουν την εργασία τους στον ανάδοχο ως υπάλληλοι/συνεργάτες, σε περίπτωση που κατακυρωθεί οριστικά σε αυτόν ο διαγωνισμός, σύμφωνα με τις τεχνικές απαιτήσεις του άρθρου 5.1.1. της Διακήρυξης. Γι' αυτούς τους λόγους, ο παρεμβαίνων ορθά υπέβαλε ΕΕΕΣ μόνο για τον εαυτό του ενώ δεν είχε υποχρέωση να υποβάλει ξεχωριστό ΕΕΕΣ ούτε να επικαλεστεί και να προσκομίσει ιδιωτικό συμφωνητικό ή Υπεύθυνη Δήλωση από τους παραπάνω δύο τεχνίτες. Κατά συνέπεια, το **τρίτο σκέλος του τρίτου λόγου** προβάλλεται αβάσιμα και **πρέπει να απορριφθεί**.

28. Με τον **τέταρτο λόγο** της προσφυγής (σελ. 15) ο **προσφεύγων** ισχυρίζεται ότι μη νόμιμα έγινε δεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντα διότι προσκόμισε ως δικαιολογητικό απλά φωτοαντίγραφα των δύο όψεων καρτών από το εδρεύον στη ... Κέντρο Κατάρτισης με την επωνυμία «...» συντεταγμένες στην αγγλική γλώσσα χωρίς να συνοδεύονται από επίσημη μετάφραση τους στην ελληνική γλώσσα κατά παράβαση του όρου 2.1.4 της Διακήρυξης.

29. Όπως προαναφέρθηκε, από το άρθρο 2 του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης με τίτλο «Υποχρεώσεις Αναδόχου» (βλ. παραπάνω σκ. 7) προκύπτει ότι η προσκόμιση της άδειας/διπλώματος ... έργου του προσωπικού που θα χειρίζεται τα μηχανήματα απαιτείται να υποβληθεί από τον ανάδοχο κατά το στάδιο εκτέλεσης της σύμβασης. Για την ταυτότητα του νομικού λόγου, ο ανάδοχος οφείλει να προσκομίσει και τη μετάφραση του παραπάνω εγγράφου από την αγγλική στην ελληνική γλώσσα, κατά το στάδιο εκτέλεσης της σύμβασης και όχι με το φάκελο της τεχνικής προσφοράς. Συνεπώς, ο **τέταρτος λόγος της προσφυγής** προβάλλεται αβάσιμα και **πρέπει να απορριφθεί**.

30. Με τον **πέμπτο λόγο** της προσφυγής, ο **προσφεύγων** ισχυρίζεται ότι η προσβαλλόμενη απόφαση, κατά το μέρος που έκανε δεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του παρεμβαίνοντα και αναδείχθηκε αυτός οριστικός ανάδοχος, είναι μη νόμιμη γιατί εκδόθηκε κατά παράβαση των όρων της Διακήρυξης. Συγκεκριμένα, κατά τον προσφεύγοντα, ο παρεμβαίνων κατά παράβαση των

όρων της Διακήρυξης και του ν. 4412/2016, παρέλειψε να προσκομίσει αντίγραφο ποινικού μητρώου και πιστοποιητικό δικαστικής φερεγγυότητας με ισχύ κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του (.../.../2024) καθώς με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης προσκόμισε το αντίγραφο ποινικού μητρώου για γενική χρήση με αρ. πρωτ. .../4.12.2024 και το Πιστοποιητικό Δικαστικής Φερεγγυότητας ... με γεν. αρ. πιστοποιητικού .../4.12.2024.

31. Κατά τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντα, η βεβαίωση με αρ. πρωτ. .../16.12.2024 την οποία έλαβε η αναθέτουσα αρχή κατόπιν αλληλογραφίας (α.π. .../11.12.2024 έγγραφο ...) με την Εισαγγελία Πρωτοδικών ..., με την οποία βεβαιούται ότι σε βάρος του παρεμβαίνοντα δεν υπήρχε εκκρεμότητα ποινική δίωξης στην Εισαγγελία Πλημμελειοδικών ... έως την2024 δεν μπορεί να υποκαταστήσει το απόσπασμα ποινικού μητρώου. Και τούτο διότι, αν και η παραπάνω βεβαίωση ρητά αναφέρεται στο χρόνο υποβολής προσφοράς του προσωρινού αναδόχου, εντούτοις το περιεχόμενο αυτής είναι διάφορο από το περιεχόμενο αντιγράφου αποσπάσματος ποινικού μητρώου. Τούτο διότι από το απόσπασμα ποινικού μητρώου προκύπτει τυχόν ύπαρξη καταδίκης σε βάρος διαγωνιζόμενου με δικαστική απόφαση ως λόγου αποκλεισμού, ενώ η παραπάνω βεβαίωση αφορά στην άσκηση ή μη ποινικής δίωξης και όχι στην ύπαρξη ή μη καταδικαστικής απόφασης σε βάρος του προσώπου. Σε κάθε περίπτωση, η παραπάνω βεβαίωση αφορά εκκρεμότητα ποινικής δίωξης στην Εισαγγελία ... και όχι σε άλλη εισαγγελική αρχή της χώρας.

32. Η αναθέτουσα απαντά ότι η βεβαίωση με αρ. πρωτ. .../16.12.2024 της Εισαγγελίας ... έγινε δεκτή γιατί εκδόθηκε από την ίδια αρχή που εκδίδει το ποινικό μητρώο και γι' αυτό θεωρήθηκε ότι καλύπτει την ημερομηνία υποβολής των προσφορών, όπως ρητά αναφέρεται σε αυτή.

33. Όσον αφορά στο Πιστοποιητικό Δικαστικής Φερεγγυότητας αυτό έγινε δεκτό διότι καλύπτει τη χρονική περίοδο από 1/1/1992 έως 3/12/2024 στην οποία περιλαμβάνεται και η ημερομηνία υποβολής της προσφοράς του παρεμβαίνοντα.

34. Από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου του διαγωνισμού, αναφορικά με

τον **πέμπτο** λόγο της προσφυγής, προκύπτουν τα εξής: Σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 2.2.9 και 2.2.9.2 της Διακήρυξης, ο παρεμβαίνων προσκόμισε - μεταξύ άλλων – τα ακόλουθα δικαιολογητικά κατακύρωσης: Αντίγραφο ποινικού μητρώου για γενική χρήση με αρ. πρωτ. .../4.12.2024 της Εισαγγελίας Πρωτοδικών ... με το οποίο *«βεβαιώνεται ότι η ποινική κατάσταση του ανωτέρω, σύμφωνα με τα στοιχεία που μέχρι την 04.12.2024 έχουν καταχωρηθεί στην βάση δεδομένων του Ολοκληρωμένου Πληροφοριακού Συστήματος του Εθνικού Ποινικού Μητρώου έχει ως εξής: ΜΗΔΕΝ»*.

35. Η αναθέτουσα, προκειμένου να καλύψει και το χρονικό σημείο υποβολής της προσφοράς του παρεμβαίνοντος (...2024) ζήτησε και έλαβε βεβαίωση με αρ. πρωτ. .../16.12.2024 της Εισαγγελίας Πρωτοδικών ... με την οποία βεβαιώνεται ότι *«σε βάρος του δεν υπάρχει εκκρεμότητα ποινικής δίωξης στην Εισαγγελία ... έως την ...^η/.../2024»*. Το περιεχόμενο όμως αυτό της βεβαίωσης δεν κάλυψε την απόδειξη μη ύπαρξης λόγων αποκλεισμού σύμφωνα με το άρθρο 2.2.3.1 της Διακήρυξης που απαιτεί την απόδειξη μη ύπαρξης λόγου αποκλεισμού που αφορά σε αμετάκλητη καταδικαστική απόφαση για συγκεκριμένα εγκλήματα.

36. Όμως, η παραπάνω έλλειψη υποβολής από τον παρεμβαίνοντα αντιγράφου ποινικού μητρώου δεν συνεπάγεται άνευ ετέρου την απόρριψη της προσφοράς του, καθόσον, κατά την έννοια των διατάξεων αφενός, του άρθρου 103 του ν.4412/2016, όπως ισχύει, αφετέρου του, όμοιου περιεχομένου, όρου 3.2 της Διακήρυξης, δεν χωρεί αποκλεισμός του αναδειχθέντος προσωρινού αναδόχου λόγω διαπιστωθεισών πλημμελειών στον φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, πριν από την κλήση του τελευταίου αυτού να συμπληρώσει τα ελλείποντα (ή ελλιπή) δικαιολογητικά και την πάροδο της σχετικής ταχθείσας προθεσμίας. Σε περίπτωση που δεν τηρηθεί η υποχρέωση αυτή προς κλήση του προσωρινού αναδόχου, η υπόθεση αναπέμπεται κατ' αρχήν στην αναθέτουσα αρχή, προκειμένου η τελευταία αυτή να εκπληρώσει προηγουμένως την υποχρέωσή της (βλ. ΣτΕ 1894,1020/2022, πρβλ. ΣτΕ 1/2020, Ε.Α. 37/2021), προς κλήση του προσωρινού αναδόχου, και ακολούθως να κρίνει αρμοδίως αν συμπληρώθηκαν ορθά και αποτελεσματικά οι ελλείψεις, χωρίς ουσιαστική τροποποίηση της προσφοράς ή άλλη παραβίαση του

κανονιστικού πλαισίου του διαγωνισμού (Δ.Εφ.Αθ. 1639/2023, ΔΕφΘεσ 448/2023, ΕΑΔΗΣΥ430/2023, 1440/2023).

37. Αντίθετα, όσον αφορά στο Πιστοποιητικό Δικαστικής Φερεγγυότητας, όπως βάσιμα ισχυρίζεται η αναθέτουσα, ορθά έγινε δεκτό δεδομένου ότι καλύπτει τη χρονική περίοδο από 1/1/1992 έως 3/12/2024 στην οποία περιλαμβάνεται και η ημερομηνία υποβολής της προσφοράς του παρεμβαίνοντα.

38. Κατόπιν των παραπάνω πρέπει **να γίνει δεκτός ο πέμπτος λόγος** της προσφυγής ως προς το σκέλος του που αφορά το αντίγραφο ποινικού μητρώου και να αναπεμφθεί η υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή προκειμένου να ζητήσει από τον παρεμβαίνοντα τη συμπλήρωση των δικαιολογητικών κατακύρωσης με την προσκόμιση αντιγράφου ποινικού μητρώου που να καλύπτει και την ημέρα υποβολής της προσφοράς του, με βάση το άρθρο 103 ν. 4412/2016.

39. Με τον **έκτο λόγο** της προσφυγής ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι δεν τηρήθηκε ο όρος 3.3.1 της Διακήρυξης, δηλαδή ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κατακύρωσης με αρ. .../2024 δεν περιέχει υπόμνηση των προθεσμιών για την αναστολή της σύναψης σύμβασης, σύμφωνα με τα άρθρα 360 έως 372 του ν. 4412/2016 καθώς και ότι δεν συνοδεύεται από όλα τα πρακτικά αξιολόγησης των προσφορών, τα οποία δεν εμπεριέχουν ουσιώδεις λεπτομέρειες της διαδικασίας για την αξιολόγηση προσφορών, λ.χ. αριθμό πρωτοκόλλου και ημερομηνία υποβολής κάθε προσφοράς, ημερομηνία πρόσκλησης προσωρινού αναδόχου για υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης, ημερομηνία υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης από αυτόν κ.ο.κ.

40. Από την **μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου του** διαγωνισμού, αναφορικά με τον έκτο λόγο της προσφυγής, προκύπτουν τα εξής: Η απόφαση ανακήρυξης προσωρινού αναδόχου με αρ. .../2024 μαζί με το Πρακτικό Ι σχετικά με την αξιολόγηση δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών κοινοποιήθηκαν προς όλους τους συμμετέχοντες από την αναθέτουσα στις 18/11/2024 στα «συνημμένα του διαγωνισμού» (portal) στην κεντρική σελίδα του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ. Στη συνέχεια, η αναθέτουσα ενημέρωσε όλους τους συμμετέχοντες στις 27/12/2024 μέσω της

λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ ότι η απόφαση κατακύρωσης με αρ. .../2024 μαζί με το ενσωματωθέν Πρακτικό σχετικά με την αξιολόγηση των δικαιολογητικών κατακύρωσης αναρτήθηκε αυθημερόν στα «συνημμένα του διαγωνισμού» στην κεντρική σελίδα του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ. Την ίδια ημέρα (27/12/2024) και την επόμενη ο προσφεύγων απέστειλε μήνυμα μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» στην αναθέτουσα με το οποίο ζήτησε να κοινοποιηθούν και τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του παρεμβαίνοντα για να λάβει γνώση. Η αναθέτουσα κοινοποίησε πράγματι στις 31/12/2024 τα παραπάνω δικαιολογητικά στους συμμετέχοντες, οπότε και εκκίνησε η προθεσμία για άσκηση προδικαστικής προσφυγής. Παρά το γεγονός ότι η αναθέτουσα δεν συμπεριέλαβε στην απόφαση κατακύρωσης ενημέρωση σχετικά με τις προθεσμίες για την αναστολή της σύναψης σύμβασης, σύμφωνα με τα άρθρα 360 έως 372 του ν. 4412/2016, όπως απαιτεί το άρθρο 3.3.1 της Διακήρυξης, ο προσφεύγων άσκησε νόμιμα και εμπρόθεσμα προσφυγή.

Εξάλλου, οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντα ότι τα πρακτικά αξιολόγησης δεν εμπεριέχουν στοιχεία όπως αριθμό πρωτοκόλλου και ημερομηνία υποβολής κάθε προσφοράς, ημερομηνία πρόσκλησης προσωρινού αναδόχου για υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης και ημερομηνία υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης, πρέπει να απορριφθούν πρωτίστως ως απαράδεκτοι, διότι προβάλλονται χωρίς έννομο συμφέρον του προσφεύγοντος που δεν επικαλείται ότι υφίσταται βλάβη από τις, κατά τους ισχυρισμούς του, ελλείψεις των πρακτικών και σε κάθε περίπτωση, ως αβάσιμοι, διότι τα παραπάνω στοιχεία δεν αποτελούν υποχρεωτικό περιεχόμενο των προσβαλλόμενων, η έλλειψη του οποίου τις καθιστά ακυρωτές και επιπλέον, προκύπτουν από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού. Συνεπώς, ο **έκτος λόγος** της προσφυγής αλυσιτελώς προβάλλεται και πρέπει να απορριφθεί.

41. Κατόπιν των παραπάνω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή και να επιστραφεί το καταβληθέν παράβολο.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή.

Αριθμός απόφασης: 334/2025

Ακυρώνει την απόφαση και αναπέμπει την υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή προκειμένου να ζητήσει τη συμπλήρωση των δικαιολογητικών κατακύρωσης με βάση το άρθρο 103 ν. 4412/2016.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 18 Φεβρουαρίου και εκδόθηκε στις 10 Μαρτίου 2025, στην Αθήνα.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΚΥΡΙΑΚΗ ΧΑΡΙΤΟΥ