

**Η**  
**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**  
**2ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 05 Δεκεμβρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Τόλης, Πρόεδρος, Χρήστος Σώκος, Εισηγητής και Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Μέλη.

Για να αποφασίσει σχετικά με την από 27.10.2022 με ΓΑΚ 1511/31.10.2022 προδικαστική προσφυγή της ένωσης οικονομικών φορέων «...», όπως νομίμως εκπροσωπείται.

κατά της «...», όπως νομίμως εκπροσωπείται [εφεξής η αναθέτουσα αρχή].

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. πρωτ. .../17-10-2022 απόφαση του συντονιστή ..., για το Τμήμα 4/Μελέτη 4 «...» κατά το σκέλος που έκανε δεκτή την προσφορά του «... ..».

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Χρήστο Σώκο

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε κατ' άρθρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρθρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αριθμ. ... ποσού € 1.125,00.

2. Επειδή, δυνάμει της υπ' αριθμ. πρωτ. .../26-7-2022 (Α.Α ΕΣΗΔΗΣ: ..., ΑΔΑΜ: ...) διακήρυξης της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε ανοικτή ηλεκτρονική διαδικασία για την επιλογή αναδόχων εκπόνησης μελέτης με θέμα «...», η οποία υποδιαιρείται στα κάτωθι ΤΜΗΜΑΤΑ/ΜΕΛΕΤΕΣ: ΤΜΗΜΑ 1/Μελέτη 1: «...». Εκτιμώμενη αξία, συμπεριλαμβανομένων απρόβλεπτων δαπανών ποσοστού 15% : 318.222,89 € (μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.). Εκτιμώμενη αξία με Φ.Π.Α. (24%): 394.596,38 €. ΤΜΗΜΑ 2/Μελέτη 2: «...». Εκτιμώμενη αξία, συμπεριλαμβανομένων απρόβλεπτων δαπανών ποσοστού 15% : 214.378,53 € (μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.). Εκτιμώμενη αξία με

## **Αριθμός απόφασης: 1820/2022**

Φ.Π.Α. (24%): 265.829,38 €. ΤΜΗΜΑ 3/Μελέτη 3: «...». Εκτιμώμενη αξία, συμπεριλαμβανομένων απρόβλεπτων δαπανών ποσοστού 15%: 297.046,20 € (μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.). Εκτιμώμενη αξία με Φ.Π.Α. (24%): 368.337,29 €. ΤΜΗΜΑ 4/Μελέτη 4: «...». Εκτιμώμενη αξία, συμπεριλαμβανομένων απρόβλεπτων δαπανών ποσοστού 15%: 224.708,62 € (μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.). Εκτιμώμενη αξία με Φ.Π.Α. (24%): 278.638,69 €.

Η συνολική αξία της σύμβασης (δηλαδή του συνόλου των τεσσάρων τμημάτων αυτής), συμπεριλαμβανομένων απρόβλεπτων δαπανών ποσοστού 15%, ανέρχεται σε 1.054.356,24 Ευρώ (πλέον Φ.Π.Α. 24%). Η υπό ανάθεση σύμβαση, δηλαδή, υποδιαιρείται σε τέσσερα (4) διακριτά Τμήματα/Μελέτες οι οποίες θέλουν ανατεθεί με ισάριθμες διακριτές συμβάσεις. Σύμφωνα, με το άρθρο 20.3 και 20.4 της διακήρυξης, σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για περισσότερες από μία συμβάσεις (ΤΜΗΜΑΤΑ), υποβάλλονται ξεχωριστές τεχνικές και οικονομικές προσφορές για κάθε σύμβαση. Επομένως συνάγεται ότι, στο πλαίσιο του ένδικου διαγωνισμού ήταν νοητή η εκδήλωση ενδιαφέροντος για ένα ή πλείονα ή και το σύνολο των τμημάτων της υπό ανάθεση μελέτης.

3. Επειδή, στον εν λόγω διαγωνισμό η προσφεύγουσα υπέβαλε προσφορά και για τα τέσσερα τμήματα αλλά η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή αφορά μόνο το «ΤΜΗΜΑ 4/Μελέτη 4: ««...», εκτιμώμενης αξίας 224.708,62 € άνευ ΦΠΑ. Σύμφωνα με το από 7-10-2022 πρακτικό της επιτροπής διαγωνισμού, το οποίο εγκρίθηκε αυτούσιο με την προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. πρωτ. 163670/17-10-2022 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, αποφασίστηκε η αποδοχή των δικαιολογητικών συμμετοχής που υπεβλήθησαν στο πλαίσιο της διαδικασίας από τους πέντε εκ των έξι συμμετεχόντων.

4. Επειδή, κατά της ως άνω απόφασης, της οποίας πλήρη γνώση έλαβαν ηλεκτρονικά οι προσφέροντες στις 17.10.2022, ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, νόμιμα και εμπρόθεσμα στις 27.10.2022, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017 και κοινοποιήθηκε αυθημερόν από την προσφεύγουσα στην ΕΑΔΗΣΥ, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις των άρθρων 361 παρ. 1, 362 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016, 4 παρ. 1 α και 8 παρ. 2 του ΠΔ 39/2017 και με έννομο συμφέρον καθόσον η προσφεύγουσα προσδοκά την ακύρωση αυτής προς το σκοπό να

απορριφθεί η προσφορά του συνδιαγωνιζόμενου «... ..».

5. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, κοινοποίησε στις 31.10.2022 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, ο οποίος μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της και απέστειλε στην ΕΑΔΗΣΥ τις υπ' αριθμ. πρωτ. 171174/15-11-2022 απόψεις της σχετικά με αυτήν, τις οποίες κοινοποίησε στην προσφεύγουσα αυθημερόν, με τις οποίες συνομολογεί τον τρίτο λόγο της υπό κρίση προσφυγής και εισηγείται τον αποκλεισμό από τη διαγωνιστική διαδικασία του «... ..».

6. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η διακήρυξη αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία τον διενεργεί (ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ VI Τμήμα Πράξεις 78/2007, 19/2005, 31/2003 κ.λπ.), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η παράβαση ουσιωδών διατάξεων της διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του διαγωνισμού (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ), αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Επειδή, κατά την ερμηνεία των όρων κάθε διακήρυξης ο ερμηνευτής του δικαίου πρέπει να αναζητεί το πραγματικό νόημα των ενσωματωμένων σε αυτή κανόνων με αφετηρία τη λεκτική, ήτοι γραμματική διατύπωσή τους (γραμματική ερμηνευτική μέθοδος).

7. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον τρίτο λόγο της υπό κρίση προσφυγής της, τον οποίο συνομολογεί και η αναθέτουσα αρχή, στρέφεται κατά του «... ..» και ισχυρίζεται ότι η προσφορά του πρέπει να απορριφθεί διότι δεν πληροί το άρθρο 19.2. «Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια» της διακήρυξης.

8. Επειδή, ύστερα από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα σχετικά με τον ανωτέρω τρίτο λόγο της υπό κρίση προσφυγής: Σύμφωνα με το άρθρο 19.2 της διακήρυξης ορίζεται επί ποινή αποκλεισμού ότι *«Για να θεωρηθεί ότι ο διαγωνιζόμενος διαθέτει την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια απαιτείται: Γ) Ο μέσος ετήσιος κύκλος εργασιών των τριών (3) τελευταίων οικονομικών χρήσεων, σε συνάρτηση προς την ημερομηνία δημιουργίας του οικονομικού φορέα ή την έναρξη των δραστηριοτήτων του, να είναι μεγαλύτερος του 30% της εκτιμώμενης αξίας στον τομέα δραστηριοτήτων που καλύπτεται από τη σύμβαση για την οποία υποβάλλει*

προσφορά (χωρίς Φ.Π.Α.), όπως φαίνεται στον παρακάτω πίνακα...(παρατίθεται πίνακας)... Στον κύκλο εργασιών συμπεριλαμβάνεται και ο κύκλος εργασιών από συμμετοχή σε κοινοπραξία. Ως τελευταία χρήση λογίζεται η πιο πρόσφατη χρήση, για την οποία έχουν εγκριθεί από τα αρμόδια όργανα της εταιρείας ο ισολογισμός και οι οικονομικές καταστάσεις και έχει υποβληθεί η δήλωση φορολογίας εισοδήματος... Οι διαγωνιζόμενοι που θα κριθεί ότι δεν διαθέτουν την προβλεπόμενη οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για σύμβαση/σεις για τις οποίες υπέβαλαν προσφορά, αποκλείονται από τη συνέχεια του διαγωνισμού.»

Ο «... ...» υπέβαλε προσφορά για τα δύο τμήματα της μελέτης τα οποία απαιτούν μέσο ετήσιο κύκλο εργασιών 131.726,15€, πλην όμως ο ίδιος δήλωσε ως μέσο ετήσιο κύκλο εργασιών τα τρία τελευταία έτη το ποσό των 87.379,30€ και ως εκ τούτου συνάγεται ότι δεν διαθέτει τον ελάχιστο μέσο ετήσιο κύκλο εργασιών των τριών (3) τελευταίων οικονομικών χρήσεων μεγαλύτερο του 30% του αθροίσματος των εκτιμώμενων αξιών των συμβάσεων για τις οποίες υποβάλλει προσφορά (χωρίς Φ.Π.Α.) κατά παράβαση του ως άνω άρθρου της διακήρυξης. Επομένως, η προσβαλλόμενη πράξη πρέπει να ακυρωθεί και να απορριφθεί η προσφορά του γενομένου δεκτού ως βάσιμου του υπό κρίση λόγου της προσφυγής.

9. Επειδή, η προσφεύγουσα με τους υπόλοιπους λόγους της υπό κρίση προσφυγής της στρέφεται επίσης κατά του «... ...», πλην όμως η εξέταση αυτών παρέλκει ως αλυσιτελής διότι η προσφορά του κρίθηκε ήδη απορριπτέα όπως εκτέθηκε αναλυτικά στην ανωτέρω σκέψη της παρούσας.

10. Επειδή, κατ' ακολουθία, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

11. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να επιστραφεί (άρθρο 363 Ν. 4412/2016).

**Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

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

Διατάσσει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 05 Δεκεμβρίου 2022 και εκδόθηκε την 27<sup>η</sup> Δεκεμβρίου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Ο Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΤΟΛΗΣ**

**ΜΑΡΙΑ ΚΑΤΣΑΡΟΥ**