

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 13-09-2023 στην έδρα της με την εξής σύνθεση: Ελένη Σβολοπούλου, Πρόεδρος, Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή, Μέλος και Εισηγήτρια και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 6.07.2023 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ 1014/6.07.2023 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία: «...», που εδρεύει στο ... , οδός ... , εφεξής «ο προσφεύγων», όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του αναθέτοντος φορέα: «...»), εφεξής ο «αναθέτων φορέας», που εδρεύει στην ... όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση του υπ' αριθ. ... Πρακτικού αξιολόγησης αιτήσεων προεπιλογής του ... με το οποίο απορρίφθηκε η προσφορά του στην Α' φάση της διαδικασίας προεπιλογής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της προσφυγής, στην οποία περιλαμβάνεται το υπό κρίση αίτημα, έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017, ποσού 15000 € (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... καθώς και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»)

2. Επειδή, δυνάμει της με αριθμ. ... πρόσκλησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος προεπιλογής υποψηφίων της ... (...) ... (εφεξής «...»), ο ... προσκάλεσε ενδιαφερόμενους να εκδηλώσουν ενδιαφέρον, προκειμένου να

προεπιλεγούν στο πλαίσιο της Α' φάσης διαδικασίας διαπραγμάτευσης με δημοσίευση διαγωνιστικής διαδικασίας για την ... Η ως άνω διαγωνιστική διαδικασία αποσκοπεί στη σύναψη Συμβάσεων Συμφωνίας Πλαισίου με έως και τρεις (3) αναδόχους και η εκτιμώμενη αξία των εν λόγω συμβάσεων υπερβαίνει τα κατώτατα όρια του άρθρου 15 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ, όπως ισχύουν σύμφωνα με τον Κανονισμό (ΕΕ) 2021/1953. Η ανωτέρω διαγωνιστική διαδικασία αφορά σε ... για το ... και συγκεκριμένα περιλαμβάνει: -... - ...- ... Η διαδικασία θα διεξαχθεί σε δύο Φάσεις : - Στη νυν Φάση Α' θα υποβάλλονται αιτήσεις προεπιλογής από τους ενδιαφερομένους οικονομικούς φορείς και αξιολογούνται σύμφωνα με τα κριτήρια της παραγράφου 4.2 της ως άνω πρόσκλησης και - Στη Φάση Β' οι προεπιλεγέντες από τον ... οικονομικοί φορείς θα κληθούν να υποβάλουν τεχνικές και οικονομικές προσφορές, κατόπιν υπογραφής Συμφωνίας Εμπιστευτικότητας με τον ..., οι οποίες θα αξιολογηθούν, προκειμένου να ανατεθούν οι Συμβάσεις συμφωνίας πλαισίου.

3. Επειδή, η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα στις 6-07-2023, δηλαδή εντός δεκαημέρου από την πλήρη γνώση της προσβαλλόμενης απόφασης, λαμβανομένου υπόψη ότι αυτή κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα στις 26-06-2023 μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού (...).

4. Επειδή, ο προσφεύγων συμμετείχε στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία υποβάλλοντας εμπρόθεσμα αίτηση προεπιλογής και επομένως, με πρόδηλο έννομο συμφέρον ασκεί την υπό κρίση προσφυγή, επικαλούμενος ζημία του από την παράνομη απόρριψη αυτής και όφελος από την ανάδειξή του ως αναδόχου.

5. Επειδή, στις 6-07-2023 ο αναθέτων φορέας κοινοποίησε την ασκηθείσα προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο να ασκήσει παρέμβαση.

6. Επειδή, με την υπ'αριθμ. 1230/2023 Πράξη της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ ορίσθηκε ημερομηνία συζήτησης της προσφυγής και Εισηγήτρια και κλήθηκε ο αναθέτων φορέας να υποβάλει τις απόψεις του, τις οποίες υπέβαλε εμπρόθεσμα στις 21-07-2023 και αυθημερόν κοινοποιήθηκαν στον προσφεύγοντα.

7. Επειδή, ο προσφεύγων με τον μοναδικό λόγο της προσφυγής του ισχυρίζεται ότι εσφαλμένως και κατά παράβαση της αρχής της αναλογικότητας ο αναθέτων φορέας απέρριψε την προσφορά του με την αιτιολογία ότι δεν υπέβαλε τα ζητούμενα από το άρθρο 4.2 της διακήρυξης τεκμηριωτικά έγγραφα. Και τούτο, διότι με το ΕΕΕΣ του και την μεταγενεστέρως υποβληθείσα υπεύθυνη δήλωσή του δήλωσε τις απαιτούμενες για την απόδειξη της εμπειρίας του συμβάσεις, οι οποίες αφορούν στο αντικείμενο της υπόψη πρόσκλησης.

8. Επειδή, ο αναθέτων φορέας αποκρούει τους ανωτέρω ισχυρισμούς ως νόμω και ουσία αβάσιμους, στηριζόμενος στο άρθρο 4.2 της διακήρυξης.

9. Επειδή, σύμφωνα με τις ακόλουθες διατάξεις της διακήρυξης: «1.4 Αντικείμενο Διαγωνιστικής Διαδικασίας: Η παρούσα διαγωνιστική διαδικασία αφορά σε ... του ... Συγκεκριμένα, το αντικείμενο της διαγωνιστικής διαδικασίας περιλαμβάνει: □ ... □ ... □ ... », «4 ... 4.1 Εισαγωγή Τα κριτήρια Ποιοτικής επιλογής είναι τύπου ... (δηλ. **επί ποινή αποκλεισμού**). Οι υποψήφιοι που δεν πληρούν τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής τύπου ... αποκλείονται από το επόμενο στάδιο, ενώ οι υποψήφιοι που πληρούν τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής τύπου ... προκρίνονται στο επόμενο στάδιο της διαδικασίας, δηλ. στον έλεγχο της πλήρωσης των υποχρεωτικών απαιτήσεων. 4.2 Κριτήρια Ποιοτικής Επιλογής Τύπου ... & Αποδεικτικά Μέσα Τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής τύπου ... καθώς και τα σχετικά αποδεικτικά μέσα αναγράφονται στον Πίνακα II. Πίνακας II: Κριτήρια Ποιοτικής Επιλογής Τύπου ... & Αποδεικτικά Μέσα: [...] 3 Τεχνική & Επαγγελματική Ικανότητα (Σχετική Εμπειρία) Εκτέλεση τουλάχιστον μιας σύμβασης ... τα τελευταία πέντε (5) έτη/ Έγγραφα των πελατών που ήταν αποδέκτες των εν λόγω υπηρεσιών. Σε περίπτωση που τα εν λόγω έγγραφα δεν είναι για οποιοδήποτε λόγο διαθέσιμα στον αιτούντα για προεπιλογή, προσκομίζεται υπεύθυνη δήλωση στην οποία περιλαμβάνονται σε συνημμένο πίνακα τα ζητούμενα στοιχεία εμπειρίας καθώς και πλήρη στοιχεία (επωνυμία, ηλεκτρονική διεύθυνση, τηλέφωνο και πρόσωπο αρμόδιο να παράσχει σχετικές πληροφορίες) έτσι ώστε να καθίσταται εφικτή η επιβεβαίωση των δηλούμενων στοιχείων εκ μέρους του ... με κάθε πρόσφορο μέσο[...]. Ο ... μπορεί να ζητήσει περαιτέρω διευκρινίσεις

από τους οικονομικούς φορείς αναφορικά με το περιεχόμενο των προσκομιζόμενων αποδεικτικών μέσων.». Τα ίδια ως άνω επαναλαμβάνονται και στο Παράρτημα VI της πρόσκλησης (βλ. σελ. 62).

10. Επειδή, όπως προκύπτει από τα ανωτέρω, κάθε προσφέρων οφείλει με την αίτησή του να υποβάλλει, επί ποινή αποκλεισμού, τα ζητούμενα αποδεικτικά έγγραφα. Σε περίπτωση, δε, που αυτά δεν είναι διαθέσιμα, οφείλει να υποβάλλει υπεύθυνη δήλωση, συνοδευόμενη από πίνακα από τον οποίο θα προκύπτουν τα τεκμηριωτικά στοιχεία της εμπειρίας καθώς και τα στοιχεία επικοινωνίας με τους πελάτες-δέκτες των υπηρεσιών, ώστε να μπορεί ο αναθέτων φορέας να επιβεβαιώνει την ζητούμενη εμπειρία.

11. Επειδή, σύμφωνα με την προσβαλλομένη απόφαση, η μη αποδοχή της αίτησης προεπιλογής του προσφεύγοντος ερείδεται στην μη κάλυψη των απαιτήσεων της παραγράφου 4.2 της πρόσκλησης. Ειδικότερα: *«[...] τα δηλωθέντα στο υποβληθέν ΕΕΕΣ αναφορικά με την πλήρωση του κριτηρίου ποιοτικής επιλογής τύπου .../... με α/α 3 δεν συνοδεύτηκαν κατά την υποβολή της Αίτησης Προεπιλογής από τα απαραίτητα συνοδευτικά μέσα, όπως αυτά καταγράφονται στην παράγραφο 4 του παρόντος, για την πλήρωση του εν λόγω κριτηρίου, ούτε υποβλήθηκαν νομίμως με το σχετικό διευκρινιστικό έγγραφο της εν λόγω εταιρείας. Ειδικότερα, αυτό που η ανωτέρω εταιρεία προσκόμισε κατόπιν των διευκρινίσεων που της ζητήθηκαν είναι η από 21.04.2023 Υπεύθυνη Δήλωση για την πλήρωση του κριτηρίου ποιοτικής επιλογής τύπου .../... με α/α 3, όμως αφενός η δήλωση αυτή δεν είχε το περιεχόμενο που της ζητήθηκε καθώς ο κατάλογος των συμβάσεων που επισυνάπτεται δεν διαφοροποιείται από τα δηλωθέντα στο ΕΕΕΣ ως εκ τούτου δεν προκύπτει από αυτόν η φύση των ... αφετέρου δεν προσκόμισε ταυτόχρονα, όπως προσκλήθηκε, κατάλληλα συνοδευτικά έγγραφα τεχνικής ικανότητας από τα οποία αποδεικνύεται ότι κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς πληρούτο το υπόψη κριτήριο»*.

12. Επειδή, εν προκειμένω, όπως προκύπτει από την επισκόπηση του φακέλου της υπόθεσης, ο προσφεύγων στο ΕΕΕΣ του και συγκεκριμένα στο Παράρτημα V της Πρόσκλησης, δήλωσε στο σημείο «Γ: Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» ότι έχει εκτελέσει πέντε (5) ... τα τελευταία πέντε

(5) έτη και ειδικότερα: Α. ... και συμβατική διάρκεια από 01/05/2020 έως 30/04/2025, Β. ... και συμβατική διάρκεια από 01/01/2021 έως 31/12/2023, Γ. ... και συμβατική διάρκεια από 21/01/2022 έως 20/01/2025, Δ. ... και συμβατική διάρκεια από 16/04/2021 έως 15/04/2024 και Ε. ... και συμβατική διάρκεια από 16/04/2021 έως 15/04/2024. Πλην όμως, όπως και ο ίδιος συνομολογεί με την προσφυγή του (βλ. σελ. 8: *«χωρίς (εκ παραδρομής) να υποβληθεί και η υπεύθυνη δήλωση του όρου 4.2 της Πρόσκλησης»*), δεν υπέβαλε κανένα από τα έγγραφα που ζητούντο, επί ποινή αποκλεισμού, από το άρθρο 4.2 της διακήρυξης, δηλαδή είτε βεβαιώσεις πελατών είτε υπεύθυνη δήλωση στην οποία θα περιλαμβάνονταν σε συνημμένο πίνακα τα ζητούμενα στοιχεία εμπειρίας, καθώς και πλήρη στοιχεία (επωνυμία, ηλεκτρονική διεύθυνση, τηλέφωνο και πρόσωπο αρμόδιο να παράσχει σχετικές πληροφορίες) έτσι ώστε να καθίσταται εφικτή η επιβεβαίωση των δηλούμενων στοιχείων εκ μέρους του ... με κάθε πρόσφορο μέσο. Παραταύτα, ο αναθέτων φορέας δεν απέρριψε την προσφορά του προσφεύγοντος, αλλά με το από 3-04-2023 έγγραφό του προς αυτόν ζήτησε την αποστολή *«[...] ... που να συνοδεύεται από αντίστοιχα κατάλληλα έγγραφα αναφορικά με τα δηλωθέντα έργα»*. Σε απάντηση στην ανωτέρω επιστολή του αναθέτοντος φορέα, ο προσφεύγων υπέβαλε την από 21-04-2023 υπεύθυνη δήλωση στην οποία δήλωνε ότι: *«προς πλήρωση του κριτηρίου[...]η ... έχει εκτελέσει τις κάτωθι ... [...]*», επισυνάπτοντας πίνακα ταυτόσημο με αυτόν του ΕΕΕΣ.

13. Επειδή, όπως προκύπτει από τα ανωτέρω, ο προσφεύγων παρά τα ως άνω προβλεπόμενα από τη διακήρυξη και όσα ζητήθηκαν με το από 3-04-2023 διευκρινιστικό έγγραφο του αναθέτοντος φορέα, πέραν της απλής δήλωσης των συμβάσεων που έχει εκτελέσει, δεν προσκόμισε κανένα αποδεικτικό έγγραφο που να τεκμηριώνει τα δηλωθέντα. Αντίθετα, όπως βάσιμα ισχυρίζεται ο αναθέτων φορέας, από τον επισυναπτόμενο στο ΕΕΕΣ του και μεταγενέστερα στην υπεύθυνη δήλωσή του πίνακα δεν προέκυπτε ούτε η φύση ούτε το αντικείμενο των επικαλούμενων συμβάσεων, τα οποία όφειλε να αποδείξει με κατάλληλα έγγραφα, όπως λ.χ αντίγραφα των συμβάσεων, βεβαιώσεις εκτέλεσης κλπ. Συνεπώς, ο προσφεύγων παραβίασε τις, επί ποινή αποκλεισμού, τεθείσες υποχρεώσεις του από την πρόσκληση και ορθώς ο αναθέτων φορέας απέρριψε την προσφορά του. Απορριπτέος ως

αβάσιμος και μη ερειδόμενος στη διακήρυξη είναι ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος, ότι σύμφωνα με το άρθρο 4.2 της διακήρυξης αρκούσε η υποβολή του πίνακα των εκτελεσθέντων έργων. Και τούτο, διότι κατά ρητή πρόβλεψη της διακήρυξης ο προσφέρων όφειλε να προσκομίσει είτε αποδεικτικά έγγραφα των πελατών είτε υπεύθυνη δήλωση, η οποία όμως θα έπρεπε υποχρεωτικά να συνοδεύεται από τεκμηριωτικά της εμπειρίας του έγγραφα, χωρίς να αρκεί ο πίνακας με τις προηγούμενες συμβάσεις. Περαιτέρω, αλυσιτελώς ο προσφεύγων επικαλείται, ότι ο αναθέτων φορέας, κατά παράβαση της αρχής της αναλογικότητας επέλεξε το πλέον επαχθές γι'αυτόν μέτρο, δηλαδή την απόρριψη της προσφοράς του. Και τούτο, διότι, όπως ήδη εκτέθηκε ανωτέρω, ο αναθέτων φορέας, παρά το γεγονός ότι ο προσφεύγων δεν υπέβαλλε κανένα απολύτως έγγραφο με την αίτησή του, όπως ρητά απαιτείτο από το άρθρο 4.2, αλλά αρκέστηκε στην υποβολή του ΕΕΕΣ, το οποίο ωστόσο δεν κάλυπτε την σχετική απαίτηση και δεν μπορούσε να υποκαταστήσει τα προβλεπόμενα στο ανωτέρω άρθρο έγγραφα, δεν απέρριψε, ως όφειλε, την προσφορά του, αλλά ζήτησε διευκρινίσεις. Παραταύτα ο προσφεύγων, ούτε μετά το ανωτέρω έγγραφο του αναθέτοντος φορέα υπέβαλε τα ζητούμενα αποδεικτικά έγγραφα. Σημειώνεται, ότι σε κάθε περίπτωση ο προσφεύγων δεν υπέβαλε κανένα έγγραφο από το οποίο να αποδεικνύεται ότι κατά τον κρίσιμο χρόνο, δηλαδή αυτόν της υποβολής της αίτησης, πληρούσε το συγκεκριμένο κριτήριο επιλογής. Εξάλλου, απαραδέκτως υποβάλλονται το πρώτον με την προσφυγή και δεν μπορούν να αξιολογηθούν πρωτογενώς από το εξετάζον Κλιμάκιο τα επικαλούμενα από τον προσφεύγοντα αποσπάσματα των συμβάσεων. Συνεπώς, ο μοναδικός λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως νόμω και ουσία αβάσιμος.

14. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

15. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη πρέπει να καταπέσει το καταβληθέν παράβολο.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Αριθμός απόφασης: 1330/2023

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 13-09-2023 και εκδόθηκε στις 27-09-2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ

ΔΕΣΠΟΙΝΑ ΚΥΡΙΑΖΗ