

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

1^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 6 Οκτωβρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος - Εισηγήτρια και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος.

-Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 28.07.2023 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ **1159/31.07.2023** του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «*****» και το διακριτικό τίτλο «*****» (εφεξής: «η προσφεύγουσα»), που εδρεύει στη *****, επί της οδού *****, αρ. ***** και εκπροσωπείται νόμιμα.

ΚΑΤΑ

-Του **ΔΗΜΟΥ ******* (στο εξής «η αναθέτουσα αρχή»), νόμιμα εκπροσωπούμενου.

-Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «*****» (στο εξής «η προσφεύγουσα»), που εδρεύει στην ****, *****, αρ. ***** και εκπροσωπείται νόμιμα.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά να ακυρωθεί η απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ***** με αριθμό ***/2023 και αριθμό πρωτοκ. 63519/17.07.2023 στο σύνολό της.

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 2.846,98 ευρώ σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία των Τμημάτων 2, 3 και 4 της

Αριθμός Απόφασης : 1453/2023

σύμβασης, για τα οποία ασκείται η προσφυγή, αξίας 165.552,00, 131.871,00, 271.972,00 ευρώ αντίστοιχα μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: *****).

2. Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό *****/2022 προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός με αντικείμενο την ανάδειξη αναδόχου για την σύναψη συμφωνίας πλαίσιο με αντικείμενο την «ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΚΑΙ ΕΠΙΣΚΕΥΗ ΟΧΗΜΑΤΩΝ» 884.355,00 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και μη συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης. Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε με τη Διακήρυξη αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 27.10.2022. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 12.09.2022 (ΑΔΑΜ: *****,) και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α *****.

3. Η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στις 28.07.2023 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, η δε προσβαλλομένη κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους διά μέσου της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 18.07.2023, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του πδ 39/2017, και γ) κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΕΑΔΗΣΥ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.

4. Με την Πράξη του Προέδρου του 1^{ου} Κλιμακίου με αριθμό 1398/2023 ορίστηκε η εισηγήτρια και η ημερομηνία συζήτησης της προσφυγής, ενώ στις 10.08.2023 η αναθέτουσα αρχή απέστειλε εμπρόθεσμα τις απόψεις της με αριθμό πρωτοκ. 72015/10.08.2023 για την αντίκρουση των ισχυρισμών της προσφεύγουσας. Η προσφεύγουσα κατέθεσε στις 16.08.2023 το υπόμνημά της επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής.

5. Η παρεμβαίνουσα κατέθεσε την παρέμβασή της με ημερομηνία 10.08.2023 εμπρόθεσμα, δεδομένου ότι η προδικαστική προσφυγή κοινοποιήθηκε στις 31.07.2023.

6. Σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 και την παρ. 1 του άρθρου 3 του πδ 39/2017 προβλέπεται ότι: «Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ {ήδη ΕΑΔΗΣΥ κατά το άρθρο 3 του ν.4912/2022} κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».

7. Η Διακήρυξη, αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (Ε.Α. ΣΤΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.).

8. Με τον πρώτο λόγο της πρώτης ομάδας ισχυρισμών η προσφεύγουσα προβάλλει ότι εσφαλμένα η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά της κατά το στάδιο του ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών με την αιτιολογία ότι «Ο οικονομικός φορέας «*****» βρέθηκε να διαθέτει ψηφιακά υπογεγραμμένη Υπεύθυνη Δήλωση (No 2) του νόμιμου εκπροσώπου της προσφέρουσας, η οποία αναφέρει ότι ο χρόνος παράδοσης όλων των τυχόν νέων ανταλλακτικών που θα πρέπει να παραγγελθούν από το εξωτερικό για τις αναγκαίες επισκευές που θα διαπιστώνονται κατά την διάρκεια των συντηρήσεων δεν θα υπερβαίνει τις είκοσι (20) εργάσιμες ημέρες, ότι διαθέτει κινητό συνεργείο κατάλληλο για τις ανάγκες τεχνικού ελέγχου και γενικών επισκευών των οχημάτων και μηχανημάτων έργου του τμήματος για το οποίο υποβάλλει προσφορά καθώς και φωτοαντίγραφο της άδειας κυκλοφορίας του εν' λόγω οχήματος και ότι στηρίζεται στην ικανότητα τρίτων. Στην εν λόγω Υπεύθυνη Δήλωση (No 2) δεν αναφέρει ότι το συνεργείο του οικονομικού φορέα καθώς και τα εγκατεστημένα συνεργαζόμενα συνεργεία

Αριθμός Απόφασης : 1453/2023

*βρίσκονται σε ακτίνα 12 km από το αμαξοστάσιο του Δήμου ***** (Λεωφόρος *****_ *****, Τ.Κ. *****, *****) εντός του Νομού Αττικής, αναφέρει ότι τα εγκατεστημένα συνεργαζόμενα συνεργεία, στα οποία θα εκτελούνται οι εργασίες συντήρησης – επισκευής του δημοτικού στόλου, βρίσκονται εντός του Νομού Αττικής με την επιφύλαξη των όρων που πλήττονται με την από 17-10-2022 προδικαστική προσφυγή που υπέβαλε ο οικονομικός φορέας προς την Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. (Γενικός Αριθμός Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1458/19-10-2022)».*

9. Ο παραπάνω πρώτος λόγος προσφυγής προβάλλεται καταρχήν παραδεκτά, παρά τους αντίθετους ισχυρισμούς της αναθέτουσας αρχής, καθώς σύμφωνα με τα ρητά αναφερόμενα στην προσβαλλόμενη απόφαση με αριθμό ****/2023, η απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής με αριθμό 685/12.12.2022 περί ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών, με την οποία κρίθηκε απορριπτέα η προσφορά της προσφεύγουσας και στην οποία καταρχήν περιελήφθη η παραπάνω αιτιολογία, έχει ενσωματωθεί στην προσβαλλόμενη.

10. Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ειδικότερα ότι η παραπάνω αιτιολογία δεν είναι νόμιμη, καθώς η απόρριψη της προσφοράς της δεν μπορεί νόμιμα να στηριχθεί στο γεγονός ότι διατύπωσε επιφύλαξη υπέρ της προσφυγής που είχε ασκήσει κατά της επίμαχης Διακήρυξης και ειδικά σχετικά με την απαίτηση του όρου 2.2.6 κατά την οποία οι συμμετέχοντες θα πρέπει «να διαθέτουν αδειοδοτημένο συνεργείο Συνήθων & Βαρέων Οχημάτων Μηχανικών και ηλεκτρικών μερών σε ακτίνα 12 km από το αμαξοστάσιο του δήμου ***** (Λεωφόρος *****_ *****, ***** *****) εντός του νομού Αττικής». Επίσης, ισχυρίζεται ότι από τους όρους της Διακήρυξης που ρυθμίζουν την αξιολόγηση των προσφορών και ειδικότερα την πλήρωση κριτηρίων ποιοτικής επιλογής (άρθρα 2.2.9.1 και 2.2.9.2.Β.4.γ) προκύπτει ότι κατά το στάδιο του ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής η πλήρωση των κριτηρίων αυτών προαποδεικνύεται με την υποβολή του Ε.Ε.Ε.Σ. και ότι η οριστική απόδειξη γίνεται μέσω των δικαιολογητικών κατακύρωσης, που υποβάλλονται από τον προσωρινό ανάδοχο μετά την ανακήρυξή του.

11. Οι ισχυρισμοί αυτοί ωστόσο προβάλλονται αβάσιμα. Και αυτό γιατί, καταρχήν, η προσφεύγουσα στο ΕΕΕΣ που κατέθεσε στο φάκελο της ηλεκτρονικής προσφοράς της (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο με την ονομασία «02.ΑΡΘΡΟ 2.4.3.1.α (ΕΕΕΣ) ΙΜΠΕΞ_signed.pdf») σχετικά με την πλήρωση των Κριτηρίων Επιλογής έχει συμπληρώσει μόνο το Μέρος IV - Κριτήρια επιλογής και το πεδίο «Γενική ένδειξη για όλα τα κριτήρια επιλογής» δίνοντας θετική απάντηση στο ερώτημα «Όσον αφορά τα κριτήρια επιλογής (ενότητα α ή ενότητες Α έως Δ του παρόντος μέρους), ο οικονομικός φορέας δηλώνει ότι: Πληροί όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής». Όπως όμως έχει γίνει δεκτό «η καταφατική απάντηση επί της γενικής ερώτησης περί του εάν πληρούν τα κριτήρια επιλογής, δεν δύναται να αναπληρώσει την κατά τα προαναφερόμενα έλλειψη, δεδομένου ότι το ΕΕΕΣ, ενόψει και του σκοπού που επιδιώκει και της ανάγκης που εξυπηρετεί συγκεντρώνει κατά τρόπο συνοπτικό και επιγραμματικό όλες τις αναγκαίες προϋποθέσεις (θετικές και αρνητικές) που οφείλει ο συμμετέχων φορέας να πληροί και συνεπώς, για την υποβολή παραδεκτής προσφοράς απαιτείται αναγκαίως η υποβολή πλήρους ΕΕΕΣ» (ΔεφΚομ. 168/2022).

12. Επομένως, αβάσιμα η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι προαπέδειξε την πλήρωση των Κριτηρίων Επιλογής του όρου 2.2.6 με το ΕΕΕΣ που κατέθεσε, καθώς μόνη η καταφατική απάντηση στην «Γενική ένδειξη για όλα τα κριτήρια επιλογής» και η ταυτόχρονη παράλειψη αναλυτικής αναφοράς περί της πλήρωσης των Κριτηρίων Επιλογής στο Μέρος IV του ΕΕΕΣ, δεν αρκεί για την προαπόδειξη για την πλήρωση των Κριτηρίων Επιλογής που προβλέπονται στον όρο 2.2.6 της Διακήρυξης, απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής. Σε κάθε περίπτωση πάντως, η Υπεύθυνη Δήλωση, στην οποία αναφέρεται η αναθέτουσα αρχή (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο με την ονομασία «49.ΑΡΘΡΟ 2.4.3.2 Υ.Δ. ΑΠΑΙΤΗΣΕΩΝ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ_signed.pdf») κατατέθηκε με την προσφορά της προσφεύγουσας και επομένως αποτελεί στοιχείο αυτής και άρα ορθά αξιολογήθηκε κατά το στάδιο του ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών. Τέλος, κατά την ημερομηνία έκδοσης της απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής με αριθμό ****/12.12.2022 περί

Αριθμός Απόφασης : 1453/2023

ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών, με την οποία κρίθηκε απορριπτέα η προσφορά της προσφεύγουσας, εκδόθηκε και η απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ επί της προδικαστικής προσφυγής της προσφεύγουσας κατά των όρων της επίμαχης Διακήρυξης (αριθμός απόφασης 1749/12.12.2022), με την οποία η προσφυγή κρίθηκε απορριπτέα ως εκπρόθεσμη και επομένως δεν συνέτρεχε και περίπτωση ευδοκίμησης του προβληθέντος λόγου προσφυγής κατά της επίμαχης απαίτησης. Μετά τα παραπάνω, ο πρώτος λόγος προσφυγής απορρίπτεται ως αβάσιμος.

13. Με το δεύτερο λόγο της δεύτερης ομάδας ισχυρισμών η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της αποδοχής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας και ισχυρίζεται ότι εσφαλμένα έγιναν αποδεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που κατέθεσε, ενώ δεν αποδείχθηκε η πλήρωση της απαίτησης του όρου 2.2.6. ε' κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της. Για τον παραπάνω λόγο προσφυγής λεκτέα τα εξής:

14. Στον όρο 2.2.6. ε' της Διακήρυξης προβλέπεται κριτήριο επιλογής των συμμετεχόντων, κατά το οποίο θα πρέπει *«Να διαθέτουν ασφαλιστήριο συμβόλαιο σε ισχύ για τον χώρο του συνεργείου και των εγκαταστάσεων του για όλες τις πιθανές ζημιές (αστική ευθύνη, πυρκαγιά κλπ) που μπορεί να πάθουν τα οχήματα του δήμου κατά την παραμονή τους στο γκαράζ του συνεργείου. Αυτό θα αποδεικνύεται από την επισύναψη του συμβολαίου στο οποίο θα πρέπει να αναφέρεται ότι η ασφάλεια ισχύει και για οχήματα τρίτων» κατά το χρόνο υποβολής*. Επίσης, στον όρο 2.2.9.1 με τίτλο «Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών» ορίζεται ότι «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), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα.....IV....., το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του

Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος 1». Ακόμα, στον όρο 2.2.9.2 με τίτλο «Αποδεικτικά μέσα» προβλέπεται ότι «Για την απόδειξη της μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού κατ' άρθρο 2.2.3 και της πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής κατά τις παραγράφους 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7, οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα δικαιολογητικά του παρόντος. Η προσκόμιση των εν λόγω δικαιολογητικών γίνεται κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 3.2 από τον προσωρινό ανάδοχο (...). Β.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: (...) ε) Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6.ε Το ασφαλιστήριο συμβόλαιο σε ισχύ για τον χώρο του συνεργείου και των εγκαταστάσεων του για όλες τις πιθανές ζημιές (αστική ευθύνη, πυρκαγιά κλπ) που μπορεί να πάθουν τα οχήματα του δήμου κατά την παραμονή τους στο γκαράζ του συνεργείου. Αυτό θα αποδεικνύεται από την επισύναψη του συμβολαίου στο οποίο θα πρέπει να αναφέρεται ότι η ασφάλεια ισχύει και για οχήματα τρίτων».

15. Περαιτέρω, το άρθρο 103 του ν. 4412/2016 με τίτλο «Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών» ορίζει ότι «Πέραν των οριζόμενων στις παρ. 3 και 4 του άρθρου 79, περί Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης, και στο άρθρο 93, περί περιεχομένου φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής», ισχύουν και τα ακόλουθα: 1. Μετά από την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), 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 που εκδίδονται σύμφωνα με το άρθρο 11 του ν. 2690/1999 (Α` 74), όλων των δικαιολογητικών του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73, περί λόγων αποκλεισμού, και 74, περί αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή μέσω του ΕΣΗΔΗΣ. 2. 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 διευκρινήσεις με την έννοια του άρθρου 102, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν. Αν ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει αίτημα προς την αναθέτουσα αρχή για παράταση της ως άνω προθεσμίας, συνοδευόμενο από αποδεικτικά έγγραφα με τα οποία αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες δημόσιες αρχές. Ο προσωρινός ανάδοχος μπορεί να αξιοποιεί τη δυνατότητα του προηγούμενου εδαφίου και εντός της προθεσμίας της πρόσκλησης της παρ. 1». Επίσης, το άρθρο 104 του ίδιου νόμου με τίτλο «Χρόνος συνδρομής όρων συμμετοχής - Οψιγενείς μεταβολές» ορίζει ότι «1. Το δικαίωμα συμμετοχής, καθώς και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται: α) κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, με την υποβολή του ΕΕΕΣ, β) κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80 και γ) κατά την εξέταση της υπεύθυνης δήλωσης, σύμφωνα με όσα ορίζονται στην περ. γ' της παρ. 3 του άρθρου 105, περί κατακύρωσης και σύναψης σύμβασης».

16. Επίσης, όπως έχει κριθεί «για τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης που διέπεται από το ενωσιακό δίκαιο ή/και το εθνικό δίκαιο ενσωμάτωσής του, οι οικονομικοί φορείς πρέπει να πληρούν κατά την υποβολή της προσφοράς τους τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής που καθορίζονται στα έγγραφα της διαδικασίας σύναψης και συνίστανται στη μη συνδρομή λόγων που συνεπάγονται ή δικαιολογούν, κατά περίπτωση, τον αποκλεισμό τους, καθώς και στην πλήρωση των κριτηρίων επιλογής που σχετίζονται με την καταλληλότητα, την χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική/επαγγελματική τους ικανότητα. Τα κριτήρια αυτά παρέχουν στην αναθέτουσα αρχή τη δυνατότητα να δεχθεί την υποβολή προσφορών μόνον από οικονομικούς φορείς των οποίων η ακεραιότητα, η αξιοπιστία και ικανότητα παρέχουν τα εχέγγυα ότι θα είναι σε θέση να εκτελέσουν την

Αριθμός Απόφασης : 1453/2023

επίμαχη σύμβαση (πρβλ. C-295/20, Sanresa UAB, σκ. 62). Επομένως, δεν δύναται να ανατεθεί σύμβαση σε οικονομικό φορέα, ο οποίος δεν πληροί τα κριτήρια κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, ακόμη κι αν κατά την ανάθεση της σύμβασης πληροί τα κριτήρια αυτά, διότι ήρθη, για παράδειγμα, στο χρονικό διάστημα που μεσολάβησε λόγος αποκλεισμού που συνέτρεχε στο πρόσωπό του (βλ. ΣΤΕ 1939/2022».

17. Στην κρινόμενη περίπτωση η παρεμβαίνουσα, μετά την ανάδειξή της ως προσωρινής αναδόχου του επίμαχου διαγωνισμού, κλήθηκε από την αναθέτουσα αρχή στις 15.12.2022 να καταθέσει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Ανταποκρινόμενη στην παραπάνω Πρόσκληση, η προσφεύγουσα κατέθεσε τα απαιτούμενα δικαιολογητικά στις 21.12.2022, μεταξύ των οποίων και το ασφαλιστήριο της εταιρείας ***** με αριθμό συμβολαίου 7177002445/8370063884 και διάρκεια ασφάλισης από 24.09.2022 έως και 24.09.2023 (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο με την ονομασία «29-ΑΣΦΑΛΙΣΤΗΡΙΑ ΣΥΜΒΟΛΑΙΑ.pdf»), στο οποίο αναφέρεται στο κεφάλαιο «ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΑΣΦΑΛΙΖΟΜΕΝΗΣ ΠΕΡΙΟΥΣΙΑΣ» ότι «Στην κάλυψη συμπεριλαμβάνονται τα κάτωθι (...) **ΦΟΡΤΗΓΑ ΙΔΙΟΚΤΗΣΙΑΣ ΤΡΙΤΩΝ ΠΡΟΣ ΕΠΙΣΚΕΥΗ (ΕΝΤΟΣ ΤΩΝ ΑΣΦΑΛΙΖΟΜΕΝΩΝ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ)**». Η αναθέτουσα αρχή διαπιστώνοντας ότι η παραπάνω ασφαλιστική κάλυψη δεν πληροί τις απαιτήσεις του όρου 2.2.6 ε', καθώς σύμφωνα με αυτό θα έπρεπε να περιλαμβάνονται στην ασφαλιστική κάλυψη όλες οι κατηγορίες των οχημάτων και όχι μόνο τα φορτηγά, ζήτησε διευκρινίσεις από την παρεμβαίνουσα στις 22.02.2023. Η τελευταία απέστειλε διευκρινίσεις προς την αναθέτουσα αρχή στις 28.02.2023 επισυνάπτοντας το ηλεκτρονικό αρχείο με την ονομασία «ΑΣΦΑΛΙΣΤΗΡΙΟ.pdf» το οποίο αποτελεί Πρόσθετη Πράξη με αριθμό 9370016060 του ασφαλιστηρίου συμβολαίου με αριθμό 7177002445/8370063884 στο οποίο αναφέρεται «ΠΕΡΙΟΔΟΣ ΜΕΤΑΒΟΛΗΣ ΠΡΟΣΘΕΤΗΣ ΠΡΑΞΗΣ 22/02/2023 - 24/09/2023» και στο κεφάλαιο «ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΑΣΦΑΛΙΖΟΜΕΝΗΣ ΠΕΡΙΟΥΣΙΑΣ» ότι «Στην κάλυψη συμπεριλαμβάνονται και τα κάτωθι: **ΟΧΗΜΑΤΑ ΟΛΩΝ ΤΩΝ ΚΑΤΗΓΟΡΙΩΝ ΠΡΟΣ ΕΠΙΣΚΕΥΗ (ΕΝΤΟΣ ΤΩΝ ΑΣΦΑΛΙΖΟΜΕΝΩΝ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ)**». Στη συνέχεια, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε νέο διευκρινιστικό αίτημα προς την παρεμβαίνουσα στις 03.07.2023, στο οποίο επίσης ανταποκρίθηκε η

παρεμβαίνουσα την ίδια ημέρα, αποστέλλοντας δια μέσου του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού τα ηλεκτρονικά αρχεία «Επιστολή προς Δήμο ***** ΓΙΑ ΔΙΕΥΚΡΙΝΙΣΗ ΑΣΦΑΛΙΣΤΗΡΙΟΥ ΣΥΜΒΟΛΑΙΟΥ_signed.pdf», «***** ΔΙΕΥΚΡΙΝΙΣΗ.pdf» και εκ νέου το αρχείο «ΑΣΦΑΛΙΣΤΗΡΙΟ-1.pdf», ήτοι την παραπάνω Πρόσθετη Πράξη του αρχικού ασφαλιστήριου συμβολαίου. Το πρώτο από τα παραπάνω αρχεία αποτελεί επανέκδοση της Πρόσθετης Πράξης του αρχικού ασφαλιστήριου συμβολαίου, στο οποίο η ασφαλιστική εταιρεία έχει περιλάβει και την εξής διευκρίνιση *«Με την παρούσα πρόσθετη πράξη και κατόπιν αιτήσεως του ασφαλιζομένου, η εταιρία σημειώνει ότι η πρόσθετη πράξη 9370016060 πραγματοποιήθηκε για να γίνει μια διευκρίνιση σχετικά με το είδος των οχημάτων που είναι προς επισκευή και βρίσκονται εντός των ασφαλιζόμενων εγκαταστάσεων και δεν τροποποιούν τους λοιπούς όρους και προϋποθέσεις του συμβολαίου»*.

18. Με τα παραπάνω δεδομένα και με βάση τη νομολογιακή κρίση κατά την οποία, σύμφωνα με το άρθρο 104 παρ. 1 β' του ν. 4412/2016 οι προϋποθέσεις επιλογής θα πρέπει να συντρέχουν ήδη κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του συμμετέχοντος, στην προκειμένη περίπτωση βάσιμα η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας θα έπρεπε να απορριφθεί λόγω μη πλήρωσης της απαίτησης για ασφαλιστική κάλυψη για όλα τα οχήματα, σύμφωνα με τον όρο 2.2.6 ε' κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της, ήτοι στις 26.10.2022. Και αυτό γιατί το ασφαλιστήριο συμβόλαιο, που κατατέθηκε αρχικά με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, με διάρκεια ισχύος από τις 24.09.2022 έως και 24.09.2023 καταλαμβάνει μεν το χρόνο υποβολής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, ωστόσο, όπως και η ίδια η αναθέτουσα αρχή διέγινωσεν, δεν πληροί την απαίτηση του όρου 2.2.6 ε' για ασφάλιση όλων των οχημάτων παρά μόνο των φορτηγών. Η δε Πρόσθετη Πράξη με αριθμό 9370016060 επεξέτεινε την ασφαλιστική κάλυψη του αρχικά κατατεθέντος ασφαλιστηρίου συμβολαίου σε όλα τα οχήματα, όμως, κατά τη ρητή αναφορά σε αυτό η μεταβολή της ασφαλιστικής κάλυψης πραγματοποιήθηκε στις 22.02.2023 και επομένως η ασφαλιστική κάλυψη για όλα τα οχήματα παρέχεται για το υπόλοιπο του συμβατικού χρόνου από 22.02.2023 έως 24.09.2023. Συνεπώς, στις 26.10.2022, οπότε και υποβλήθηκε η προσφορά της παρεμβαίνουσας, η

τελευταία δεν διέθετε την απαιτούμενη ασφαλιστική κάλυψη του όρου 2.2.6 ε' για όλα τα οχήματα, όπως απαιτείται με βάση το άρθρο 104 του ν. 4412/2016 και εσφαλμένα η αναθέτουσα αρχή έκρινε ως αποδεκτά, κατόπιν διευκρινίσεων, τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που κατέθεσε. Τα παραπάνω δεν διαφοροποιούνται από τη διευκρινιστική δήλωση επί της Πρόσθετης Πράξης του ασφαλιστηρίου συμβολαίου που κατατέθηκε ενώπιον της αναθέτουσας αρχής στις 03.07.2023, σύμφωνα με την οποία *«η πρόσθετη πράξη 9370016060 πραγματοποιήθηκε για να γίνει μια διευκρίνιση σχετικά με το είδος των οχημάτων που είναι προς επισκευή και βρίσκονται εντός των ασφαλιζόμενων εγκαταστάσεων και δεν τροποποιούν τους λοιπούς όρους και προϋποθέσεις του συμβολαίου»*, καθώς από το περιεχόμενο της Πρόσθετης Πράξης προκύπτει ότι δεν πρόκειται για απλή διευκρίνιση αναφορικά με το είδος των οχημάτων, αλλά για σαφή επέκταση της ασφαλιστικής κάλυψης από τα «φορτηγά» σε «όλα τα οχήματα», σε χρόνο όμως μεταγενέστερο της υποβολής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας. Επομένως, ο κρινόμενος λόγος προσφυγής γίνεται δεκτός.

19. Μετά τα παραπάνω η προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι απορριπτέα, καθώς ο δεύτερος λόγος που προβάλλεται κατά της αποδοχής της έγινε δεκτός ως βάσιμος, ενώ παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση των υπολοίπων λόγων που προβάλλει η προσφεύγουσα, δεδομένου ότι η πιο πάνω πλημμέλεια παρέχει αυτοτελές νόμιμο έρεισμα για την απόρριψή της (πρβλ. ΣτΕ ΕΑ 274/2018, 344/2017, 47/2017, 296/2016, ΔΕφΠειρ. Ν95/2020 ΔΕφΑθ. 279/2019, 239/2019, ΔΕφΘεσ/νικής 83/2019 κ.α.).

20. Κατόπιν των παραπάνω σκέψεων, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή θα πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή σύμφωνα με το σκεπτικό και να επιστραφεί το κατατεθέν παράβολο.

Για τους λόγους αυτούς

- 1.** Δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή.
- 2.** Ακυρώνει την προσβαλλόμενη κατά το μέρος αυτής με το οποίο ανακηρύχθηκε η παρεμβαίνουσα οριστική ανάδοχος της σύμβασης.

Αριθμός Απόφασης : 1453/2023

3. Απορρίπτει την παρέμβαση.
4. Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 6 Οκτωβρίου 2023 και εκδόθηκε στις 18 Οκτωβρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ