

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 5 Δεκεμβρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος - Εισηγήτρια.

-Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 27/10/2023 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1661/31-10-2023 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «....» που εδρεύει στο ..., οδός ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

ΚΑΤΑ

-Του ... που εδρεύει στην ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

-Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» που εδρεύει στην ..., οδός ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά να ακυρωθούν οι αποφάσεις του Προέδρου της αναθέτουσας αρχής με αριθμούς Π-762/17-10-2023, Π-668/5-9-2023 και Π-635/3-8-2023, κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας.

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 ποσού 45.000,00 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ...).

2. Με τη Διακήρυξη με αριθμό πρωτ. .../22-06-2023 η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την ανάδειξη αναδόχου της

σύμβασης για την «...», συνολικής εκτιμώμενης αξίας 45.000,00 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 24/4/2023 (ΑΔΑΜ: ...), καθώς επίσης και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός, με συστημικό α/α Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας - τιμής και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, η 14η/7/2023.

3. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα. Με την απόφαση της αναθέτουσας αρχής με αριθμό πρωτ. Π-6351ΤΥΕ/3-8-2023 εγκρίθηκαν τα πρακτικά της Επιτροπής Διαγωνισμού σχετικά με τον έλεγχο και την αξιολόγηση των φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικών προσφορών, έγιναν δεκτές αμφότερες οι προσφορές και έλαβε η τεχνική προσφορά της προσφεύγουσας βαθμό 108,9272 και η τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας βαθμό 105,8905. Η απόφαση αυτή κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους μέσω της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού στις 6/8/2023, χωρίς, όμως, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του ΕΣΗΔΗΣ, να τους χορηγηθεί πρόσβαση στα στοιχεία των προσφορών των λοιπών διαγωνιζόμενων.

4. Με την απόφαση της αναθέτουσας αρχής με αριθμό πρωτ. Π6681ΤΥΕ/05-09-2023 εγκρίθηκε το πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού σχετικά με την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος της σύμβασης η παρεμβαίνουσα, της οποίας η προσφορά παρουσίασε τον μικρότερο λόγο “Λ” της τιμής προσφοράς (χωρίς ΦΠΑ) προς την συνολική βαθμολογία της τεχνικής προσφοράς, ήτοι Λ: 345,83 έναντι Λ: 397,33 της προσφεύγουσας.

5. Με την απόφαση της αναθέτουσας αρχής με αριθμό πρωτ. Π7621ΤΥΕ/17-1-2023, στην οποία ενσωματώνεται η παραπάνω απόφαση ανάδειξης προσωρινού αναδόχου, εγκρίθηκαν τα πρακτικά της Επιτροπής Διαγωνισμού σχετικά με τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης και κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού στην παρεμβαίνουσα. Η απόφαση κατακύρωσης, καθώς επίσης και η απόφαση ανάδειξης προσωρινού αναδόχου και τα οικεία πρακτικά, κοινοποιήθηκαν στους ενδιαφερόμενους μέσω της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού στις 18/10/2023. Όπως προκύπτει από τα στοιχεία του ΕΣΗΔΗΣ, την ίδια ημέρα (18/10/2023) χορηγήθηκε

πρόσβαση στα στοιχεία των υποβληθεισών προσφορών από την αναθέτουσα αρχή προς τους διαγωνιζόμενους.

6. Ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου της σύμβασης (προμήθεια), 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.

7. Η προσφεύγουσα, ως προσφέρουσα που συμμετέχει παραδεκτά στον διαγωνισμό για το επίμαχο τμήμα ασκεί την προδικαστική προσφυγή με έννομο συμφέρον προβάλλοντας λόγους απόρριψης της προσφοράς της αναδόχου.

8. Η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την προδικαστική προσφυγή στους θιγόμενους οικονομικούς φορείς στις 30/10/2023 και υπέβαλε τις απόψεις τις στις 10/11/2023, νόμιμα και εμπρόθεσμα.

9. Η παρεμβαίνουσα κατέθεσε παρέμβαση στις 9/11/2023 νόμιμα, εμπρόθεσμα και με έννομο συμφέρον, εφόσον με την προδικαστική προσφυγή προβάλλονται λόγοι απόρριψης της προσφοράς της.

10. Η Διακήρυξη, η οποία συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού δεσμεύοντας αμφίδρομα τον αναθέτοντα φορέα και τους διαγωνιζόμενους (βλ. ενδεικτικά αποφάσεις ΣτΕ 3629/2020, 1217/2018, 2434/2017, 1086/15, 4901/14, 2551/2013, 5022/12, 2635/2009, Ε.Α. ΣτΕ 15/2021, 241/2020, 352/2016 και Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.) ορίζει στις κρίσιμες για την επίλυση της διαφοράς διατάξεις τα εξής: «2.1.4 Γλώσσα. Τα έγγραφα της σύμβασης έχουν συνταχθεί στην ελληνική γλώσσα. Τυχόν προδικαστικές προσφυγές υποβάλλονται στην ελληνική γλώσσα. Οι προσφορές, τα στοιχεία που περιλαμβάνονται σε αυτές, καθώς και τα αποδεικτικά έγγραφα σχετικά με τη μη ύπαρξη λόγου αποκλεισμού και την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα. Τα αλλοδαπά δημόσια και ιδιωτικά έγγραφα συνοδεύονται από μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα

επικυρωμένη, είτε από πρόσωπο αρμόδιο κατά τις κείμενες διατάξεις της εθνικής νομοθεσίας είτε από πρόσωπο κατά νόμο αρμόδιο της χώρας στην οποία έχει συνταχθεί το έγγραφο. Ενημερωτικά και τεχνικά φυλλάδια και άλλα έντυπα, εταιρικά ή μη, με ειδικό τεχνικό περιεχόμενο, δηλαδή έντυπα με αμιγώς τεχνικά χαρακτηριστικά, όπως αριθμούς, αποδόσεις σε διεθνείς μονάδες, μαθηματικούς τύπους και σχέδια, που είναι δυνατόν να διαβαστούν σε κάθε γλώσσα, μπορούν να υποβάλλονται στην αγγλική γλώσσα, χωρίς να συνοδεύονται από μετάφραση στην ελληνική. Κάθε μορφής επικοινωνία με την αναθέτουσα αρχή, καθώς και μεταξύ αυτής και του αναδόχου, θα γίνονται υποχρεωτικά στην ελληνική γλώσσα. ...

2.2.4 Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας. Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της προμήθειας. ... Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο. ...

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 1. ...

2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα ... Β.2. Για την απόδειξη της απαίτησης του άρθρου 2.2.4. (απόδειξη καταλληλότητας για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας) προσκομίζουν πιστοποιητικό/βεβαίωση του οικείου επαγγελματικού ή εμπορικού μητρώου του κράτους εγκατάστασης. ... Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς προσκομίζουν βεβαίωση εγγραφής στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο ή

πιστοποιητικό που εκδίδεται από την οικεία υπηρεσία του Γ.Ε.Μ.Η. των ως άνω Επιμελητηρίων. Επισημαίνεται ότι, τα δικαιολογητικά που αφορούν στην απόδειξη της απαίτησης του άρθρου 2.2.4 (απόδειξη καταλληλότητας για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας) γίνονται αποδεκτά, εφόσον έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή τους, εκτός εάν, σύμφωνα με τις ειδικότερες διατάξεις αυτών, φέρουν συγκεκριμένο χρόνο ισχύος.

2.4.2.5. Ειδικότερα, όσον αφορά τα συνημμένα ηλεκτρονικά αρχεία της προσφοράς, οι Οικονομικοί Φορείς τα καταχωρίζουν στους ανωτέρω (υπο)φακέλους μέσω του Υποσυστήματος, ως εξής: Τα έγγραφα που καταχωρίζονται στην ηλεκτρονική προσφορά, και δεν απαιτείται να προσκομισθούν και σε έντυπη μορφή, γίνονται αποδεκτά κατά περίπτωση, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στις διατάξεις: ... γ) είτε του άρθρου 11 του ν. 2690/1999 (Α' 45), ...

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 και β στοιχεία: (α) Αίτηση συμμετοχής στον Διαγωνισμό, η οποία θα έχει την μορφή επιστολής προς το Ι.Τ.Υ.Ε., θα φέρει δε την ψηφιακή υπογραφή του νομίμου ή ειδικά εξουσιοδοτημένου εκπροσώπου του προσφέροντος ή, σε περίπτωση κοινοπρακτικού σχήματος, την ψηφιακή υπογραφή του κοινού εκπροσώπου των μελών του σχήματος. Στην αίτηση περιλαμβάνεται δήλωση με την οποία ο προσφέρων ορίζει ως αντίκλητό του ένα (1) φυσικό πρόσωπο, δίνοντας τα πλήρη στοιχεία του (ονοματεπώνυμο, αριθμός ταυτότητας, διεύθυνση, αριθμός τηλεφώνου/φας, e-mail, κλπ.) για κάθε επικοινωνία που τυχόν θα απαιτηθεί στο πλαίσιο του Διαγωνισμού που προκηρύσσεται με την παρούσα διακήρυξη. β) 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, γ) την εγγύηση συμμετοχής, όπως προβλέπεται στο άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τις παραγράφους 2.1.5 και 2.2.2 αντίστοιχα της παρούσας διακήρυξης. Η συμπλήρωση του σχετικού ΕΕΕΣ δύναται να πραγματοποιηθεί με χρήση του υποσυστήματος Promitheus ESPDint, προσβάσιμου μέσω της Διαδικτυακής

Πύλης (www.promitheus.gov.gr) του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ, ή άλλης σχετικής συμβατής πλατφόρμας υπηρεσιών διαχείρισης ηλεκτρονικών ΕΕΕΣ. Οι Οικονομικοί Φορείς δύνανται για αυτό το σκοπό να αξιοποιήσουν το αντίστοιχο ηλεκτρονικό αρχείο με μορφότυπο XML που αποτελεί επικουρικό στοιχείο των εγγράφων της σύμβασης. Το συμπληρωμένο από τον Οικονομικό Φορέα ΕΕΕΣ, καθώς και η τυχόν συνοδευτική αυτού υπεύθυνη δήλωση, υποβάλλονται σύμφωνα με την περίπτωση δ της παραγράφου 2.4.2.5 της παρούσας, σε ψηφιακά υπογεγραμμένο ηλεκτρονικό αρχείο με μορφότυπο PDF. ...

3.1.2 Αξιολόγηση προσφορών. 3.1.2.1 Μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών η Αναθέτουσα Αρχή προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών, μέσω της Επιτροπής Διαγωνισμού, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων

διατάξεων. Η Επιτροπή Διαγωνισμού, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητά από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς, όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλειπείς ή λανθασμένες, συμπεριλαμβανομένων εκείνων στο ΕΕΕΣ, ή όταν λείπουν συγκεκριμένα έγγραφα, να υποβάλλουν, να συμπληρώνουν, να αποσαφηνίζουν ή να ολοκληρώνουν τις σχετικές πληροφορίες ή τεκμηρίωση, εντός προθεσμίας όχι μικρότερης των δέκα (10) ημερών και όχι μεγαλύτερης των είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Η συμπλήρωση ή η αποσαφήνιση ζητείται και γίνεται αποδεκτή υπό την προϋπόθεση ότι δεν τροποποιείται η προσφορά του οικονομικού φορέα και ότι αφορά σε στοιχεία ή δεδομένα, των οποίων είναι αντικειμενικά εξακριβώσιμος ο προγενέστερος χαρακτήρας σε σχέση με το πέρας της καταληκτικής προθεσμίας παραλαβής προσφορών. Τα ανωτέρω ισχύουν κατ' αναλογίαν και για τυχόν ελλείπουσες δηλώσεις, υπό την προϋπόθεση ότι βεβαιώνουν γεγονότα αντικειμενικώς εξακριβώσιμα. ...

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 (‘προσωρινός ανάδοχος’), 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 διευκρινήσεις με την έννοια του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν.

...

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙΙ – ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΠΙΝΑΚΑ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ... ΤΠ 1.5.2. Τόσο ο Προσφέρων όσο και ο Κατασκευαστής του είδους θα πρέπει να διαθέτουν Πιστοποιητικό ISO 9001. ... Στην στήλη 'Απάντηση Προσφέροντα' θα καταγραφεί 'ΝΑΙ', 'ΟΧΙ', ή 'ΥΠΕΡ' (αντιστοιχώντας σε κάλυψη, μη κάλυψη ή υπερκάλυψη αντίστοιχα) ή αριθμητικό μέγεθος και στην στήλη 'Παραπομπή' θα καταγραφεί η σαφής παραπομπή σε αντίστοιχο τεχνικό φυλλάδιο του κατασκευαστή ή αναλυτική τεχνική περιγραφή του είδους/υπηρεσίας».

11. Με τον **πρώτο λόγο** της προδικαστικής προσφυγής, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας έπρεπε να απορριφθεί, διότι η τελευταία απάντησε εσφαλμένα «ΝΑΙ» στην ερώτηση του ΕΕΕΣ εάν είναι εγγεγραμμένη σε επίσημο κατάλογο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων. Ειδικότερα, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, η απάντηση «ΝΑΙ» στο ερώτημα του ΕΕΕΣ που αφορά στην εγγραφή του οικονομικού φορέα σε επίσημο κατάλογο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων ή στην κατοχή ισοδύναμου πιστοποιητικού, είναι εσφαλμένη, καθώς το ΓΕΜΗ, στο οποίο είναι εγγεγραμμένη η προσφεύγουσα, δεν συνιστά τέτοιο κατάλογο.

12. Περαιτέρω, με τον **δεύτερο λόγο** της προδικαστικής προσφυγής, ο οποίος συνάπτεται προς τον πρώτο, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι λόγω της εσφαλμένης θετικής απάντησης της παρεμβαίνουσας στο παραπάνω ερώτημα του ΕΕΕΣ δεν εμφανίστηκε και δεν απαντήθηκε το ερώτημα που

εμφανίζεται μόνο στην περίπτωση που η απάντηση στο ανωτέρω πεδίο είναι αρνητική, με το εξής περιεχόμενο: «Ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων ή να παράσχει πληροφορίες που θα δίνουν τη δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα να τη λάβει απευθείας, μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος μέλος διατίθεται αυτή δωρεάν;». Κατά συνέπεια – πάντα κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας - η παράλειψη απάντησης στο υποερώτημα σχετικά με την υποβολή βεβαιώσεων και η μη ανάληψη δέσμευσης να προσκομίσει σε οποιοδήποτε στάδιο της διαδικασίας της ζητηθεί βεβαιώσεις σχετικά με την πληρωμή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων συνιστούν λόγο απόρριψης της προσφοράς της.

13. Σύμφωνα με τις προπαρατεθείσες διατάξεις των άρθρων 2.4.3.1 και 2.2.9.1 της Διακήρυξης, οι οποίες αντιστοιχούν σε αυτές του άρθρου 79 ν. 4412/2016, με τον φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής οι διαγωνιζόμενοι υποχρεούνται να υποβάλουν συμπληρωμένο ΕΕΕΣ καταρτίζοντάς το βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος 1 (του ίδιου Κανονισμού). Η δε Διακήρυξη ενημερώνει τους οικονομικούς φορείς ότι η συμπλήρωση του ΕΕΕΣ μπορεί να πραγματοποιηθεί με χρήση του υποσυστήματος Promitheus ESPDint ή άλλης

σχετικής συμβατής πλατφόρμας υπηρεσιών διαχείρισης ηλεκτρονικών ΕΕΕΣ.

14. Από τη συνδυασμένη ερμηνεία των προπαρατεθεισών διατάξεων της Διακήρυξης συνάγεται ότι ο διαγωνιζόμενος υποχρεούται να δεσμεύεται με ρητή καταφατική δήλωση που θα περιλαμβάνεται, επί ποινή αποκλεισμού, στο ειδικό πεδίο του ΕΕΕΣ, ότι θα είναι σε θέση να προσκομίσει τις βεβαιώσεις πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων. Εντούτοις, όπως προκύπτει από την κατευθυντήρια οδηγία 23/24.1.2018 της (πρώην) Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΑΑΔΗΣΥ) σχετικά με τη συμπλήρωση του τυποποιημένου εντύπου ΕΕΕΣ, η προαναφερθείσα ανάληψη υποχρέωσης προσκόμισης βεβαίωσης πληρωμής φόρων και εισφορών κοινωνικής ασφάλισης δεν συντρέχει για τους οικονομικούς φορείς που δεν είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημο κατάλογο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων του άρθρου 83 του ν. 4412/2016, τέτοιος δε, δεν υφίσταται για τις

διαδικασίες συμβάσεων προμηθειών, όπως η προκείμενη (βλ. ΣΤΕ 2643/2022, ΕΑ 211-212/2021, ΕΑΔΗΣΥ 1439/2023, σκ. 9 επ., 1647/2023, σκ. 19 επ. 1218/2023, 985/2023 κ.α.).

15. Στην προκείμενη περίπτωση η παρεμβαίνουσα απάντησε μεν θετικά στο ερώτημα εάν είναι εγγεγραμμένη σε επίσημο κατάλογο, αλλά δεν συντρέχει τέτοια περίπτωση, αφού το ΓΕΜΗ, στο οποίο είναι εγγεγραμμένη, δεν αποτελεί επίσημο κατάλογο κατά την έννοια του άρθρου 83 ν. 4412/2016. Ενόψει, όμως, του ότι, για την παραδεκτή συμμετοχή στον διαγωνισμό δεν απαιτείται η εγγραφή σε επίσημο κατάλογο, αφού δεν υφίσταται τέτοιος για τις συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, η θετική απάντηση της παρεμβαίνουσας, η οποία εξέλαβε εσφαλμένα ότι το ΓΕΜΗ αποτελεί τέτοιο κατάλογο, δεν αποτελεί λόγο απόρριψης της προσφοράς της, απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών της προσφεύγουσας.

16. Περαιτέρω, ενόψει όσων έγιναν δεκτά παραπάνω, η παρεμβαίνουσα ως οικονομικός φορέας μη εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο δεν υπείχε υποχρέωση απάντησης στο υποερώτημα εάν είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης ή να παράσχει πληροφορίες για την δυνατότητα του αναθέτοντος φορέως να την λάβει με απευθείας πρόσβασή του σε εθνική βάση δεδομένων. Συνεπώς, η εσφαλμένη θετική απάντηση της παρεμβαίνουσας στο κύριο ερώτημα του ΕΕΕΣ και, συνακόλουθα, η παράλειψη απάντησης στο επίμαχο υποερώτημα, στο οποίο δεν όφειλε κατ' αρχήν να απαντήσει, δεν συνεπάγεται έννομες συνέπειες ως προς τη δέουσα προαπόδειξη της μη συνδρομής του λόγου αποκλεισμού που σχετίζεται με την καταβολή των φόρων και των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Τούτο δε, διότι η παρεμβαίνουσα δήλωσε στην Ενότητα Β του Μέρους ΙΙΙ ότι δεν συντρέχει στο πρόσωπό της ο συγκεκριμένος λόγος αποκλεισμού, καθώς επίσης και ότι είναι σε θέση να προσκομίσει τα πιστοποιητικά και λοιπά αποδεικτικά έγγραφα που προβλέπει η Διακήρυξη, μεταξύ των οποίων περιλαμβάνεται και η βεβαίωση φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας (πρβλ. ΣΤΕ 2643/2022). Κατόπιν των παραπάνω, πρέπει να απορριφθούν ο πρώτος και ο δεύτερος λόγος της προδικαστικής προσφυγής.

17. Με τον **τρίτο λόγο** της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση των προσβαλλόμενων, διότι η προσφεύγουσα δεν απέδειξε την

πλήρωση του κριτηρίου καταλληλότητας του άρθρου 2.2.4 της Διακήρυξης, ούτε κατά τον χρόνο υποβολής προσφορών, ούτε κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Και τούτο, διότι, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, το υποβληθέν στις 14/9/2023, με τον φάκελο δικαιολογητικών κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας, πιστοποιητικό εγγραφής στο ΕΒΕΑ είχε εκδοθεί στις 22/3/2023, ήτοι σε χρόνο πέραν των τριάντα (30) εργάσιμων ημερών τόσο από την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών (21/7/2023) όσον και κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης.

18. Από την προπαρατεθείσα διάταξη του άρθρου 2.2.9.2.B.2 προκύπτει ότι η συνδρομή του κριτηρίου καταλληλότητας του άρθρου 2.2.4 της Διακήρυξης σχετικά με την άσκηση εμπορικής ή βιομηχανικής ή βιοτεχνικής δραστηριότητας συναφούς με το αντικείμενο της προμήθειας αποδεικνύεται με βεβαίωση εγγραφής στο οικείο επιμελητήριο, η οποία πρέπει να έχει εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν την υποβολή της, εκτός εάν φέρει συγκεκριμένο χρόνο ισχύος.

19. Στην προκείμενη περίπτωση, από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα προσκόμισε τόσο με τον φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής (εκ περισσού, διότι αυτό δεν απαιτείτο από τη Διακήρυξη), ο οποίος υποβλήθηκε στις 19/7/2023, όσο και με τον φάκελο δικαιολογητικών κατακύρωσης, ο οποίος υποβλήθηκε στις 14/9/2023, πιστοποιητικό εγγραφής στο ΕΒΕΑ με αριθμό πρωτ. 2520/22-2-2023.

20. Όπως βάσιμα προβάλλει η προσφεύγουσα, με το παραπάνω πιστοποιητικό δεν αποδείχθηκε νόμιμα και σύμφωνα με τη Διακήρυξη τη συνδρομή του κριτηρίου καταλληλότητας του άρθρου 2.2.4 της Διακήρυξης ούτε κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς ούτε κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, διότι αυτό είχε εκδοθεί σε χρόνο πέραν των τριάντα (30) εργάσιμων ημερών από την υποβολή του. Ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι η προσκομισθείσα βεβαίωση εγγραφής φέρει χρόνο ισχύος έως τις 31/12/2023 προβάλλεται αβάσιμα, διότι στη βεβαίωση δεν αναφέρεται συγκεκριμένος χρόνος ισχύος της, παρά μόνο ότι η παρεμβαίνουσα *«έχει εκπληρώσει, τις προς ΕΒΕΑ, υποχρεώσεις της από συνδρομές μέχρι και 31/12/2023»*.

21. Ενόψει, όμως, των διατάξεων του άρθρου 3.2 της Διακήρυξης, οι οποίες αντιστοιχούν σε αυτές του άρθρου 103 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 43 του ν. 4782/2021, η παραπάνω πλημμέλεια του φακέλου δικαιολογητικών κατακύρωσης δεν καθιστά την προσφορά της παρεμβαίνουσας απορριπτέα, αλλά υποχρεώνει την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με τις προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 3.2 της Διακήρυξης και με αυτές του άρθρου 103 ν. 4412/2016, να καλέσει την παρεμβαίνουσα να υποβάλει το ελλείπον δικαιολογητικό κατακύρωσης. Σημειωτέον δε ότι η ΕΑΔΗΣΥ δεν μπορεί να υποκαταστήσει την αναθέτουσα αρχή στην άσκηση της παραπάνω αρμοδιότητας. Κατά συνέπεια, ο τρίτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός και η υπόθεση να αναπεμφθεί στην αναθέτουσα αρχή, προκειμένου να ασκήσει την αρμοδιότητά της, σύμφωνα με τα άρθρα 3.2 της Διακήρυξης και 103 ν. 4412/2016.

22. Με τον **τέταρτο λόγο** της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας έπρεπε να απορριφθεί λόγω πλημμελιών των εγγράφων τεκμηρίωσης της τεχνικής προσφοράς, ήτοι για τους εξής λόγους: α) τα πιστοποιητικά ISO της παρεμβαίνουσας υποβλήθηκαν χωρίς επικύρωση από Δικηγόρο, β) το πιστοποιητικό ISO του εργοστασίου κατασκευής έχει προσκομιστεί χωρίς νόμιμη μετάφραση και επικύρωση και γ) το υποβληθέν δείγμα CE δεν φέρει ούτε επίσημη επικύρωση, ούτε επίσημη μετάφραση από δικηγόρο.

23. Ο πρώτος ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι τα πιστοποιητικά ISO της παρεμβαίνουσας δεν είναι σύμφωνα με τη Διακήρυξη, διότι δεν είναι επικυρωμένα από Δικηγόρο πρέπει να απορριφθεί, διότι το προπαρατεθέν άρθρο 2.4.2.5.ε' της Διακήρυξης επιτρέπει την προσκόμιση ιδιωτικών εγγράφων σε απλό αντίγραφο, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση του διαγωνιζόμενου σχετικά με την ακρίβεια των αντιγράφων. Στην προκείμενη περίπτωση, η παρεμβαίνουσα συνυπέβαλε στον υποφάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς υπεύθυνη δήλωση, το περιεχόμενο της οποίας δεν αμφισβητήθηκε από την προσφεύγουσα, ότι τα υποβληθέντα εμπορικά και τεχνικά φυλλάδια, σχέδια και λοιπά έγγραφα είναι αντίγραφα από τα πρωτότυπα (αρχείο «ITYE ΥΔ 3»).

24. Όπως, όμως, βάσιμα υποστηρίζει η προσφεύγουσα, το πιστοποιητικό ISO 9001 του κατασκευαστή του προσφερόμενου προϊόντος, το οποίο έπρεπε,

σύμφωνα με τον προπαρατεθέντα όρο των τεχνικών προδιαγραφών να προσκομιστεί με την τεχνική προσφορά, έχει υποβληθεί στην αγγλική γλώσσα, χωρίς νόμιμη μετάφραση (αρχείο «CMHA ISO9001_Certificate (~...)»). Ωστόσο, η πλημμέλεια αυτή της τεχνικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας δεν οδηγεί άνευ ετέρου στον αποκλεισμό της, αλλά είναι ιάσιμη με τη διαδικασία των άρθρων 3.1.2.1 της Διακήρυξης και 102 ν. 4412/2016, δεδομένου ότι το επίμαχο δικαιολογητικό έχει κατ' αρχήν υποβληθεί, οπότε η συμπλήρωση της μετάφρασής του δεν συνεπάγεται ανεπίτρεπτη τροποποίηση της προσφοράς, ενώ, σε κάθε περίπτωση, η κατοχή του επίμαχου ISO αποτελεί στοιχείο αντικειμενικά εξακριβώσιμο ότι ίσχυε κατά τον χρόνο της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών (πρβλ. ΕΑΔΗΣΥ 986/2023, σκ. 27).

25. Ο ισχυρισμός ότι *«το υποβληθέν δείγμα CE δεν φέρει ούτε επίσημη επικύρωση ούτε επίσημη μετάφραση από δικηγόρο»* απορρίπτεται ως αόριστος και ανεπίδεκτος εκτίμησης, διότι δεν προσδιορίζεται το επίμαχο έγγραφο ούτε νοείται επικύρωση ή μετάφραση «δείγματος». Σε κάθε περίπτωση, επισημαίνεται ότι η υποβληθείσα με την τεχνική προσφορά δήλωση συμμόρφωσης CE του κατασκευαστή ... με ημερομηνία 20/4/2023 έχει συνταχθεί στην ελληνική γλώσσα και υποβλήθηκε σε απλό αντίγραφο που καλύπτεται από την προαναφερθείσα υπεύθυνη δήλωση της παρεμβαίνουσας περί ακριβείας των προσκομισθέντων αντιγράφων.

26. Κατά συνέπεια, ο τέταρτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως προς το πιστοποιητικό ISO 9001 του κατασκευαστή του προσφερόμενου μηχανήματος. Ενόψει δε όσων έγιναν δεκτά στη σκέψη 23, οι προσβαλλόμενες πρέπει να ακυρωθούν κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας, χωρίς αυτή προηγουμένως να κληθεί να προσκομίσει επίσημη μετάφραση του παραπάνω πιστοποιητικού, και η υπόθεση να αναπεμφθεί στην αναθέτουσα αρχή, προκειμένου αυτή να ασκήσει την αρμοδιότητά της, σύμφωνα με τα άρθρα 3.1.2.1 της Διακήρυξης και 102 ν. 4412/2016.

27. Επειδή, κατόπιν των παραπάνω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, η παρέμβαση να απορριφθεί και να οριστεί η επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου στην προσφεύγουσα.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει τις προσβαλλόμενες και αναπέμπει στην αναθέτουσα αρχή, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 5 Δεκεμβρίου 2023 και εκδόθηκε στις 21 Δεκεμβρίου 2023, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ