

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 3 Μαρτίου 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 23/1/2023 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 97/25-1-2023 της ατομικής επιχείρησης με την επωνυμία «...» που εδρεύει στην ..., οδός

-Κατά του ..., νόμιμα εκπροσωπούμενου, και

-Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» που εδρεύει στη ..., οδός ..., και εκπροσωπείται νόμιμα.

-Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» που εδρεύει στη ..., οδός ..., και εκπροσωπείται νόμιμα.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής με αριθμό 1398/2022, η οποία περιέχεται στο Πρακτικό 54/2022 της τακτικής συνεδρίασης του ανωτέρω οργάνου με θέμα: «Έγκριση πρακτικού ανοιχτής διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης μέσω Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. του έργου: ‘... (ΑΡ.ΜΕΛ. .../2022) (Αρ. ΕΣΗΔΗΣ: ...)’».

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017, παράβολο ποσού 2.485,00 ευρώ, όπως αυτό υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ποσού 497.000,00 ευρώ (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ...).

2. Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό μελέτης .../2022 προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη

αναδόχου της σύμβασης εκτέλεσης του δημοσίου έργου «...» εκτιμώμενης αξίας 497.000,00 ευρώ ΦΠΑ. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 9/8/2022 (ΑΔΑΜ: ...) 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 τιμής και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 22/9/2022.

3. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν πέντε (5) οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων ο προσφεύγων και οι δύο (2) παρεμβαίνουσες. Οι διαγωνιζόμενοι οικονομικοί φορείς κατέταγαν κατά σειρά μειοδοσίας ως εξής: 1) ... (πρώτη παρεμβαίνουσα) με έκπτωση 42,00%, 2) η ... (δεύτερη παρεμβαίνουσα) με έκπτωση 21,00%, 3) ο ... (προσφεύγων) με έκπτωση 18,51%, 4) η ... με έκπτωση 9,50% και 5) η ... με έκπτωση 6,00%.

4. Η αναθέτουσα αρχή, αφού διαπίστωσε ότι η οικονομική προσφορά της μειοδότριας, και ήδη παρεμβαίνουσας, ... απέκλινε κατά περισσότερες από δέκα ποσοστιαίες μονάδες από τον μέσο όρο των λοιπών παραδεκτών προσφορών, της απηύθυνε στις 19/10/2022 πρόσκληση για παροχή εξηγήσεων σχετικά με την προσφερθείσα τιμή, σύμφωνα με το άρθρο 88 παρ. 5 περ. α' ν. 4412/2016, τάσσοντάς της προθεσμία είκοσι (20) ημερών. Η πρώτη παρεμβαίνουσα υπέβαλε τα σχετικά έγγραφα μέσω της «Επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στις 9/12/2022.

5. Με την προσβαλλόμενη απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής επικυρώθηκε το πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού σχετικά με την αποσφράγιση και τον έλεγχο των φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικών προσφορών και οικονομικών προσφορών, καθώς επίσης και με την αξιολόγηση των υποβληθεισών εξηγήσεων της μειοδότριας, έγιναν δεκτές όλες οι υποβληθείσες προσφορές και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος της σύμβασης η μειοδότρια, και ήδη παρεμβαίνουσα. Η απόφαση αυτή κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους μέσω του ΕΣΗΔΗΣ στις 11/1/2023, τα δε έγγραφα παροχής εξηγήσεων της μειοδότριας κοινοποιήθηκαν στις 12/1/2023.

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

7. Ο προσφεύγων, ως προσφέρων που δεν έχει αποκλειστεί από τον διαγωνισμό προβάλλει λόγους απόρριψης της προσφοράς των δύο παρεμβαινουσών, οι οποίες προηγούνται του ίδιου κατά σειρά μειοδοσίας, με πρόδηλο έννομο συμφέρον, απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών της ΥΔΡΟΦΙΛΗ ΑΕ.

6. Η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την προδικαστική προσφυγή στην ... στις 24/1/2023 και στη ... στις 28/1/2023. Υπέβαλε δε τις απόψεις της επ' αυτής στις 7/2/2023, νόμιμα και εμπρόθεσμα. Κατόπιν της κοινοποίησης των απόψεων, νόμιμα και εμπρόθεσμα υπέβαλε συμπληρωματικό υπόμνημα ο προσφεύγων στις 13/2/2023.

7. Η πρώτη παρεμβαινουσα ... νόμιμα, εμπρόθεσμα και με έννομο συμφέρον, άσκησε παρέμβαση στις 3/2/2023, δοθέντος ότι με την προδικαστική προσφυγή προβάλλονται λόγοι αποκλεισμού της από τον διαγωνισμό.

8. Η δεύτερη παρεμβαινουσα ... νόμιμα, εμπρόθεσμα και με έννομο συμφέρον, άσκησε παρέμβαση στις 7/2/2023, δοθέντος ότι με την προδικαστική προσφυγή προβάλλονται λόγοι αποκλεισμού της από τον διαγωνισμό.

9. Με την προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων ζητά κατ' αρχάς την ακύρωση της προσβαλλόμενης, κατά το μέρος της με το οποίο έγινε δεκτή στον διαγωνισμό η προσφορά της ..., προβάλλοντας ότι: **α)** αναιτιολόγητα, και σε κάθε περίπτωση μη νόμιμα, η αναθέτουσα αρχή έκρινε εμπρόθεσμα την υποβολή των εξηγήσεων της ..., παρά το γεγονός ότι αυτές υποβλήθηκαν στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, μετά την πάροδο της τεθείσας εικοσαήμερης προθεσμίας, **β)** η προσφορά της ήταν απορριπτέα, διότι, παρά το γεγονός ότι από τις εξηγήσεις της σχετικά με την προσφερθείσα τιμή προκύπτει ότι αυτή προτίθεται να εκτελέσει τη σύμβαση με υπεργολάβους, τούτο δεν δηλώθηκε στο οικείο πεδίο του ΕΕΕΣ ούτε προσκομίστηκαν ΕΕΕΣ των υπεργολάβων αυτών, **γ)** ότι, σε κάθε περίπτωση, με τις εξηγήσεις της δεν αιτιολόγησε επαρκώς την προσφερθείσα τιμή, η οποία είναι ασυνήθιστα χαμηλή και δεν καλύπτει τη δαπάνη εκτέλεσης της υπό ανάθεση σύμβασης. Επιπρόσθετα, ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης, κατά

το μέρος της με το οποίο έγινε δεκτή στον διαγωνισμό η προσφορά της ..., προβάλλοντας ότι: **α)** ο οικονομικός φορέας δεν δήλωσε στο ΕΕΕΣ το ποσό του ανεκτέλεστου υπόλοιπου και **β)** ομοίως, δεν δήλωσε στο ΕΕΕΣ ότι πληροί το κριτήριο οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας που σχετίζεται με τις τραπεζικές καταθέσεις.

10. Η Διακήρυξη, η οποία συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού δεσμεύοντας αμφίδρομα την αναθέτουσα αρχή και τους διαγωνιζόμενους (βλ. ΣΤΕ 1217/2018, σκ. 5, 2434/2017, σκ. 5, 1086/2015, σκ. 5, 4901/2014, σκ. 8, ΕΑ ΣΤΕ 352/2016, 53/2011 κ.α.), ορίζει σχετικά με τα τιθέμενα ζητήματα τα εξής: «Άρθρο 3: Ηλεκτρονική υποβολή φακέλου προσφοράς. 3.1. Οι προσφορές υποβάλλονται από τους ενδιαφερομένους ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ ... Για τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς ακολουθούν τη διαδικασία εγγραφής του άρθρου 5 παρ. 1.2 έως 1.4 της Κοινής Υπουργικής Απόφασης 'Ρυθμίσεις τεχνικών ζητημάτων που αφορούν στην ανάθεση των Δημοσίων Συμβάσεων έργων, μελετών, και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών με χρήση των επιμέρους εργαλείων και διαδικασιών του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) (εφεξής 'ΚΥΑ ΕΣΗΔΗΣ-ΕΡΓΑ)'. ... Άρθρο 4: Διαδικασία ηλεκτρονικής αποσφράγισης και αξιολόγησης των προσφορών/ Κατακύρωση/ Σύναψη σύμβασης/ Προδικαστικές προσφυγές/Προσωρινή δικαστική προστασία. 4.1 Ηλεκτρονική Αποσφράγιση/ Αξιολόγηση/ Έγκριση πρακτικού α) Μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, όπως ορίζεται στο άρθρο 18 της παρούσας, και πριν από την ηλεκτρονική αποσφράγιση, πιστοποιημένος χρήστης της Αναθέτουσας Αρχής μεταβιβάζει την αρμοδιότητα διαχείρισης του ηλεκτρονικού διαγωνισμού σε πιστοποιημένο χρήστη της Επιτροπής Διαγωνισμού. η) Η περιγραφόμενη διαδικασία καταχωρείται στο πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού ή σε παράρτημά του, που υπογράφεται από τον Πρόεδρο και τα μέλη της. ... Ως ασυνήθιστα χαμηλές προσφορές, τεκμαίρονται οικονομικές προσφορές που εμφανίζουν απόκλιση μεγαλύτερη των δέκα (10) ποσοστιαίων μονάδων από τον μέσο όρο του συνόλου των εκπτώσεων των παραδεκτών προσφορών που υποβλήθηκαν. Η αναθέτουσα αρχή δύναται να κρίνει ότι συνιστούν ασυνήθιστα χαμηλές προσφορές και προσφορές με

μικρότερη ή καθόλου απόκλιση από το ως άνω όριο. Στις παραπάνω περιπτώσεις, η αναθέτουσα αρχή απαιτεί από τους οικονομικούς φορείς να εξηγήσουν την τιμή ή το κόστος που προτείνουν στην προσφορά τους, εντός αποκλειστικής προθεσμίας είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης, η οποία αποστέλλεται μέσω της λειτουργίας 'Επικοινωνία' του υποσυστήματος. Αν οικονομικός φορέας δεν ανταποκριθεί στη σχετική πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής εντός της άνω προθεσμίας και δεν υποβάλλει εξηγήσεις, η προσφορά του απορρίπτεται ως μη κανονική και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγυητική επιστολή συμμετοχής. Αν οι εξηγήσεις δεν γίνουν αποδεκτές, η προσφορά απορρίπτεται, ωστόσο δεν καταπίπτει η εγγυητική επιστολή συμμετοχής. Οι παρεχόμενες εξηγήσεις του οικονομικού φορέα, οι οποίες υποβάλλονται, ομοίως, μέσω της λειτουργίας 'Επικοινωνία', ιδίως ως προς τον προσδιορισμό οικονομικών μεγεθών, με τις οποίες ο προσφέρων διαμόρφωσε την προσφορά του, αποτελούν δεσμευτικές συμφωνίες και τμήμα της σύμβασης ανάθεσης που δεν μπορούν να μεταβληθούν καθ' όλη τη διάρκεια εκτέλεσης της σύμβασης. Κατά τα λοιπά εφαρμόζονται τα αναλυτικά αναφερόμενα στα άρθρα 88 και 89 του ν. 4412/2016. ... Η Επιτροπή Διαγωνισμού ολοκληρώνει τη σύνταξη του σχετικού πρακτικού με το αποτέλεσμα της διαδικασίας, με το οποίο εισηγείται την ανάθεση της σύμβασης στον μειοδότη (ή τη ματαίωση της διαδικασίας), και υποβάλλει στην αναθέτουσα αρχή το σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, ως "εσωτερικό", προς έγκριση, μεταβιβάζοντας παράλληλα ξανά την αρμοδιότητα διαχείρισης του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στον αρμόδιο πιστοποιημένο χρήστη της αναθέτουσας αρχής. Η αποδοχή ή απόρριψη των εξηγήσεων των οικονομικών φορέων, κατόπιν γνώμης της Επιτροπής Διαγωνισμού, η οποία περιλαμβάνεται στο ως άνω πρακτικό, ενσωματώνεται στην απόφαση της επόμενης περίπτωσης (θ). Για την εξέταση των εξηγήσεων δύναται να συγκροτούνται και έκτακτες επιτροπές ή ομάδες εργασίας, κατά τα οριζόμενα στην παρ. 3 του άρθρου 221 ν. 4412/2016. ... Άρθρο 22: Κριτήρια ποιοτικής επιλογής. Οι μεμονωμένοι προσφέροντες πρέπει να ικανοποιούν όλα τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής. ... 22.Γ. Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια. Η απαιτούμενη οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για τις απαιτούμενες κατηγορίες έργων έχει ως ακολούθως: Οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς που δραστηριοποιούνται

στην κατηγορία Ηλεκτρομηχανολογικών Έργων, πρέπει να έχουν οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια κατ' ελάχιστον όπως ορίζεται από το άρθρο 51 παρ. 11 του Π.Δ. 71/2019. Επισημαίνεται ότι λόγω των οριζόμενων στις μεταβατικές διατάξεις (άρθρο 65 παρ. 6) του Π.Δ. 71/2019, στο διαγωνισμό γίνονται δεκτοί και συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς εγγεγραμμένοι στο ΜΕΕΠ εφόσον πληρούν κατ' ελάχιστον τις προϋποθέσεις της παρ. 4β του άρθρου 100 του Ν. 3669/2008 στην κατηγορία Ηλεκτρομηχανολογικών Έργων. ... Ειδικά οι εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες στο ΜΕΕΠ, για το χρονικό διάστημα που εξακολουθούν να ισχύουν οι μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 65 του π.δ. 71/2019, δεν θα πρέπει να υπερβαίνουν τα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 20 παρ. 4 του ν. 3669/2008, όπως ισχύει. Μετά από τη λήξη των ως άνω μεταβατικών διατάξεων και την πλήρη έναρξη ισχύος του π.δ. 71/2019, οι εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες στο ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε., δεν θα πρέπει να υπερβαίνουν τα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 64 αυτού. ... Άρθρο 23: Αποδεικτικά μέσα κριτηρίων ποιοτικής επιλογής. 23.1 Κατά την υποβολή προσφορών οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 79 παρ. 1 του ν. 4412/2016, το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α'75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις του άρθρου 22 Α της παρούσας, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθορισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 22 Β-Ε της παρούσας. ... Στην περίπτωση που προσφέρων οικονομικός φορέας δηλώνει στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) την πρόθεσή του για ανάθεση υπεργολαβίας, υποβάλλει μαζί με το δικό του ΕΕΕΣ και το ΕΕΕΣ του υπεργολάβου. ... Τέλος, επισημαίνεται ότι οι προσφέροντες δηλώνουν το ανεκτέλεστο υπόλοιπο εργολαβικών συμβάσεων στο Μέρος IV του ΕΕΕΣ, Ενότητα Β («Οικονομική και Χρηματοοικονομική Επάρκεια»), στο πεδίο «Λοιπές οικονομικές ή χρηματοοικονομικές απαιτήσεις». 23.5 Δικαιολογητικά Οικονομικής και Χρηματοοικονομικής

Επάρκειας του άρθρου 22.Γ Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια των οικονομικών φορέων αποδεικνύεται: (α) για τις εγγεγραμμένες εργοληπτικές επιχειρήσεις στο Μ.Ε.ΕΠ ή στο ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε.: - είτε από τη βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.Ε.Π, η οποία αποτελεί τεκμήριο των πληροφοριών που περιέχει, μέχρι τη λήξη της μεταβατικής περιόδου ισχύος, σύμφωνα με το άρθρο 65 του π.δ. 71/2019, και από την πλήρη έναρξη ισχύος του τελευταίου, βεβαίωση εγγραφής στο Τμήμα ΙΙ του Μητρώου Εργοληπτικών Επιχειρήσεων Δημοσίων Έργων (ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε.) - είτε, στην περίπτωση που οι απαιτήσεις του άρθρου 22.Γ δεν καλύπτονται από την ως άνω βεβαίωση εγγραφής, με την υποβολή ενός ή περισσότερων από τα αποδεικτικά μέσα που προβλέπονται στο Μέρος Ι του Παραρτήματος ΧΙΙ (Αποδεικτικά μέσα για τα κριτήρια επιλογής) του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016. Σε κάθε περίπτωση, η βεβαίωση εγγραφής μπορεί να υποβάλλεται για την απόδειξη μόνο ορισμένων απαιτήσεων οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας του άρθρου 22.Γ, ενώ για την απόδειξη των λοιπών απαιτήσεων μπορούν να προσκομίζονται ένα ή περισσότερα από τα αποδεικτικά μέσα που προβλέπονται στο Μέρος Ι του Παραρτήματος ΧΙΙ του ν. 4412/2016, ανάλογα με την τιθέμενη στο άρθρο 22.Γ απαίτηση. Ειδικά, για την απόδειξη της απαίτησης της μη υπέρβασης των ανώτατων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων: • με την υποβολή ενημερότητας πτυχίου εν ισχύει, συνοδευόμενης, ανά περίπτωση, από πίνακα όλων των υπό εκτέλεση έργων (είτε ως μεμονωμένος ανάδοχος είτε στο πλαίσιο κοινοπραξίας ή υπεργολαβίας) και αναφορά για το ανεκτέλεστο υπόλοιπο ανά έργο και το συνολικό ανεκτέλεστο, για τα έργα που είναι υπό εξέλιξη και δεν συμπεριλαμβάνονται στην ενημερότητα πτυχίου ή • με την υποβολή υπεύθυνης δήλωσης του προσωρινού αναδόχου, συνοδευόμενης από πίνακα όλων των υπό εκτέλεση έργων (είτε ως μεμονωμένος ανάδοχος είτε στο πλαίσιο κοινοπραξίας ή υπεργολαβίας) και αναφορά για το ανεκτέλεστο υπόλοιπο ανά έργο και το συνολικό ανεκτέλεστο, για τις εργοληπτικές επιχειρήσεις που δεν διαθέτουν ενημερότητα πτυχίου, κατά τις κείμενες διατάξεις. ... Άρθρο 25: Υπεργολαβία. 25.1 Ο προσφέρων οικονομικός φορέας αναφέρει στην προσφορά του το τμήμα της σύμβασης που προτίθεται να αναθέσει υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνει. Αν ο ανάδοχος πρότεινε συγκεκριμένους

υπεργολάβους κατά την υποβολή της προσφοράς του, υποχρεούται, κατά την υπογραφή της σύμβασης εκτέλεσης, να προσκομίσει την υπεργολαβική σύμβαση. Η Διευθύνουσα Υπηρεσία μπορεί να χορηγήσει προθεσμία στον ανάδοχο κατ' αίτησή του, για την προσκόμιση της υπεργολαβικής σύμβασης με τον αρχικώς προταθέντα υπεργολάβο ή άλλον, που διαθέτει τα αναγκαία, κατά την κρίση της υπηρεσίας αυτής, προσόντα, εφόσον συντρέχει σοβαρός λόγος. ... 25.4 Η αναθέτουσα αρχή: α) ελέγχει την επαγγελματική καταλληλότητα του υπεργολάβου να εκτελέσει το προς ανάθεση τμήμα, κατά την έννοια του άρθρου 22.B (άρθρο 75 παρ. 1 περ. α' και 2 ν. 4412/2016) και επαληθεύει τη μη συνδρομή, στο πρόσωπό του, των λόγω αποκλεισμού του άρθρου 22.A.1, 22.A.2 και 22.A.9 (άρθρα 73 παρ. 1 και 2 και 74 ν. 4412.2016), σύμφωνα με τα κατά περίπτωση ειδικώς προβλεπόμενα στο άρθρο 23 της παρούσας (άρθρα 79 έως 81 ν. 4412/2016). β) απαιτεί υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα να αντικαταστήσει έναν υπεργολάβο, όταν κατόπιν του ελέγχου και της επαλήθευσης της ως άνω περίπτωσης (α), διαπιστώνεται ότι δεν πληρούνται οι όροι επαγγελματικής καταλληλότητας του υπεργολάβου ή όταν συντρέχουν οι ως άνω λόγοι αποκλεισμού του».

11. Με τον πρώτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης, κατά το μέρος της με το οποίο κρίθηκαν παραδεκτές οι εξηγήσεις της πρώτης παρεμβαίνουσας ... και έγινε δεκτή η προσφορά του στον διαγωνισμό, παρά το γεγονός ότι οι εξηγήσεις του υποβλήθηκαν εκπρόθεσμα. Ειδικότερα, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού προβλέπει αποκλειστική προθεσμία υποβολής προσφορών μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ. Κατά τους ισχυρισμούς του, η ... υπέβαλε τις εξηγήσεις της μέσω της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού στις 9/12/2022, ήτοι ένα μήνα μετά την λήξη της ταχθείσας από την αναθέτουσα αρχή αποκλειστικής εικοσαήμερης προθεσμίας, η οποία άρχισε με την κοινοποίηση της οικείας πρόσκλησης στις 19/10/2022 και έληξε στις 8/11/2022. Τέλος, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η υποβολή σχετικού εγγράφου στον ηλεκτρονικό τόπο διαφορετικού διαγωνισμού δεν μπορεί να ληφθεί υπόψη από την αναθέτουσα αρχή.

12. Η αναθέτουσα αρχή αντιτάσσει στα παραπάνω ότι οι εξηγήσεις της ... έχουν υπογραφεί ψηφιακά στις 7/11/2022 και αναρτηθεί αυθημερόν στο ΕΣΗΔΗΣ, σε διαφορετικό διαγωνισμό. Κατά τους ισχυρισμούς της, εφόσον το

σχετικό έγγραφο φέρει βέβαια ημερομηνία υπογραφής και βεβαία ημερομηνία υποβολής στο ΕΣΗΔΗΣ, ορθώς λήφθηκε υπόψη, δεδομένου ότι δεν υπάρχει κάποια διάταξη που να απαγορεύει να λαμβάνονται υπόψη έγγραφα που αναρτώνται στο ΕΣΗΔΗΣ έστω και σε διαγωνισμό με άλλο συστημικό αριθμό. Ομοίως, ο παρεμβαίνων προβάλλει ότι οι εξηγήσεις του, οι οποίες υποβλήθηκαν στις 7/11/2022 *«από απολύτως συγγνωστή παραδρομή»* στον ηλεκτρονικό τόπο του ομότιτλου διαγωνισμού «...» με συστημικό α/α ΕΣΗΔΗΣ ..., ήταν εμπρόθεσμες και έπρεπε να γίνουν δεκτές, από τη στιγμή που επανυποβλήθηκαν στις 9/12/2022 και μέσω της «Επικοινωνίας» του προκείμενου διαγωνισμού.

13. Όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό τόπο του προκείμενου διαγωνισμού, η αναθέτουσα αρχή απηύθυνε στις 19/10/2022 μέσω της «Επικοινωνίας» πρόσκληση προς την ... με αριθμό 82610/19-10-2022 και με περιεχόμενο: *«Επειδή, η προσφορά της ... (42,00%), αποκλίνει περισσότερο των δέκα (10) ποσοσטיαίων μονάδων από τον μέσο όρο του συνόλου των εκπτώσεων των παραδεκτών προσφορών που υποβλήθηκαν (19,40%), καλείται να εξηγήσει την τιμή ή το κόστος που προτείνει στην προσφορά της, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 88 του Ν.4412/2016, εντός αποκλειστικής προθεσμίας είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της παρούσας πρόσκλησης, η οποία θα αποσταλεί μέσω της λειτουργίας 'Επικοινωνία' του υποσυστήματος. Σε περίπτωση, που δεν ανταποκριθεί στα προαναφερόμενα της παρούσας πρόσκλησης, θα υποστεί τις νόμιμες συνέπειες που προβλέπονται στο άρθρο 88 του Ν.4412/2016»*. Μέχρι και τις 8/11/2022, οπότε εξέπνευσε η αποκλειστική εικοσαήμερη προθεσμία, η προσφεύγουσα δεν είχε υποβάλει τις εξηγήσεις της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού.

14. Η παρεμβαίνουσα υπέβαλε τις εξηγήσεις της σχετικά με την προσφερθείσα τιμή στις 9/12/2022 και, επιπλέον, υπέβαλε αυθημερόν έγγραφο, στο οποίο ανέφερε τα εξής: *«σας ενημερώνουμε ότι τα εν λόγω ψηφιακά αρχεία, εκ παραδρομής, υποβλήθηκαν στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ, στο έργο ... με Αρ. Μελ. .../2018 και συστημικό αριθμό Τα εν λόγω ψηφιακά αρχεία φέρουν ψηφιακή υπογραφή και έχουν υποβληθεί εμπρόθεσμα, ήτοι την 07.11.2022 και ώρα 16:35:48. Παρακαλούμε να γίνει αποδεκτή η ανάρτησή μας, καθ' ότι δεν επηρεάζεται επί της ουσίας, η εξέλιξη της διαγωνιστικής διαδικασίας»*.

15. Με την προσβαλλόμενη απόφαση, η αναθέτουσα αρχή ενέκρινε το οικείο πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού, με το οποίο το γνωμοδοτικό όργανο, μνημονεύοντας το προαναφερθέν έγγραφο της ..., έκρινε παραδεκτές τις υποβληθείσες στις 9/12/2022 μέσω της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού εξηγήσεις της, τις δέχτηκε επί της ουσίας και εισηγήθηκε την ανακήρυξη της παρεμβαίνουσας ως προσωρινής αναδόχου της σύμβασης.

16. Όπως, όμως, βάσιμα υποστηρίζει η προσφεύγουσα, η παραπάνω κρίση των οργάνων της αναθέτουσας αρχής είναι αντίθετη προς τις προβλέψεις του κανονιστικού πλαισίου του διαγωνισμού και, για τον λόγο αυτό, η προσβαλλόμενη είναι ακυρωτέα. Ειδικότερα, σύμφωνα με τις ρητές προβλέψεις των προπαρατεθεισών διατάξεων του άρθρου 4.1 της Διακήρυξης, οι εξηγήσεις των οικονομικών φορέων σχετικά με οικονομική προσφορά που εμφανίζεται ως ασυνήθιστα χαμηλή υποβάλλονται εντός αποκλειστικής προθεσμίας είκοσι (20) ημερών μέσω της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού. Αυτές οι τασσόμενες από τη Διακήρυξη υποχρεώσεις υπομνήστηκαν στην παρεμβαίνουσα εγγράφως με την προαναφερθείσα πρόσκληση με ημερομηνία 19/10/2022, με την οποία η αναθέτουσα αρχή την κάλεσε ρητά να υποβάλει τις εξηγήσεις της εντός αποκλειστικής εικοσαήμερης προθεσμίας μέσω της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού.

17. Ενόψει των προαναφερθέντων ρητών και ειδικών όρων της Διακήρυξης που διέπει την προκείμενη διαγωνιστική διαδικασία, η υποβολή των εξηγήσεων της παρεμβαίνουσας ... στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού έλαβε χώρα εκπρόθεσμα και, επομένως, μη νόμιμα κρίθηκαν αυτές παραδεκτές από τα όργανα της αναθέτουσας αρχής, τα οποία δεν μπορούν να αποστούν από τους κανονιστικούς όρους της Διακήρυξης (βλ. σκέψη 10). Η δε υποβολή των επίμαχων εγγράφων στον ηλεκτρονικό τόπο διαφορετικού διαγωνισμού, έστω και της ίδιας αναθέτουσας αρχής στο ΕΣΗΔΗΣ, δεν μπορεί να γίνει δεκτή ενόψει της ρητής απαίτησης της Διακήρυξης να υποβληθούν οι εξηγήσεις μέσω της «Επικοινωνίας» του συγκεκριμένου διαγωνισμού. Επομένως, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 4.1 της Διακήρυξης και 88 ν. 4412/2016, η αναθέτουσα αρχή έκανε δεκτές τις εκπροθέσμως υποβληθείσες μέσω της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού εξηγήσεις της παρεμβαίνουσας και, συνακόλουθα, κατά το μέρος της με το οποίο έγινε δεκτή η προσφορά της και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος της

σύμβασης. Κατά συνέπεια, ο πρώτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός.

18. Με τον δεύτερο λόγο της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η προσφορά της πρώτης παρεμβαίνουσας ... είναι απορριπτέα, διότι, στην περίπτωση που κριθούν παραδεκτές οι εξηγήσεις της, προκύπτει από αυτές ότι ο παραπάνω οικονομικός φορέας προτίθεται να αναθέσει υπεργολαβικά το έργο σε τρίτους οικονομικούς φορείς, πράγμα το οποίο δεν έχει δηλώσει στο ΕΕΕΣ του, ενώ δεν έχει υποβάλει και ΕΕΕΣ των υπεργολάβων, κατά παράβαση των εφαρμοστέων διατάξεων του νόμου και της Διακήρυξης.

19. Η αναθέτουσα αρχή αντιτάσσει στα παραπάνω ότι η ... δεν ανέφερε ούτε στο ΕΕΕΣ ούτε στις εξηγήσεις της ότι θα χρησιμοποιήσει υπεργολάβους για την εκτέλεση των εργασιών. Κατά τους ισχυρισμούς, της οι προσφορές των οικονομικών φορέων που επικαλέστηκε η παρεμβαίνουσα είναι ενδεικτικές προσφορές συνεργατών της, στις οποίες στηρίχτηκε για να αποδείξει ότι οι τιμές της προσφοράς της ανταποκρίνονται στις τιμές της αγοράς τη συγκεκριμένη χρονική περίοδο και ότι οι τιμές που προσφέρει είναι εφικτές και ρεαλιστικές. Η δε παρεμβαίνουσα προβάλλει ότι δεν απαγορεύεται από τη Διακήρυξη η «δυννητική υπεργολαβία», δηλαδή η υπεργολαβική ανάθεση τμημάτων της σύμβασης κατά την εκτέλεσή της και ισχυρίζεται ότι δεν συμμετέχει στον διαγωνισμό με την επίκληση δάνειας εμπειρίας.

19. Κατά την έννοια των σχετικών με την υπεργολαβία προπαρατεθέντων όρων της Διακήρυξης, η ανάθεση της εκτέλεσης μέρους του συμβατικού αντικειμένου σε τρίτους, δηλαδή σε οικονομικούς φορείς μη συνδεδεμένους με την αναθέτουσα αρχή με νομικό δεσμό, αποτελεί ανάθεση τμήματος της σύμβασης υπό μορφή υπεργολαβίας, ανεξαρτήτως της ειδικότερης νομικής φύσης και μορφής της σχέσης βάσει της οποίας θα αναλάβουν αυτοί έναντι του αναδόχου την εκτέλεση των σχετικών εργασιών. Συνεπώς, κατά τις διατάξεις των άρθρων 23.1 και 25.1 της Διακήρυξης, οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς υποχρεούνται να δηλώνουν στο ΕΕΕΣ εάν προτίθενται να αναθέσουν υπεργολαβικά μέρος της σύμβασης όσο και τα στοιχεία του υπεργολάβου. Η παράλειψη δε αναφοράς των στοιχείων αυτών συνιστά ουσιώδη έλλειψη της προσφοράς, η οποία επιφέρει την απόρριψή της (πρβλ. ΣτΕ 1612/2022, ΕΑ ΣτΕ 205/2021 κ.α.).

20. Στην προκείμενη περίπτωση, όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού, η ... υπέβαλε με τον φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής το ΕΕΕΣ με ημερομηνία 20/9/2022, στο ερώτημα Δ' του Μέρους ΙΙ του οποίου εάν «ο οικονομικός φορέας προτίθεται να αναθέσει οποιοδήποτε τμήμα της σύμβασης σε τρίτους υπό μορφή υπεργολαβίας» απάντησε αρνητικά. Στο έγγραφο εξηγήσεων σχετικά με την προσφερθείσα τιμή (αρχείο «Αιτιολόγηση ..._signed») η ΥΔΡΟΦΙΛΗ αναφέρει μεταξύ άλλων τα εξής: α) «για την παρούσα Οικονομική Προσφορά, η εταιρεία μας αξιοποίησε τις άκρως ανταγωνιστικές προσφορές που έλαβε από τους προμηθευτές της» και β) «το **ΑΜΕΣΟ ΚΟΣΤΟΣ** του έργου περιλαμβάνει: - Εργατικά - Μηχανήματα – Υλικά - Υπεργολαβίες – υπηρεσίες». Περαιτέρω, για την τεκμηρίωση της προσφερθείσας τιμής, η ... προσκόμισε και επικαλέστηκε οκτώ (8) οικονομικές προσφορές προμηθευτών/συνεργατών, μεταξύ των οποίων η προσφορά της ..., η οποία, όπως η ίδια η παρεμβαίνουσα αναφέρει στον σχετικό πίνακα που παρατίθεται στο προαναφερθέν αρχείο (σελ. 5), αφορά σε «**επισκευές ηλεκτροκινητήρων**», καθώς επίσης και η προσφορά της ..., η οποία, επίσης σύμφωνα με τον πίνακα της παρεμβαίνουσας, αφορά σε «**εργασίες & υλικά επισκευής αντλιοστασίων**». Συγκεκριμένα, η παρεμβαίνουσα προσκόμισε την προσφορά της ... με ημερομηνία 5/9/2022 και με θέμα «Προσφορά για επισκευή ηλεκτροκινητήρα αντλητικού συγκροτήματος νερού». Επιπρόσθετα, η παρεμβαίνουσα προσκόμισε την προσφορά της ... με ημερομηνία 5/9/2022 και με θέμα «Οικονομική προσφορά για τις εργασίες που αφορούν τα έργα '...'». Στην προσφορά αυτή περιλαμβάνονται, πέραν των υλικών, και τιμές εργασιών, όπως εργασίες επισκευής στροβίλου υποβρύχιου αντλητικού συγκροτήματος νερού, εργασία φυσήματος, καθαρισμού, ανάπτυξης γεώτρησης, εργασία δοκιμαστικής άντλησης γεώτρησης, εξαγωγή ή επανατοποθέτηση υποβρυχίου αντλητικού συγκροτήματος, αντικατάσταση στροβίλου υποβρύχιου αντλητικού συγκροτήματος, επιθεώρηση γεωτρήσεων, επισκευή ηλεκτροκινητήρα, αντικατάσταση θερμικού πίνακα και αυτόματου τριπολικού διακόπτη ισχύος, τοποθέτηση μονοφασικού απαγωγού υπερτάσεως παροχής ηλεκτρικών πινάκων, αντικατάστασης άλλων υλικών κ.λπ. Τέλος, η παρεμβαίνουσα στην ενότητα του εγγράφου εξηγήσεων, όπου προβαίνει σε υπολογισμό των προσφερόμενων τιμών ανά εργασία του τιμολογίου μελέτης παραπέμπει για

τις μεν εργασίες επισκευής ηλεκτροκινητήρα στην προσφορά της ... και για λοιπές εργασίες στην προσφορά της

21. Από το όλο περιεχόμενο της αιτιολόγησης της προσφερθείσας τιμής από την ..., και ιδίως από τα στοιχεία που παρατέθηκαν στην προηγούμενη σκέψη, συνάγεται ότι η παρεμβαίνουσα δεν έλαβε τις οικονομικές προσφορές των συνεργατών της απλώς για να στοιχειοθετήσει την προσφερόμενη από την ίδια τιμή, όπως αβάσιμα υποστηρίζει η αναθέτουσα αρχή, αλλά κοστολόγησε το έργο με την παραδοχή ότι μέρος των εργασιών θα εκτελεστούν υπεργολαβικά τουλάχιστον από την ... και αφετέρου από την ..., ως προς τις οποίες η παρεμβαίνουσα δήλωσε ότι οι προσφορές τους αναφέρονται και στην εκτέλεση εργασιών (βλ. ΔΕφΠειρ 542/2022, με την οποία ακυρώθηκε η ΑΕΠΠ 729/2022). Εξάλλου, η ίδια η παρεμβαίνουσα με την παρέμβασή της δεν ισχυρίζεται ότι οι οικονομικές προσφορές των συνεργατών της προσκομίστηκαν υπό μορφή έρευνας αγοράς, αλλά υποστηρίζει ότι προτίθεται να αναθέσει υπεργολαβικά τμήματα της σύμβασης κατά την εκτέλεση του έργου, πράγμα, όμως, που, όπως προκύπτει από τις εξηγήσεις της, σκόπευε ήδη να κάνει, όταν κατήρτισε την προσφορά της και, ιδίως, το ΕΕΕΣ για τη συμμετοχή της στον διαγωνισμό. Με αυτά τα δεδομένα, ακόμη και εάν οι εξηγήσεις της παρεμβαίνουσας θεωρούνταν παραδεκτές, η προσβαλλόμενη είναι ακυρωτέα κατά το μέρος που έκανε δεκτή την προσφορά, διότι, όπως βάσιμα υποστηρίζει η προσφεύγουσα, η ... δεν δήλωσε στο ΕΕΕΣ της τους υπεργολάβους, στους οποίους προτίθεται να αναθέσει την εκτέλεση μέρους του συμβατικού αντικειμένου ούτε προσκόμισε ΕΕΕΣ των υπεργολάβων αυτών, κατά παράβαση των προπαρατεθέντων άρθρων 23.1 και 25.1 της Διακήρυξης. Κατά συνέπεια, ο δεύτερος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός.

22. Ενόψει όσων έγιναν δεκτά στις προηγούμενες σκέψεις, η εκπρόθεσμη υποβολή των εξηγήσεων σχετικά με την οικονομική προσφορά της πρώτης παρεμβαίνουσας και η συνδρομή του παραπάνω λόγου αποκλεισμού της ... παρέχουν αυτοτελές νόμιμο έρεισμα για την ακύρωση της προσβαλλόμενης κατά το σκέλος που αφορά την αποδοχή της προσφοράς της, παρέλκει δε ως αλυσιτελής η εξέταση του τρίτου προβαλλόμενου κατ' αυτής λόγου (πρβλ. Ε.Α. ΣτΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007).

23. Με τον τέταρτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης, κατά το μέρος της με το οποίο έγινε δεκτή η προσφορά της δεύτερης παρεμβαίνουσας ..., παρά το γεγονός ότι δεν δήλωσε στο ΕΕΕΣ το ποσό του ανεκτέλεστου υπόλοιπου. Η αναθέτουσα αρχή και η παρεμβαίνουσα αντιτάσσουν στα παραπάνω ότι το ακριβές όριο ανεκτέλεστου υπολοίπου του διαγωνιζόμενου οι οικονομικού φορέα δεν ήταν απαραίτητο να δηλωθεί στο ΕΕΕΣ, αλλά θα δηλωθεί από τον προσωρινό ανάδοχο κατά το στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης με την προβλεπόμενη ενημερότητα πτυχίου σε ισχύ ή την υπεύθυνη δήλωση και τον συνοδεύοντα αυτήν πίνακα ανεκτελέστου.

24. Από τις προεκτεθείσες διατάξεις της Διακήρυξης προκύπτει ότι το ΕΕΕΣ αποτελεί ουσιώδες δικαιολογητικό συμμετοχής που επέχει θέση υπεύθυνης δήλωσης και λειτουργεί ως προκαταρκτική απόδειξη για το ότι συντρέχουν στο πρόσωπο του διαγωνιζόμενου οικονομικού φορέα τα κριτήρια επιλογής για την παραδεκτή συμμετοχή στον διαγωνισμό. Ειδικότερα, κατά τη ρητή πρόβλεψη του άρθρου 23.1 της Διακήρυξης του προκείμενου διαγωνισμού, η οποία, όπως προαναφέρθηκε, αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του συγκεκριμένου διαγωνισμού δεσμεύοντας τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους διαγωνιζόμενους, οι συμμετέχοντες όφειλαν να αναγράψουν το ανεκτέλεστο υπόλοιπο εργολαβικών συμβάσεων στο Μέρος IV του ΕΕΕΣ, Ενότητα Β («Οικονομική και Χρηματοοικονομική Επάρκεια»), στο πεδίο «Λοιπές οικονομικές ή χρηματοοικονομικές απαιτήσεις».

25. Στην προκείμενη περίπτωση, όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού, η δεύτερη παρεμβαίνουσα ... υπέβαλε με τον φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής το ΕΕΕΣ με ημερομηνία 21/9/2022, στο ερώτημα του οποίου σχετικά με την πλήρωση των λοιπών οικονομικών ή χρηματοοικονομικών απαιτήσεων δήλωσε ότι *«η επιχείρηση δεν υπερβαίνει τα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων»*. Ενόψει όσων έγιναν δεκτά στην προηγούμενη σκέψη, και ιδίως της ρητής απαίτησης της Διακήρυξης να αναγράφεται στο οικείο πεδίο του ΕΕΕΣ το τρέχον ανεκτέλεστο υπόλοιπο των εργολαβικών συμβάσεων, και όχι απλώς να δηλώνεται ότι η επιχείρηση δεν υπερβαίνει το νόμιμο όριο, το ΕΕΕΣ της παρεμβαίνουσας με το παραπάνω περιεχόμενο δεν είναι σύμφωνο με τη Διακήρυξη, απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών της αναθέτουσας

αρχής και της παρεμβαίνουσας. Επομένως, η προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, με την οποία έγινε δεκτή η προσφορά της δεύτερης παρεμβαίνουσας, παρότι η τελευταία παρέλειψε, όπως προαναφέρθηκε, να αναφέρει στο ΕΕΕΣ το ανεκτέλεστο υπόλοιπο εργολαβικών συμβάσεων είναι μη νόμιμη και ακυρωτέα, δεδομένου ότι η συγκεκριμένη προσφορά δεν πληρούσε τον όρο του άρθρου 23.1. της οικείας Διακήρυξης (βλ. ΔΕφΘεσ/νίκης 591/2022, 585/2022). Κατά συνέπεια, ο τέταρτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός.

26. Ενόψει όσων έγιναν δεκτά στην προηγούμενη σκέψη, η συνδρομή του παραπάνω λόγου αποκλεισμού της ... παρέχει αυτοτελές νόμιμο έρεισμα για την ακύρωση της προσβαλλόμενης κατά το σκέλος που αφορά την αποδοχή της προσφοράς της, παρέλκει δε ως αλυσιτελής η εξέταση του δεύτερου προβαλλόμενου κατ' αυτής λόγου (πρβλ. Ε.Α. ΣτΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007).

27. Επειδή, κατόπιν των παραπάνω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, οι παρεμβάσεις να απορριφθούν και να διαταχθεί η επιστροφή του καταβληθέντος από την προσφεύγουσα παραβόλου.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει τις παρεμβάσεις.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 3 Μαρτίου 2023 και εκδόθηκε στις 17 Μαρτίου 2023, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ