

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
2ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της την 11^η Απριλίου 2025 με την εξής σύνθεση:
Κωνσταντίνος Τόλης, Πρόεδρος, Χρήστος Σώκος - Εισηγητής και Δήμητρα
Λιαροστάθη Μέλη.

Για να αποφασίσει σχετικά με την από 04.03.2025 με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ
321/07-03-2025 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...»
[εφεξής προσφεύγουσα], όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Κατά του «...», όπως νομίμως εκπροσωπείται [εφεξής η αναθέτουσα
αρχή] και

της εταιρείας με την επωνυμία «...» [εφεξής παρεμβαίνουσα], όπως
νομίμως εκπροσωπείται.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει
να ακυρωθεί η με αριθμό ... απόφαση της ... της αναθέτουσας αρχής, στην οποία
ενσωματώθηκε, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 100 του ν. 4412/2016 και
η με αριθμό ... απόφαση της, καθ' ο μέρος με αυτές κρίθηκαν αποδεκτές οι
προσφορές των οικονομικών φορέων «...» για τις ομάδες ... και «...» για την
ομάδα ..., και καθ' ό μέρος η εταιρία «...» αναδείχθηκε ανάδοχος της ... των
συμβατικών ... των ομάδων ...

Με την παρέμβασή της, η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της
υπό κρίση προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή
Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε κατ' άρθρ. 5 ΠΔ
39/2017 και άρθρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αριθμ. ... ποσού 655,00 €.

2. Επειδή, με την με ΑΔΑΜ: ... διακήρυξη προκηρύχθηκε ανοικτός,
ηλεκτρονικός διαγωνισμός, για την ..., σύμφωνα με την Κοινή Υπουργική

Αριθμός απόφασης: 619/2025

Απόφαση 43726/2019 - ΦΕΚ 2208/Β΄/08.06.2019 όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με την Υ.Α. 87669/2019 (ΦΕΚ 4584/Β΄ 13.12.2019), της ... Η σύμβαση υποδιαιρείται σε επιμέρους ομάδες. Κάθε διαγωνιζόμενος μπορεί να συμμετέχει στο διαγωνισμό υποβάλλοντας προσφορά σε μία ή σε περισσότερες ομάδες των προς ..., υπό την προϋπόθεση ότι στην προσφορά θα περιλαμβάνεται το σύνολο των ... κάθε ομάδας. Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 933.883,75 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13% ή 24% ανά περίπτωση (εκτιμώμενη αξία συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ: 1.055.773,77 €). Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε τριάντα (30) μήνες από την υπογραφή της με δυνατότητα παράτασης δεκαοκτώ (18) μηνών σε περίπτωση μη ... ή του ποσού που προβλέπεται σ' αυτή δίχως να μεταβληθεί το οικονομικό και φυσικό αντικείμενό της Η σύμβαση θα ανατεθεί με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, αποκλειστικά βάσει τιμής.

3. Επειδή, στον ως άνω διαγωνισμό για τις επίμαχες ομάδες ... συμμετείχαν η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα, ενώ για την ομάδα ... συμμετείχε και η ... «...». Με την υπ' αριθ. ... απόφαση της ... επιτροπής εγκρίθηκαν τα ... πρακτικά αποσφράγισης και αξιολόγησης των ηλεκτρονικών (υπο)φακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής Τεχνική Προσφορά» καθώς και το ... πρακτικό αξιολόγησης των ηλεκτρονικών (υπο)φακέλων «Οικονομική Προσφορά» και αναδείχθηκε η παρεμβαίνουσα ως προσωρινή ανάδοχος μεταξύ άλλων για τις ανωτέρω ... ομάδες. Με το πρακτικό ... , στις 24-01-2025, η επιτροπή προχώρησε στον έλεγχο των δικαιολογητικών μεταξύ άλλων και της παρεμβαίνουσας και έκρινε ότι αυτά είναι πλήρη και σύμφωνα με τα όσα προβλέπει το άρθρο 2.2.9.2 της διακήρυξης, ώστε εισηγήθηκε την κατακύρωση του συμβατικού αντικειμένου των ομάδων ... στην ως άνω διαγωνιζόμενη. Το ανωτέρω με αριθμό ... πρακτικό ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης, εγκρίθηκε με την με αριθμό ... απόφαση.

4. Επειδή, κατά της ως άνω απόφασης, της οποίας πλήρη γνώση έλαβε ηλεκτρονικά η προσφεύγουσα στις 20.02.2025, ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή νόμιμα και εμπρόθεσμα στις 04.03.2025, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017 και κοινοποιήθηκε αυθημερόν από την προσφεύγουσα στην ΕΑΔΗΣΥ, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις των άρθρων 361 παρ. 1, 362 παρ. 1 και 2 του ν.

Αριθμός απόφασης: 619/2025

4412/2016, 4 παρ. 1 εδάφ. α' και 8 παρ. 2 του ΠΔ 39/2017 και με σαφές έννομο συμφέρον καθόσον η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης με την οποία έγινε αποδεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας, προς το σκοπό να παραμείνει η μοναδική εταιρεία με παραδεκτή προσφορά στο διαγωνισμό για τα επίμαχα τμήματα.

5. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, κοινοποίησε την υπό κρίση προσφυγή στους συμμετέχοντες στις 05.03.2025 και απέστειλε στην ΕΑΔΗΣΥ τις από 18.03.2025 απόψεις της σχετικά με αυτήν, τις οποίες απόψεις κοινοποίησε στους συμμετέχοντες στις 18.03.2025, ενώ προς αντίκρουση αυτών και της ασκηθείσας παρέμβασης η προσφεύγουσα υπέβαλε νομίμως και παραδεκτώς στις 24.03.2025, ημέρα Δευτέρα, το με ίδια ημερομηνία υπόμνημά της.

6. Επειδή, εν γένει παραδεκτώς και εμπροθέσμως, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017 ασκείται η παρέμβαση, καθόσον η υπό κρίση προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή στις 05.03.2025, οπότε και εκκινεί η σχετική 10ήμερη προθεσμία και η εν λόγω παρέμβαση ασκήθηκε στις 17.03.2025, ημέρα Δευτέρα, με σαφές έννομο συμφέρον καθόσον η παρεμβαίνουσα επιδιώκει τη διατήρηση της προσβαλλόμενης πράξης, με την οποία έχει γίνει δεκτή η προσφορά της και έχει αναδειχθεί οριστική ανάδοχος για τα επίμαχα τμήματα.

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

8. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον πρώτο λόγο ισχυρίζεται ότι πρέπει να

απορριφθεί η προσφορά της συμμετέχουσας «...» για την ομάδα ... διότι παρέλειψε να προσκομίσει το ζητούμενο από τον όρο 2.4.3.2 πιστοποιητικό ISO της ... «...», αφού το υποβληθέν ISO δεν συνοδεύεται από επίσημη μετάφραση στα ελληνικά.

9. Επειδή, ύστερα από τη μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα σχετικά με τον ως άνω πρώτο λόγο: Η ... «...» υπέβαλε προσφορά για την ομάδα ... Προς πλήρωση της απαίτησης της διακήρυξης περί υποβολής πιστοποιητικών ISO των ..., κατέθεσε στο φάκελο της τεχνικής προσφοράς της πιστοποιητικό ISO 22000:2005 της εταιρείας «...», για το ... «...». Όμως, το εν λόγω ISO είναι συνταγμένο στην αγγλική γλώσσα χωρίς να συνοδεύεται από μετάφραση στην ελληνική, όπως απαιτείται από το άρθρο 2.1.4 της διακήρυξης. Η πλημμέλεια αυτή όμως δεν μπορεί να οδηγήσει στην αυτόθροη απόρριψη της προσφοράς της ... «...» και τούτο διότι από τη στιγμή που έχει ήδη καταθέσει το απαιτούμενο ISO που είναι η βασική απαίτηση της διακήρυξης, η αναθέτουσα αρχή πρέπει να την καλέσει κατ' άρθρο 102 του Ν.4412/2016 να συμπληρώσει την προσφορά της με την μετάφραση αυτού στην ελληνική γλώσσα. Επομένως, ο υπό κρίση λόγος πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτός και να αναπεμφθεί η υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή προκειμένου να καλέσει την ως άνω ... να συμπληρώσει την προσφορά της.

10. Επειδή, εν συνεχεία, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της παρεμβαίνουσας και ισχυρίζεται ότι η προσφορά της πρέπει να απορριφθεί για τις ομάδες ... διότι παρέλειψε να υποβάλει αντίγραφο ποινικού μητρώου που να καταλαμβάνει το χρονικό σημείο υποβολής της προσφοράς της στις 11.10.2024.

11. Επειδή, ύστερα από τη μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα σχετικά με τον ως άνω λόγο: Η παρεμβαίνουσα μετά την κλήση της προς υποβολή δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου, κατέθεσε στις 18.12.2024 τον φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσής της. Μεταξύ αυτών κατέθεσε και το αρχείο με τίτλο «...», στο οποίο περιλαμβάνεται το υπ' αριθμ. πρωτ. ... αντίγραφο ποινικού μητρώου. Το εν λόγω ποινικό μητρώο που εκδόθηκε στις 21.10.2024 αποδεικνύει την έλλειψη αμετάκλητης καταδίκης (όπως αφορά ο λόγος αποκλεισμού 2.2.3.1) ως και τουλάχιστον 3 έτη πίσω, δηλαδή ως το 2021 καλύπτοντας φυσικά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας στις 11.10.2024 και τούτο διότι ακόμη και στην ελάχιστη περίπτωση ποινής, ο χρόνος που απαιτείται για τη διαγραφή της εγγραφής στο

ποινικό μητρώο είναι 3 έτη από την έκτιση ή την παραγραφή (5ετής για πλημμελήματα, ΠΚ 111 παρ. 3 και 15ετής ή 20ετής για τα κακουργήματα, ΠΚ 111 παρ. 2) της ποινής. Επομένως ήταν αδύνατο να συντρέχει τέτοιος λόγος αποκλεισμού κατά τον χρόνο της προσφοράς και να μην αναγραφόταν από τα προσκομισθέντα ποινικά μητρώα. Ως εκ τούτου συνάγεται ότι λαμβάνοντας υπόψη το ελάχιστο χρονικό διάστημα που χρειάζεται να μεσολαβήσει μεταξύ αμετάκλητης καταδίκης και διαγραφής από το δελτίο ποινικού μητρώου, σε σχέση μάλιστα με το προκείμενο σημείο της υποβολής προσφοράς και τη συγκεκριμένη χρονική απόστασή του από την έκδοση του ποινικού μητρώου (το οποίο άλλωστε εκδόθηκε και εντός 3μήνου από την υποβολή του, όπως δεν αμφισβητεί η προσφεύγουσα), δεν συντρέχει ουδεμία πλημμέλεια σχετικά με το επίμαχο ποινικό μητρώο και ο αντίθετος ισχυρισμός της προσφεύγουσας πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

12. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή θα πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή.

13. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, θα πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ. 5 του ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 5 του π.δ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Αναπέμπει την υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή προκειμένου να καλέσει την ...«...» να συμπληρώσει την έλλειψη όσον αφορά τη μετάφραση του σχετικού πιστοποιητικού ISO, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό της παρούσης.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 11η Απριλίου 2025 και εκδόθηκε την 02^α Μαΐου 2025 στην Αθήνα.

Ο Πρόεδρος

ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΤΟΛΗΣ

Η Γραμματέας

ΜΑΡΙΑ ΚΑΤΣΑΡΟΥ

Α.Α. ΚΑΣΣΙΑΝΗ ΙΑΚΩΒΑΚΗ