

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 20 Δεκεμβρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 11.11.2022 με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1589/14.11.2022 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα “...” που κατοικοεδρεύει στο ..., επί της ..., αρ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ... (...) με την επωνυμία ... (...) και δη κατά της προσβαλλόμενης υπ’ αριθμ. 300/2022 απόφασης της αναθέτουσας αρχής με θέμα «Λήψη απόφασης για κήρυξη του διαγωνισμού για «...» διά της οποίας κηρύχθηκε άγονος ο διαγωνισμός, εγκρίθηκε η ματαίωση του και η επαναπροκήρυξη του με τροποποιημένους όρους.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαρία Μανδράκη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,
σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 732,03 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2. Επειδή, όπως προκύπτει από τα μηνύματα που έχουν αναρτηθεί μέσω του συνδέσμου «Επικοινωνία» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (με α/α συστήματος ...), η προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 361 παρ. 1 περ. α’ του Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. α’ του Π.Δ.39/2017. Επείκεινα, εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτώς, η αναθέτουσα αρχή διά του με αριθμ. πρωτ. 14981/17.11.2022 εγγράφου της, διατυπώνει τις απόψεις της επί της εξεταζόμενης προσφυγής,

αναρτώντας το σχετικό έγγραφο στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ.

3. Επειδή, με την με αρ. πρωτ. .../05.09.2022 Διακήρυξη προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός ανοικτός διαγωνισμός με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα, από οικονομικής άποψης, προσφορά βάσει τιμής με αντικείμενο «...» με εκτιμώμενη αξία 181.542,20 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%, ο οποίος αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 07.09.2022 με Α.Δ.Α.Μ. ... καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό Διά της προσβαλλομένης δε και κατ' αποδοχήν του υπ' αριθμ. 1/25.10.2022 Πρακτικού της επιτροπής διαγωνισμού αποφασίσθηκε η κήρυξη του διαγωνισμού ως άγονου, η ματαίωση και επαναπροκήρυξη νέας διαγωνιστικής διαδικασίας με τροποποιημένους όρους. Κατά της ανωτέρω απόφασης στρέφεται ο προσφεύγων, διά της υπό εξέταση προσφυγής του, επιδιώκοντας την ακύρωσή της, με πρόδηλο, άμεσο και ενεστώς έννομο συμφέρον, δοθέντος ότι έχει υποβάλλει προσφορά και επιδιώκει ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

4. Επειδή, ειδικότερα ο προσφεύγων παραπονείται διά της προσφυγής του προβάλλοντας τα ακόλουθα: Συμμετείχε στον εν λόγω διαγωνισμό, υποβάλλοντας προσηκόντως τη προσφορά του, με δύο ακόμη συνδιαγωνιζόμενους την ατομική επιχείρηση «...». Η επιτροπή προχώρησε σε έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και προσφοράς των ανωτέρω διαγωνιζόμενων, διαπιστώνοντας ότι το ΤΕΥΔ και η οικονομική προσφορά της εταιρείας «....» είναι ανυπόγραφα και εισηγήθηκε την απόρριψη της εν λόγω προσφοράς. Στη συνέχεια του ελέγχου, η Επιτροπή έκρινε σκόπιμο να ζητήσει περαιτέρω διευκρινήσεις σχετικά με την έννοια της εμπειρίας σε «συγκεκριμένου τύπου συμβάσεις», την οποία πρέπει να διαθέτουν οι υποψήφιοι, όπως αναφέρεται στο άρθρο 2.2.6 της διακήρυξης, μέσω της προσκόμισης συμβάσεων οι οποίες αφορούν σε ηχοφωτιστική κάλυψη εκδηλώσεων σε κλειστούς θεατρικούς χώρους. Για το λόγο αυτό απηύθυνε σχετικό ερώτημα στην Εκτελεστική Επιτροπή του ΟΠΑΝΔΑ. Το θέμα τέθηκε

σε συζήτηση κατά την 50η συνεδρίαση της Εκτελεστικής Επιτροπής, σε σχετική απόφαση της οποίας: «Διευκρινίζει ότι ο υποψήφιος οικονομικός φορέας θα πρέπει να αποδείξει ότι πληροί τον όρο περί εμπειρίας σε «συγκεκριμένου τύπου συμβάσεις» μέσω της προσκόμισης συμβάσεων οι οποίες αφορούν σε ηχοφωτιστική κάλυψη εκδηλώσεων σε κλειστούς θεατρικούς χώρους.» Κατόπιν τούτου, η Επιτροπή ζήτησε από τους δύο συμμετέχοντες, με την από 20.10.2022 επιστολή της, να υποβάλλουν μέσω της «Επικοινωνίας» του συστήματος ηλεκτρονικών διαγωνισμών του ΕΣΗΔΗΣ, αναλυτικά τις συμβάσεις των τριών τελευταίων ετών από τις οποίες αποδεικνύεται η εμπειρία τους σε ηχοφωτιστική κάλυψη εκδηλώσεων σε κλειστούς θεατρικούς χώρους. Οι ζητηθείσες συμπληρωματικές πληροφορίες υποβλήθηκαν από τους δύο συμμετέχοντες, η Επιτροπή δε, ελέγχοντας τα υποβληθέντα συμπληρωματικά στοιχεία, έκρινε ότι κανένας εκ των δύο συμμετεχόντων δεν πληροί τους όρους της οικείας διακήρυξης, καθώς προσκόμισαν συμβάσεις από τις οποίες δεν τεκμηριώνεται η εμπειρία τους σε ηχοφωτιστική κάλυψη εκδηλώσεων σε θέατρα κλειστού τύπου. Ως εκ τούτου, εισηγήθηκε την κήρυξη του διαγωνισμού ως άγονου, τη ματαίωση του και την επαναπροκήρυξη του με τροποποιημένους όρους. Το ανωτέρω πρακτικό εγκρίθηκε διά της προσβαλλομένης απόφασης, για την οποία αιτείται ο προσφεύγων την ακύρωσή της, κατά το μέρος που προέβη στην απόρριψη της προσφοράς του, διότι δεν πληροί τους όρους της διακήρυξης. Παραπονείται συναφώς ο προσφεύγων ότι απερρίφθη η προσφορά του, χωρίς όμως τούτο να αιτιολογείται επαρκώς, ειδικώς και εμπεριστατωμένα, πολλώ δε μάλλον που το κρίσιμο αντικείμενο για την εκτέλεση της επίμαχης σύμβασης, ως ισχυρίζεται, είναι ο υποψήφιος ανάδοχος να διαθέτει τον απαιτούμενο εξοπλισμό, όπως ακριβώς αναφέρεται στην υπόψη διακήρυξη και όχι ο χώρος των εκδηλώσεων. Επιπλέον, υποστηρίζει ο προσφεύγων ότι η προσβαλλόμενη απόφαση έχει εκδοθεί κατά παράβαση της αρχής της ασφάλειας δικαίου και της εύλογης εμπιστοσύνης στη διοίκηση, καθώς η ίδια υπηρεσία σε διαγωνισμό με το ίδιο αντικείμενο πριν από ένα χρόνο και με τους ίδιους συμμετέχοντες, ενήργησε με εντελώς διαφορετικό τρόπο, αφού δεν ζητήθηκε κατά το στάδιο αξιολόγησης των προσφορών η προσκόμιση δικαιολογητικών για την απόδειξη της εμπειρίας σε συναφείς συμβάσεις και

κατακυρώθηκε η σύμβαση εντέλει στον ..., ο οποίος και υπέβαλε τα δικαιολογητικά κατακύρωσης.

5. Επειδή, η Διακήρυξη ορίζει τα ακόλουθα, σχετικά με τα ως άνω τιθέμενα ζητήματα: «1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης Αντικείμενο της σύμβασης είναι «...», όπως αναφέρονται αναλυτικά στα ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΑ Α΄ και Β΄ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ, ΣΥΓΓΡΑΦΗ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ. [...] Προσφορές υποβάλλονται για το σύνολο των υπηρεσιών που απαιτούνται στον Ενδεικτικό Προϋπολογισμό παράρτημα Γ΄. Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α΄ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΣΔΙΑΓΡΑΦΕΣ & Γ΄ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ της παρούσας διακήρυξης. Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 181.542,20 € συμπτ. ΦΠΑ 24 % (προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ: 146.405,00 € + 35.137,20 € ΦΠΑ). [...] Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει τιμής. [...] 2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται: α) Κατά τη διάρκεια των 3 τελευταίων ετών, να έχουν εκτελέσει τουλάχιστον 2 συμβάσεις υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου, συνολικού ύψους ίσου με το ποσό της σύμβασης. (Απαραίτητα δικαιολογητικά η προσκόμιση διαφορετικών τιμολογίων, συμβάσεων η σχετικού με τα προαναφερόμενα εγγράφου) Τα ανωτέρω θα συμπληρώνονται στο (ΕΕΕΣ,ESPD) και θα προσκομίζονται από τον προσωρινό ανάδοχο μόνο β) να διαθέτουν τον απαιτούμενο εξοπλισμό όπως αναφέρεται στις Τεχνικές προδιαγραφές- ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α΄ γ) δηλώνουν τον τεχνικό εξοπλισμό που διαθέτουν και τα μέτρα που λαμβάνουν για την εξασφάλιση της ποιότητας. [...] 2.2.8.2 Αποδεικτικά μέσα [...] Β.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα αναφερόμενα της σχετικής παραγράφου. [...] 2.4.3.2 Τεχνική Προσφορά Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, κεφάλαιο “ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ”- Παράρτημα Α΄

της παρούσας Διακήρυξης.» Στο δε Παράρτημα Α' που αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της υπόψη διακήρυξης ορίζονται: «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΗΧΟΦΩΤΙΣΤΙΚΗΣ ΚΑΛΥΨΗΣ ΤΩΝ ΕΚΔΗΛΩΣΕΩΝ ΤΟΥ ... ΜΕΤΑ ΤΟΥ ΑΝΤΙΣΤΟΙΧΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΤΜΗΜΑ Α' ΒΑΣΙΚΟΣ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ ΣΥΣΤΗΜΑ ΗΧΗΤΙΚΗΣ ΚΑΛΥΨΗΣ ΚΑ Ι ΕΝΔΟΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΣ – ΕΠΙΤΗΡΗΣΗΣ ΣΚΗΝΗΣ ΤΟΥ ... Α1.1. ΓΙΑ ΤΗΝ ΗΧΗΤΙΚΗ ΚΑΛΥΨΗ ΑΠΑΙΤΟΥΝΤΑΙ: ⌚ Κεντρικό σύστημα P.A. [...] ⌚ Σύστημα ηχείων στους εξώστες (side fill) [...] ⌚ Ψηφιακή κονσόλα μίξης ήχου/FOH,[...] ⌚ Σύστημα monitors αποτελούμενο από 14 ηχεία κατάλληλα για χρήση monitor, [...] ⌚ Μικρόφωνα [...] ⌚ Λοιπός εξοπλισμός ήχου [...] Ο παρεχόμενος ηχητικός εξοπλισμός θα συνοδεύεται από όλα τα απαραίτητα παρελκόμενα – καλώδια – λοιπά υλικά - μικροϋλικά και γενικά οποιονδήποτε εξοπλισμό είναι απαραίτητος για την ολοκληρωμένη λειτουργία των συστημάτων. Α1.2. ΓΙΑ ΤΗΝ ΕΝΔΟΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑ – ΕΠΙΤΗΡΗΣΗ ΣΚΗΝΗΣ ΑΠΑΙΤΟΥΝΤΑ Ι : [...] Α2. ΣΥΣΤΗΜΑ ΦΩΤΙΣΤΙΚΗΣ ΚΑΛΥΨΗΣ ΤΟΥ ΘΕΑΤΡΟΥ ΟΛΥΜΠΙΑ Γ ΙΑ ΤΗΝ ΦΩΤΙΣΤΙΚΗ ΚΑΛΥΨΗ ΑΠΑΙΤΟΥΝΤΑΙ : [...] Α3. ΛΟΙΠΑ ΕΦΦΕ ΚΑΙ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ ΑΝΑΡΤΗΣΗΣ [...] Α4. ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ BACK LINE [...] ΤΜΗΜΑ Β ' ΠΡΟΑΙΡΕΤΙΚΟΣ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ ΚΑΛΥΨΗΣ ΘΕΑΤΡΟΥ ΟΛΥΜΠΙΑ ΓΙΑ ΤΟΝ ΠΡΟΑΙΡΕΤΙΚΟ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟ ΚΑΛΥΨΗΣ ΤΟΥ ΘΕΑΤΡΟΥ ΟΛΥΜΠΙΑ ΙΣΧΥΟΥΝ ΟΙ ΠΙΟ ΠΑΝΩ ΑΝΑΦΕΡΟΜΕΝΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ. Ο ΠΡΟΒΛΕΠΟΜΕΝΟΣ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ ΑΦΟΡΑ ΔΙΑΘΕΣΗ ΕΠΙΠΡΟΣΘΕΤΩΝ ΠΟΣΟΤΗΤΩΝ ΤΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΠΟΥ ΕΧΕΙ ΠΡΟΒΛΕΦΘΕΙ ΣΤΗΝ ΑΡΧΙΚΗ ΔΙΑΜΟΡΦΩΣΗ. ΤΜΗΜΑ Γ' ΠΡΟΑΙΡΕΤΙΚΗ ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΑΠΟ ΕΞΕΙΔΙΚΕΥΜΕΝΟ ΤΕΧΝΙΚΟ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ Για τη λειτουργική υποστήριξη του εξοπλισμού ήχου και φωτισμού (σε περίπτωση που απαιτηθεί) ο ανάδοχος είναι υποχρεωμένος να διαθέτει έμπειρο προσωπικό των πιο κάτω αναφερόμενων ειδικοτήτων: Ηχολήπτης – Βοηθός Ηχολήπτης – Τεχνικός Ήχου - Φωτιστής (Ηλεκτρολόγος) – Προγραμματιστής Φωτισμού – Εναερίτης Τεχνίτης (Rigger) πιστοποιημένος για εργασία σε ύψος - Χειριστής Follow Spot πιστοποιημένος.»

6. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣτΕ 3703/2010, ΣτΕ

53/2011, ΕΣ Πράξεις Τμήματος VI 78/2007, 19/2005, 31/2003 κ.λπ.), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε 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). Αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της Διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής, αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.10.2001, Υπόθεση C19/00 Siac Construcrtion Ltd, σκέψεις 34 και 44· ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54).

7. Επειδή, από τη συνδυαστική εφαρμογή των ως άνω διατυπωθέντων στις σκέψεις 5-6 της παρούσας, συνάγεται εν προκειμένω ότι όσον αφορά την πλήρωση των κριτηρίων τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, απαιτείται, μεταξύ άλλων, οι διαγωνιζόμενοι οικονομικοί φορείς να έχουν εκτελέσει τουλάχιστον 2 συμβάσεις υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου, κατά τη διάρκεια των 3 τελευταίων ετών, συνολικού ύψους ίσου με το ποσό της σύμβασης, απαραίτητα δικαιολογητικά δε, που θα πρέπει να προσκομίσουν, προς απόδειξη πλήρωσης της τεχνικής ικανότητας, είναι διάφορα τιμολόγια, συμβάσεις ή άλλα σχετικά με τα προαναφερόμενα έγγραφα. Περαιτέρω, ρητώς ορίζεται ότι τα ανωτέρω θα συμπληρώνονται στο ΕΕΕΣ και θα προσκομίζονται από τον προσωρινό ανάδοχο μόνο. Από την επισκόπηση της προσφοράς του προσφεύγοντος στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με αρ. 301235) εμφανίζεται στο ΕΕΕΣ που έχει υποβάλει με τη προσφορά του και δη στο πεδίο «Γ. Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» στο ερώτημα «Ο οικονομικός φορέας πρέπει να παράσχει πληροφορίες μόνον όταν τα σχετικά κριτήρια επιλογής έχουν προσδιοριστεί από την αναθέτουσα αρχή ή τον αναθέτοντα φορέα στη σχετική προκήρυξη/γνωστοποίηση ή στα έγγραφα της διαδικασίας σύναψης σύμβασης που αναφέρονται στην προκήρυξη/γνωστοποίηση. Για τις συμβάσεις υπηρεσιών: παροχή υπηρεσιών είδους που έχει προσδιοριστεί μόνο για δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών: Κατά τη διάρκεια της περιόδου

αναφοράς, ο οικονομικός φορέας έχει παράσχει τις ακόλουθες κυριότερες υπηρεσίες του είδους που έχει προσδιοριστεί: Κατά τη σύνταξη του σχετικού καταλόγου αναφέρετε τα ποσά, τις ημερομηνίες και τους δημόσιους ή ιδιωτικούς παραλήπτες. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να ζητούν έως τρία έτη και να επιτρέπουν την τεκμηρίωση πείρας που υπερβαίνει τα τρία έτη.» Στην απαιτούμενη περιγραφή, κατά τα ως άνω, δηλώνει ο προσφεύγων: «επισυνάπτεται αναλυτικό έγγραφο με όλα τα έργα της τριετίας 2019-2020-2021 : ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΠΑΡΚΕΙΑ». Πράγματι, στο αρχείο ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΠΑΡΚΕΙΑ που έχει υποβάλλει με τη προσφορά του ο προσφεύγων, παραθέτει ενδεικτικό κατάλογο των συμβάσεων/ έργων που ανέλαβε από το 2019 και μετά, 23 τω αριθμώ, σχετικών με το αντικείμενο της επίμαχης σύμβασης και συνολικού προϋπολογισμού αυτών κατά πολύ υψηλότερου της εξεταζόμενης σύμβασης (συγκεκριμένα, ύψους 535.233,14€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ). Άλλοις λόγους, από την ενδελεχή μελέτη των στοιχείων του φακέλου και των υποβληθέντων δικαιολογητικών της προσφοράς του προσφεύγοντος εμφανίζεται, ως βασίμως υποστηρίζει, ότι ικανοποιεί το τεθέν κριτήριο της τεχνικής και επαγγελματικής επάρκειας. Και τούτο διότι, στο πλαίσιο εφαρμογής των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν την διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων, κατά το πνεύμα τόσο της κοινοτικής όσο και της εθνικής νομοθεσίας, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει τα αξιούμενα από τη Διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία (πρβλ. ΣτΕ 5022/2012) προκειμένου να συμμετάσχει νομίμως στο διαγωνισμό, ουδέν έτερο, όπερ εν προκειμένω συντρέχει, δοθέντος ότι ο προσφεύγων διά της προσφοράς του και των υποβληθέντων με αυτή στοιχείων και αρχείων συμμορφώθηκε με τα εν προκειμένω αξιωθέντα από την οικεία διακήρυξη. Συνεπώς, γενομένων δεκτών των ανωτέρω, προκύπτει ότι η προσφορά του ώδε προσφεύγοντος καλύπτει σωρευτικά τις τιθέμενες προϋποθέσεις του κριτηρίου της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας. Εξάλλου, από τη γραμματική ερμηνεία των σχετικών όρων της διακήρυξης προκύπτει ευχερώς, προκειμένου για την κάλυψη της τεχνικής ικανότητας, η απαίτηση εκτέλεσης κατ' ελάχιστον δύο συμβάσεων υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου, ήτοι υπηρεσιών

ηχοφωτιστικής κάλυψης καλλιτεχνικών χώρων, σε συνδυασμό και σωρευτικά με την απαίτηση διάθεσης του κατάλληλου τεχνικού εξοπλισμού, ως αναλυτικά περιγράφεται στις τεχνικές προδιαγραφές του Παραρτήματος Α της διακήρυξης. Επέκεινα, δεν δύναται βασίμως να υποστηριχθεί ότι από την ανωτέρω διατύπωση του όρου της διακήρυξης συνάγεται η απαίτηση εκτέλεσης συμβάσεων ηχοφωτιστικής κάλυψης μόνο σε θέατρα και μάλιστα των χαρακτηριστικών που ενδεχομένως συγκεντρώνει το θέατρο Ολύμπια Μαρία Κάλλας, διότι αφενός κάτι τέτοιο δεν προκύπτει από το κανονιστικό πλαίσιο της υπόψη διακήρυξης, ούτε βέβαια η έννοια «τέτοιου τύπου» δύναται -επιτρεπτός- να ερμηνευτεί περιοριστικά και συσταλτικά εις βάρος του υγιούς ανταγωνισμού και της αρχής *favor participationis*, αφού πρόκειται για γενική έννοια «συνόλου», αφετέρου ενδεχόμενη αμφισημία ή ασάφεια δεν δύναται να λειτουργεί εις βάρος του καλόπιστου συμμετέχοντα, καθώς εν προκειμένω εάν ήθελε κάτι ανάλογο με τα παραπάνω η Διοίκηση, όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα. Άλλωστε, ως προελέχθη, από την παράθεση των εκτελεσθεισών συμβάσεων αντίστοιχων υπηρεσιών από τον προσφεύγοντα με την προσφορά του αλλά και τις δοθείσες διευκρινήσεις, προκύπτει η πλήρωση των ορισθεισών προϋποθέσεων, ακόμη δε και υπό την εκδοχή ότι δεν θα πρέπει να ληφθούν υπόψη όλες οι δηλωθείσες και εκτελεσθείσες συμβάσεις αλλά μόνο αυτές που αφορούν στην παροχή των επίμαχων υπηρεσιών σε κλειστούς χώρους, προκύπτει ότι το συνολικό ύψος της αξίας αυτών ξεπερνά το ποσό της σύμβασης. Ενόψει των ανωτέρω, πρέπει να γίνει δεκτό ότι βασίμως ισχυρίζεται ο προσφεύγων ότι η προσφορά του πληροί τους κανονιστικού περιεχομένου όρους της διακήρυξης και συνεπώς, πλημμελώς, η αναθέτουσα αρχή απέρριψε τη προσφορά του και κήρυξε τον διαγωνισμό άγονο.

8. Επειδή, εξάλλου, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 79 του Ν. 4412/2016 «Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας.» Αβασίμως, κατά συνέπεια, ισχυρίζεται ο προσφεύγων ότι πλημμελώς και παρανόμως η αναθέτουσα αρχή ζήτησε διευκρινήσεις κατά το στάδιο της αξιολόγησης των

προσφορών, δοθέντος ότι αφενός, σύμφωνα με τις προρρηθείσες διατάξεις η αναθέτουσα αρχή δύναται να ζητεί από τους προσφέροντες και υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλουν ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας, αφετέρου, στο πλαίσιο εφαρμογής της αρχής της ίσης μεταχείρισης, εν προκειμένω η αναθέτουσα αρχή έπραξε τούτο, αιτούμενη διευκρινήσεις περί της εμπειρίας όσον αφορά τις εκτελεσθείσες συμβάσεις και από τους δύο συμμετέχοντες. Επιπλέον, αβασίμως και αλυσιτελώς προβάλλει ο προσφεύγων αιτιάσεις, επικαλούμενος έτερη διαγωνιστική διαδικασία όπου η αναθέτουσα αρχή κατακύρωσε την σύμβαση στον έτερο συμμετέχοντα, διότι, καταρχάς στις δημόσιες συμβάσεις εφαρμόζεται η αρχή της αυτοτέλειας των διαγωνιστικών διαδικασιών, κατά δεύτερον, ως και ο ίδιος ο προσφεύγων συνομολογεί πρόκειται για ανάλογο και όχι όμοιο διαγωνισμό που αφορούσε σε υπηρεσίες ηχοφωτιστικής κάλυψης εκδηλώσεων του ΟΠΑΝΔΑ σε εσωτερικούς και εξωτερικούς χώρους.

9. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή κατά το αίτημα της ως βάσιμη και επομένως, το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων πρέπει να επιστραφεί, κατ' άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται τη Προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλομένη υπ' αριθμ. 300/2022 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου στον προσφεύγοντα.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 20 Δεκεμβρίου 2022 και εκδόθηκε στις 29 Δεκεμβρίου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Βασιλική Καραδήμα

Αναστασία Ρουμελιώτη