

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της την 14^η Ιανουαρίου 2019 με την εξής σύνθεση: Άννα Χριστοδουλάκου Πρόεδρος, Ευαγγελία Μιχολίτση – Εισηγήτρια και Μιχαήλ Οικονόμου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 10/12/2018 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ΑΕΠΠ 1320/11-12-2018, της προσφεύγουσας με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στη, οδός, αρ., νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά του Αναθέτοντος Φορέα με την επωνυμία «.....» – (εφεξής «αναθέτων φορέας») νομίμως εκπροσωπούμενου και κατά

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας «.....», με έδρα το , οδός, αρ....., νομίμως εκπροσωπούμενης.

Με την υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει α) Να ακυρωθεί η υπ' αριθμό 19934/28.11.2018 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της και τα συμπροσβαλλόμενα από 17.09.2019 Πρακτικό Ελέγχου Δικαιολογητικών Συμμετοχής της Ειδικής Επιτροπής Διαγωνισμού, από 01.10.2018 Πρακτικό Ελέγχου Δικαιολογητικών Συμμετοχής της Ειδικής Επιτροπής Διαγωνισμού, από 09.11.2018 Πρακτικό Ηλεκτρονικής Αποσφράγισης Οικονομικών Προσφορών και Ανάδειξης Προσωρινού Μειοδότη της Ειδικής Επιτροπής, και η από 23.11.2018 εισήγηση της Ειδικής Επιτροπής του Διαγωνισμού ΣΠ3/2018. Β) Να ακυρωθεί η συμμετοχή της και να αποκλειστεί από τη συνέχεια του διαγωνισμού η εταιρεία «.....» και γ) Να κατακυρωθεί ο διαγωνισμός στην εταιρεία μας «.....».

Με την παρέμβαση η παρεμβαίνουσα επιδιώκει να απορριφθεί η υπό εξέταση προσφυγή και να διατηρηθεί κάθε απόφαση του Δ.Σ. τηςκαι

Αριθμός απόφασης: 134/2019

της ειδικής επιτροπής Διαγωνισμού, με τις οποίες έχει ανακηρυχθεί η παρεμβαίνουσα εταιρία προσωρινή ανάδοχος ως μειοδότης του ανωτέρω διαγωνισμού.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ευαγγελία Μιχολίτση.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί e-παράβολο, ύψους 15.000,00 ευρώ (βλ. αντίγραφο επικυρωμένου ηλεκτρονικού παραβόλου με κωδικό, αντίγραφο αποδεικτικού ηλεκτρονικής πληρωμής στην Τράπεζα της 10/12/2018, καθώς και αντίγραφο της σελίδας της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών του ως άνω παραβόλου, με αναφορά κατάστασης «δεσμευμένο»).

2. Επειδή δυνάμει του Ν.1068/1980 συγχωνεύθηκαν η Ανώνυμος Ελληνική Εταιρεία Υδάτων των Πόλεων Αθηνών, Πειραιώς και Περιχώρων (Ε.Ε.Υ.) και ο Οργανισμός Αποχέτευσης Πρωτεύουσας (Ο.Α.Π.), με σκοπό ως ορίζεται στο άρθρο 1 της παρ. 7 «την ύδρευση και αποχέτευση της περιοχής αρμοδιότητάς της». Η, Προσφυγή στρέφεται κατά Αναθέτοντα Φορέα και υπάγεται στις διατάξεις των άρθρων του ΒΙΒΛΙΟΥ ΙΙ του Ν. 4412/2016, με την επιφύλαξη της παραγράφου 7 του άρθρου 222 για τις εταιρείες του ΚΕΦ. Β΄ του Ν. 3429/2005 (Α΄314) που δραστηριοποιούνται στον τομέα της ενέργειας.

3. Επειδή, με την με αριθμό Διακήρυξη του αναθέτοντος φορέα προκηρύχθηκε Ανοιχτός Διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου παροχής υποστηρικτικών τεχνικών υπηρεσιών και λοιπών υπηρεσιών στα πλαίσια των αρμοδιοτήτων της Γενικής Διεύθυνσης Αποχέτευσης, με συνολικό προϋπολογισμό τεσσάρων εκατομμυρίων εκατόν ενενήντα τεσσάρων χιλιάδων τριακοσίων ενός ευρώ και σαράντα ενός λεπτών του ευρώ (4.194.301,41€) συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης και του ΦΠΑ, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής.

4. Επειδή περίληψη της ως άνω διακήρυξης απεστάλη προς δημοσίευση στο Συμπλήρωμα των Επίσημων Εκδόσεων των Ευρωπαϊκών

Αριθμός απόφασης: 134/2019

Κοινοτήτων στις 19.6.2018, το πλήρες κείμενο της προκήρυξης αναρτήθηκε στις 22/6/2018 στο ΚΗΜΔΗΣ (Α.Δ.Α.Μ.) και στο ΕΣΗΔΗΣ και έλαβε αριθμό Συστήματος

5. Επειδή, στον εν θέματι διαγωνισμό έχουν υποβάλει προσφορά έξι οικονομικοί φορείς μεταξύ των οποίων η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα με τις με αριθμό συστήματος 101472 και 105494 προσφορές αντίστοιχα.

6. Επειδή, στις 20/9/2018 η προσφεύγουσα υπέβαλε υπόμνημα προς την αναθέτουσα αρχή μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του διαδικτυακού τόπου του διαγωνισμού (ΕΣΗΔΗΣ) στρεφόμενη μεταξύ άλλων και κατά της συμμετοχής της παρεμβαίνουσας και εγείροντας ως λόγους απόρριψης τινούς εκ τους αναφερόμενους με την προδικαστική της προσφυγή λόγους.

7. Με την υπ' αριθμ. 19934/128.11.2018 Απόφαση το Δ.Σ. της απέρριψε τις οικονομικές προσφορές των Οικονομικού Φορέα ".....", "....." και ".....", που υποβλήθηκαν στο πλαίσιο του εν θέματι διαγωνισμού για τους λόγους που αναφέρονται στο από 09-11-2018 Πρακτικό αποσφράγισης των οικονομικών προσφορών και ανάδειξης προσωρινού αναδόχου και ανέδειξε τον Οικονομικό Φορέα "....." προσωρινό μειοδότη του ως άνω διαγωνισμού. Η ως άνω Απόφαση του αναθέτοντος φορέα αναρτήθηκε στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ στις 29/11/2018.

8. Επειδή η προσφεύγουσα υπέβαλε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού την κρινόμενη προσφυγή της την 10/12/2018. Η υπό κρίση προσφυγή κοινοποιήθηκε από την ίδια την προσφεύγουσα στην ΑΕΠΠ με ηλεκτρονικό ταχυδρομείο αυθημερόν.

9. Επειδή, η προσφυγή ασκείται από οικονομικό φορέα που έχει πρόδηλο έννομο συμφέρον, καθόσον είναι ο επόμενος σε κατάταξη μετά την προσωρινή ανάδοχο ως συνάγεται από τα αναφερόμενα στο από 9/11/2018 πρακτικό της αρμόδιας Επιτροπής και ως εκ τούτου προσδοκά την απόρριψη της προσφορά της με σκοπό να του ανατεθεί η σύμβαση (βλ. ΣΤΕ (ΑΣΦ)48/2017, ΣΤΕ 678/2016).

10. Επειδή στο άρθρο 367 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι : «1. Η ΑΕΠΠ αποφαίνεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων

Αριθμός απόφασης: 134/2019

πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της, η οποία εκδίδεται μέσα σε αποκλειστική προθεσμία είκοσι (20) ημερών από την ημέρα εξέτασης της προσφυγής. 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια[...].».

11. Επειδή, ως εκ τούτου, κατά το μέτρο που αιτείται η προσφεύγουσα την απόρριψη της προσφοράς της παρεμβαίνουσας και την κατακύρωση της σύμβασης στην ίδια, ασκείται απαραδέκτως, καθώς σύμφωνα με την διάταξη του άρθρου 367 παρ. 2 ν. 4412/2016, και του άρθρου 18 παρ. 4 του ΠΔ 39/2017 επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης – όπως εν προκειμένω -- η ΑΕΠΠ ακυρώνει την πράξη, ενώ σε κάθε περίπτωση εκφεύγει της αρμοδιότητάς της να εκδώσει καθ' υποκατάσταση της αναθέτουσας αρχής νέα πράξη που να αποκλείει ή να αποδέχεται προσφορά οικονομικού φορέα ή να προβαίνει σε κατακύρωση της υπό ανάθεση σύμβασης.

12. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας δαπάνης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 καθώς μεταξύ άλλων σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 345 ως αναθέτουσες αρχές του ΒΙΒΛΙΟΥ IV νοούνται και οι αναθέτοντες φορείς της περ. της περίπτωσης 1 της παραγράφου 1 του άρθρου 2. Επομένως, νομίμως φέρεται προς εξέταση η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή στο 5ο κλιμάκιο της ΑΕΠΠ.

13. Επειδή η Αναθέτουσα Αρχή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 9 του π.δ. 39/2017 κοινοποίησε μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του διαδικτυακού τόπου του διαγωνισμού (ΕΣΗΔΗΣ), στις 11/12/2018 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή προς όλους τους συμμετέχοντες που θίγονται από την αποδοχή της υπό εξέταση προσφυγής, προκειμένου να λάβει γνώση.

Αριθμός απόφασης: 134/2019

14. Επειδή, την 21/12/2018 η παρεμβαίνουσα υπέβαλε την με αριθμό ΠΑΡ. 842/2019 παρέμβασή της μετά συνημμένων εγγράφων μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του διαδικτυακού τόπου του διαγωνισμού (ΕΣΗΔΗΣ), την οποία κοινοποίησε αυθημερόν στην ΑΕΠΠ μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του διαδικτυακού τόπου του διαγωνισμού (ΕΣΗΔΗΣ) και με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου. Η εν θέματι παρέμβαση ασκήθηκε εμπροθέσμως, δεδομένης της κοινοποίησης της προσφυγής την 11/12/2018, από οικονομικό φορέα που έχει έννομο συμφέρον έχοντας αναδειχθεί ήδη προσωρινός ανάδοχος του διαγωνισμού και κατά του οποίου στρέφεται η υπό εξέταση προσφυγή. Η παρεμβαίνουσα υπέβαλε εκ νέου κατά την ίδια ημερομηνία την παρέμβασή της. Εφόσον, ωστόσο, η αιτούσα άσκησε στις 21/12/2018 την άπαξ επιτρεπόμενη παρέμβαση ως ισχύει και με την άσκηση της προσφυγής, έχει στερηθεί πλέον της δυνατότητας να προβάλει νέους ισχυρισμούς ή/και εν γένει να επανέλθει με άσκηση νέας παρέμβασης (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 206/2014).

15. Επειδή, την 20/12/2018 η αναθέτουσα αρχή απέστειλε προς την ΑΕΠΠ μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» τις απόψεις της ως προς τους προβαλλόμενους λόγους της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής, ήτοι την σχετική από 13/12/2018 εισήγηση και το με αριθμό 19966 πρακτικό του Δ.Σ. της αναθέτουσας αρχής (ΑΔΑ) περί αποδοχής των εισηγηθεισών απόψεων.

16. Επειδή, η προσφεύγουσα στις 11/1/2019 απέστειλε στην ΑΕΠΠ με ηλεκτρονικό ταχυδρομείο υπόμνημα, το οποία, ωστόσο, δεδομένου ότι δεν προβλέπεται στο οικείο νομοθετικό και κανονιστικό πλαίσιο (Ν. 4412/2016, ΠΔ 39/2017) δεν εξετάζεται.

17. Επειδή η προσφεύγουσα υποστηρίζει με την προσφυγή της τα εξής: *«...II. ΑΝΑΦΟΡΙΚΑ ΜΕ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΠΑΡΑΒΙΑΣΗΣ ΤΟΥ ΝΟΜΟΥ ΚΑΙ ΤΗΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ ΑΠΟ ΤΗΝ ΕΤΑΙΡΕΙΑ «.....»*

1. Μη νόμιμη η οικονομική προσφορά της «.....» ως υπολειπόμενη του ελάχιστου ορισμένου από τη διακήρυξη κόστους της υπηρεσίας.

Η οικονομική προσφορά της εταιρείας είναι μη νόμιμη ως αντίθετη με τους όρους και της διακήρυξης διότι παραβιάζει την πρόβλεψη της διακήρυξης περί εργολαβικής αμοιβής τουλάχιστον 2% επί του συνόλου του κόστους της

Αριθμός απόφασης: 134/2019

υπηρεσίας, και σε κάθε περίπτωση του ελάχιστου κατά την κοινή πείρα κόστους διεκπεραίωσης της υπηρεσίας.

Σύμφωνα με τη διακήρυξη, άρθρο 2.4.4. (σελ. 38) Περιεχόμενα φακέλου «οικονομική προσφορά» / τρόπος σύνταξης οικονομικών προσφορών, προβλέπεται ότι «Προσφορές με ποσοστό αμοιβής μικρότερο ή ίσο του 2% απορρίπτονται, διότι δεν καλύπτουν το ελάχιστο λειτουργικό κόστος διαχείρισης των ζητούμενων υπηρεσιών».

Κατά το άρθρο 1.3.3., το κόστος των υπηρεσιών για 3 έτη ανέρχεται σε 2.383.493,32 €. Το δικαίωμα προαίρεσης, συμπεριλαμβανομένου του εργολαβικού οφέλους, ανέρχεται σε 404.385,30 € και συνεπώς το αναλογούν ποσό του κόστους υπηρεσιών, αφαιρούμενου του ποσού εργολαβικού οφέλους, ανέρχεται σε 323.508,24 €. Το δε συνολικό ποσό του κόστους υπηρεσιών, συμπεριλαμβανόμενης της προαίρεσης, ανέρχεται σε 2.707.001,56 € και το ελάχιστο εργολαβικό κόστος του 2% [όπως ορίζεται από τη διακήρυξη] ανέρχεται σε 54.140,03 €. Κατόπιν των ανωτέρω είναι σαφές ότι η οικονομική προσφορά δεν δύναται να είναι μικρότερη του ποσού των 2.761.141,59 ευρώ.

Εκ των ανωτέρω, προκύπτει με σαφήνεια ότι η προσφορά της εταιρείας ανερχόμενη σε 2.743.547,33, όπως ορίζεται στην από 25.07.2018 οικονομική προσφορά αυτής, είναι μικρότερη του ελάχιστου προβλεπόμενου κόστους της υπηρεσίας από τη διακήρυξη και σε κάθε περίπτωση είναι μικρότερη του ελάχιστου κόστους συνυπολογιζόμενου και του ποσού εργολαβικού οφέλους ανώτερου του 2%, και ως εκ τούτου είναι παράνομη. Σε κάθε περίπτωση ακόμα και να απουσίαζε ο σχετικός όρος της διακήρυξης, η εν λόγω οικονομική προσφορά είναι καταφανώς μικρότερη του απαιτούμενου ελάχιστου κόστους διεκπεραίωσης αυτής.

Εκ των ανωτέρω καθίσταται σαφές ότι η προσφορά της «.....» είναι μη νόμιμη ως υπολειπόμενη του ελάχιστου κόστους όπως ορίζεται αυτό στη διακήρυξη και σε κάθε περίπτωση υπολειπόμενη κατά την κοινή πείρα του ελάχιστου κόστους παροχής της υπηρεσίας.

2. Έλλειψη της απαιτούμενης από τη διακήρυξη καταλληλότητας άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας

Αριθμός απόφασης: 134/2019

α. Σύμφωνα με τη διακήρυξη και συγκεκριμένα το άρθρο 2.2.4., που αναφέρεται στην καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας, «Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας συμφωνίας πλαίσιο απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της υπηρεσίας. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκαταστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται αν είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος εγκατάστασής τους... Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο...» (βλ. σ. 22 της διακήρυξης).

Επισημαίνει ότι ο όρος αυτός αποτελεί μεταφορά της σχετικής πρόβλεψης του ν. 4412/2016 άρθρο 75, το οποίο προβλέπει ως αποκλειστικό αποδεικτικό της καταλληλότητας της άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας το σχετικό πιστοποιητικό. Κανένα άλλο αποδεικτικό δεν επιτρέπεται και δεν είναι δυνατή η αντικατάσταση της σχετικής εγγραφής της δραστηριότητας στο οικείο επιμελητήριο με οποιοδήποτε άλλο έγγραφο.

Όταν δε το αντικείμενο της παρεχόμενης υπηρεσίας αναλύεται σε περισσότερα επιμέρους αντικείμενα, πρέπει να συντρέχει η καταλληλότητα για κάθε ένα από τα αντικείμενα εργασίας αυτά και τα ως προς την καταλληλότητα στοιχεία πρέπει να συντρέχουν απευθείας στο πρόσωπο του συμμετέχοντα χωρίς να είναι δυνατή η στήριξη σε τρίτους οικονομικούς φορείς (βλ. σχετική της υπ' αριθμό 608/2018 απόφαση, σκ. 3, της Αρχής). Εν προκειμένω, στην υπό κρίση ενώπιον σας περίπτωση η διαγωνιζόμενη εταιρεία δεν πληροί την αναγκαία προϋπόθεση καταλληλότητας άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας. Συγκεκριμένα, από το προσκομιζόμενο υπ' αριθμό/18.07.18 πιστοποιητικό του Εμπορικού και Βιομηχανικού Επιμελητηρίου Αθηνών, το οποίο προσκομίζεται από την διαγωνιζόμενη εταιρεία, προκύπτει ότι δεν τηρεί την σχετική προϋπόθεση της καταλληλότητας άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας, όπως ορίζεται από τους αναφερόμενους κωδικούς κοινού λεξιλογίου δημοσίου συμβάσεων (cρν) κατά τη διακήρυξη (σελ. 8-9), διότι δεν υφίσταται μεταξύ των δραστηριοτήτων της επιχείρησης α. υπηρεσίες υποστήριξης γραφείου, β. υπηρεσίες συντήρησης, γ. επιστημονικές υπηρεσίες που αφορούν τεχνικά έργα, δ. (δεν διαθέτει καμία

απολύτως υπηρεσία μηχανικού). Ακόμα όμως και αν ήθελε κάποιος κατά παράβαση του νόμου και της σχετικής ως άνω απόφασης της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών να αναζητήσει τα κριτήρια καταλληλότητας στο τρίτο πρόσωπο στην τεχνική και οικονομική επάρκεια του οποίου στηρίζεται, επισημαίνεται ότι και πάλι δεν συντρέχουν οι σχετικές προϋποθέσεις καταλληλότητας (π.χ. δεν διαθέτει υπηρεσίες υποστήριξης γραφείου).

β. Η προσκόμιση του σχετικού αποδεικτικού του επιμελητηρίου, αναφορικά με την απόδειξη της καταλληλότητας άσκησης επαγγέλματος, δεν απαιτείται κατά την υποβολή της προσφοράς, διότι αποτελεί δικαιολογητικό κατακύρωσης, αρκούντος κατά το στάδιο της υποβολής της προσφοράς η δήλωση για τη συνδρομή του οικείου κριτηρίου επιλογής στο πλαίσιο της προκαταρκτικής απόδειξης. Ωστόσο, (βλ. *ad hoc* αποφάσεις Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφύγων υπ' αριθμούς 373/2018 σ. 24, 98/2017), η επιταχυμένη διαδικασία προκαταρκτικής απόδειξης, που τίθεται ιδίως για τη διευκόλυνση της συμμετοχής και την ενίσχυση του αποτελεσματικού ανταγωνισμού, ενέχει, προϋποθέτει και ερείδεται επί μιας καταρχήν εμπιστοσύνης ως προς τον υποβάλλοντα το ΕΕΕΣ και δια αυτού προβαίνοντα σε υπεύθυνες δηλώσεις και όσον αφορά τα εξ αυτού δηλούμενα, τα οποία θα ελεγχθούν επισταμένως κατά το στάδιο της αξιολόγησης των δικαιολογητικών κατακύρωσης πριν την οριστικοποίηση της ανακήρυξης του εκάστοτε οικονομικού φορέα ως αναδόχου. Όμως, αυτή η καταρχήν εμπιστοσύνη και η κατά τα ως άνω οπισθοβαρής διάρθρωση της ελεγκτικής διαδικασίας, δεν μπορεί να αποκλείσει τον ίδιο τον έλεγχο της αλήθειας και της πραγματικότητας των δηλούμενων στην περίπτωση, που αυτά αμφισβητούνται και δη με επίκληση συγκεκριμένων περί του αντιθέτου λόγων από έτερο διαγωνιζόμενο, πολλώ δε μάλλον, όταν αυτός αποδεικνύει δια προσκομιζόμενων εγγράφων ενώπιον της αναθέτουσας αρχής τη βασιμότητα της αμφισβήτησής του, άρα και την αναλήθεια ή το προδήλως ανέφικτο και μη πραγματικό των δηλούμενων και της ίδιας της προσφοράς άλλων διαγωνιζόμενων. Σε αντίθετη περίπτωση η διαδικασία θα κατέληγε σε παράλογα αποτελέσματα, επιτρέποντας τη συμμετοχή στα περαιτέρω στάδια έως και την προσωρινή κατακύρωση οικονομικών φορέων που είτε ψεύδονται με την προσφορά τους είτε είναι προδήλως μη ικανοί να την υλοποιήσουν είτε

Αριθμός απόφασης: 134/2019

η προσφορά τους είναι τελικώς μη νόμιμη και ως εκ τούτου δεν θα είναι σε θέση και θα επιτραπεί να αναλάβουν τη σύμβαση, άρα και να οριστικοποιηθεί η τυχόν κατακύρωση σε αυτούς. Μια τέτοιους είδους εξέλιξη, εκτός της επιβάρυνσης καταρχήν των αναθετόνων φορέων αλλά και των διαγωνιζόμενων, δεδομένου του ατελέσφορου της συνέχισης της συμμετοχής τους στον διαγωνισμό, βλάπτει προεχόντως το ίδιο το συμφέρον του αναθέτοντος δια αναποτελεσματικών χρονοτριβών και δια της προσβολής των αρχών της ίσης μεταχείρισης και διαφάνειας μεταξύ των διαγωνιζομένων και ως προς την υποβολή και αξιολόγηση των προσφορών τους, εξισώνοντας φορείς δυνάμενους να αναλάβουν τη σύμβαση με τους μη δυνάμενους και νομίμως προσφέροντες με μη νομίμως προσφέροντες, επιτρέποντας τη δημοσιοποίηση στο ευρύ κοινό των οικονομικών προσφορών φορέων που δεν θα έπρεπε να μετέχουν σε μεταγενέστερο στάδιο και ατελεσφόρως μετέχουν, νοθεύοντας με τον τρόπο αυτό τον υγιή και αποτελεσματικό ανταγωνισμό και δημιουργώντας επιπλοκές, φόρτο εργασίας και κινδύνους κατά το στάδιο αξιολόγησης δικαιολογητικών με την ανάγκη κλήσης αναπληρωματικών επιλαχόντων μειοδοτών, μη αποκλειόμενης της πιθανότητας ματαίωσης, ελλείψει άλλων αποδεκτών υποψήφιων αναδόχων, να ανακύπτει στο τελικό στάδιο ενώ θα μπορούσε να προκόψει σε προγενέστερο στάδιο, εξοικονομώντας χρόνο και χρήμα για την αναθέτουσα αρχή. Επομένως, μια τέτοια ερμηνεία, έκτος του ότι είναι όλως αντίθετη με την ίδια τη λογική και τον σκοπό της καθιέρωσης του συστήματος προκαταρκτικής, πλην σε κάθε περίπτωση μαχητής, απόδειξης, λειτουργεί σαφώς και σε βάρος της οικονομίας της διαδικασίας, της αποτελεσματικότητας, ταχύτητας και του ίδιου του συμφέροντος της αναθέτουσας αρχής, εκθέτοντας περαιτέρω σε βλάβη αυτόν και τους μετέχοντες και ιδίως προσβάλλοντας θεμελιώδεις αρχές του ενωσιακού δικαίου των δημοσίων συμβάσεων και ως εκ τούτων δεν είναι δύναται να γίνει δεκτή.

Δεδομένου ότι σύμφωνα με τον ν. 4412/2016 και τη διακήρυξη, η άσκηση της σχετικής δραστηριότητας αποδεικνύεται αποκλειστικώς από το σχετικό πιστοποιητικό του επιμελητηρίου, πρέπει οι προσφορές των ως άνω διαγωνιζόμενων που δεν πληρούν την προϋπόθεση καταλληλότητας άσκησης

Αριθμός απόφασης: 134/2019

επαγγέλματος να αποκλειστούν από τη διαγωνιστική διαδικασία διότι δεν πληρούν τους όρους του ν. 4412/2016 και της διακήρυξης.

Εκ των ανωτέρω καθίσταται σαφές ότι η προσφορά της «.....» είναι μη νόμιμη διότι η δεν πληροί το κριτήριο της καταλληλότητας άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας.

3. Έλλειψη της απαιτούμενης από τη διακήρυξη εύρυθμης συνεργασίας με τράπεζα

Σύμφωνα με τη διακήρυξη και συγκεκριμένα το άρθρο 2.2.5 «οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια», απαιτείται ο οικονομικός φορέας να διαθέτει «Εύρυθμη συνεργασία με Τράπεζα».

Εν προκειμένω, στο σχετικό πεδίο του ΕΕΕΣ (σελ. 18) της «.....» δεν υφίσταται καμία σχετική αναφορά αλλά παραπέμπει στο ΕΕΕΣ τρίτου φορέα στην στήριξη του οποίου αποβλέπει. Όμως, ούτε και στο ΕΕΕΣ του τρίτου φορέα (σελ. 17) υφίσταται οποιαδήποτε αναφορά. Επομένως, προφανώς απουσιάζει η απαιτούμενη από τη διακήρυξη εύρυθμη συνεργασία με τράπεζα.

Εκ των ανωτέρω καθίσταται σαφές ότι η προσφορά της «.....» είναι μη νόμιμη διότι δεν πληροί το κριτήριο της ύπαρξης εύρυθμης συνεργασίας με τράπεζα.

4. Έλλειψη αναφοράς του απαιτούμενου από τη διακήρυξη προσωπικού. Σύμφωνα με τη διακήρυξη, άρθρο 2.2.6.4. «τεχνική και επαγγελματική επάρκεια», απαιτείται ο οικονομικός φορέας να διαθέτει ομάδα έργου αποτελούμενη από προσωπικό με τους εκεί περιγραφόμενους τίτλους σπουδών και επαγγελματικών προσόντων. Η συμμετέχουσα εταιρεία δηλώνει ότι στηρίζεται σε τρίτο φορέα. Ωστόσο, ούτε στο ΕΕΕΣ της συμμετέχουσας «.....» ούτε στο ΕΕΕΣ του τρίτου φορέα (σελ. 18) δεν γίνεται οποιαδήποτε αναφορά στο προσωπικό και στους απαιτούμενους τίτλους σπουδών και στα απαιτούμενα επαγγελματικά προσόντα κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης.

Εκ των ανωτέρω καθίσταται σαφές ότι η προσφορά της «.....» είναι μη νόμιμη διότι δεν πληροί τις απαιτήσεις της διακήρυξης αναφορικά με το απαιτούμενο προσωπικό».

18. Επειδή, η παρεμβαίνουσα με την ασκηθείσα παρέμβασή της αναφέρει : «Σύμφωνα με τον πρώτο λόγο προσφυγής, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η από 25.07.2018 οικονομική προσφορά μου είναι μη νόμιμη, ως υπολειπόμενη του ελάχιστου, ορισμένου από τη διακήρυξη, κόστους της υπηρεσίας. Συγκεκριμένα υποστηρίζει αβάσιμα πως «Η οικονομική προσφορά της εταιρείας είναι μη νόμιμη ως αντίθετη με τους όρους και της διακήρυξης διότι παραβιάζει την πρόβλεψη της διακήρυξης περί της εργολαβικής αμοιβής τουλάχιστον 2% επί του συνόλου του κόστους της υπηρεσίας, και σε κάθε περίπτωση του ελάχιστου κατά την κοινή πείρα κόστους διεκπεραίωσης της υπηρεσίας..». Συνεχίζει δε η προσφεύγουσα με υπολογισμούς που δεν βρίσκουν νόμιμο έρεισμα και μαθηματικό υπολογισμό από κανένα σημείο της διακήρυξης και καταλήγει στον αβάσιμο ισχυρισμό ότι η οικονομική προσφορά δε θα μπορούσε να είναι μικρότερη του 2.761.141,59 ευρώ και πως η από 25.7.2018 προσφορά είναι σε κάθε περίπτωση μικρότερη του ελάχιστου κόστους της υπηρεσίας όπως αυτό ορίζεται από τη διακήρυξη και καταφανώς μικρότερη του απαιτούμενου ελάχιστου κόστους διεκπεραίωσης. Τα ανωτέρω δεν ισχύουν και η προσφεύγουσα καταφανώς και σκοπίμως παρερμηνεύει τις διατάξεις της διακήρυξης από το περιεχόμενο της οποίας σαφέστατα προβλέπονταν τα ακόλουθα. Σύμφωνα με το άρθρο 2.4.4 «Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών.»:.....[.....]..... τα υποδείγματα του παραρτήματος *iv* της διακήρυξης στο οποίο ρητά παρέπεμπε η 2.4.4. είχαν αναλυτικούς πίνακες για τις πέντε κατηγορίες υπηρεσιών προβλέποντας για όλες κατά λέξη τα ακόλουθα : Ποσοστό έκπτωσης του αναδόχου επί του συνολικού προϋπολογισμού διατηρουμένου άθικτου του συνολικού τριετούς κόστους. Το ποσοστό έκπτωσης του αναδόχου δεν δύναται να είναι κατώτερο του 2%. Σύμφωνα λοιπόν με τους σχετικούς πίνακες του παραρτήματος της διακήρυξης:• για την πρώτη κατηγορία υπηρεσιών το συνολικό κόστος για τα 3 έτη προσδιορίστηκε στο ποσό των 139.979,16 ευρώ, με συνολικό προϋπολογισμό 174.973,95 ευρώ και η παρεμβαίνουσα προσέφερε έκπτωση ποσοστού 18,89%, με τελικό προσφερόμενο ποσό για τα τρία έτη των 141.921,37 ευρώ, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στη διακήρυξη και ανώτερο του προβλεπόμενου κόστους υπηρεσιών, • για την δεύτερη κατηγορία

Αριθμός απόφασης: 134/2019

υπηρεσιών το συνολικό κόστος για τα 3 έτη προσδιορίστηκε στο ποσό των 1.065.214,80 ευρώ, με συνολικό προϋπολογισμό 1.331.518,50 ευρώ και η παρεμβαίνουσα προσέφερε έκπτωση ποσοστού 18,89%, με τελικό προσφερόμενο ποσό για τα τρία έτη των 1.079.994,66 ευρώ, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στη διακήρυξη και ανώτερο του προβλεπόμενου κόστους υπηρεσιών. • για την τρίτη κατηγορία υπηρεσιών το συνολικό κόστος για τα 3 έτη προσδιορίστηκε στο ποσό των 69.806,16 ευρώ, με συνολικό προϋπολογισμό 87.257,70 ευρώ και η παρεμβαίνουσα προσέφερε έκπτωση ποσοστού 18,89%, με τελικό προσφερόμενο ποσό για τα τρία έτη των 70.774,72 ευρώ, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στη διακήρυξη και ανώτερο του προβλεπόμενου κόστους υπηρεσιών, • για την τέταρτη κατηγορία υπηρεσιών το συνολικό κόστος για τα 3 έτη προσδιορίστηκε στο ποσό των 307.796,40 ευρώ, με συνολικό προϋπολογισμό 384.745,50 ευρώ και η παρεμβαίνουσα προσέφερε έκπτωση ποσοστού 18,89%, με τελικό προσφερόμενο ποσό για τα τρία έτη των 312.067,08 ευρώ, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στη διακήρυξη και ανώτερο του προβλεπόμενου κόστους υπηρεσιών, • για την πέμπτη κατηγορία υπηρεσιών το συνολικό κόστος για τα 3 έτη προσδιορίστηκε στο ποσό των 799.696,80 ευρώ, με συνολικό προϋπολογισμό 999.621,00 ευρώ και η παρεμβαίνουσα προσέφερε έκπτωση ποσοστού 18,89%, με τελικό προσφερόμενο ποσό για τα τρία έτη των 810.792,59 ευρώ, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στη διακήρυξη και ανώτερο του προβλεπόμενου κόστους υπηρεσιών, ομοίως και για το δικαίωμα προαίρεσης συνολικό κόστος τριετίας ορίστηκε το ποσό των 323.508,24 ευρώ και το προσφερόμενο ποσό ήταν 327.996,92 ευρώ και σύμφωνα με τα οριζόμενα στη διακήρυξη.

Από τον από 25-07-2018 υποφάκελο «Οικονομική Προσφορά» που απέστειλα στην αναθέτουσα αρχή, είναι ξεκάθαρο πως όχι μόνο η προσφορά μου πληροί τις προϋποθέσεις των όρων της διακήρυξης, αλλά και είναι οικονομικά η πιο συμφέρουσα, και με τη με αριθμό 19934/28.11.2018 απόφαση του Δ.Σ. της, ορθώς η εταιρία μας ανακηρύχθηκε προσωρινή ανάδοχος και κάθε αντίθετος ισχυρισμός της προσφεύγουσας είναι νόμω και ουσία αβάσιμος και ως τέτοιος ζητούμε να απορριφθεί. Σύμφωνα με το δεύτερο λόγο προσφυγής, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η ανάδοχος

Αριθμός απόφασης: 134/2019

εταιρεία στερείται της απαιτούμενης από το άρθρο 2.2.4. της διακήρυξης καταλληλότητας άσκησης της επαγγελματικής δραστηριότητας. Ειδικότερα, ισχυρίζεται ότι η ανάδοχος εταιρεία δεν πληροί την προϋπόθεση καταλληλότητας άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας διότι δεν υφίστανται μεταξύ των δραστηριοτήτων της: α) υπηρεσίες υποστήριξης γραφείου, β) υπηρεσίες συντήρησης, γ) επιστημονικές υπηρεσίες που αφορούν τεχνικά έργα, και δ) υποστηρίζοντας ότι αυτές δεν περιλαμβάνονται στο σχετικό πιστοποιητικό με αριθμό 26473/18.7.2018 και για αυτό το λόγο δεν τηρείται η προϋπόθεση καταλληλότητας άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας, όπως ορίζεται από τους αναφερόμενους κωδικούς κοινού λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (cρν). Οι ισχυρισμοί αυτοί είναι αβάσιμοι και από κανένα σημείο της διακήρυξης δεν προκύπτουν τα ανωτέρω, ενώ στο προσκομιζόμενο από την παρεμβαίνουσα πιστοποιητικό υπάρχουν πλέον των εβδομήντα αναφερομένων δράσεων, παράλληλα και σε συνδυασμό με τη δάνεια εμπειρία τουκαι των συναφών έργων που αυτός έχει εκτελέσει σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στη διακήρυξη. Σχετικά με την καταλληλότητα της άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας στα άρθρα 2.2.4. που αφορά την «Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας» προβλέπονται τα εξής: «Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας συμφωνίας- πλαίσιο απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της υπηρεσίας. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος εγκατάστασής τους ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα ΧΙ του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016. Στην περίπτωση οικονομικών φορέων εγκατεστημένων σε κράτος μέλους του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου (Ε.Ο.Υ) ή σε τρίτες χώρες που έχουν προσχωρήσει στη ΣΔΣ, ή σε τρίτες χώρες που δεν εμπίπτουν στην προηγούμενη περίπτωση και έχουν συνάψει διμερείς ή πολυμερείς συμφωνίες με την Ένωση σε θέματα διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε αντίστοιχα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Βιοτεχνικό ή

Αριθμός απόφασης: 134/2019

Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο. Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων η παραπάνω απαίτηση θα πρέπει να καλύπτεται από όλα τα μέρη της ένωσης.» Υπό το άρθρο 2.2.6 (σελ. 24-25 της διακήρυξης) ως προς τον απαιτούμενο ανά περίπτωση αριθμό των μελών της ομάδας έργου, προβλέπεται ότι αυτός θα καθορίζεται ανά εκτελεστική σύμβαση με βάση τις ανάγκες της Γενικής Διεύθυνσης Αποχέτευσης, καθώς και ότι τόσο η ομάδα έργου όσο και ο συντονιστής, θα εκπαιδευτούν από τον Αναθέτοντα Φορέα. Επιπροσθέτως, το άρθρο «2.2.9. Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής» αναφέρει τα εξής:.....[.....] Επίσης, σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας ή η ένωση δανείζεται εμπειρία από τρίτο οικονομικό φορέα, σύμφωνα με το αρ. 2.2.8. της παρούσας, το ΕΕΕΣ προσκομίζεται και από τον τρίτο δανείζοντα την εμπειρία. Κατά την υποβολή του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ) του άρθρου 79 παρ.1 και 3, είναι δυνατή, με μόνη την υπογραφή του κατά περίπτωση εκπροσώπου του οικονομικού φορέα η προκαταρκτική απόδειξη μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού που αναφέρονται στην παράγραφο 1 του άρθρου 73 για το σύνολο των φυσικών προσώπων που είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτόν. Ως εκπρόσωπος του οικονομικού φορέα για την εφαρμογή του παρόντος άρθρου, νοείται ο νόμιμος εκπρόσωπος αυτού, όπως προκύπτει από το ισχύον καταστατικό ή το πρακτικό εκπροσώπησής του κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής ή το αρμοδίως εξουσιοδοτημένο φυσικό πρόσωπο να εκπροσωπεί τον οικονομικό φορέα για διαδικασίες σύναψης συμβάσεων ή για συγκεκριμένη διαδικασία σύναψης σύμβασης.

2.2.9.2. Αποδεικτικά μέσα. Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1. έως 2.2.8., κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας και κατά τη σύναψη της συμφωνίας-πλαίσιο στις περιπτώσεις του άρθρου 316 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016. Στην περίπτωση που προσφέρων οικονομικός φορέας ή ένωση αυτών στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.8. της παρούσας, οι φορείς στην ικανότητα των οποίων

Αριθμός απόφασης: 134/2019

στηρίζεται υποχρεούνται στην υποβολή των δικαιολογητικών που αποδεικνύουν ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3. της παρούσας και ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής κατά περίπτωση (παράγραφοι 2.2.4.- 2.2.8.). Ο οικονομικός φορέας υποχρεούται να αντικαταστήσει έναν φορέα στην ικανότητα του οποίου στηρίζεται, εφόσον ο τελευταίος δεν πληροί το σχετικό κριτήριο επιλογής ή για τον οποίο συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού των παραγράφων 2.2.3.1, 2.2.3.2 και 2.2.3.4..» Σύμφωνα λοιπόν με τα όσα ορίζονται στο σχετικά άρθρο της διακήρυξης τόσο η παρεμβαίνουσα εταιρία, όσο και ο δανείζων την εμπειρία, συμπληρώσαμε τα προσκομισθέντα κατά την υποβολή της προσφοράς δικαιολογητικά συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), αποδεικνύονται προκαταρκτικά κατ' άρθρο 2.2.9.1 ότι πληρούνται τα σχετικά κριτήρια επιλογής, με το συγκεκριμένο δικαιολογητικό συμμετοχής.

Όπως μάλιστα σαφώς προκύπτει από το άρθρο 2.2.9.2. της διακήρυξης το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1. έως 2.2.8., κρίνονται διακριτά και σε διαφορετικές φάσεις τόσο κατά την υποβολή της προσφοράς, όσο και κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας και κατά τη σύναψη της συμφωνίας- πλαίσιο στις περιπτώσεις του άρθρου 316 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016 και υπάρχει μάλιστα η υποχρέωση αντικατάστασης τρίτου όταν ο φορέας στηρίζεται σε ικανότητα τρίτου, ο οποίος δεν πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής ή συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού.

Τέλος σύμφωνα με το άρθρο 2.4. που αφορά την κατάρτιση και το περιεχόμενο των προσφορών (σελ. 34 της διακήρυξης) στους γενικούς όρους υποβολής των προσφορών και συγκεκριμένα στο άρθρο 2.4.3 που φέρει τον τίτλο Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» (σελ. 36) ορίζεται ότι τα στοιχεία και δικαιολογητικά για τη συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), το οποίο υποβάλλεται και ξεχωριστά για την περίπτωση που οι οικονομικοί φορείς δανείζονται εμπειρία τρίτου, όπως και πράξαμε. Σύμφωνα λοιπόν με τα παραπάνω οι απαιτήσεις

Αριθμός απόφασης: 134/2019

τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητάς μου αφορούν τους αναγκαίους ανθρώπους και τεχνικούς όρους, που έχω στη διάθεση μου σαν οικονομικός φορέας που συμμετείχα στο συγκεκριμένο διαγωνισμό προσκομίζοντας το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης της παρ. 1 του άρθρου 79 του ν.4412/2016 όπου δήλωνα ότι έχω την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα και εγώ και ο, στη δάνεια εμπειρία του οποίου επίσης στηρίχτηκα ως διαγωνιζόμενος. Σε κάθε περίπτωση, οι απαιτήσεις τόσο των κριτηρίων όσο και των αποδεικτικών μέσων κρίνονται με βάση την αρχή της αναλογικότητας (Βλ. Sue Arrowsmith, *The Law of Public and Utilities Procurement*, παρ.12-48 και 1249 σ.1220-1221, *Ράικος Δημόσιες Συμβάσεις 2018*, σελ.725 επ.)

Σύμφωνα λοιπόν με τα ανωτέρω καθώς και με τα αναρτηθέντα στον ηλεκτρονικό διαγωνισμό έγγραφα ο συγκεκριμένος λόγος είναι νόμω και ουσία αβάσιμος και ως τέτοιος ζητούμε να απορριφθεί, καθώς αποδεικνύεται η καταλληλότητα άσκησης της επαγγελματικής δραστηριότητας με τη συμπλήρωση και προσκόμιση των Ε.Ε.Ε.Σ. από τη διαγωνιζόμενη - παρεμβαίνουσα και τον δανείζοντα την εμπειρία, το οποίο επίσης αποδεικνύεται και από τις από 25-07-2018 υπεύθυνες δηλώσεις άρ.8 Ν.1599/1986 του, μηχανολόγου μηχανικού Α.Π.Θ, με τις οποίες δηλώνει ότι έχει λάβει γνώση των Όρων του Διαγωνισμού και της Σύμβασης, ότι δεσμεύεται έναντι της παρεμβαίνουσας και της αναθέτουσας αρχής για άρτια εκτέλεση της προπεριγραφόμενης σύμβασης έργου, ότι έχει αναλάβει να εκτελέσει ικανοποιητικό αριθμό συμβάσεων έργου συναφών με την προπεριγραφόμενη σύμβαση, ότι δεν εμπίπτει στους όρους αποκλεισμού του άρ. 2.2.3. της διακήρυξης, και ότι απασχολεί με σύμβαση εξαρτημένης εργασίας 108 άτομα στο πεδίο υποστήριξης τεχνικών υπηρεσιών, αριθμός που υπερβαίνει κατά πολύ τα 35 άτομα που απαιτεί η διακήρυξη.

Σύμφωνα με τα προρρηθέντα, αποδεικνύεται ότι η παρεμβαίνουσα όχι μόνο διαθέτει την απαραίτητη τεχνική κατάρτιση που χρειάζεται για την διεκπεραίωση του δημοσίου έργου, αλλά και ότι οι φορείς που έχω επιλέξει είναι οι πλέον κατάλληλοι, έμπειροι και καταρτισμένοι, ώστε να διεκπεραιώσουν άριστα το έργο.

Σύμφωνα με τον τρίτο λόγο προσφυγής, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η ανάδοχος εταιρεία δεν πληροί την προϋπόθεση του άρθρου 2.2.5. της

Αριθμός απόφασης: 134/2019

διακήρυξης, ήτοι την προϋπόθεση της εύρυθμης συνεργασίας με τράπεζα, η οποία επιβάλλεται από τη διακήρυξη. Συγκεκριμένα, ισχυρίζεται ότι η έλλειψη σχετικών αναφορών τόσο από την ανάδοχο εταιρεία όσο κι από τρίτο φορέα στο σχετικό πεδίο του ΕΕΕΣ αποδεικνύει την απουσία εύρυθμης συνεργασίας με τράπεζα.

Σύμφωνα με το άρθρο 2.2.5. «Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια»: «Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης συμφωνίας-πλαίσιο, οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει να διαθέτουν:

1. Συνολικό κύκλο εργασιών των τριών (3) τελευταίων διαχειριστικών χρήσεων τουλάχιστον ίσο προς τον ετήσιο προϋπολογισμό της συμφωνίας πλαισίου.

2. Ασφαλιστική κάλυψη έναντι επαγγελματικού κινδύνου ή άλλως υποχρεωτικά γενικής αστικής ευθύνης από ποσού τουλάχιστον 1.000.000 € ανά γεγονός και κατ ανώτατο όριο.

3. Εύρυθμη συνεργασία με Τράπεζα.

Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, οι παραπάνω ελάχιστες απαιτήσεις καλύπτονται αθροιστικά από όλα τα μέλη της ένωσης.»

Η παρεμβαίνουσα, σύμφωνα με την από 25/07/2018 υπεύθυνη δήλωση του άρ.8 Ν.1599/1986, δηλώνω πως έχω καλύψει επαρκέστατα τα κριτήρια οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας, όπως αναφέρονται στο άρθρο 2.2.5 της διακήρυξης της αναθέτουσας αρχής. Σύμφωνα με σχετικό έγγραφο διευκρινήσεων της αναθέτουσας, υποχρέωση προσκόμισης βεβαίωσης έχει ο προσωρινός ανάδοχος και όχι στη φάση υποβολής προσφορών από διαγωνιζόμενους.

Αυτό αποδεικνύεται και από τα προβλεπόμενα στην 29η σελίδα της διακήρυξης υπό στοιχείο Β.3. όπου υπάρχει αναφορά στην υποχρέωση του προσωρινού ανάδοχου για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής του επάρκειας της παραγράφου 2.2.5. να προσκομίσει βεβαίωση από τραπεζικό οργανισμό περί εύρυθμης λειτουργίας. Επομένως, ο λόγος που επικαλείται η προσφεύγουσα δεν ευσταθεί σε καμία περίπτωση και πρέπει να απορριφθεί.

Αριθμός απόφασης: 134/2019

Σύμφωνα με τον τέταρτο λόγο προσφυγής, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η ανάδοχος εταιρεία δεν διαθέτει την απαιτούμενη από το άρθρο 2.2.6.4. της διακήρυξης ομάδα έργου, η οποία αποτελείται από προσωπικό με τους αναφερομένους στο ως άνω άρθρο τίτλους σπουδών και επαγγελματικών προσόντων. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα επικαλείται ότι εξαιτίας των ανωτέρω ελλείψεων σχετικών αναφορών τόσο από την ανάδοχο εταιρεία όσο και από τρίτο δανείζοντα την εμπειρία φορέα στο σχετικό πεδίο του ΕΕΕΣ υπάρχει παράβαση των όρων της διακήρυξης.

Σύμφωνα με το άρθρο 2.2.6. «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα.»:.....[.....].....

Όπως προκύπτει από την από 25-07-2018 υπεύθυνη δήλωση του άρ. 8 Ν.1599/1986 του μηχανολόγου μηχανικού, το προσωπικό που απασχολεί και θα διαθέσει για τη διεκπεραίωση του έργου ανέρχεται στα 108 άτομα, αριθμός που υπερκαλύπτει τον απαιτούμενο που αναφέρεται στη διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής.

Περαιτέρω, το άρθρο 2.2.8. «Στήριξη στην ικανότητα τρίτων.» αναφέρει ότι:.....[.....]...

Επιπροσθέτως, το άρθρο «2.2.9. Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής.» αναφέρει τα εξής:.....[.....]

Από το σύνολο των ανωτέρω αποδεικνύεται ότι στο στάδιο αυτό της διαδικασίας η παρεμβαίνουσα εταιρία, έχει ορθά υποβάλλει το έντυπο ΕΕΕΣ, καθώς και ο δανείζων την εμπειρία και μόνο στο στάδιο που κηρύσσεται κάποιος προσωρινά ανάδοχος έχει υποχρέωση για προσκόμιση λοιπών στοιχείων, προς έγκριση του τελικού προσωπικού από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με τα παραπάνω. Ως εκ τούτου ζητούμε την απόρριψη και του τέταρτου λόγου της προσφυγής ως νόμω και ουσία αβάσιμου.

Επειδή σε κάθε περίπτωση επικουρικά επικαλούμαστε πως σύμφωνα με το άρθρο 2.2.3. «Λόγοι αποκλεισμού»:.....[.....]

Όπως προκύπτει από το προρρηθέν άρθρο, η παρεμβαίνουσα δεν εμπίπτει σε κανέναν από τους λόγους αποκλεισμού που αναφέρονται στη διακήρυξη του διαγωνισμού. Επομένως, νόμιμα ελήφθη η προσβαλλόμενη απόφαση και ανακηρύχθηκε η παρεμβαίνουσα εταιρία προσωρινή ανάδοχος

Αριθμός απόφασης: 134/2019

και κάθε αντίθετος ισχυρισμός της προσφεύγουσας πρέπει να απορριφθεί ως νόμω και ουσία αβάσιμος.

Επειδή, ασκούμε την παρούσα Παρέμβαση και έχουμε άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον, για τη διατήρηση της επίδικης εκτελεστής διοικητικής πράξης, δυνάμει της οποίας έχω ανακηρυχθεί προσωρινή ανάδοχος του εν λόγω Διαγωνισμού, με αποτέλεσμα να ωφεληθώ από το Διαγωνισμό και να συνεχίσω τις εργασίες μου για τα επόμενα χρόνια.....».

19. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αναφέρει αυτολεξεί τα κάτωθι «II.1 Μη Νόμιμη η Οικονομική Προσφορά του ".....", ως υπολειπόμενη του ελάχιστου ορισμένου κόστους από την διακήρυξη της υπηρεσίας:

.....

Ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος Οικονομικού Φορέα για το ελάχιστο τίμημα κάτω του οποίου απορρίπτεται μια οικονομική προσφορά δεν συνάδει με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, γιατί υπολογίζει το ποσοστό αμοιβής 2% στο συνολικό προϋπολογισθέν τίμημα (σαν άθροισμα του ζετούς κόστους και του εργολαβικού οφέλους).

Επισημαίνεται ότι το Ζετές προϋπολογισθέν κόστος είναι 2.382.493,22€ και όχι 2.383.493,22€, όπως αναφέρεται στην Προδικαστική Προσφυγή και τα αντίστοιχα κόστη, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος Οικονομικού Φορέα, διαμορφώνονται ως εξής:

	Λάθος	Σωστό		
Ζετές κόστος	2.383.493,32€	2.382.493,32€		
προαίρεση	323.508,24€	323.508,24€		
σύνολο	2.707.001,56€	2.706.001,56€		
Ποσοστό αμοιβής 2%	54.140,03€	54.120,03€		

Ελάχιστο τίμημα 2.761.141,59€ 2.760.121,59€

Το Ποσοστό έκπτωσης του αναδόχου, που ζητείται με βάση το Υπόδειγμα του Παρατήματος IB της Διακήρυξης, είναι επί του συνολικού προϋπολογισμού

Αριθμός απόφασης: 134/2019

διατηρουμένου άθικτου του συνολικού τριετούς κόστους. Σύμφωνα όμως με το άρθρο 2.2.4 (σελίδα 38 από 109) της Διακήρυξης το ποσοστό 2% αναφέρεται, σαν ποσοστό αμοιβής για να καλυφθεί το ελάχιστο λειτουργικό κόστος διαχείρισης των ζητούμενων υπηρεσιών και επομένως δεν αφορά τον συνολικό προϋπολογισμό, αλλά μόνο το εργολαβικό κέρδος (που είναι το 25% του 3ετούς κόστους).

Στον παρακάτω πίνακα υπολογίζεται η έκπτωση επί του Εργολαβικού Κέρδους του Οικονομικού Φορέα "....." που είναι 94,45% (στο εργολαβικό όφελος) άρα το κέρδος του είναι: $100\% - 94,45\% = 5,55\%$ (>2% όπως αυτό ορίζεται στην Διακήρυξη).

[Παρατίθεται πίνακας με σχετική ανάλυση επιμέρους ποσών].

II.2 Έλλειψη από την διακήρυξη καταλληλότητας άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας α.) Τα αποδεικτικά καταλληλότητας δεν ελέγχθησαν σε αυτό το στάδιο αξιολόγησης.

Αξιολογήθηκαν μόνο η Τεχνική Προσφορά και το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.) (άρθρο 2.4.3.1 Περιεχόμενα του Φακέλου "Δικαιολογητικά συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά") και οι συνημμένες υπεύθυνες δηλώσεις.

(1) Η Τεχνική Προσφορά του είναι πλήρης (περιγράφει ότι ακριβώς απαιτείται από την Διακήρυξη). (2α) Στο πιστοποιητικό 26473/18.07.18 του Εμπορικού και Βιομηχανικού Επιμελητηρίου Αθηνών αναφέρει τις κύριες δραστηριότητες του Οικονομικού Φορέα ".....", που καλύπτουν και τις πέντε Παρεχόμενες Υπηρεσίες. (2β) Έχει προσκομίσει λίστα με συμβάσεις, που δεν έχουν εμφανή διοικητική εμπειρία και αντίστοιχες βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης, αλλά δεν ελέγχθησαν στο στάδιο αυτό της αξιολόγησης. II.3 Έλλειψη απαιτούμενης από τη διακήρυξη εύρυθμης συνεργασίας με την τράπεζα. Στα ηλεκτρονικά έντυπα (σελ.18) Ε.Ε.Ε.Σ. (και των δύο μερών) αναφέρεται ότι ΘΑ ΛΑΒΕΙ (Ο Οικονομικός Φορέας ".....") και ΘΑ ΔΩΣΕΙ (Ο Οικονομικός Φορέας ".....") αντίστοιχα:- ΔΑΝΕΙΑ ΧΡΗΜΑΤΟΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΜΠΕΙΡΙΑ. Και - ΔΑΝΕΙΑ ΤΕΧΝΙΚΗ & ΕΠΑΓΓΕΛΜΑΤΙΚΗ ΕΜΠΕΙΡΙΑ. Επίσης ο Οικονομικός Φορέας ".....": στο ηλεκτρονικό αρχείο ΥΔ ΑΠΟΔΟΧΗΣ signed.pdf αναφέρει ότι : "ότι έλαβε γνώση των όλων των όρων και παραρτημάτων της διακήρυξης" και στο ηλεκτρονικό

Αριθμός απόφασης: 134/2019

αρχείο ΥΔ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ,ΤΡΑΠΕΖΑΣ,ISO signed.pdf αναφέρει ότι: "Θα προσκομίσει Βεβαίωση Τραπεζιτικού Οργανισμού όπου θα αναφέρει ότι διατηρεί εύρυθμη συνεργασία με αυτόν."...

II.4 Έλλειψη αναφοράς του απαιτούμενου από την διακήρυξη προσωπικού. Σύμφωνα με την Διακήρυξη (παράγραφος Β4, σελίδα 30) για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6. οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς συμπληρώνουν τα οικεία πεδία του ΕΕΕΣ του Παραρτήματος III και ο προσωρινός ανάδοχος προσκομίζει όλα τα απαραίτητα στοιχεία του προσωπικού που θα διαθέσει με την υπ' όψη σύμβαση. Η απόδειξη δυνατότητας κάλυψης του απαιτούμενου από τη Διακήρυξη προσωπικού και της Τεχνικής του Ικανότητας, περιγράφονται με σαφήνεια στα παρακάτω ηλεκτρονικά αρχεία:> ΤΕΧΝΙΚΗ signed. pdf του Οικονομικού Φορέα ".....": Πλήρης και σαφής καταγραφή του απαιτούμενου από την Διακήρυξη προσωπικού δυναμικού.> ΥΔ ΤΕΧΝΙΚΗΣ signed.pdf του Οικονομικού Φορέα ".....": Ειδικότερα αναφέρεται: "Ελαβα γνώση όλων των όρων και παραρτημάτων της Τεχνικής Περιγραφής που περιλαμβάνονται στην ως άνω διακήρυξη τους οποίους μελέτησα με προσοχή και τους αποδέχομαι ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα και δεσμεύομαι για την τήρηση τους. Δηλώνω και δεσμεύομαι ρητά ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα ότι θα διαθέσω τους απαραίτητους αναγκαίους ανθρώπινους πόρους και τον απαιτούμενο εξοπλισμό βάσει σύμβασης> ΥΔ ΔΕΣΜΕΥΣΗΣ signed.pdf του Οικονομικού Φορέα ".....": Ειδικότερα αναφέρεται: "Με την παρούσα δηλώνω ότι δανείζοντας εμπειρία στην στο επίπεδο οικονομικής - χρηματοοικονομικής και τεχνικής και επαγγελματικής επάρκειας, δεσμεύομαι έναντι της και τηςγια άρτια εκτέλεση της ανωτέρω σύμβασης έργου."

> ΥΔ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ.ΕΞΑΡΤΗΜΕΝΗΣ signed.pdf του Οικονομικού Φορέα ".....": Ειδικότερα αναφέρεται: "Απασχολώ με σύμβαση εξαρτημένης εργασίας, στην ειδικότητα υποστηρικτικών τελικών υπηρεσιών, ήδη 108 άτομα. Το οποίο υπερκαλύπτει το κριτήριο των 35 ατόμων που αναφέρεται στην διακήρυξης."

20. Επειδή η παρ. 1 του άρθρου 18 με τίτλο «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων» του Ν. 4412/2016

Αριθμός απόφασης: 134/2019

προβλέπει ότι « 1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης. Ο σχεδιασμός των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων δεν γίνεται με σκοπό την εξαίρεσή τους από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221) ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού. Ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων. Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων».

21. Επειδή, η παρ. 1 του άρθρου 281 του Ν. 4412/2018 με τίτλο « Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης» προβλέπει ότι « 1. Οι όροι που περιέχονται στα έγγραφα της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών».

22. Επειδή το άρθρο 75 με τίτλο «Κριτήρια επιλογής» προβλέπει τα κάτωθι : «1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν: α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν στους οικονομικούς φορείς ως απαιτήσεις συμμετοχής μόνο τα κριτήρια που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 3 και 4. Οι αναθέτουσες αρχές περιορίζουν τις όποιες απαιτήσεις συμμετοχής σε εκείνες που είναι απαραίτητες ώστε να διασφαλίζεται ότι ο υποψήφιος ή ο προσφέρων διαθέτει τις εκ του νόμου απαιτούμενες προϋποθέσεις, τις χρηματοοικονομικές δυνατότητες, καθώς και τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης. Όλες οι απαιτήσεις σχετίζονται και είναι ανάλογες με το αντικείμενο της σύμβασης.

Αριθμός απόφασης: 134/2019

2. Όσον αφορά την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος - μέλος εγκατάστασής τους, όπως περιγράφεται στο Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Α' ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα αυτό.

Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων υπηρεσιών, εφόσον οι οικονομικοί φορείς πρέπει να διαθέτουν ειδική έγκριση ή να είναι μέλη συγκεκριμένου οργανισμού για να μπορούν να παράσχουν τη σχετική υπηρεσία στη χώρα καταγωγής τους, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να τους ζητεί να αποδείξουν ότι διαθέτουν την έγκριση αυτή ή ότι είναι μέλη του εν λόγω οργανισμού.

Με απόφαση του Υπουργού Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων που εκδίδεται μετά από γνώμη του Τεχνικού Επιμελητηρίου Ελλάδος ή με κοινή απόφαση του Υπουργού Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων και του κατά περίπτωση αρμόδιου Υπουργού, που εκδίδεται μετά από γνώμη επιτροπής που συστήνουν και στην οποία εκπροσωπούνται τα οικεία επαγγελματικά επιμελητήρια, προσδιορίζεται το αντικείμενο κάθε κατηγορίας μελέτης του Παραρτήματος I του Προσαρτήματος Γ'. Με την ίδια απόφαση καθορίζεται η αντιστοιχία κάθε κατηγορίας μελέτης με το επιστημονικό πεδίο απασχόλησης των εγγεγραμμένων στο «Μητρώο Μελετητών», καθώς και στο «Μητρώο Γραφείων Μελετών» του Παραρτήματος XI του Προσαρτήματος Α', σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, με γνώμονα την εφαρμογή του Κανονισμού ΕΚ 2195/2002. Με όμοια απόφαση μπορούν να διαιρούνται ή ενοποιούνται εν γένει οι παραπάνω κατηγορίες.

3. Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να διασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν την αναγκαία οικονομική και χρηματοδοτική ικανότητα για την εκτέλεση της σύμβασης. Για το σκοπό αυτόν, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να έχουν έναν ορισμένο ελάχιστο ετήσιο κύκλο εργασιών, συμπεριλαμβανομένου ορισμένου ελάχιστου κύκλου εργασιών στον τομέα δραστηριοτήτων που καλύπτεται από τη σύμβαση. Επίσης, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να

Αριθμός απόφασης: 134/2019

απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να παρέχουν πληροφορίες σχετικά με τους ετήσιους λογαριασμούς, παρουσιάζοντας την αναλογία, ιδίως, στοιχείων ενεργητικού και παθητικού. Μπορούν επίσης να απαιτούν κατάλληλο επίπεδο ασφαλιστικής κάλυψης έναντι επαγγελματικών κινδύνων.

Ο ελάχιστος ετήσιος κύκλος εργασιών που απαιτείται να έχουν οι οικονομικοί φορείς δεν υπερβαίνει το διπλάσιο της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, εκτός από δεόντως αιτιολογημένες περιπτώσεις, όπως σχετικά με τους ειδικούς κινδύνους που αφορούν τη φύση των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών. Η αναθέτουσα αρχή αναφέρει τους βασικούς λόγους για την απαίτηση αυτή στα έγγραφα της σύμβασης ή στη χωριστή έκθεση που προβλέπεται στο άρθρο 341.

Η αναλογία, ενδεικτικά, στοιχείων ενεργητικού και παθητικού μπορεί να λαμβάνεται υπόψη όταν η αναθέτουσα αρχή προσδιορίζει τις μεθόδους και τα κριτήρια της συνεκτίμησης αυτής στα έγγραφα της σύμβασης. Οι μέθοδοι και τα κριτήρια αυτά χαρακτηρίζονται από διαφάνεια, αντικειμενικότητα και αποφυγή διακρίσεων.

Όταν μια σύμβαση υποδιαιρείται σε τμήματα, το παρόν άρθρο εφαρμόζεται σε σχέση με κάθε επιμέρους τμήμα. Εντούτοις, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καθορίζει τον ελάχιστο ετήσιο κύκλο εργασιών που πρέπει να έχουν οι οικονομικοί φορείς ανά ομάδες τμημάτων, αν ανατεθούν στον ανάδοχο περισσότερα τμήματα που πρέπει να εκτελεστούν ταυτοχρόνως.

Εάν οι συμβάσεις βάσει συμφωνίας-πλαίσιο πρόκειται να ανατεθούν μετά από προκήρυξη νέου διαγωνισμού, η μέγιστη απαίτηση ετήσιου κύκλου εργασιών που αναφέρεται στο πέμπτο εδάφιο της παρούσας παραγράφου υπολογίζεται βάσει του αναμενόμενου μέγιστου μεγέθους των συγκεκριμένων συμβάσεων που θα εκτελεστούν ταυτοχρόνως ή , εάν αυτό δεν είναι γνωστό, βάσει της εκτιμώμενης αξίας της συμφωνίας-πλαίσιο. Στην περίπτωση δυναμικών συστημάτων αγορών, η μέγιστη απαίτηση ετήσιου κύκλου εργασιών που αναφέρεται στο πέμπτο εδάφιο υπολογίζεται βάσει του αναμενόμενου μέγιστου μεγέθους των συγκεκριμένων συμβάσεων που πρόκειται να ανατεθούν στο πλαίσιο του εν λόγω συστήματος.

4. Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να εξασφαλίζουν

Αριθμός απόφασης: 134/2019

ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους και τεχνικούς πόρους και την εμπειρία για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας.

Οι αναθέτουσες αρχές μπορεί να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να διαθέτουν ικανοποιητικό επίπεδο εμπειρίας, αποδεικνυόμενο με κατάλληλες συστάσεις από συμβάσεις που έχουν εκτελεστεί κατά το παρελθόν. Μια αναθέτουσα αρχή μπορεί να θεωρεί ότι ένας οικονομικός φορέας δεν διαθέτει τις απαιτούμενες επαγγελματικές ικανότητες εάν διαπιστώσει ότι ο οικονομικός φορέας έχει συγκρουόμενα συμφέροντα που ενδέχεται να επηρεάσουν αρνητικά την εκτέλεση της σύμβασης.

Στο πλαίσιο διαδικασιών σύναψης σύμβασης προμηθειών για τις οποίες απαιτούνται εργασίες τοποθέτησης ή εγκατάστασης, παροχή υπηρεσιών ή εκτέλεση έργων, η επαγγελματική ικανότητα των οικονομικών φορέων να παράσχουν αυτή την υπηρεσία ή να εκτελέσουν την εγκατάσταση ή τα έργα μπορεί να αξιολογείται βάσει της τεχνογνωσίας τους, της αποτελεσματικότητας, της εμπειρίας και της αξιοπιστίας τους.

5. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τις απαιτούμενες προϋποθέσεις συμμετοχής που μπορεί να εκφράζονται ως ελάχιστα επίπεδα ικανότητας, καθώς και τα κατάλληλα αποδεικτικά μέσα, στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος».

23. Επειδή το άρθρο 304 με τίτλο «Κριτήρια ποιοτικής επιλογής» αναφέρει ρητώς ότι «1. Οι αναθέτοντες φορείς μπορούν να θεσπίζουν αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια αποκλεισμού και επιλογής των προσφερόντων ή των υποψηφίων οι εν λόγω κανόνες και κριτήρια αναφέρονται στα έγγραφα της σύμβασης. 2. Εάν οι αναθέτοντες φορείς χρειάζεται να διασφαλίσουν μια κατάλληλη ισορροπία μεταξύ των ιδιαίτερων χαρακτηριστικών της διαδικασίας σύναψης της σύμβασης και των πόρων που απαιτούνται για την εκτέλεσή της, μπορούν, σε κλειστή διαδικασία ή σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, σε ανταγωνιστικό διάλογο ή σε σύμπραξη καινοτομίας, να θεσπίσουν αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που αντανakλούν την ανάγκη αυτή και επιτρέπουν στον αναθέτοντα φορέα να μειώσει τον αριθμό των υποψηφίων που θα προσκληθούν να υποβάλουν προσφορές ή να συμμετάσχουν σε διαπραγμάτευση. Ο αριθμός των

Αριθμός απόφασης: 134/2019

επιλεγέντων υποψηφίων πρέπει οπωσδήποτε να λαμβάνει υπ' όψιν την ανάγκη εξασφάλισης επαρκούς ανταγωνισμού».

24. Επειδή το άρθρο 305 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Χρήση των λόγων αποκλεισμού και των κριτηρίων επιλογής που προβλέπονται στο Βιβλίο Ι» αναφέρει ότι « 1. Οι αντικειμενικοί κανόνες, οι λόγοι αποκλεισμού και τα κριτήρια για την επιλογή των οικονομικών φορέων που υποβάλλουν αίτηση προεπιλογής σε ένα σύστημα προεπιλογής, καθώς και οι αντικειμενικοί κανόνες, οι λόγοι αποκλεισμού και τα κριτήρια για την επιλογή των υποψηφίων και των προσφερόντων σε ανοικτή διαδικασία, σε κλειστή διαδικασία, σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, σε ανταγωνιστικό διάλογο, σε σύμπραξη καινοτομίας, σε συνοπτικό διαγωνισμό ή σε απευθείας ανάθεση, μπορούν να περιλαμβάνουν τους λόγους αποκλεισμού που παρατίθενται στο άρθρο 73, με τους όρους και τις προϋποθέσεις που προβλέπονται σε αυτό. Όταν ένας αναθέτων φορέας είναι αναθέτουσα αρχή, οι εν λόγω κανόνες περιλαμβάνουν τους λόγους αποκλεισμού που απαριθμούνται στις παραγράφους 1 και 2 του άρθρου 73, με τους όρους και τις προϋποθέσεις που προβλέπονται στο εν λόγω άρθρο. 2. Τα κριτήρια και οι κανόνες που αναφέρονται στην παράγραφο 1 μπορούν να περιλαμβάνουν τα κριτήρια επιλογής που παρατίθενται στα άρθρα 75 έως 77, με τους όρους και τις προϋποθέσεις που προβλέπονται σε αυτό, ιδιαίτερα όσον αφορά στα όρια για τις απαιτήσεις που αφορούν τους ετήσιους κύκλους εργασιών. 3. Ο λόγος αποκλεισμού της περίπτωσης γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 73 περιλαμβάνεται πάντοτε στους κανόνες και τα κριτήρια της παραγράφου 1.

25. Επειδή, το άρθρο 307 του Ν. 4412/2016 «Στήριξη στις ικανότητες άλλων φορέων» προβλέπει ότι « 1. Εάν οι αντικειμενικοί κανόνες και τα κριτήρια για τον αποκλεισμό και την επιλογή των οικονομικών φορέων που υποβάλλουν αίτηση προεπιλογής σε ένα σύστημα προεπιλογής περιλαμβάνουν απαιτήσεις σχετικά με την οικονομική και χρηματοπιστωτική ικανότητα του οικονομικού φορέα ή με τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητές του, ο οικονομικός φορέας μπορεί, όπου κριθεί απαραίτητο, να στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών του που τον συνδέουν με αυτούς.

Όσον αφορά στα κριτήρια που σχετίζονται με τους τίτλους σπουδών και τα επαγγελματικά προσόντα του παρόχου υπηρεσιών ή του αναδόχου ή των διευθυντικών στελεχών της επιχείρησης ή με τη σχετική επαγγελματική εμπειρία, οι οικονομικοί φορείς μπορούν, ωστόσο, να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων μόνο εάν οι τελευταίοι θα εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες. Αν οικονομικός φορέας επιθυμεί να στηριχθεί στις ικανότητες άλλων φορέων, αποδεικνύει στον αναθέτοντα φορέα ότι θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους καθ' όλη την περίοδο ισχύος του συστήματος προεπιλογής, παραδείγματος χάριν, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων αυτών για το σκοπό αυτό.

Όταν οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, ο αναθέτων φορέας μπορεί να απαιτεί ο οικονομικός φορέας και οι φορείς αυτοί να είναι από κοινού υπεύθυνοι για την εκτέλεση της σύμβασης.

Υπό τους ίδιους όρους, μια ένωση οικονομικών φορέων, όπως αναφέρεται στο άρθρο 254, μπορεί να στηρίζεται στις ικανότητες των συμμετεχόντων στην ένωση ή άλλων φορέων.

2. Εάν οι αντικειμενικοί κανόνες και τα κριτήρια για τον αποκλεισμό και την επιλογή των υποψηφίων και των προσφερόντων στην ανοικτή διαδικασία, σε κλειστή διαδικασία, σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, σε ανταγωνιστικό διάλογο ή σε σύμπραξη καινοτομίας, περιλαμβάνουν απαιτήσεις σχετικά με την οικονομική και χρηματοπιστωτική ικανότητα του οικονομικού φορέα ή με τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητές του, ο οικονομικός φορέας μπορεί, όπου κριθεί απαραίτητο, να στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών που τον συνδέουν με αυτούς.

Όσον αφορά στα κριτήρια που σχετίζονται με τους τίτλους σπουδών και τα επαγγελματικά προσόντα του παρόχου υπηρεσιών ή του αναδόχου ή των διευθυντικών στελεχών της επιχείρησης ή με τη σχετική επαγγελματική εμπειρία, οι οικονομικοί φορείς μπορούν, ωστόσο, να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων μόνο εάν οι τελευταίοι θα εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες. Όταν

Αριθμός απόφασης: 134/2019

ένας οικονομικός φορέας επιθυμεί να στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, αποδεικνύει στον αναθέτοντα φορέα ότι θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους, παραδείγματος χάριν, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων αυτών για το σκοπό αυτό.

Όταν οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, ο αναθέτων φορέας μπορεί να απαιτεί ο οικονομικός φορέας και οι φορείς αυτοί να είναι από κοινού υπεύθυνοι για την εκτέλεση της σύμβασης.

Υπό τους ίδιους όρους, μια ένωση οικονομικών φορέων, όπως αναφέρεται στο άρθρο 254, μπορεί να στηρίζεται στις ικανότητες των συμμετεχόντων στην ένωση ή άλλων φορέων. 3. Στην περίπτωση συμβάσεων έργων, συμβάσεων υπηρεσιών και εργασιών τοποθέτησης και εγκατάστασης στο πλαίσιο σύμβασης προμηθειών, οι αναθέτοντες φορείς μπορούν να απαιτούν την εκτέλεση ορισμένων κρίσιμων καθηκόντων απευθείας από τον ίδιο τον προσφέροντα ή, αν η προσφορά υποβάλλεται από ένωση οικονομικών φορέων, όπως αναφέρεται στο άρθρο 254, από έναν από τους συμμετέχοντες στην εν λόγω κοινοπραξία».

26. Επειδή, το άρθρο 79 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης αναφέρει τα εξής «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από 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 των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν ,β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθορισθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77 γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθορισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 84.

Αριθμός απόφασης: 134/2019

Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με το άρθρο 78, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις ως άνω πληροφορίες όσον αφορά τους φορείς αυτούς. Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή. Το ΕΕΕΣ προσδιορίζει τη δημόσια αρχή ή το τρίτο μέρος που είναι υπεύθυνο για την έκδοση των σχετικών δικαιολογητικών και περιλαμβάνει επίσημη δήλωση ότι ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση, εφόσον του ζητηθεί και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσει τα εν λόγω δικαιολογητικά.

Όταν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να λάβει τα σχετικά δικαιολογητικά απευθείας με πρόσβαση σε βάση δεδομένων, σύμφωνα με την παρ. 6, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις πληροφορίες που απαιτούνται για τον συγκεκριμένο σκοπό, όπως την ηλεκτρονική διεύθυνση της βάσης δεδομένων, τυχόν δεδομένα αναγνώρισης και, κατά περίπτωση, την απαραίτητη δήλωση συναίνεσης.

Οι οικονομικοί φορείς μπορούν να χρησιμοποιήσουν εκ νέου ΕΕΕΣ το οποίο έχει ήδη χρησιμοποιηθεί σε προηγούμενη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης, εφόσον επιβεβαιώνουν ότι οι πληροφορίες του εγγράφου εξακολουθούν να είναι αληθείς.

2. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση 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 των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλειστούν,

β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77,

γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84 και

δ) εφόσον η εκτιμώμενη αξία της υπό ανάθεσης σύμβασης υπερβαίνει το ένα εκατομμύριο (1.000.000) ευρώ εκτός ΦΠΑ, ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 3310/2005 (Α` 30).

Τα δεύτερο έως πέμπτο εδάφια της παραγράφου 1 εφαρμόζονται αναλόγως και στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων

3. Για τις συμβάσεις άνω των ορίων, το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016, και παρέχεται αποκλειστικά σε ηλεκτρονική μορφή.[...]

5. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας.

Πριν από την ανάθεση της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή, εξαιρουμένων των συμβάσεων που βασίζονται σε συμφωνίες-πλαίσιο, όταν οι συμβάσεις αυτές συνάπτονται δυνάμει της παρ. 4 του άρθρου 39 ή της περίπτωσης α' της παρ. 5 του άρθρου 39, απαιτεί από τον προσφέροντα, στον οποίο έχει αποφασίσει να αναθέσει τη σύμβαση να υποβάλει ενημερωμένα τα σχετικά δικαιολογητικά, σύμφωνα με τα άρθρα 79, και κατά περίπτωση το άρθρο 80. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα πιστοποιητικά που έχουν παραληφθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 80 και 82.

6. Κατά παρέκκλιση της παρ. 5, οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν και στο μέτρο που η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος - μέλος της Ένωσης, η οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής.

Κατά παρέκκλιση της παρ. 5, οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη

Αριθμός απόφασης: 134/2019

σύμβαση ή συνάψει τη συμφωνία-πλαίσιο, διαθέτει ήδη τα δικαιολογητικά αυτά.

Για τον σκοπό του πρώτου εδαφίου, η Γενική Δ/ση Μεταρρυθμιστικής Πολιτικής και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης του Υπουργείου Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης και οι αρμόδιοι φορείς τήρησης των βάσεων δεδομένων, διασφαλίζουν ότι οι βάσεις δεδομένων, οι οποίες περιέχουν σχετικές πληροφορίες για τους οικονομικούς φορείς και μπορούν να χρησιμοποιούνται από τις αναθέτουσες αρχές, μπορούν επίσης να χρησιμοποιούνται υπό τις ίδιους όρους από τις αναθέτουσες αρχές άλλων κρατών-μελών.

7. Η Γενική Δ/ση Μεταρρυθμιστικής Πολιτικής και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης του Υπουργείου Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης, διαθέτει και ενημερώνει στο e-Certis πλήρη κατάλογο των βάσεων δεδομένων, οι οποίες περιλαμβάνουν σχετικές πληροφορίες για τους οικονομικούς φορείς και μπορούν να χρησιμοποιούνται από τις αναθέτουσες αρχές άλλων κρατών μελών. Κατόπιν αιτήσεως, η εν λόγω Γενική Διεύθυνση κοινοποιεί στα λοιπά κράτη-μέλη και στην Αρχή κάθε πληροφορία που αφορά τις βάσεις δεδομένων του παρόντος άρθρου».

27. Επειδή το άρθρο 310 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών» αναφέρει ρητώς «1. Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, ο αναθέτων φορέας μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες ή τους υποψηφίους να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή τα δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή δεν λαμβάνεται υπόψη. 2. Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο στις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, όπως ιδίως παράλειψη μονογραφών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης του φακέλου και των υποφακέλων των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, λεκτικές και

Αριθμός απόφασης: 134/2019

φραστικές αποκλίσεις των εγγράφων της προσφοράς από την ορολογία των εγγράφων της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενό τους, ελλείψεις ως προς τα νομιμοποιητικά στοιχεία, πλημμελή σήμανση αντιγράφων που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) και μεταφράσεων και λοιπών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων, διαφοροποίηση της δομής των εγγράφων της προσφοράς από τα υποδείγματα που θεσπίζονται με το νόμο, τις κανονιστικές πράξεις ή τα έγγραφα της σύμβασης. Η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση κατά το πρώτο εδάφιο δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση των όρων της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί. 3. Η διευκρίνιση ή η συμπλήρωση της παραγράφου 1 δεν πρέπει να εισάγει διακρίσεις, άνιση μεταχείριση των οικονομικών φορέων ή να έχει ως συνέπεια ευνοϊκή μεταχείριση συγκεκριμένου οικονομικού φορέα στη διαδικασία ανάθεσης της σύμβασης. 4. Ο αναθέτων φορέας μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες να διευκρινίσουν, μέσα σε εύλογη προθεσμία η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης της σχετικής πρόκλησης, το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς που έχουν υποβάλει, αν περιέχει ασάφειες ή σσονος σημασίας ατέλειες, επουσιώδεις παραλείψεις ή πρόδηλα τυπικά ή υπολογιστικά σφάλματα που ο αναθέτων φορέας κρίνει ότι μπορεί να θεραπευθούν. Η διευκρίνιση αυτή δεν πρέπει να έχει ως αποτέλεσμα την ουσιώδη αλλοίωση της προσφοράς και δεν πρέπει να προσδίδει αθέμιτο ανταγωνιστικό πλεονέκτημα της συγκεκριμένης προσφοράς σε σχέση με τις λοιπές. 5. Η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα ή υποψήφιο, σύμφωνα με τις παραγράφους 1 έως 4, είναι υποχρεωτική για τον αναθέτοντα φορέα, εάν επίκειται αποκλεισμός του προσφέροντα ή υποψηφίου από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς».

28. Επειδή η διακήρυξη στους σχετικούς όρους προβλέπει τα εξής «i. 1.3.3. Εκτιμώμενη αξία της συμφωνίας-πλαίσιο. Η εκτιμώμενη αξία της συμφωνίας-πλαίσιο, διάρκειας τριών (3) ετών, ανέρχεται συνολικά στο ποσό

Αριθμός απόφασης: 134/2019

των τριών εκατομμυρίων τριακοσίων ογδόντα δύο χιλιάδων πεντακοσίων ενός ευρώ και ενενήντα πέντε λεπτών (3.382.501,95 €) συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης, πλέον ΦΠΑ (24%): 811.800,47 € και αναλύεται ως εξής:»...Εν συνεχεία αναφέρει πρώτη συνιστώσα το κόστος υπηρεσιών, το οποίο σε ετήσια βάση ανέρχεται στο ποσό των 794.164,44 € ενώ σε τριετή στο ποσό των 2.382.493,32€, ii) 2.2.4. Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας. Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας συμφωνίας- πλαίσιο απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της υπηρεσίας. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος εγκατάστασής τους ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016. Στην περίπτωση οικονομικών φορέων εγκατεστημένων σε κράτος μέλος του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου (Ε.Ο.Χ) ή σε τρίτες χώρες που έχουν προσχωρήσει στη ΣΔΣ, ή σε τρίτες χώρες που δεν εμπίπτουν στην προηγούμενη περίπτωση και έχουν συνάψει διμερείς ή πολυμερείς συμφωνίες με την Ένωση σε θέματα διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε αντίστοιχα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο. Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων η παραπάνω απαίτηση θα πρέπει να καλύπτεται από όλα τα μέρη της ένωσης., iii) 2.2.5. Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια. Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης συμφωνίας-πλαίσιο, οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει να διαθέτουν: 1.Συνολικό κύκλο εργασιών των τριών (3) τελευταίων διαχειριστικών χρήσεων τουλάχιστον ίσο προς τον ετήσιο προϋπολογισμό της συμφωνίας πλαισίου. 2. Ασφαλιστική κάλυψη έναντι επαγγελματικού κινδύνου ή άλλως υποχρεωτικά γενικής αστικής ευθύνης από ποσού τουλάχιστον 1.000.000 € ανά γεγονός και κατ ανώτατο όριο. 3. Εύρυθμη συνεργασία με Τράπεζα. Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, οι παραπάνω ελάχιστες απαιτήσεις

Αριθμός απόφασης: 134/2019

καλύπτονται αθροιστικά από όλα τα μέλη της ένωσης. 2.2.6. Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης συμφωνίας-πλαίσιο, οι οικονομικοί φορείς επί ποινή αποκλεισμού απαιτείται: 1. να έχουν αποδεδειγμένη εμπειρία σε παροχή υπηρεσιών τεχνικής και διοικητικής υποστήριξης σε εταιρείες ή οργανισμούς ιδιωτικού ή δημόσιου τομέα. Η εμπειρία αυτή θα αποδεικνύεται με την παροχή καταλόγου συναφών υπηρεσιών σε εταιρείες ή οργανισμούς του ιδιωτικού ή του δημοσίου τομέα. 2. Στον κατάλογο θα αναφέρεται το αντικείμενο της σύμβασης, ο φορέας - οργανισμός ανάθεσης, καθώς και ο χρόνος στον οποίο παρασχέθηκε η υπηρεσία, η χρονική διάρκεια και το συμβατικό οικονομικό αντικείμενο. 3. Οι οικονομικοί φορείς υποχρεούνται να διαθέτουν αθροιστικά τριετή εμπειρία (36μήνες) κτηθείσα εντός της τελευταίας δεκαετίας, ύψους τουλάχιστον 300.000 ευρώ επίσης αθροιστικά, από μία ή περισσότερες συμβάσεις. 4. να διαθέτουν ομάδα έργου αποτελούμενη από άρτια καταρτισμένο και εξειδικευμένο προσωπικό το οποίο να είναι σε θέση να διεκπεραιώσει το αντικείμενο της συμφωνίας πλαισίου και συγκεκριμένα ομάδα 35 ατόμων ως ελάχιστος απαιτούμενος αριθμός οι οποίοι να διαθέτουν τουλάχιστον τα παρακάτω προσόντα, και να έχουν λευκό ποινικό μητρώο. Τα ελάχιστα απαιτούμενα προσόντα ανά ειδικότητα είναι τα εξής: Πολιτικοί Μηχανικοί (8 άτομα)

- Πτυχίο Πολιτικού Μηχανικού Π.Ε.
- Άδεια άσκησης επαγγέλματος.
- Πολύ καλή γνώση Αγγλικής Γλώσσας επιπέδου τουλάχιστον *lower* ή *ισοδύναμου*.
- Εμπειρία 5ετή κατ'ελάχιστο στο αντικείμενο πολιτικού μηχανικού προσμετρούμενη από την απόκτηση της άδειας άσκησης επαγγέλματος.

Ηλεκτρολόγος Μηχανικός (1 άτομο)

- Πτυχίο Ηλεκτρολόγου Μηχανικού Π.Ε.
- Άδεια άσκησης επαγγέλματος .
- Πολύ καλή γνώση Αγγλικής Γλώσσας επιπέδου τουλάχιστον *lower* ή *ισοδύναμου*.

Αριθμός απόφασης: 134/2019

- *Εμπειρία 10ετή σε λειτουργία και συντήρηση Εγκαταστάσεων Επεξεργασίας Λυμάτων και σε συστήματα τηλεπλοπτείας και τηλεέλεγχου SCADA προσμετρούμενη από την απόκτηση της άδειας άσκησης επαγγέλματος.*

Μηχανολόγοι Μηχανικοί (2 άτομα)

- *Πτυχίο Μηχανολόγου Μηχανικού Π.Ε.*
- *Άδεια άσκησης επαγγέλματος.*
- *Πολύ καλή γνώση Αγγλικής Γλώσσας επιπέδου τουλάχιστον lower ή ισοδύναμου.*

- *Εμπειρία 5ετή κατ' ελάχιστο στο αντικείμενο μηχανολόγου μηχανικού προσμετρούμενη από την απόκτηση της άδειας άσκησης επαγγέλματος.*

Χημικοί Μηχανικοί (2 άτομα)

- *Πτυχίο Χημικού Μηχανικού Π.Ε.*
- *Άδεια άσκησης επαγγέλματος.*
- *Πολύ καλή γνώση Αγγλικής Γλώσσας επιπέδου τουλάχιστον lower ή ισοδύναμου.*

- *Εμπειρία 5ετή κατ' ελάχιστο στο αντικείμενο χημικού μηχανικού προσμετρούμενη από την απόκτηση της άδειας άσκησης επαγγέλματος.*

Μεταλλειολόγος Μηχανικός/Μηχανικός Ορυκτών Πόρων (1 άτομο)

- *Πτυχίο Μεταλλειολόγου Μηχανικού/Μηχανικού Ορυκτών Πόρων Π.Ε.*

- *Άδεια άσκησης επαγγέλματος.*
- *Πολύ καλή γνώση Αγγλικής Γλώσσας επιπέδου τουλάχιστον lower ή ισοδύναμου.*

- *Εμπειρία 5ετή κατ' ελάχιστο στο αντικείμενο μεταλλειολόγου μηχανικού/μηχανικού ορυκτών πόρων προσμετρούμενη από την απόκτηση της άδειας άσκησης επαγγέλματος.*

Γεωλόγος (1 άτομο)

- *Πτυχίο Γεωλογίας Π.Ε.*
- *Πολύ καλή γνώση χρήσης Η/Υ (Word, Excel κ.λ.π.) επιπέδου ECDL ή αντίστοιχου.*

Αριθμός απόφασης: 134/2019

Πολύ καλή γνώση Αγγλικής Γλώσσας επιπέδου τουλάχιστον lower ή ισοδύναμου.

- Εμπειρία 5ετή κατ'ελάχιστο στο αντικείμενο γεωλόγου προσμετρούμενη από κτήσεως πτυχίου.

Τεχνολόγοι Τροφίμων ή Τεχνολόγοι Ιατρικών Εργαστηρίων (5 άτομα)

- Πτυχίο Τεχνολόγου Τροφίμων ΤΕΙ ή Τεχνολόγου Ιατρικών Εργαστηρίων ΤΕΙ.

- Πολύ καλή γνώση χρήσης Η/Υ (Word, Excel κ.λ.π.) επιπέδου ECDL ή αντίστοιχου.

Πολύ καλή γνώση Αγγλικής Γλώσσας επιπέδου τουλάχιστον lower ή ισοδύναμου.

- Εμπειρία 5ετή κατ' ελάχιστο σε λειτουργία χημικού εργαστηρίου προσμετρούμενη από κτήσεως πτυχίου.

Απόφοιτοι Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης (15 άτομα)

- Απολυτήριο Ενιαίου Λυκείου ή Τεχνικού Επαγγελματικού Λυκείου ή Λυκείου Γενικής Κατεύθυνσης ή Ενιαίου Πολυκλαδικού Λυκείου ή Δίπλωμα ΙΕΚ.

- Πολύ καλή γνώση χρήσης Η/Υ (Word, Excel κ.λ.π.) επιπέδου ECDL ή αντίστοιχου.

Ο απαιτούμενος ανά περίπτωση αριθμός των μελών της ομάδας έργου, θα καθορίζεται ανά εκτελεστική σύμβαση με βάση τις ανάγκες της Γενικής Διεύθυνσης Αποχέτευσης. Ο αριθμός των μελών θα προσδιορίζεται στην πρόσκληση για υποβολή προσφοράς για την εκτελεστική σύμβαση, ανάλογα με τις ανάγκες της Γενικής Διεύθυνσης Αποχέτευσης.

Σημειώνεται ότι θα υπάρχει συντονιστής των ομάδων έργου, κοινός και υπεύθυνος για όλες τις εκτελεστικές συμβάσεις.

Συντονιστής δύναται να είναι και μέλος Ομάδας Έργου του αναδόχου.

Τόσο η ομάδα έργου όσο και ο συντονιστής, θα εκπαιδευτούν από τον Αναθέτοντα Φορέα, iv) 2.2.8. Στήριξη στην ικανότητα τρίτων. Οι οικονομικοί φορείς μπορούν, όσον αφορά τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας (της παραγράφου 2.2.5) και τα σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (της παραγράφου 2.2.6), να στηρίζονται

στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών τους με αυτούς. Στην περίπτωση αυτή, αποδεικνύουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους τους αναγκαίους πόρους, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων στην ικανότητα των οποίων στηρίζονται. Ειδικά, όσον αφορά στα κριτήρια επαγγελματικής ικανότητας που σχετίζονται με τους τίτλους σπουδών και τα επαγγελματικά προσόντα που ορίζονται στην περίπτωση στ' του Μέρους ΙΙ του Παραρτήματος ΧΙΙ του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016 ή με την σχετική επαγγελματική εμπειρία, οι οικονομικοί φορείς, μπορούν να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, μόνο, εάν οι τελευταίοι θα εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες. Υπό τους ίδιους όρους οι ενώσεις οικονομικών φορέων μπορούν να στηρίζονται στις ικανότητες των συμμετεχόντων στην ένωση ή άλλων φορέων. Σε περίπτωση που κάποιος οικονομικός φορέας επιλέξει να δανειστεί εμπειρία από τρίτο οικονομικό φορέα (χρηματοοικονομική ή τεχνική), ο τρίτος οφείλει να αποδείξει ότι διαθέτει τα αντίστοιχα προσόντα με τον διαγωνιζόμενο οικονομικό φορέα.ν) 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), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα, το οποίο αποτελεί 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. Σε όλες τις περιπτώσεις, όπου περισσότερα από ένα φυσικά πρόσωπα είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου ενός οικονομικού φορέα ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό, υποβάλλεται ένα Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.). Στην περίπτωση υποβολής προσφοράς από ένωση οικονομικών φορέων, το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο

Αριθμός απόφασης: 134/2019

Συμβάσεων (ΕΕΕΣ), υποβάλλεται χωριστά από κάθε μέλος της ένωσης. Επίσης, σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας ή η ένωση δανείζεται εμπειρία από τρίτο οικονομικό φορέα, σύμφωνα με το αρ. 2.2.8. της παρούσας, το ΕΕΕΣ προσκομίζεται και από τον τρίτο δανείζοντα την εμπειρία. Κατά την υποβολή του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ) του άρθρου 79 παρ.1 και 3, είναι δυνατή, με μόνη την υπογραφή του κατά περίπτωση εκπροσώπου του οικονομικού φορέα η προκαταρκτική απόδειξη μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού που αναφέρονται στην παράγραφο 1 του άρθρου 73 για το σύνολο των φυσικών προσώπων που είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτόν. Ως εκπρόσωπος του οικονομικού φορέα για την εφαρμογή του παρόντος άρθρου, νοείται ο νόμιμος εκπρόσωπος αυτού, όπως προκύπτει από το ισχύον καταστατικό ή το πρακτικό εκπροσώπησης του κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής ή το αρμοδίως εξουσιοδοτημένο φυσικό πρόσωπο να εκπροσωπεί τον οικονομικό φορέα για διαδικασίες σύναψης συμβάσεων ή για συγκεκριμένη διαδικασία σύναψης σύμβασης, ν) 2.4.4. Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών. Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το υπόδειγμα του Παραρτήματος IV της διακήρυξης και θα περιλαμβάνει: α. Τιμές. Η τιμή της παρεχόμενης υπηρεσίας δίνεται σε ευρώ ανά μήνα. Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. β. Τον Φ.Π.Α, και τις τυχόν επιβαρύνσεις. Το κόστος ανά κατηγορία υπηρεσιών αναγράφεται στους Πίνακες του Παραρτήματος I.B. της παρούσης και περιλαμβάνει τις δαπάνες, πάσης φύσεως έξοδα και αποζημιώσεις του υποψηφίου για τη παροχή των Υπηρεσιών, σύμφωνα με την παρούσα Διακήρυξη και την τήρηση των σχετικών με αυτήν υποχρεώσεων της. Το μηνιαίο κόστος δεν περιλαμβάνει: 1) τις αποζημιώσεις για ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ που θα παρέχονται πέραν του οκταώρου ή σε ημέρες αργίας, Σάββατο ή Κυριακή (εκτός εάν αλλιώς αναγράφεται στην ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΤΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ των Πινάκων I του Παραρτήματος I.B. της παρούσης), και ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ εκτός έδρας, για τις οποίες θα καταβάλλεται αποζημίωση, βάσει των Πινάκων II του Παραρτήματος I.B. της παρούσης,

2) τυχόν έκτακτες αμοιβές που ο ΑΝΑΔΟΧΟΣ κρίνει σκόπιμο να καταβληθούν στο προσωπικό του και με την επιφύλαξη της προηγούμενης συναίνεσης της, καθώς και τυχόν αποζημιώσεις μη ληφθείσας αδείας, αποζημιώσεις απόλυσης, κ.λπ. που σχετίζονται με τη ΣΥΜΒΑΣΗ και τα οποία αποδεδειγμένα ο ΑΝΑΔΟΧΟΣ θα κληθεί να καταβάλει στους προστηθέντες της ΣΥΜΒΑΣΗΣ, βάσει της ισχύουσας Εργατικής Νομοθεσίας. Το ανωτέρω κόστος για τον ΑΝΑΔΟΧΟ θα τιμολογείται χωριστά στην με συνημμένα τα σχετικά παραστατικά που το τεκμηριώνουν. 3) τυχόν κόστη που προκύπτουν από έκτακτες εισφορές προς ασφαλιστικά ταμεία (π.χ. έκτακτη εισφορά υπέρ παιδικών κατασκηνώσεων, κ.λ.π.) που θα κληθεί ο ΑΝΑΔΟΧΟΣ να καταβάλλει για το παρεχόμενο προσωπικό του, σύμφωνα με την κείμενη ασφαλιστική νομοθεσία. Ο ανάδοχος υποχρεούται στην καταβολή όλων των νομίμων προσαυξήσεων προς το διατιθέμενο προσωπικό (π.χ. υπερεργασία, δώρο Χριστουγέννων - Πάσχα, επίδομα αδείας, αξιώσεις και αποζημίωση λόγω καταγγελίας της σύμβασης εργασίας, εισφορές προς ΙΚΑ ή ασφαλιστικούς φορείς κύριας ή επικουρικής ασφάλισης, καταβολή ημερομισθίου σε όσους εργασθούν ημέρα αργίας, κ.λ.π.). Ο ανάδοχος υποχρεούται, σύμφωνα με τους ισχύοντες Νόμους, να εφαρμόζει στο προσωπικό του, το οποίο θα διατεθεί στα πλαίσια της σύμβασης αυτής, τα απαραίτητα μέτρα για την προαγωγή της υγείας και της ασφάλειας του (Τεχνικός Ασφαλείας και Ιατρός Εργασίας). Ο Ανάδοχος επίσης υποχρεούται να καλύπτει το προσωπικό του, που θα διατεθεί στην για την παροχή των ανωτέρω αναφερόμενων υπηρεσιών με συμβόλαιο Γενικής Αστικής και Εργοδοτικής Ευθύνης για όλη τη διάρκεια της σύμβασης, για σωματικές βλάβες και / ή υλικές ζημιές που θα προκληθούν σε τρίτους από αμέλεια και/ή παράλειψή τους. Στην περίπτωση που παρασχεθούν πρόσθετες υπηρεσίες, το προϋπολογισθέν κόστος αυτών βρίσκεται στους πίνακες II του Παραρτήματος IB. Το κόστος κάθε υπηρεσίας, υπολογίζεται με βάση τους Πίνακες II και την έκπτωση η οποία προκύπτει από την αναγωγή της προσφοράς του μειοδότη σε σχέση με τον προϋπολογισμό του έργου. Το προσφερόμενο ποσό θα είναι σταθερό καθ' όλη την διάρκεια ισχύος της σχετικής Σύμβασης. Τονίζεται ότι ουδεμία νόμιμη, συμβατική ή άλλη σχέση θα συνδέει καθ' όλη τη διάρκεια της Σύμβασης που θα υπογραφεί, την με το παρεχόμενο προσωπικό, για το οποίο η επιλεγείσα εταιρία θα

Αριθμός απόφασης: 134/2019

είναι αποκλειστικά υπεύθυνη έναντι παντός. Προσφορές με ποσοστό αμοιβής μικρότερο ή ίσο του 2 % απορρίπτονται, διότι δεν καλύπτουν το ελάχιστο λειτουργικό κόστος διαχείρισης των ζητούμενων υπηρεσιών. Το κόστος Υπηρεσιών αναγράφεται στους Πίνακες Ι του Παραρτήματος ΙΒ και περιλαμβάνει επιπρόσθετα το κόστος εργοδοτικής εισφοράς του Αναδόχου, όπως σήμερα προσδιορίζεται από την κείμενη νομοθεσία, πλέον αναλογίας προβλεπόμενων Δώρων Χριστουγέννων και Πάσχα, καθώς και Επιδόματος αδείας, σύμφωνα με την παρούσα Διακήρυξη και την τήρηση των σχετικών με αυτήν υποχρεώσεων της. Η οικονομική προσφορά θα είναι δεόντως υπογεγραμμένη από τον νόμιμο εκπρόσωπο του προσφέροντος. Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες: 1. δεν δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή που δεν καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα, 2. δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη της παρ. 4 του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 και 3. η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται και τεκμηριώνεται από την αναθέτουσα αρχή στην παράγραφο 1.3. της παρούσας..vii) 2.4.6. Λόγοι απόρριψης προσφορών. Ο αναθέτων φορέας με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: 1. η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1. (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών) , 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2. (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης) της παρούσας, 2. η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσης διακήρυξης, 3. για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από τον αναθέτοντα φορέα σύμφωνα με την παράγραφο

Αριθμός απόφασης: 134/2019

3.1.1. της παρούσας και το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, 4. η οποία είναι εναλλακτική προσφορά, 5. η οποία υποβάλλεται από ένα προσφέροντα που έχει υποβάλλει δύο ή περισσότερες προσφορές, 6. η οποία είναι υπό αίρεση, 7. η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής, 8. η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβαση».

29. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

30. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C 278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 25 και απόφαση SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C 278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 27).

31. Επειδή, περαιτέρω επιβάλλεται η εφαρμογή των όρων της διακήρυξης κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construction Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54). 26. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι

Αριθμός απόφασης: 134/2019

διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, C 496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C 538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, Επιτροπή κατά Δανίας, C 243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C 87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, SIAC Construction, C 19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, Μηχανική, C 213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, MT Højgaard και Züblin, C 396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C 87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, Universale-Bau, C 470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C 538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

32. Επειδή, σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας που διέπει την διαδικασία της αναθέσεως δημοσίων συμβάσεων (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 1 11/2006, 597/2007 κ. ά.) δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων ή πληροφοριών που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

33. Επειδή περαιτέρω, η αρχή της ίσης μεταχείρισης και η υποχρέωση διαφάνειας αντιτίθενται επίσης σε κάθε διαπραγμάτευση μεταξύ της αναθέτουσας αρχής και ενός προσφέροντος στο πλαίσιο διαδικασίας

Αριθμός απόφασης: 134/2019

σύναψης δημόσιας σύμβασης, πράγμα που συνεπάγεται ότι, καταρχήν, μια προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής είτε του προσφέροντος (βλ., συναφώς, αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31). Συγκεκριμένα, αν γινόταν δεκτό ότι η αναθέτουσα αρχή έχει την εξουσία να ζητεί διευκρινίσεις από συγκεκριμένο υποψήφιο την προσφορά του οποίου κρίνει ανακριβή ή μη σύμφωνη με τις τεχνικές προδιαγραφές της συγγραφής υποχρεώσεων, η εν λόγω αρχή θα κινδύνευε να θεωρηθεί ύποπτη, σε περίπτωση που τελικώς επέλεγε την επίμαχη προσφορά, ότι διεξήγαγε μυστικές διαπραγματεύσεις με τον οικείο υποψήφιο, εις βάρος των λοιπών υποψηφίων και κατά παράβαση της αρχής της ίσης μεταχείρισης (απόφαση της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 37). Εντούτοις, το Δικαστήριο έχει κρίνει επίσης ότι η αρχή της ίσης μεταχείρισης δεν απαγορεύει τη διόρθωση ή κατά περίπτωση συμπλήρωση της προσφοράς, μεταξύ άλλων, επειδή απαιτείται προφανώς η απλή διευκρίνισή της ή η διόρθωση πρόδηλων εκ παραδρομής σφαλμάτων, υπό τον όρο ωστόσο ότι θα τηρηθούν ορισμένες προϋποθέσεις [βλ., συναφώς, στο πλαίσιο διαδικασιών προκήρυξης κλειστού διαγωνισμού εμπιπτουσών στην οδηγία 2004/18/EK του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, της 31ης Μαρτίου 2004, περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημόσιων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών (EE 2004, L 134, σ. 114), αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψεις 35 έως 45, όσον αφορά το στάδιο αξιολόγησης των προσφορών, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψεις 30 έως 39, όσον αφορά το στάδιο προεπιλογής των προσφερόντων]. Επιπλέον, η αίτηση διευκρίνισης δεν δύναται να καταλήξει στο να υποβάλει, στην πραγματικότητα, ο συγκεκριμένος προσφέρων νέα προσφορά (βλ. αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36). Τέλος, και γενικά, κατά την άσκηση της διακριτικής ευχέρειας που διαθέτει όσον αφορά τη δυνατότητα να ζητήσει από τους υποψήφιους να

Αριθμός απόφασης: 134/2019

διευκρινίσουν την προσφορά τους, η αναθέτουσα αρχή πρέπει να μεταχειριστεί τους υποψήφιους με ισότιμο και ειλικρινή τρόπο, έτσι ώστε μια αίτηση διευκρίνισης να μη δύναται, κατά το πέρας της διαδικασίας επιλογής των προσφορών και λαμβανομένου υπόψη του αποτελέσματός της, να έχει περιαγάγει αδικαιολόγητα σε ευμενή ή δυσμενή θέση τον υποψήφιο ή τους υποψήφιους που αποτέλεσαν το αντικείμενο της αίτησης αυτής (βλ. αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 41, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 37). Ωστόσο, μια αίτηση διευκρίνισης δεν μπορεί να θεραπεύσει την παράλειψη προσκόμισης εγγράφων ή παροχής πληροφοριών ή στοιχείων των οποίων η γνωστοποίηση ήταν απαραίτητη βάσει των εγγράφων της οικείας σύμβασης, δεδομένου ότι η αναθέτουσα αρχή οφείλει να ελέγχει αυστηρώς αν τηρήθηκαν τα κριτήρια που η ίδια έχει καθορίσει (βλ., συναφώς, απόφαση της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 40).

34. Επειδή, ως προαναφέρθη, μια προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής είτε του προσφέροντος (βλ., συναφώς, αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31), ή να αντικατασταθεί με νέα (βλ. αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36) οπότε οιαδήποτε ερώτηση προς διευκρίνιση μπορεί μόνο να έχει ως αποτέλεσμα την άρση κάποιας ασάφειας και όχι την υποβολή μη υποβληθέντος δικαιολογητικού και συνακόλουθα την τροποποίηση της εν θέματι προσφοράς (βλ. σχετικές αποφάσεις της 11ης Μαΐου 2017, Archus and Gama, C-131/2016, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36).

35. Επειδή λόγοι που αφορούν τους όρους της διακήρυξης του διαγωνισμού προβάλλονται ανεπικαίρως στο παρόν στάδιο κι επομένως απαραδέκτως, δοθέντος ότι έχει παρέλθει η εκ του νόμου προβλεπόμενη

Αριθμός απόφασης: 134/2019

αποκλειστική προθεσμία, (βλ. ΣΤΕ 2770/2013, 5690/1996, 964/1998 Ολομ., 966/1998 Ολομ., 1415/2000 Ολομ., 3602/2005 επταμ., 702/2008, 1794/2008, 1667/2011 Ολομ., 3952/2011, 2137/2012, πρβλ. και ΔΕΚ, απόφαση της 12.2.2002, Universale-Bau AG, C-470/99, σκέψεις 65 έως 79, καθώς και απόφαση της 27.2.2003, Santex SpA, C-327/00, σκέψεις 32 έως 66).

36. Επειδή δέσμια αρμοδιότητα υπάρχει όταν το διοικητικό όργανο, εφόσον διαπιστώσει ότι συντρέχουν οι προβλεπόμενες από τους κανόνες δικαίου πραγματικές ή νομικές προϋποθέσεις για την εφαρμογή τους, είναι υποχρεωμένο να εκδώσει διοικητική πράξη που περιέχει ορισμένη ατομική ρύθμιση, την οποία προκαθορίζουν οι κανόνες αυτοί (βλ. Επαμεινώνδα Π. Σπηλιωτόπουλο, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, Τόμος 1, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017, 15η έκδ., αριθμ. 148, σελ. 138). Στην περίπτωση της δέσμιας αρμοδιότητας, ο κανόνας δικαίου υποδεικνύει στη Διοίκηση κατά τρόπο επιτακτικό τη συμπεριφορά που πρέπει να υιοθετήσει και δεν της αφήνει περιθώρια εκτίμησης (βλ. ΣΤΕ 286/2012) περιέχοντας πλήρες και λεπτομερές πραγματικό και τις σαφείς και συγκεκριμένες έννομες συνέπειες που αυτό επιφέρει (βλ. ΣΤΕ 4720/2012).

37. Επειδή το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), υποβάλλεται υποχρεωτικά από τους οικονομικούς φορείς σε διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων που προκηρύσσονται από αναθέτουσες αρχές, αποτελεί ενημερωμένη Υπεύθυνη Δήλωση των Οικονομικών Φορέων προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη και παρέχει προκαταρκτική απόδειξη ότι : α) ο οικονομικός φορέας δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 του Ν. 4412/2016 και β) ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75, 76 και 77 του ίδιου νόμου (βλ. ΑΕΠΠ 689/2018).

38. Επειδή η αρχή του υγιούς και ανόθευτου ανταγωνισμού διέπει την ανάθεση των δημοσίων συμβάσεων η οποία διασφαλίζει την προστασία των συμφερόντων της αναθέτουσας αρχής, επιτρέποντας την προμήθεια αγαθών, υπηρεσιών και έργων με τους βέλτιστους ποιοτικά και οικονομικά όρους. Η εν λόγω θεμελιώδης αρχή ισχύει, τόσο στο επίπεδο της αναθέτουσας αρχής, όσο και μεταξύ των συμμετεχόντων (σε δημόσιο διαγωνισμό), οικονομικών φορέων. Περαιτέρω, η εξασφάλιση του ευρύτερου δυνατού ανταγωνισμού

προκειμένου περί δημοσίων διαγωνισμών εξυπηρετεί το συμφέρον της Ένωσης στον τομέα της ελευθερίας εγκαταστάσεως και της ελεύθερης παροχής υπηρεσιών (βλ., επ' αυτού, απόφαση CoNISMa, C-305/08, EU:C:2009:807, σκέψη 37). Εντούτοις, κάποιου βαθμού περιορισμός μπορεί να δικαιολογείται, στο μέτρο κατά το οποίο επιδιώκει θεμιτό σκοπό γενικού συμφέροντος και εφόσον είναι σύμφωνος με την αρχή της αναλογικότητας, δηλαδή είναι κατάλληλος για την επίτευξη του σκοπού αυτού και δεν βαίνει πέραν του αναγκαίου μέτρου για την επίτευξη του εν λόγω σκοπού (βλ., επ' αυτού, απόφαση Serrantoni και Consorzio stabile edili, C-376/08, EU:C:2009:808, σκέψη 44).

39. Επειδή η αρχή της χρηστής διοίκησης επιβάλλει στα διοικητικά όργανα να ασκούν τις αρμοδιότητές τους σύμφωνα με το αίσθημα δικαίου που επικρατεί, ώστε κατά την εφαρμογή των σχετικών διατάξεων να αποφεύγονται οι ανεπιεικείς και απλώς δογματικές ερμηνευτικές εκδοχές και να επιδιώκεται η προσαρμογή των κανόνων δικαίου προς τις επικρατούσες κοινωνικές και οικονομικές συνθήκες και απαιτήσεις (Ε. Π. ΣΠΗΛΙΩΤΟΠΟΥΛΟΣ, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, Τόμος 1, Νομική Βιβλιοθήκη, 2010, σελ. 96).

40. Επειδή, οι γενικές αρχές του διοικητικού δικαίου, ως της χρηστής διοίκησης και της αναλογικότητας, έχουν εφαρμογή κατά την ενάσκηση της διακριτικής ευχέρειας της Αναθέτουσας Αρχής, ήτοι της νομικής δυνατότητας της διοίκησης να επιλέγει ανάμεσα σε διάφορες εξίσου νόμιμες λύσεις, μία απόφαση δηλαδή για το εάν, πότε και πώς της διοικητικής δράσης (Π. Δαγτόγλου, Γενικό Διοικητικό Δίκαιο, Αθήνα-Κομοτηνή 2004, σ. 191).

41. Επειδή, επομένως, όσον αφορά καταρχήν τον πρώτο προβαλλόμενο λόγο δέον ειπείν ότι κρίσιμη είναι η ερμηνεία του οικείου όρου της διακήρυξης ήτοι της διάταξης του άρθρου 2.4.4. που αναφέρει *«Προσφορές με ποσοστό αμοιβής μικρότερο ή ίσο του 2 % απορρίπτονται, διότι δεν καλύπτουν το ελάχιστο λειτουργικό κόστος διαχείρισης των ζητούμενων υπηρεσιών»*, την οποία παραβίασε με την υποβληθείσα της προσφορά η παρεμβαίνουσα κατά τα λεγόμενα της προσφεύγουσας.

42. Επειδή, λαμβάνοντας υπόψη καταρχήν τη γραμματική ερμηνεία του ως άνω όρου και δευτερευόντως εξετάζοντάς τον υπό την σκοπιά της συστημικής ερμηνείας όλων των σχετικών όρων της διακήρυξης, και δη

Αριθμός απόφασης: 134/2019

συνδυάζοντάς τον με την αντίστοιχη διάταξη επιμερισμού του προϋπολογισμού (άρθρο 1.3.3.) όπου αναφέρεται ως ενδεικτικός προϋπολογισμός του εργολαβικού οφέλους (αμοιβής) το ποσοστό 25% της παρεχόμενων υπηρεσιών, προκύπτει ότι το ως άνω αναφερθέν ποσοστό των 2% εν τοις πράγμασι αφορά σε 2% των παρεχόμενων υπηρεσιών.

43. Επειδή, επομένως, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας βάσει του άρθρου 1.3.3. της διακήρυξης «*Το δικαίωμα προαίρεσης, συμπεριλαμβανομένου του εργολαβικού οφέλους, ανέρχεται σε 404.385,30 € και συνεπώς το αναλογούν ποσό του κόστους υπηρεσιών, αφαιρούμενου του ποσού εργολαβικού οφέλους, ανέρχεται σε 323.508,24 €. Το δε συνολικό ποσό του κόστους υπηρεσιών, συμπεριλαμβανόμενης της προαίρεσης, ανέρχεται σε 2.707.001,56 € και το ελάχιστο εργολαβικό κόστος του 2% [όπως ορίζεται από τη διακήρυξη] ανέρχεται σε 54.140,03 €. Κατόπιν των ανωτέρω είναι σαφές ότι η οικονομική προσφορά δεν δύναται να είναι μικρότερη του ποσού των 2.761.141,59 ευρώ*» παρίσταται αβάσιμος. Ειδικότερα, ο ανωτέρω ισχυρισμός ερείδεται επί δύο εσφαλμένων προϋποθέσεων, ήτοι της δεσμευτικότητας των τιθέμενων ποσών του κόστους υπηρεσιών και δικαιώματος προαίρεσης, που κατά ρητή δήλωση στο οικείο άρθρο είναι ενδεικτικά, σε συνδυασμό με την λανθασμένη ερμηνευτική παραδοχή της προσφεύγουσας ότι το ποσοστό 2% υπολογίζεται επί των ποσών και όχι επί των αντίστοιχων ποσών που περιλαμβάνονται στην κατά περίπτωση προσφορά.

44. Επειδή, υπό το φως της ανωτέρω υπό σκέψη 38 μόνης ορθής ερμηνείας, επισημαίνεται ότι όπως προκύπτει από τον έλεγχο της οικονομικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας, λαμβάνοντας υπόψη και τα όσα υποστηρίζει η ίδια αλλά και η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της, αυτή προσφέρει για το σύνολο των παρεχόμενων υπηρεσιών ποσοστό έκπτωσης 18,89 % επί της προϋπολογισθείσας αμοιβής του προσφέροντος, καταλείπει, δε, ποσοστό 5,55% ως εργολαβικό όφελος (94,45% του προϋπολογισμού το εναπομένει ποσό προσφοράς αφαιρουμένης της έκπτωσης, άρα το κέρδος του είναι: $100\% - 94,45\% = 5,55\%$), το οποίο υπερβαίνει το ποσοστό 2% με αποτέλεσμα την πλήρωση του ως άνω όρου. Επομένως, ο πρώτος προβαλλόμενος λόγος κρίνεται ως αβάσιμος.

45. Επειδή, όσον αφορά το δεύτερο λόγο της υπό εξέταση προσφυγής, προκύπτει από το άρθρο 2.2.4. της διακήρυξης ότι απαιτείται η δραστηριοποίηση εκάστου συμμετέχοντος σε αντικείμενα συναφή με το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης. Το ζήτημα, δε, της συνάφειας, ελέγχεται βάσει του ειδικότερου αντικειμένου των υπό ανάθεση υπηρεσιών ως περιγράφονται ενδεικτικώς στο άρθρο 1.3. με τίτλο «Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της συμφωνίας- πλαίσιο» και δη την παρ. 1.3.1. με τίτλο «Αντικείμενο της συμφωνίας-πλαίσιο», όπου αναφέρεται ρητώς ότι οι παρεχόμενες υπηρεσίες κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV):
.....,,,

46. Επειδή οι προϋποθέσεις συμμετοχής στον Διαγωνισμό αποτυπώνονται, προκειμένου για συμβάσεις άνω του ορίου, στο Ενιαίο Ευρωπαϊκό Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ), το οποίο αποτελεί Υπεύθυνη Δήλωση των Οικονομικών Φορέων προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη και παρέχει προκαταρκτική απόδειξη ότι : α) ο οικονομικός φορέας δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις του άρθρου 73 παρ. 1, 73 παρ. 2 και 73 παρ. 4 εδαφ. α και θ του Ν. 4412/2016 και β) ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75, 76 και 77 του ίδιου νόμου. Επομένως, λόγω του ότι το Ενιαίο Ευρωπαϊκό Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) συνιστά προκαταρκτική απόδειξη, στα πλαίσια επιτάχυνσης της διαγωνιστικής διαδικασίας, επέχει θέση ενημερωμένης υπεύθυνης δήλωσης, επισύροντας στο πρόσωπο του υπογράφοντος, σε περίπτωση πραγμάτωσης της αντικειμενικής υπόστασης του Ν. 1599/1986, τις έννομες συνέπειες της ψευδούς δήλωσης.

47. Επειδή, ειδικότερα, κατά τη σαφή έννοια των διατάξεων των άρθρων 8 και 22 του Ν 1599/1986 για τη θεμελίωση της αντικειμενικής υπόστασης του πιο πάνω εγκλήματος, είτε ως πλημμελήματος είτε ως κακουργήματος, απαιτείται: 1) δήλωση ψευδών γεγονότων ως αληθινών ή άρνηση ή απόκρυψη αληθινών γεγονότων, τα οποία δεν αποδεικνύονται με το δελτίο ταυτότητας ή το διαβατήριο (όχι δε μόνο γεγονότων που αφορούν προσωπικά στοιχεία του δηλούντος), 2) η δήλωση αυτή να έχει συνταχθεί επί του προβλεπόμενου ειδικού χαρτιού και 3) η ψευδής έγγραφη υπεύθυνη

Αριθμός απόφασης: 134/2019

δήλωση να απευθύνεται, δηλαδή να υποβάλλεται, σε αρχή ή υπηρεσία του δημόσιου τομέα, για την υποκειμενική δε θεμελίωσή του, γνώση με την έννοια της βεβαιότητας (πλήρης γνώση - επίγνωση) των πραγματικών περιστατικών που συγκροτούν την αντικειμενική υπόσταση του εγκλήματος και τη θέληση τελέσεως της πράξεως, η οποία φέρει στην πραγμάτωση της αντικειμενικής υποστάσεως αυτού (βλ. ενδεικτικά 290/2015 ΑΠ, ΔΕφΠατρ(Ποιν) 146/2016). Επιτελεί, επομένως, καταρχήν από άποψη τελολογική τον αυτό σκοπό με την υπεύθυνη δήλωση, συγκεντρώνοντας το σύνολο των δηλώσεων που οφείλουν να κατατεθούν σε επίπεδο προκαταρκτικής απόδειξης

48. Επειδή, εντός του οικείου φακέλου δικαιολογητικών συμμετοχής η παρεμβαίνουσα υπέβαλε και το με αριθμό 26473/18-7-2018 Πιστοποιητικό του Επαγγελματικού Επιμελητηρίου.

49. Επειδή, το άρθρο 67 του Νόμου 4497/2017 προβλέπει στην παρ. 3 τα εξής « 3. Το αντικείμενο δραστηριότητας των επιχειρήσεων για την κατάταξή τους κατά τις διατάξεις του Μέρους Β` του παρόντος, ανά Επιμελητήριο ή τμήμα Επιμελητηρίου, κρίνεται σύμφωνα με την κύρια δραστηριότητά τους όπως αυτή προκύπτει από την Εθνική Ονοματολογία Οικονομικών Δραστηριοτήτων, που ορίζεται με την 1100330/1954/ΔΜ/6.10.2008 (Β` 2149) απόφαση του Υφυπουργού Οικονομίας και Οικονομικών. Με απόφαση του Υπουργού Οικονομίας και Ανάπτυξης καθορίζονται οι κύριοι κωδικοί αριθμοί δραστηριότητας επιχειρήσεων που αντιστοιχούν σε κάθε τμήμα. Όταν το αντικείμενο επιχειρηματικής δραστηριότητας δεν περιλαμβάνεται στις διακρίσεις αυτές, τότε οι οικείες επιχειρήσεις ταξινομούνται στα κατά περίπτωση Επιμελητήρια ή στα τμήματα αυτών, σύμφωνα με το αντικείμενο που δηλώνουν ή που προκύπτει από τα προσαγόμενα έγγραφα (καταστατικό ή έναρξη επιτηδεύματος) και το οποίο ευρίσκεται εγγύτερα προς δραστηριότητα που ρυθμίζεται από τις διατάξεις του Μέρους Β` του παρόντος. Ωστόσο, δεν έχει έτι εκδοθεί η ως άνω αναφερόμενη ΥΑ. Μέχρι τούδε, επομένως, για την εγγραφή των μελών στα Επιμελητήρια εφαρμόζεται η ΥΑ με αριθμό Πρωτ. Κ1-2534 της 14-12-2006 (ΦΕΚ 1853 Β) που έχει ως θέμα « Κριτήρια ταξινόμησης των εμπορικών δραστηριοτήτων των μελών των Επιμελητηρίων και κατάταξη αυτών ανά Επιμελητήριο ή ανά Τμήματα Επιμελητηρίων»

(https://www.eea.gr/system/uploads/asset/data/55/YA_K1-2534_2006.pdf).

50. Επειδή, το οικείο άρθρο της διακήρυξης αναφέρει αυτολεξεί «2.2.4.«Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας» Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας συμφωνίας- πλαίσιο απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της υπηρεσίας. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος εγκατάστασής τους ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα ΧΙ του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016. Στην περίπτωση οικονομικών φορέων εγκατεστημένων σε κράτος μέλος του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου (Ε.Ο.Χ) ή σε τρίτες χώρες που έχουν προσχωρήσει στη ΣΔΣ, ή σε τρίτες χώρες που δεν εμπίπτουν στην προηγούμενη περίπτωση και έχουν συνάψει διμερείς ή πολυμερείς συμφωνίες με την Ένωση σε θέματα διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε αντίστοιχα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο. Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων η παραπάνω απαίτηση θα πρέπει να καλύπτεται από όλα τα μέρη της ένωσης». Επομένως, καθίσταται σαφές από τη γραμματική ερμηνεία που δεν καταλείπει περιθώριο παρερμηνείας ή αμφισημίας των ως άνω ρηθέντων ότι δεν επαρκεί η εγγραφή στο Επαγγελματικό Επιμελητήριο αλλά απαιτείται η εγγραφή στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό – Βιομηχανικό Επιμελητήριο». 51.

Επειδή, από την εξέταση του προσκομισθέντος ΕΕΕΣ της παρεμβαίνουσας λαμβάνοντας υπόψη και το προσκομισθέν με αριθμό πρωτ./18-7-2018 πιστοποιητικό μητρώου Επιχειρήσεων του Επαγγελματικού Επιμελητηρίου Αθηνών, προκύπτει ότι ο εν θέματι οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος καταρχήν στο Επαγγελματικό Επιμελητήριο, ενώ στο ερώτημα ως προς την εγγραφή του σε Εμπορικό Μητρώο έχει απαντήσει αρνητικά, ενώ, δεδομένου ότι δεν ασκεί βάσει των στοιχείων του φακέλου μεταποιητική δραστηριότητα συνάγεται ότι δεν είναι εγγεγραμμένος στο Βιοτεχνικό Επιμελητήριο.

52. Επειδή τυχόν ασάφειες ή πλημμέλειες των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορούν να ερμηνεύονται εις βάρος των διαγωνιζομένων, κατά παράβαση των αρχών του ανταγωνισμού και της παροχής ίσων ευκαιριών και θα πρέπει να παρέχεται και σε αυτούς, οι οποίοι βλάπτονται από την ασάφεια ή την πλημμέλεια αυτή, η δυνατότητα να συμπληρώσουν την τυχόν ελαττωματική προσφορά τους (ΕΑ ΣΤΕ 423/2011, 424/2011, 425/2011). Τούτο, διότι η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται σε βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (ΕφΑθ 1959/1970, Αρμ. 1970, σελ. 1111, Εφ.Θεσ. 501/87, ΕΔημ.Εργ. 1990/1, σελ. 84, Α. Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, έκδοση θ', Σάκκουλας, σελ. 776).

53. Επειδή, με βάση το άρθρο 104 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Χρόνος συνδρομής όρων συμμετοχής Οψιγενείς μεταβολές» και δη το άρθρο 1 προβλέπεται ότι *«1. Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80, και κατά την σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση γ' της παρ. 3 του άρθρου 105»*.

54. Επειδή λόγοι που αφορούν τους όρους της διακήρυξης του διαγωνισμού προβάλλονται ανεπικαίρως στο παρόν στάδιο κι επομένως απαραδέκτως (βλ. ΣΤΕ 2770/2013, 5690/1996, 964/1998 Ολομ., 966/1998 Ολομ., 1415/2000 Ολομ., 3602/2005 επταμ., 702/2008, 1794/2008, 1667/2011 Ολομ., 3952/2011, 2137/2012, πρβλ. και ΔΕΚ, απόφαση της 12.2.2002, Universale-Bau AG, C-470/99, σκέψεις 65 έως 79, καθώς και απόφαση της 27.2.2003, Santex SpA, C-327/00, σκέψεις 32 έως 66).

55. Επειδή, σύμφωνα με τη ρητή διάταξη του άρθρου 102 παρ. 3 του ν. 4412/2016, την οποία επαναλαμβάνει η διάταξη του άρθρου 18 της διακήρυξης, η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση εγγράφων δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια την μεταγενέστερη αντικατάσταση εγγράφων, που έχουν υποβληθεί σύμφωνα με τους όρους της προκήρυξης (πρβλ. Ε.Α. 1065/2009, 1044/2010)., και, μάλιστα, όπως εν προκειμένω, του ΕΕΕΣ, δηλαδή, του ουσιώδους εκείνου δικαιολογητικού συμμετοχής, το οποίο, σύμφωνα με το

Αριθμός απόφασης: 134/2019

άρθρο 79 του ν. 4412/2016, επέχει θέση υπεύθυνης δήλωσης, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986, και λειτουργεί ως προκαταρκτική απόδειξη ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις προϋποθέσεις συμμετοχής που ορίζονται στην οικεία προκήρυξη και στην κείμενη νομοθεσία (βλ. ΔΕφΘεσσ166/2018, πρβλ. Ε.Α. 135/2018).

56. Επειδή η αρχή της χρηστής διοίκησης επιβάλλει στα διοικητικά όργανα να ασκούν τις αρμοδιότητές τους σύμφωνα με το αίσθημα δικαίου που επικρατεί, ώστε κατά την εφαρμογή των σχετικών διατάξεων να αποφεύγονται οι ανεπιεικείς και απλώς δογματικές ερμηνευτικές εκδοχές και να επιδιώκεται η προσαρμογή των κανόνων δικαίου προς τις επικρατούσες κοινωνικές και οικονομικές συνθήκες και απαιτήσεις (Ε. Π. ΣΠΗΛΙΩΤΟΠΟΥΛΟΣ, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, Τόμος 1, Νομική Βιβλιοθήκη, 2010, σελ. 96).

57. Επειδή, διαχρονικά στους σκοπούς της ενωσιακής νομοθεσίας περί δημοσίων συμβάσεων, εντάσσεται το άνοιγμα στον ευρύτερο δυνατό ανταγωνισμό (βλ. ιδίως, υπ' αυτήν την έννοια, απόφαση C-337/06, Bayerischer Rundfunk, σκέψη 39), ενώ συνάδει προς τους επιδιωκόμενους από το ενωσιακό δίκαιο σκοπούς η διασφάλιση της συμμετοχής του μεγαλύτερου δυνατού αριθμού επιχειρήσεων στους δημόσιους διαγωνισμούς (απόφαση της 19ης Μαΐου 2009, C 538/07, Assitur, σκέψη 26). Πρέπει συναφώς να προστεθεί ότι το άνοιγμα στον ευρύτερο δυνατό ανταγωνισμό δεν συναρτάται μόνο με τη διασφάλιση του ενωσιακού συμφέροντος στον τομέα της ελεύθερης κυκλοφορίας προϊόντων και υπηρεσιών, αλλά εξίσου με το συμφέρον της ίδιας της αναθέτουσας αρχής, η οποία διαθέτει με τον τρόπο αυτόν ευρεία δυνατότητα επιλογής σε σχέση με την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής απόψεως και πλέον αρμόζουσα προς τις καθορισθείσες ανάγκες προσφορά (C 305/08, CoNISMa, ECLI:EU:C:2009:807, σκ 37).

58. Επειδή, σε κάθε περίπτωση ο προβαλλόμενος ισχυρισμός διατυπώνεται καταρχήν αναφερόμενος στην εν γένει μη πλήρωση των προϋποθέσεων της διακήρυξης που αφορούν την καταλληλότητα. Δευτερευόντως, δε, υπεισερχόμενη η προσφεύγουσα στην προσφορά της παρεμβαίνουσας εδράζει τον γενικό ισχυρισμό της επί του ειδικότερου περιεχομένου του προσκομισθέντος πιστοποιητικού του Επαγγελματικού Επιμελητηρίου, το οποίο, ωστόσο, εκλαμβάνει λανθασμένα ως ρητώς

Αριθμός απόφασης: 134/2019

δηλώνει, ως πιστοποιητικό Εμπορικού Επιμελητηρίου. Επομένως, ο εν θέματι ισχυρισμός είναι απορριπτός ως ερειδόμενος επί εσφαλμένης προϋπόθεσης και σε κάθε περίπτωση προβάλλεται αλυσιτελώς.

59. Επειδή, ωστόσο, υπό την γενική θεώρηση του αρχικώς προβαλλόμενου λόγου περί μη κάλυψης των προϋποθέσεων καταλληλότητας, κρίνεται ότι λαμβάνοντας υπόψη τα υπό σκέψεις 45-51 ανωτέρω αναφερόμενα και δη λόγω της αρνητικής απάντησης του εν λόγω προσφέροντος στην ερώτηση περί Εμπορικού Μητρώου σε συνδυασμό με την προσκόμιση πιστοποιητικού του Επαγγελματικού Επιμελητηρίου, δημιουργείται εκ της μη λεκτικής ταύτισης του Εμπορικού Μητρώου με το Εμπορικό Επιμελητήριο, ασάφεια στην υπό εξέταση προσφορά, η οποία ανάγεται στη μη δυνατότητα εξαγωγής ασφαλούς συμπεράσματος περί της πλήρωσης ή μη της υποχρέωσης του άρθρου 2.4.4. περί εγγραφής στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό – Βιομηχανικό Επιμελητήριο.

60. Επειδή, ωστόσο, δυνάμει του άρθρου 310 παρ. 5 κατ' αντιστοιχία με το άρθρο 102 παρ. 5 του Βιβλίου Ι, ο αναθέτων φορέας κατά δέσμια αρμοδιότητα υποχρεούται να απευθύνει προς το συμμετέχοντα - σε περίπτωση ασάφειας της προσφοράς του τελευταίου - ερώτημα προς διευκρίνιση, εφόσον επίκειται ο αποκλεισμός του δεν είναι θεμιτός ο αυτόματος αποκλεισμός του εν λόγω υποψηφίου, ως άλλωστε δεν είναι καταρχήν σύνομη και η αποδοχή της προσφοράς του άνευ ασκήσεως της υποχρέωσης του άρθρου 310 παρ. 5.

61. Επειδή, οι ισχυρισμοί της παρεμβαίνουσας η οποία επικαλείται μεταξύ άλλων την εμπειρία του οικονομικού φορέα «.....» απορρίπτονται ως αλυσιτελώς προβαλλόμενοι, καθώς δεν χωρεί δυνατότητα δανεισμού ικανότητας τρίτου ως προς τις προϋποθέσεις καταλληλότητας (βλ. Κατευθυντήρια 14 ΕΑΔΔΗΣΥ, απόφαση 295/2015, http://www.eaadhsy.gr/images/docs/20160425_2076-Katey8ynthria-Odhgia-14.pdf). Το αυτό ισχύει και για την επίκληση της δηλούμενης με την προσφορά εμπειρίας με αντίστοιχες συμβάσεις, η οποία δεν συνδέεται με το κριτήριο καταλληλότητας του υποψηφίου.

Αριθμός απόφασης: 134/2019

62. Επομένως, ο εν θέματι προβαλλόμενος λόγος της προσφεύγουσας, δεδομένης της μη μετ' επιτάσεως προκαταρκτικής απόδειξης πλήρωσης της προϋπόθεσης καταλληλότητας της παρεμβαίνουσας κρίνεται ως βάσιμος.

63. Επειδή ως προς τον τρίτο προβαλλόμενο λόγο, που αφορά τη μη δήλωση εντός του ΕΕΕΣ – σε επίπεδο προκαταρκτικής απόδειξης της απαιτούμενης εύρυθμης συνεργασίας με τράπεζα που προβλέπεται στο άρθρο 2.2.5. της διακήρυξης δέον ειπείν ότι εν προκειμένω ισχύουν *mutatis mutandis* τα ειδικότερα διαλαμβανόμενα στις σκέψεις 46-47, 52, 55-57 ανωτέρω.

64. Επειδή, στο υποβληθέν ΕΕΕΣ δεν υφίσταται συγκεκριμένο χωρίο με ειδικό ερώτημα ως προς την εύρυθμη συνεργασία με Τράπεζα. Ωστόσο, στο ΕΕΕΣ στην ερώτηση του Μέρους IV. Κριτήρια Επιλογής, Κεφαλαίου Β. Οικονομική και χρηματοδοτική επάρκεια *«Όσον αφορά τις λοιπές οικονομικές και χρηματοοικονομικές απαιτήσεις, εάν υπάρχουν, οι οποίες ενδέχεται να έχουν προσδιοριστεί στη σχετική προκήρυξη ή στα σχετικά έγγραφα σύναψης της σύμβασης, ο οικονομικός φορέας δηλώνει ότι»* η παρεμβαίνουσα απαντά *«ΘΑ ΛΑΒΕΙ ΔΑΝΕΙΑ ΧΡΗΜΑΤΟΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΜΠΕΙΡΙΑ ΑΠΟ*» ενώ αντίστοιχα ο οικονομικός φορέας *«.....»* (παρέχων δάνεια εμπειρία) στο ίδιο πεδίο αναφέρει αυτολεξεί *«ΘΑ ΔΩΣΕΙ ΔΑΝΕΙΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ & ΧΡΗΜΑΤΟΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΜΠΕΙΡΙΑ (ΒΛΕΠΕ Ε3 2015-2016)»*. Αντιστοίχως, στην από 25-7-2018 ψηφιακά υπογεγραμμένη υπεύθυνη δήλωση της παρεμβαίνουσας, δηλώνονται μεταξύ άλλων τα εξής *«..Θα λάβω δάνεια οικονομική & Χρηματοοικονομική επάρκεια από όπου ο συνολικός κύκλος εργασιών των (3) τριών τελευταίων διαχειριστικών χρήσεων καλύπτει το ζητούμενο της διακήρυξης ποσόΌτι θα προσκομίσουμε βεβαίωση Τραπεζικού Οργανισμού όπου θα αναφέρεται ότι διατηρούμε εύρυθμη συνεργασία με τον συγκεκριμένο Τραπεζικό Λογαριασμό..»*.

65. Επειδή, λαμβάνοντας υπόψη τα ανωτέρω, καθίσταται σαφές ότι δεν υφίσταται η προβαλλόμενη έλλειψη στο σχετικό πεδίο του ΕΕΕΣ, δεδομένης της σχετικής αναφοράς περί παροχής δάνειας εμπειρίας. Ωστόσο, η από 25-7-2018 σχετική υπεύθυνη δήλωση κατ' αντιστοιχία των υπευθύνως δηλούντων με το ΕΕΕΣ αναφέρει ειδικώς σχετική δέσμευση περί προσκόμισης της επίμαχης βεβαίωσης.

66. Επειδή, η συνδυαστική θεώρηση των ως άνω αναφερθέντων εγγράφων καλύπτει την σχετική υπό άρθρο 2.2.5. απαίτηση σε επίπεδο προκαταρκτικής απόδειξης αντίθετα προς τα αβασίμως προβαλλόμενα από την προσφεύγουσα. Έτερο ζήτημα - μη προβληθέν με την υπό εξέταση προσφυγή (βλ. άρθρο 367 Ν. 4412/2016) - συνιστά η ενδεχόμενη ασάφεια ως προς τον τρόπο κάλυψης της απαίτησης και ειδικότερα ως προς το εάν θα προσκομισθεί σχετική βεβαίωση από την παρεμβαίνουσα, τον οικονομικό φορέαή αμφοτέρους, η οποία, σε κάθε περίπτωση, δεν είναι ικανή να οδηγήσει σε αποκλεισμό του προσφέροντος αλλά δύναται να αρθεί με εφαρμογή του άρθρου 102 Ν. 4412/2016. Επομένως, ο τρίτος προβαλλόμενος λόγος κρίνεται ως αβάσιμος.

67. Επειδή, με τον τέταρτο προβαλλόμενο λόγο, η προσφεύγουσα αναφέρει ότι δεν πληρούται η απαίτηση της διακήρυξης (άρθρο 2.2.6.4.) περί τεχνικής και επαγγελματικής επάρκειας, καθώς ούτε στο προσκομισθέν ΕΕΕΣ της παρεμβαίνουσας ούτε του τρίτου φορέα «.....» υφίσταται αναφορά στο προσωπικό και στους απαιτούμενους τίτλους σπουδών και στα απαιτούμενα επαγγελματικά προσόντα.

68. Επειδή, καταρχήν υφίσταται σχετικό πεδίο στο υπό εξέταση ΕΕΕΣ για τη συμπλήρωση των απαιτούμενων πτυχίων με τίτλο εκπαιδευτικά και επαγγελματικά προσόντα, ωστόσο, λόγω της ενδεχόμενης ασάφειας ως προς την δυνατότητα συμπλήρωσης του συνόλου των απαιτούμενων στοιχείων στο εν λόγω πεδίο, ισχύουν *mutatis mutandis* τα αναφερόμενα ανωτέρω στις σκέψεις 46-47, 52, 55-57.

69. Επειδή η από 25/7/2018 προσκομισθείσα υπεύθυνη δήλωση του οικονομικού φορέα «.....Υ» αναφέρει ρητώς τα εξής *«Απασχολώ με σύμβαση εξαρτημένης εργασίας, στην ειδικότητα υποστηρικτικών τεχνικών υπηρεσιών ήδη 108 άτομα το οποίο υπερκαλύπτει το κριτήριο των 35 ατόμων που αναφέρεται στη διακήρυξη»*.

70. Επειδή η συγκεκριμένη παράλειψη ρητής αναφοράς όλων των ειδικοτήτων και προσόντων που απαιτούνται δυνάμει της διακήρυξης άλλως η αόριστη αναφορά στον αριθμό των σχετικών ειδικοτήτων στην προσκομισθείσα υπεύθυνη δήλωση του τρίτου φορέα δεν πληροί τις προϋποθέσεις της ασάφειας, που δύναται να θεραπευθεί δυνάμει του άρθρου

Αριθμός απόφασης: 134/2019

102 του Ν. 4412/2016, δημιουργώντας σε περίπτωση δυνητικής απόρριψης της οικείας προσφοράς, έρεισμα δέσμιας υποχρέωσης του αναθέτοντος φορέα για πρόσκληση προς συμπλήρωση. Τουναντίον, η αόριστη αναφορά σε «ειδικότητα υποστηρικτικών τεχνικών υπηρεσιών» δεν καλύπτει την απαίτηση δήλωσης συγκεκριμένων ειδικοτήτων των μελών της ομάδας έργου και με συγκεκριμένα προσόντα ρητώς αναφερόμενα στη διακήρυξη. Η, δε, δυνητική συμπλήρωση της εν λόγω υπεύθυνης δήλωσης με προσκόμιση νέας που θα περιλάμβανε το σύνολο των απαιτούμενων στοιχείων θα συνιστούσε ανεπίτρεπτη εκ των υστέρων τροποποίηση των προσφοράς του συγκεκριμένου προσφέροντος κατά σαφή παραβίαση της αρχής της ίσης μεταχείρισης και της υποχρέωσης αποχής από πράξεις νόθευσης του διαμορφούμενου ανταγωνισμού (βλ. ΔΕφαθ 537/2015) καθώς σε κάθε περίπτωση η διευκρίνιση ή συμπλήρωση πρέπει να αφορά σε νομίμως υποβληθέντα έγγραφα και όχι σε αναπλήρωση μη νομίμως ή μη υποβληθέντων (βλ. ΕΑ ΣτΕ 360/2018, 401/2018).

71. Επειδή, σε κάθε περίπτωση, αλυσιτελώς προβάλλει η παρεμβαίνουσα τα αναφερόμενα στην από 20/7/2018 διευκρίνιση της αναθέτουσας αρχής περί προσκόμισης βιογραφικών και κατάστασης προσωπικού υπό μορφή απόδειξης από τον προσωρινό ανάδοχο, καθώς εν προκειμένω με την προδικαστική προσφυγή δεν πλήσσει η μη απόδειξη με την προσκόμιση των απαιτούμενων εγγράφων αλλά η μη πλήρωση των προϋποθέσεων προκαταρκτικής απόδειξης με ρητή δήλωση κατά τα ανωτέρω διαλαμβανόμενα. Επομένως, ο εν θέματι προβαλλόμενος λόγος κρίνεται ως βάσιμος.

72. Επειδή, ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι η απόδειξη των επιμέρους κριτηρίων τελείται στο πρόσωπο του προσωρινού αναδόχου, προβάλλεται αλυσιτελώς καθώς δεν αίρει την καταρχήν υποχρέωση παροχής από πλευράς του υποψηφίου συγκεκριμένων δεσμεύσεων σε επίπεδο προκαταρκτικής απόδειξης βάσει των ρητώς οριζόμενων στη διακήρυξη.

73. Επειδή, ομοίως αλυσιτελώς προβάλλει η παρεμβαίνουσα τη μη ύπαρξη των καταστάσεων του άρθρου 2.2.3. της διακήρυξης στο πρόσωπό της, δεδομένου ότι το άρθρο 2.4.6. της διακήρυξης προβλέπει λόγους

Αριθμός απόφασης: 134/2019

απόρριψης προσφορών και αναφέρει ρητά την απόρριψη προσφορών που παρουσιάζουν ελλείψεις που δεν δύνανται να διορθωθούν/ συμπληρωθούν.

74. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

75. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και η παρέμβαση να απορριφθεί.

76. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να επιστραφεί (άρθρο 363 Ν.4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την υπ' αριθμό 19934/28.11.2018 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της κατά το μέρος αναδεικνύει προσωρινή ανάδοχο την παρεμβαίνουσα.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου ύψους δεκαπέντε χιλιάδων ευρώ (15.000 €) στην προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 14^η Ιανουαρίου 2019 και εκδόθηκε την 4^η Φεβρουαρίου 2019 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

Άννα Χριστοδουλάκου

Χρήστος Κάτρης