

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της την 4^η Μαρτίου 2019 με την εξής σύνθεση: Μαργαρίτα Κανάβα Πρόεδρος, Απόστολος Σιαπέρας-Εισηγητής, Ειρήνη Αψοκάρδου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 28.1.2019 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 116/29.1.2019, του οικονομικού φορέα, «...» (εφεξής «προσφεύγουσα»), που κατοικεί στην ..., επί της οδού ..., αριθμός ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ΔΗΜΟΥ ... (εφεξής «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά

Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής «παρεμβαίνουσα») που εδρεύει στις ..., επί της ..., αριθμός ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της υπ' αριθμό 3/2019 απόφασης της αναθέτουσας αρχής όπως ενσωματώνεται στο πρακτικό της με αριθμό 1/2019 συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής, με θέμα: «Έγκριση πρακτικού δημοπρασίας (ΑΦΑΣΗ) «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΚΑΙ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΑΠΟΣΙΔΗΡΩΣΗΣ – ΑΠΟΜΑΓΓΑΝΙΩΣΗΣ ΓΙΑ ΤΗΝ ΥΔΡΕΥΣΗ ΤΟΥ Δ.Δ. ... (ΓΕΩΤΡΗΣΗ ...)» και ανάδειξη προσωρινού αναδόχου» (εφεξής «προσβαλλόμενη»), κατά το μέρος που απορρίπτει την προσφορά της, καθώς και κατά το μέρος που αποδέχεται την προσφορά της παρεμβαίνουσας.

Με την παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης.

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

1. Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο, ποσού 807 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 28.01.2019 πληρωμή στη Τράπεζα Πειραιώς και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»), το οποίο υπερβαίνει κατά 207 ευρώ το απαιτούμενο από τις διατάξεις των άρθρων 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, καθώς αυτό υπολογίζεται σε ποσοστό 0,5% επί της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης και δεν μπορεί να είναι κατώτερο των 600 ευρώ. Επομένως, επί του ποσού των 80.645,00 ευρώ (μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ) που αποτελεί την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης το νόμιμο παράβολο ανέρχεται σε 600 ευρώ. Συνεπώς, το ανωτέρω παράβολο, κατά το υπερβάλλον μέρος του πρέπει να επιστραφεί στην προσφεύγουσα, ανεξάρτητα με την έκβαση της προσφυγής της.

2. Επειδή με την υπ' αριθμό πρωτ. ... διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ηλεκτρονικό διαγωνισμό κάτω των ορίων με αντικείμενο την προμήθεια και εγκατάσταση μιας μονάδας αποσιδήρωσης- απομαγνητίωσης νερού γεώτρησης της περιοχής ...του Δ.Δ. ...του Δήμου ...προς συνολική ωριαία παραγωγή κατ' ελάχιστον 30 m³/h επεξεργασμένου νερού με σκοπό την παροχή, επί 24ώρου βάσεως, νερού κατάλληλου για πόση από τους κατοίκους και τους επισκέπτες του Δ.Δ. Τα προς προμήθεια είδη κατατάσσονται στον κωδικό του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) : Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 99.999,80 ευρώ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%). Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε 120 ημερολογιακές ημέρες. Επίσης, η σύμβαση θα ανατεθεί με το

Αριθμός απόφασης: 309/2019

κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει της βέλτιστης σχέση ποιότητας - τιμής.

3.Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στις 21-11-2018 στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ

4. Επειδή το αντικείμενο του διαγωνισμού που προκηρύσσει ο Δήμος Ικαρίας, που εν προκειμένω αποτελεί, κατά τις διατάξεις της παρ. 1 περ. α του άρθρου 224 του ν. 4412/2016, αναθέτοντα φορέα (ωστόσο εφεξής αναθέτουσα αρχή), υπάγεται στις δραστηριότητες της παρ. 1 του άρθρου 230 του ν. 4412/2016 και ως εκ τούτου, δυνάμει του άρθρου 222 παρ. 2, η διαδικασία ανάθεσης διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου ΙΙ του Ν. 4412/2016 (πρβλ. ΑΕΠΠ 902/2018).

5.Επειδή ο διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου ΙV του Ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 του Ν. 4412/2016.

6.Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 28.01.2019 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους προσφέροντες μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στις 24.01.2019, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016, και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4 και την παρ. 2 του άρθ. 8 του Π.Δ. 39/2017.

7. Επειδή η προσφεύγουσα ως προσφέρουσα, θεμελιώνει πρόδηλο έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της επίμαχης απόφασης, ως προς το μέρος που αφορά στην απόρριψη της προσφοράς της. Σύμφωνα, δε, με τα προσφάτως κριθέντα (βλ. ΕΑ ΣΤΕ

408/2018) η διαπλαστική ενέργεια της ακυρωτικής απόφασης της ΑΕΠΠ αποτελεί μία από τις κύριες συνέπειες αυτής και επενεργεί *erga omnes* σε αναδραμόντα χρόνο και, ως εκ του διαπλαστικού της χαρακτήρα, ενεργεί υπέρ και κατά πάντων. Η ακυρωθείσα πράξη θεωρείται ως μηδέποτε εκδοθείσα και κατ' αυτόν τον τρόπο επαναφέρεται αυτοδικαίως η πραγματική και νομική κατάσταση που υπήρχε πριν από την έκδοσή της. Με τη διαπλαστική απόφαση συντελείται η μεταβολή μιας έννομης σχέσης, δημιουργείται μια νέα νομική κατάσταση, το, δε, γεγονός της συντελεσθείσας αυτής νομικής μεταβολής πρέπει, κατά νομοθετική βούληση, να αναγνωρισθεί ως γεγονός αναμφισβήτητο. Το αναγνωριστικό-διαγνωστικό αυτό πόρισμα της ακυρωτικής απόφασης ανευρίσκεται στις αιτιολογίες της απόφασης και μάλιστα αποτελεί «προδικαστικό ζήτημα» του κυρίου ζητήματος, που είναι η ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης. Ως εκ τούτου, με βάση τα κριθέντα στην απόφαση ΕΑ ΣΤΕ 408/2018 (βλ. σκέψη 9) σε περίπτωση, που με απόφαση της ΑΕΠΠ ακυρωθεί η απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας, χωρεί η μετ' εννόμου συμφέροντος προβολή εκ μέρους της προσφεύγουσας και νόμιμη εξέταση εκ μέρους της ΑΕΠΠ των λόγων που βάλλουν κατά της συμμετοχής του έτερου συμμετέχοντος, χωρίς να απαιτείται να εκδοθεί νέα απόφαση της αναθέτουσας αρχής σε συμμόρφωση προς την απόφαση αυτή. Ωστόσο, σχετικά με τους ισχυρισμούς της περί απόρριψης της προσφοράς της παρεμβαίνουσας η οποία κρίθηκε αποδεκτή με την προσβαλλόμενη απόφαση, κατά τα μέχρι προσφάτως κριθέντα από τη νομολογία, διαγωνιζόμενος ο οποίος νομίμως αποκλείεται – λαμβάνοντας υπόψη και τα ανωτέρω διαλαμβανόμενα - από διαγωνισμό δεν έχει, καταρχήν, έννομο συμφέρον να αμφισβητήσει τη νομιμότητα της συμμετοχής άλλου διαγωνιζόμενου, καθόσον με τον αποκλεισμό του καθίσταται, ως προς το διαγωνισμό αυτό, τρίτος (βλ. Ε.Α. ΣΤΕ 301/2011, 748/2010, 1317/2009, ΣΤΕ 2817/2008, 1450/2007 και 666/2006). Κατ' εξαίρεση, όμως, και προς διασφάλιση της αρχής του ενιαίου μέτρου κρίσης, η οποία αποτελεί

Αριθμός απόφασης: 309/2019

ειδικότερη έκφραση των αρχών της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας που διέπουν το δίκαιο των δημοσίων συμβάσεων, με έννομο συμφέρον προβάλλει ισχυρισμούς αναφερόμενους αποκλειστικώς στην αποδοχή της συμμετοχής άλλου διαγωνιζόμενου, παρά τη συνδρομή λόγου αποκλεισμού ίδιου με εκείνον που απετέλεσε την αιτιολογία αποκλεισμού του (πρβλ. Ε.Α. ΣτΕ 174/2016, 44/2014, 106/2013, 380/2012, 671/2011, 1156, 329/2010, 246/2009 274/2012 και) (πρβλ. Φ. Αρναούτογλου, Η αίτηση ασφαλιστικών μέτρων του ν. 3886/2010, 2η έκδοση, Νομική Βιβλιοθήκη, 2013, παρ. 141 σελ. 100 και παρ. 368 σελ. 230).

8.Επειδή την 29.01.2019 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής προς την έτερη συμμετέχουσα στη διαγωνιστική διαδικασία και ήδη παρεμβαίνουσα, ήτοι σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

9. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, με το υπ' αριθμό πρωτ. 352/31-1-2019 έγγραφο της, το οποίο αναρτήθηκε αυθημερόν στην κεντρική σελίδα του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, ανέστειλε την διαδικασία του διαγωνισμού, την βαθμολόγηση και το άνοιγμα των οικονομικών προσφορών έως την έκδοση απόφασης της ΑΕΠΠ επί της υπό εξέταση προσφυγής.

10.Επειδή με την με αριθμό 144/2019 Πράξη της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

11.Επειδή στις 8.2.2019 με το υπ' αριθμ. πρωτ. 503/7-02-2019 έγγραφό της, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην ΑΕΠΠ, μέσω της «Επικοινωνίας» του διαδικτυακού τόπου του διαγωνισμού, τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής.

12.Επειδή η παρεμβαίνουσα κατέθεσε εμπροθέσμως στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού την από 7.02.2019 με αρ. ΑΕΠΠ ΠΑΡ. 89/2019

Αριθμός απόφασης: 309/2019

παρέμβασή της δοθέντος ότι έλαβε γνώση στις 29.01.2019 της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 3 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του ΠΔ 39/2017. Επίσης, με προφανές, άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον ασκεί την παρέμβασή της ως συμμετέχουσα της οποίας η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή και εύλογα προσδοκά να τις ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση. Ως εκ τούτου, επιδιώκει τη διατήρηση της προσβαλλόμενης, ως προς την αποδοχή της προσφοράς της.

13.Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ/τος 39/2017.

14.Επειδή στον εν θέματι διαγωνισμό συμμετείχαν δύο οικονομικοί φορείς, ήτοι η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα, υποβάλλοντας τις με αριθμό συστήματος ...και ... προσφορές τους αντίστοιχα. Κατά το στάδιο αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών, η Επιτροπή του Διαγωνισμού εισηγήθηκε την αποδοχή της προσφοράς της παρεμβαίνουσας και την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας για τους εξής λόγους:

«α. Επί ποινή αποκλεισμού, δεν έχει καταθέσει, έγγραφο που να αφορούν σε παραδόσεις μονάδων επεξεργασίας νερού (φίλτρασης ή αφαλάτωσης) κατά τις τρεις τελευταίες οικονομικές χρήσεις (2015-2016-2017) ποσού ίσου ή μεγαλύτερου των 150.000 ευρώ μαζί με τις αντίστοιχες βεβαιώσεις παραλαβής (άρ. 2.2.9 / Β.3 & Β.4 της Διακήρυξης, η οποία αναφέρει ότι οι δηλούμενες παραδόσεις που δεν θα συνοδεύονται από αντίστοιχες βεβαιώσεις, δεν θα λαμβάνονται υπόψη).

β. Δεν έχει υποβάλει αντίγραφα ισολογισμών ή ανάλογο έγγραφο που να φαίνεται ο κύκλος εργασιών για το υπό προμήθεια ή ανάλογο υλικό.

γ. Από το υπ' αριθμ. 536/2018 έγγραφο του ΤΜΕΔΕ δεν προκύπτει το όριο που διατίθεται για χρηματοδότηση και πιστοδότηση (κατευθυντήρια οδηγία 13 ΕΑΑΔΗΣΥ 303/2015) για τον συγκεκριμένο φορέα. Αναφέρεται

μόνο ο όρος «προεξόφληση πιστοποιημένων λογαριασμών από εκτέλεση δημοσίων έργων»».

Στη συνέχεια, με την προσβαλλόμενη απόφαση εγκρίθηκε το ως άνω Πρακτικό.

15.Επειδή η προσφεύγουσα με την υπό κρίση προσφυγή της αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που απορρίφθηκε η προσφορά της για τους εξής λόγους:

«VII. Επειδή περαιτέρω, καθ' ο μέρος αφορά στους δύο πρώτους λόγους αποκλεισμού μου λεκτέο ότι καθ' επισκόπηση των όρων της επίμαχης διακήρυξης παρατηρούνται τα ακόλουθα. Στο άρθρο 2.2.9.1 που τιτλοφορείται «Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών» προβλέπονται [...]. Περαιτέρω, στο άρθρο 2.4.3.1 και 2.4.3.2 που ομιλεί για τα «Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά» προβλέπονται [...]. Έτι περαιτέρω στο άρθρο 3.2 που τιτλοφορείται «Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης - Δικαιολογητικά Κατακύρωσης» προβλέπονται [...]. Προσέτι τέλος στο άρθρο 2.2.5 για την «Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια» προβλέπονται [...].

VIII. Επειδή από τις παραπάνω διατάξεις της διακήρυξης, είτε αυτοτελώς ερμηνευόμενες, είτε σε συνδυασμό, προκύπτει αδιαστίκτως ότι εν προκειμένω οι διαγωνιζόμενοι όφειλαν να περιλάβουν στον κοινό φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικής προσφοράς μόνον τα στοιχεία εκείνα που το κανονιστικό πλαίσιο της δημοπρατούμενης σύμβασης όριζε. Δηλαδή, στον μεν (υπο)φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής το Τ.Ε.Υ.Δ και την εγγύηση συμμετοχής, στον δε (υπο)φάκελο τεχνικής προσφοράς τα στοιχεία του Παραρτήματος I και V της Διακήρυξης και τα δικαιολογητικά του Παραρτήματος IV. Καθ' ο μέρος με αφορά όλα τα προβλεπόμενα δικαιολογητικά και στοιχεία τα υπέβαλα στο στάδιο τούτο. Καθ' επισκόπηση των ως άνω Παραρτημάτων προκύπτει ξεκάθαρα, ότι μεταξύ των στοιχείων του εν λόγω κοινού φακέλου που έπρεπε να κατατεθούν στο στάδιο της προαπόδειξης (υποβολής της προσφοράς) και τα οποία υπέβαλα, δεν

Αριθμός απόφασης: 309/2019

περιλαμβάνοντο κανένα από τα δικαιολογητικά εκείνα που ο αναθέτων φορέας ισχυρίζεται όλως εσφαλμένως ότι έπρεπε να (προ)υποβάλλω στο στάδιο τούτο και ότι, συνεπώς, η μη κατάθεσή τους επιφέρει τον αποκλεισμό, δηλαδή δεν περιλαμβάνοντο, α) έγγραφα που να αφορούν σε παραδόσεις μονάδων επεξεργασίας νερού (φίλτρασης ή αφαλάτωσης) κατά τις τρεις τελευταίες οικονομικές χρήσεις (2015-2016-2017) ποσού ίσου ή μεγαλύτερου των 150.000 ευρώ μαζί με τις αντίστοιχες βεβαιώσεις παραλαβής (άρ. 2.2.9 / Β.3 & Β.4 της Διακήρυξης,) και β) αντίγραφα ισολογισμών ή ανάλογο έγγραφο που να φαίνεται ο κύκλος εργασιών για το υπό προμήθεια ή ανάλογο υλικό. Δοθέντος, ότι, τα έγγραφα και δικαιολογητικά αυτά οι διαγωνιζόμενοι όφειλαν να τα προσκομίσουν προς αξιολόγηση μόνο κατά το στάδιο της απόδειξης, δηλαδή στο στάδιο της κατακύρωσης και ουχί κατά την υποβολή της προσφοράς τους. Τούτη εξάλλου η ορθή ερμηνεία του κανονιστικού πλαισίου ευρίσκει ισχυρότατο θεμελιωτικό έρεισμα στον συνδυασμό των άρθρων 3.2 της διακήρυξης (που προαναφέρθηκε) και 2.2.9.2 που ομιλεί για τα αποδεικτικά μέσα και προβλέπει μεταξύ άλλων ότι [...]. Τούτων δοθέντων εν προκειμένω αποδεικνύεται, μη καταλειπομένης ουδεμίας αμφιβολίας, ότι χώρησε εντελώς μη νόμιμα και σε ανεπίκαιρο στάδιο η απόρριψη της προσφοράς μου, καθόσον, τα δικαιολογητικά των υπό στοιχείων α και β λόγων απόρριψης και αποκλεισμού μου, ήτοι, α) τα αποδεικτικά έγγραφα που αφορούν σε παραδόσεις μονάδων επεξεργασίας νερού (φίλτρασης ή αφαλάτωσης) κατά τις τρεις τελευταίες οικονομικές χρήσεις (2015-2016-2017) ποσού ίσου ή μεγαλύτερου των 150.000 ευρώ μαζί με τις αντίστοιχες βεβαιώσεις παραλαβής και β) τα αντίγραφα ισολογισμών ή ανάλογο έγγραφο που να φαίνεται ο κύκλος εργασιών για το υπό προμήθεια ή ανάλογο υλικό, συνιστούσαν δικαιολογητικά τα οποία, ως ειδικότερα στοιχεία των αποδεικτικών μέσων του άρθρου 2.2.9.2 όφειλα, κατά ρητή επιταγή του άρθρου 3.2, να τα προσκομίσω μόνο κατά το στάδιο της κατακύρωσης οπότε και θα αξιολογούντο. Εξάλλου τούτο το παραδέχεται και ο αναθέτων φορέας αφού στον πρώτο λόγο απόρριψης της προσφοράς μου μέσα στην παρένθεση ο ίδιος παραπέμπει

στο άρθρο 2.2.9 Β.3 και Β.4. Δεν είχα συνεπώς καμία υποχρέωση να υποβάλλω στο στάδιο τούτο δικαιολογητικά που το ίδιο το κανονιστικό πλαίσιο προέβλεπε ρητά την μη υποβολή τους κατά το στάδιο της προαπόδειξης, ούτε βεβαίως ο αναθέτων φορέας είχε το δικαίωμα να απορρίψει την προσφορά μου επικαλούμενος λόγο ο οποίος δεν προβλέπεται, ούτε ρητά, ούτε σιωπηρά, σε κανένα σημείο της διακήρυξης. Με άλλα λόγια ο φορέας όφειλε, εφόσον στον μεν υποφάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής μου είχα υποβάλλει το Τ.Ε.Υ.Δ, νομίμως και πλήρως συμπληρωμένο, και την εγγύηση συμμετοχής μου, στον δε υποφάκελο τεχνικής προσφοράς μου όλα τα στοιχεία εκείνα που προβλέπουν τα οικεία Παραρτήματα, να θεωρήσει την συμμετοχή μου στο στάδιο τούτο πλήρη και παραδεκτή και να με προκρίνει στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού, ώστε ο αποκλεισμός μου για τους δύο πρώτους λόγους που αποτυπώνονται στην βαλλόμενη να πιθανολογείται σοβαρά ως μη νόμιμος.

ΙΧ. Περαιτέρω, αν και δεν αμφισβητείται, emphaticά σημειώνω ότι στο Τ.Ε.Υ.Δ που υπέβαλα στο διαγωνισμό προαπέδειξα πλήρως όλες τις επίκαιρες απαιτήσεις. Ειδικότερα, στο μέρος ΙV του εντύπου - Κεφάλαιο Β για την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια - δήλωσα τον γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών μου και τον μέσο γενικό ετήσιο κύκλο κατά την περίοδο αναφοράς της προηγούμενης τριετίας και περαιτέρω δήλωσα και τον μέσο ειδικό κύκλο εργασιών μου πάλι για την ίδια περίοδο. Τόσο ο γενικός όσο και ο ειδικός κύκλος εργασιών μου κατά την ζητηθείσα περίοδο αναφοράς υπερκαλύπτουν τις προδιαγραφές του διαγωνισμού, καθόσον, αντί των 150.000,00 Ευρώ που συνιστούσαν το κατώφλι της σχετικής «ειδικής» επάρκειας, η επιχείρησή μου διαθέτει 289.366,67 Ευρώ. Επιπλέον, στο μέρος ΙV του εντύπου - Κεφάλαιο Γ για την τεχνική και επαγγελματική επάρκεια - δήλωσα πλήρη κατάλογο των έξι κυριότερων συμβάσεων που είχα εκτελέσει κατά την προηγούμενη πενταετία (2013 - 2017) συναφούς αντικείμενου με την δημοπρατούμενη, με πλήρη περιγραφή των συμβάσεων, ποσά προϋπολογισμού, ημερομηνίες εκτελέσεως και παραλήπτες. Επιπλέον, όλα τα δικαιολογητικά του άρθρου 2.2.9.2 Β3 και Β4 που θα όφειλα να υποβάλω κατά

το στάδιο της κατακύρωσης τα διέθετα, τα είχα δηλαδή στην κατοχή μου, και απλά ανέμενα την είσοδο του διαγωνισμού στο αντίστοιχο στάδιο προκειμένου να τα υποβάλλω σε πρώτη ζήτηση του φορέα. Είναι λοιπόν, εκτός από μη νόμιμος και ανεπίκαιρος, και άδικος ο αποκλεισμός μου. [...]

Συνοψίζοντας, η αιτιολογία απόρριψης της προσφοράς μου και αποκλεισμού από την συνέχεια του διαγωνισμού καθ' ο μέρος αφορά στις δύο πρώτες αιτιάσεις του φορέως παρίσταται προδήλως μη νόμιμη όχι μόνο ως μη προβλεπόμενη από καμία διάταξη της διακήρυξης, αλλά ως ευθέως αντίθετη στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού.

Χ. Όσον αφορά την τρίτη αιτίαση αποκλεισμού μου δηλαδή ως προς την πιστοληπτική βεβαίωση του ΤΜΕΔΕ που υπέβαλα λεκτέο ότι η εν λόγω βεβαίωση ως εκ του περισσού υποβλήθηκε στο διαγωνισμό, δοθέντος, ότι από καμία διάταξη της διακήρυξης, δεν προεβλέπετο ούτε ρητά, ούτε σιωπηρά, η προσκομιδή της. Το ότι υποβλήθηκε στο διαγωνισμό συνιστά ένα εκ παραδρομής σφάλμα το οποίο οφείλεται στην περισσή πρόνοια και επιμέλειά μου, που δεν μπορεί όμως να αξιολογηθεί, ούτε καν θετικά, πόσω μάλλον αρνητικά. Υπενθυμίζω, ότι κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει μόνον τα αξιούμενα από την διακήρυξη και κατά συνέπεια, ανεξαρτήτως παντός άλλου, δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού για δικαιολογητικά μη απαιτούμενα από τη διακήρυξη (ΕΑ του ΣτΕ 18, 19/2011, 14 3703/2010, 1616, 254/2008). Εντούτοις, ο φορέας καθ' υπέρβαση του στενού κανονιστικού πλαισίου και αξιολογώντας άνευ οίουδήποτε δικαιώματος τυχόν ερειδόμενου στο επίμαχο πλαίσιο την επίμαχη βεβαίωση, έκρινε τούτη ως μη αποδεκτή και ως εκ τούτου «εφηύρε» εκ του μηδενός τρίτο λόγο απόρριψης της προσφοράς μου. Τονίζεται emphaticά, ότι η διακήρυξη, αφού φέρει κανονιστικό χαρακτήρα δεσμεύει απόλυτα και εξίσου ισοδύναμα τόσο τους διαγωνιζόμενους, όσο όμως και τη δημόσια αρχή, η οποία διενεργεί τον εκάστοτε διαγωνισμό και συνεπώς, η τελευταία, υποχρεούται από την έναρξη και μέχρι την ολοκλήρωση της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει όσα ορίζονται σε αυτή και επουδενί, όλως αιφνιδιαστικά, μη νόμιμα και

εκφεύγοντας προδήλως από το πλαίσιο που η ίδια έχει προδιαγράψει, να «ανακαλύπτει» ή να υιοθετεί το πρώτον κατά το στάδιο αξιολόγησης προσφορών λόγους αποκλεισμού που ερείδονται επί δικαιολογητικών των οποίων την υποβολή δεν έχει προκαθορίσει, διότι έτσι, όχι μόνο επέρχεται στρέβλωση των όρων του διαγωνισμού αλλά και ανεπίτρεπτος αιφνιδιασμός των συμμετεχόντων. Στο σημείο τούτο υπενθυμίζω ότι όπως ορθώς υποστηρίζεται (ΚΟ ΕΑΑΔΗΣΥ 23) σε περίπτωση που οι οικονομικοί φορείς υποβάλουν αυτοβούλως ένα ή περισσότερα πιστοποιητικά/δικαιολογητικά, η εν λόγω υποβολή δεν αποτελεί λόγο απόρριψης της προσφοράς και αποκλεισμού του προσφέροντος, η δε αναθέτουσα αρχή δεν ελέγχει τα εν λόγω δικαιολογητικά. Όφειλε συνεπώς ο φορέας, αφού από κανένα σημείο της διακήρυξής του δεν προεβλέπετο η υποβολή βεβαίωσης πιστοληπτικής ικανότητας και συνακόλουθα παρίστατο ξεκάθαρο ότι η υποβολή της μόνον ως εκ παραδρομής, άλλως εκ μόνου λόγου περισσής πρόνοιας ή επιμέλειας μπορούσε να νοηθεί, να απέσχει παντελώς από την αξιολόγησή της, θετική ή αρνητική, και να την θεωρήσει ως μη υποβληθείσα, καθόσον η ύπαρξη ή μη δεν συνιστούσε αντίστοιχα προσόν ή μειονέκτημα και ως εκ τούτου δεν μπορούσε να αξιολογηθεί νόμιμα, είτε θετικά, είτε αρνητικά. Και συνακόλουθα όφειλε, οπωσδήποτε να απέσχει από αρνητική αξιολόγηση και ενόψει αυτής να εδράσει ανύπαρκτο λόγο αποκλεισμού μου, όστις δηλαδή δεν προεβλέπετο σε καμία κανονιστική διάταξη του διαγωνιστικού πλαισίου. Η δε εκφερόμενη επίκληση στο σώμα της βαλλομένης της ΚΟ 13 της ΕΑΑΔΗΣΥ που προβλέπει την βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας ως μέσο απόδειξης, μεταξύ των άλλων αποδεικτικών μέσων, του κριτηρίου οικονομικής επάρκειας, τυγχάνει παντελώς άστοχη και μάλλον καταδεικνύει αθέμιτη προσπάθεια δικαιολόγησης του επίμαχου λόγου, καθόσον, φαίνεται να μη λαμβάνει υπόψη, ότι ναι μεν η βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας συνιστά ένα από τα θεμιτά μέσα απόδειξης του εν λόγω κριτηρίου, μόνον όμως εφόσον προδιαγράφεται ρητά στην εκάστοτε διακήρυξη ως τέτοιο, με άλλα λόγια μόνο όταν το μέσο αυτό συνδέεται στενά με την επίμαχη σύμβαση ως τρόπος απόδειξης της

οικονομικής αξιοπιστίας και φερεγγυότητας των διαγωνιζομένων, προϋπόθεση όμως που εν προκειμένω δεν προεβλέπετο. Κατά κύριο λοιπόν αίτημα διώκω την ακύρωση του τρίτου λόγου αποκλεισμού μου ενόψει των εκτεθέντων. Όπως δε επικουρικώς, επάγομαι, ότι η εν λόγω βεβαίωση αποδεικνύει πλήρως το δανειοληπτικό μου όριο σε ύψος ποσού Ευρώ 300.000,00 ήτοι σχεδόν σε τετραπλάσιο μέγεθος του καθαρού προϋπολογισμού της σύμβασης».

Επίσης η προσφεύγουσα με την υπό κρίση προσφυγή της αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που αποδέχεται την προσφορά της παρεμβαίνουσας για τους εξής λόγους:

«XIII. Επειδή όπως προελέχθη αντικείμενο προαπόδειξης συνιστούσε η υποβολή στον υποφάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής. Η Εγγύηση συμμετοχής προβλέπεται στο άρθρο 2.2.2 της διακήρυξης. Τονίζεται emphaticά, εξ αρχής, ότι εν προκειμένω η διακήρυξη περιελάμβανε σχετικό υπόδειγμα εγγυητικής επιστολής καλής εκτέλεσης ως συνημμένο σε αυτήν Παράρτημα VIII. Σημειώνεται μάλιστα ότι σύμφωνα με το άρθρο 2.1.1 για τα Έγγραφα της σύμβασης ορίζεται αδιάσπαστα ότι «Τα έγγραφα της παρούσας διαδικασίας σύναψης είναι τα ακόλουθα: η παρούσα Διακήρυξη (ΑΔΑΜ) με τα Παραρτήματα που αποτελούν αναπόσπαστο μέρος αυτής...». Συνεπώς, εφόσον το σχετικό υπόδειγμα προσαρτήθηκε ως Παράρτημα VIII στη διακήρυξη και εφόσον κατά ρητή επιταγή της διακήρυξης τα παραρτήματα που προσαρτώνται σε αυτήν συνιστούν αναπόσπαστο μέρος της, οι προβλέψεις του, φέρουν εξίσου δεσμευτική - και μάλιστα κατά πρώτη σειρά συμβατικής ισχύος - ισχύ με τις προβλέψεις της διακήρυξης, καθιστάμενο από υπόδειγμα σε πρότυπο. Τούτων εκτεθέντων οι διαγωνιζόμενοι όφειλαν να συντάξουν την εγγυητική τους ακολουθώντας πιστά τις προβλέψεις του προτύπου, το οποίο, ως εκ του ειδικού περιεχομένου του κατίσχυε πάσης άλλης γενικότερης και τυχόν αντίθετης οδηγίας ή πρόβλεψης. Πολύ δε περισσότερο κατίσχυε έναντι διευκρινήσεων οι οποίες ως εκ του μη νόμιμου τρόπου χορηγήσεώς τους ετύγχαναν ανυπόστατες, άλλως άκυρες, και ως τέτοιες δεν έπρεπε να ληφθούν υπόψη, καθόσον, ως υπολειπόμενες

εκτελεστού χαρακτήρα, ουδόλως συνιστούσαν νομίμως και επαρκώς πρόσφορο τρόπο μεταβολής ουσιωδών όρων της διακήρυξης. Και τούτο διότι όπως είναι πάγκοινα γνωστό, οι κανονιστικοί όροι προτείνονται μεν από την αρμόδια Υπηρεσία, πλην όμως εγκρίνονται δια και μόνον με απόφαση της Ο.Ε προκειμένου περί Ο.Τ.Α. Η Ο.Ε λοιπόν, κατά την έγκριση των όρων της δημοπράτησης έχει την δυνατότητα, είτε να εγκρίνει, είτε να αποστεί εξ ενός προτεινόμενου όρου και να τον μεταβάλλει καθιστώντας τον κανονιστικό όρο. Με τον ίδιο τρόπο εγκρίνονται και οι διευκρινήσεις και τουλάχιστον αυτές που μεταβάλλουν έναν ήδη εγκριθέντα όρο και όχι απλά τον επιβεβαιώνουν. Διότι διαφορετικά, μπορεί οιοδήποτε μονοπρόσωπο όργανο με το πρόσχημα των διευκρινήσεων, να μεταβάλλει κατά το δοκούν, όρους που ενέκρινε με απόφασή της η Ο.Ε και μάλιστα εν αγνοία της τελευταίας. Συνοψίζοντας, οι προβλέψεις του προτύπου καθ' ο μέρος ούτε εμπρόθεσμα αμφισβητήθηκαν δια προδικαστικής προσφυγής, ούτε όμως νόμιμα μεταβλήθηκαν, κατέστησαν απρόσβλητες, ισχυρές, οριστικές και αδιαμφισβήτητες, κατισχύουσες δε, ως εκ του ειδικότερου αντικειμένου τους, πάσης άλλης διάταξης. Οι διατάξεις της διακήρυξης από τις οποίες μπορούσε κάθε επιμελής και ενημερωμένος υποψήφιος να λάβει γνώση ότι εν προκειμένω διατίθεται πρότυπο εγγυητικής επιστολής, κατά την ως άνω έννοια, ήταν πολλές και ξεκάθαρες. Ενδεικτικά, α) στο προοίμιο της διακήρυξης και συγκεκριμένα στα «Περιεχόμενα» προβλέπεται ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ VIII - ΥΠΟΔΕΙΓΜΑΤΑ ΕΓΓΥΗΤΙΚΩΝ ΕΠΙΣΤΟΛΩΝ (ΠΡΟΣΑΡΜΟΣΜΕΝΟ ΑΠΟ ΤΗΝ ΑΝΑΘΕΤΟΥΣΑ ΑΡΧΗ) σελίδα 57, β) στο άρθρο 2.1.5 προβλέπεται «Σχετικά υποδείγματα εγγυητικής επιστολής καλής εκτέλεσης και συμμετοχής δίνονται στο συνημμένο παράρτημα VIII», γ) στο άρθρο 5 του παραρτήματος VII της Ε.Σ.Υ ότι «Υποδείγματα εγγυητικών επιστολών δίνονται στο Παράρτημα VIII της Διακήρυξης». Στο εν λόγω πρότυπο υπάρχει η εξής ξεκάθαρη πρόβλεψη «Το παραπάνω ποσό τηρούμε στη διάθεσή σας και θα καταβληθεί ολικά ή μερικά, χωρίς να ερευνηθεί το βάσιμο ή μη της απαίτησης, ή αν είναι νόμιμη η απαίτηση, μέσα σε τρεις (3) ημέρες, ύστερα από απλή έγγραφη ειδοποίησή σας». Άρα λοιπόν, στον

Αριθμός απόφασης: 309/2019

προκείμενο διαγωνισμό ο φορέας που τον διεξάγει, θεώρησε σκόπιμη, για τους λόγους που ο ίδιος έκρινε και δεν αναζητώνται στο παρόν στάδιο, τη σύντμηση της προθεσμίας. Το ότι τούτη η πρόθεσή του είναι η μόνη προκύπτει και από το πρότυπο εγγυητικής επιστολής καλής εκτέλεσης όπου και εκεί με πανομοιότυπο περιεχόμενο προβλέπεται «Το παραπάνω ποσό τηρούμε στη διάθεσή σας και θα καταβληθεί ολικά ή μερικά, χωρίς να ερευνηθεί το βάσιμο ή μη της απαίτησης, ή αν είναι νόμιμη η απαίτηση, μέσα σε τρεις (3) ημέρες, ύστερα από απλή έγγραφη ειδοποίησή σας». Άρα λοιπόν ήταν ξεκάθαρο σε κάθε επιμελή και ενημερωμένο υποψήφιο ή εν πάση περιπτώσει κάθε επιμελής και ενημερωμένος υποψήφιος μπορούσε και όφειλε να γνωρίζει ότι εν προκειμένω η αρχή που διεξάγει τον διαγωνισμό έχει αφενός προσδώσει κανονιστικό χαρακτήρα στο υπόδειγμα καθιστώντας το ως αναπόσπαστο μέρος της διακήρυξης πρότυπο με δεσμευτική ισχύ και αφετέρου έχει επιλέξει προς δικό της όφελος ως προθεσμία καταβολής του ποσού της εγγυοδοσίας συμμετοχής αποκλειστικά εντός τριών (3) ημερών και άρα ουχί πέντε (5), πρόβλεψη την οποία επανέλαβε και ως προς την προθεσμία καταβολής του ποσού της εγγυοδοσίας καλής εκτέλεσης, καταδεικνύοντας μη καταλειπομένης καμίας αμφιβολίας ότι οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να δεσμευθούν ότι θα καταβάλλουν το εν λόγω ποσό εντός της προκαθορισθείσης προθεσμίας των τριών (3) ημερών. Περαιτέρω την 10/12/2018 χορηγήθηκε η με Αρ. Πρωτ. 6727 διευκρίνηση με περιεχόμενο ορθό χρονικό διάστημα καταβολής του ποσού εγγύησης συμμετοχής και καλής εκτέλεσης, είναι πέντε 5 ημέρες όπως αυτό αναφέρεται στο άρθρο 2.1.5 της διακήρυξης». Ωστόσο, η εν λόγω διευκρίνηση υπογράφεται από πρόσωπο τρίτο προς τον διαγωνισμό και συγκεκριμένα από τον Προϊστάμενο της Τεχνικής Υπηρεσίας του Α.Φ - δηλαδή ούτε καν από τον Πρόεδρο της Επιτροπής Διαγωνισμού - και βεβαίως από πουθενά δεν προκύπτει ότι η διευκρίνηση τούτη, καθ' ο μέρος μετέβαλε κανονιστικό όρο, ετύγχανε κατά χρόνο προ της αναρτήσεώς της εγκρίσεως από την αρμόδια προς τούτο Ο.Ε, προκειμένου, νόμιμα, να καταστεί μέρος του κανονιστικού πλαισίου. Εν προκειμένω η ανθυποψήφιά μου υπέβαλε στον

υποφάκελο δικαιολογητικών της την από 12/12/2018 εγγυητική επιστολή της Εθνικής Τράπεζας στο σώμα της οποίας προβλέπεται ότι το εν λόγω ποσό δεν θα καταβληθεί μέσα σε τρεις (3) ημέρες, αλλά ότι « Το παραπάνω ποσό τηρούμε στη διάθεσή σας και θα καταβληθεί ολικά ή μερικά, χωρίς να ερευνηθεί το βάσιμο ή μη της απαίτησης, ή αν είναι νόμιμη η απαίτηση, μέσα σε πέντε (5) ημέρες, ύστερα από απλή έγγραφη ειδοποίησή σας». Ενόψει όμως των προεκτεθέντων, αφού το εν λόγω πρότυπο εγγυητικής συμμετοχής (αλλά και το πρότυπο εγγυητικής καλής εκτέλεσης) έφερε δεσμευτική ισχύ, αφού προέβλεπε αδιάστικτα ως καταληκτική ημερομηνία καταβολής του ποσού της εγγυοδοσίας τις τρεις ημέρες και ουχί τις πέντε, αφού η επίμαχη διευκρίνιση ελλείπει νομίμου προδικασίας ήτο ούτως ή άλλως ανυπόστατη, άλλως άκυρη, όπερ όφειλαν να το γνωρίζουν τόσο η δημόσια αρχή, όσο και οι ενήμεροι υποψήφιοι, και αφού δεν επακολούθησε επί του όρου αυτού νέα νόμιμη διευκρίνιση, ο όρος περί τριημέρου προθεσμίας ουδέποτε μεταβλήθηκε σε πενθήμερο και συνακόλουθα, ο φορέας όφειλε, πάραυτα να απορρίψει την προσφορά της ανθυποψηφίας μου ενόψει του άρθρου 2.4.6 της διακήρυξης σημείο ζ ένεκα ουσιώδους αποκλίσεως της εγγυητικής επιστολής της προς τους όρους της σύμβασης και συγκεκριμένα ως προς την προθεσμία δέσμευσης καταβολής του ποσού της εγγυοδοσίας, ώστε, ενόψει των προεκτεθέντων να παρίσταται προδήλως νόμιμος λόγος αποκλεισμού της, άλλως σοβαρά πιθανολογούμενος, ως νόμιμος, λόγος αποκλεισμού της.

XIV. Επειδή τέλος αν και υποστηρίχθηκε παραπάνω λεπτομερώς ότι οι υποψήφιοι δεν είχαν καμία υποχρέωση να υποβάλουν στο στάδιο της προαπόδειξης στοιχεία που να αποδεικνύεται μεταξύ άλλων και το κριτήριο τεχνικής καταλληλότητας, εντούτοις, υπό την επιφύλαξη όλων των ανωτέρω, στην περίπτωση που τυχόν ήθελε κριθεί εκ της Αρχής Σας ότι η επίμαχη υποχρέωση ενυπήρχε στο στάδιο της προαπόδειξης, τότε, όλως επικουρικώς, επάγομαι λόγο αποκλεισμού της ανθυποψηφίας μου ερειδόμενο στην μη απόδειξη του κριτηρίου τεχνικής καταλληλότητας επί τη βάσει της με αριθμό πρωτοκόλλου 16965 από 5/12/2018 βεβαίωσης καλής εκτέλεσης - λειτουργίας

Αριθμός απόφασης: 309/2019

του Δήμου Τανάγρας σε συνδυασμό με την από 30/11/2018 βεβαίωση - πιστοποιητικό καλής εκτέλεσης - λειτουργίας της Ανωνύμου Εταιρείας με την επωνυμία «ΟΡ.ΚΑ Α.Τ.Ε.Ε» που (προ)υπέβαλε αυτή στο εν λόγω στάδιο. Ειδικότερα, στο άρθρο 2.2.6 προεβλέπετο ότι όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείτο κατά τη διάρκεια των τελευταίων πέντε (5) ετών (2013-2017), να έχουν εκτελέσει τουλάχιστον μια (1) παράδοση μονάδας φίλτρανσης (αποσιδήρωσης - απομαγνανίωσης) δυναμικότητας ίσης ή μεγαλύτερης των 30 m³ ανά ώρα που να λειτουργεί πάνω από δώδεκα (12) μήνες και να έχουν εγκαταστήσει τουλάχιστον πέντε (5) μονάδες επεξεργασίας νερού (φίλτρανσης ή αφαλάτωσης) δυναμικότητας ίσης ή μεγαλύτερης των 300m³/d την προηγούμενη πενταετία (2013, 2014, 2015, 2016, 2017) από την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, τις οποίες να υποστηρίζουν τεχνικά. Στο άρθρο 2.2.9.2 Β.4 ορίστηκε ως τρόπος απόδειξης του κριτηρίου η υποβολή καταλόγου στον οποίο αναφέρονται οι κυριότερες παραδόσεις (κατά τις πέντε (5) προηγούμενες του έτους του διαγωνισμού οικονομικές χρήσεις, δηλαδή 2013-2017) μονάδων φίλτρανσης που να λειτουργούν για περισσότερο από 12 μήνες, με τον παραπάνω κατάλογο να πρέπει να περιέχει τουλάχιστον μία μονάδα φίλτρανσης (αποσιδήρωσης - απομαγνανίωσης) δυναμικότητας ίσης ή μεγαλύτερης των 30 m³ ανά ώρα και η υποβολή καταλόγου παραδόσεων από τον οποίο να αποδεικνύεται ότι ο κατασκευαστής του συστήματος έχει εγκαταστήσει τουλάχιστον πέντε (5) μονάδες επεξεργασίας νερού (φίλτρανσης ή αφαλάτωσης) δυναμικότητας ίσης ή μεγαλύτερης των 300m³/d την προηγούμενη πενταετία (2013, 2014, 2015, 2016, 2017) από την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, τις οποίες υποστηρίζει τεχνικά, συνοδευόμενα τα παραπάνω από πιστοποιητικά εμπρόθεσμης παράδοσης και καλής λειτουργίας. Γίνεται άμεσα αντιληπτό ότι τόσο το άρθρο 2.2.6, όσο και ο τρόπος απόδειξης του ομιλούν ξεκάθαρα περί της ικανότητας των οικονομικών φορέων να έχουν εκτελέσει οι ίδιοι, ως ανάδοχοι, τις συμβάσεις που θα επικαλεσθούν ως εμπειρία. Διότι δεν υπάρχει

καμία πρόβλεψη, ούτε επιφύλαξη του συντάκτη της διακήρυξης ότι γίνεται εξίσου δεκτή εμπειρία όταν αυτή προέρχεται από υπεργολαβία ή από συμμετοχή σε Κοινοπραξία. ή από άλλου είδους σχέση αφού δεν προβλέπεται τίποτα περί αυτού. Εν προκειμένω, η ανθυποψήφιά μου προς (προ)απόδειξη του ως άνω κριτηρίου (προ)υπέβαλε στο στάδιο τούτο αφενός την με αριθμό πρωτοκόλλου 16965 από 5/12/2018 βεβαίωση καλής εκτέλεσης - λειτουργίας του Δήμου Τανάγρας και αφετέρου την από 30/11/2018 βεβαίωση - πιστοποιητικό καλής εκτέλεσης - λειτουργίας της Ανωνύμου Εταιρείας με την επωνυμία «ΟΡ.ΚΑ Α.Τ.Ε.Ε». Αμφότερες οι βεβαιώσεις αφορούν στην ίδια σύμβαση και έχουν ακριβώς πανομοιότυπο περιεχόμενο (εκτός ενός εδαφίου). Περαιτέρω εξ αντιπαραβολής τους τυγχάνουν προδήλως αντιφατικές. ώστε ευλόγως να αμφισβητούμε το περιεχόμενό τους ως εικονικό και συνεπώς άκυρο, αφού, στην μεν βεβαίωση του Δήμου Τανάγρας η ανθυποψήφιά μου εμφανίζεται ως ανάδοχος της σύμβασης (σχετ. βεβαίωση όπου «Η εταιρεία ...Α.Ε... σε εκτέλεση της μεταξύ μας συμβάσεως...») η οποία μνημονεύεται με επακριβώς ίδια στοιχεία και στην από 30/11/2018 βεβαίωση - πιστοποιητικό καλής εκτέλεσης - λειτουργίας της Ανωνύμου Εταιρείας με την επωνυμία «...Α.Τ.Ε.Ε» με τη διαφορά όμως, ότι σε αυτή τη τελευταία βεβαίωση η ανθυποψήφιά μου εμφανίζεται να εκτελεί την σύμβαση για λογαριασμό της βεβαιούσας Εταιρείας, είτε ως υπεργολάβος της, είτε ως τελούσα σε κάποια άλλη, άγνωστη σε εμάς, σχέση με αυτήν και πάντως ουχί αναδοχής (σχετ. βεβαίωση όπου «Η εταιρεία ... Α.Ε... σε εκτέλεση των μεταξύ μας συμβάσεων...»). Τούτη η αντιφατικότητα όμως συνιστά ζήτημα υψηλού δείκτη σοβαρότητας διότι τυγχάνει εξόχως παράξενο να την ίδια επακριβώς σύμβαση να προσκομίζονται δύο βεβαιώσεις, μία από το Δημόσιο και μία από Ιδιώτη, οι οποίες όμως να αντιφάσκουν μεταξύ τους ως προς το κρίσιμο ζήτημα του προσώπου που πραγματικά εκτέλεσε την σύμβαση και συνακόλουθα του προσώπου που πραγματικά απέκτησε την εξ αυτής της συμβάσεως εμπειρία, αφού στην μεν πρώτη βεβαίωση η ανθυποψήφιά μου φέρεται να ενεργεί ως ανάδοχος, στη δε δεύτερη φέρεται να ενεργεί για λογαριασμό και κατ' εντολή

του βεβαιούντος και μάλλον αναδόχου ιδιώτη, χωρίς να προσδιορίζεται η σχέση τους, το ύψος του ποσοστού της σύμβασης που φέρεται να εκτελέστηκε από την ανθυποψήφιά μου (ώστε να διαφανεί εάν η τυχόν εκχώρηση είναι στο σύνολο ή σε μέρος της σύμβασης), προκειμένου να διαγνωσθεί με απόλυτη βεβαιότητα και σε συμμόρφωση προς τις αρχές της διαφάνειας και ίσης μεταχείρισης εάν και κατά ποσό αυτή διαθέτει πράγματι την εμπειρία που επικαλείται. Υφίσταται λοιπόν εύλογος προβληματισμός μας ως προς την ακρίβεια, την ορθότητα ή την γνησιότητα του περιεχομένου των δύο άκρως αντιφατικών μεταξύ τους εγγράφων και ευλόγως τα αμφισβητώ και ευλόγως διώκω την απόρριψη της προσφοράς της ανθυποψηφίας μου ένεκα μη παραδεκτής απόδειξης του κριτηρίου τεχνικής καταλληλότητας. Ενόψει αυτών όφειλε ο φορέας, αντί να κρίνει ως πλήρη και παραδεκτή την προσφορά της ανθυποψηφίας μου να την απορρίψει πάραυτα λόγω μη απόδειξης ή μη παραδεκτής απόδειξης του κριτηρίου επιλογής του άρθρου 2.2.6 και ουχί να την προκρίνει στο επόμενο στάδιο του ανοίγματος των οικονομικών προσφορών όπως μνημονεύεται στην βαλλόμενη, χωρίς μάλιστα να έχει μεσολαβήσει η δεύτερη φάση του διαγωνισμού, που είναι η βαθμολόγηση των τεχνικών προσφορών, όπερ και τούτο, σε συνδυασμό με τα παραπάνω καταδεικνύουν την μη κανονικότητα - νομιμότητα της ακολουθησάσης διαδικασίας και των εν γένει αποφάσεων του φορέα».

16. Επειδή η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αναφέρει αυτολεξεί τα ακόλουθα:

«[...] Στην προκειμένη περίπτωση, ο προσφεύγων, κατά παράβαση των ως άνω διατάξεων της Διακήρυξης και μάλιστα όταν η διακήρυξη ρητώς ανέφερε «επί ποινή αποκλεισμού», δεν περιέλαβε στην προσφορά του τα αποδεικτικά στοιχεία που απαιτούνταν για την αξιολόγηση από την αναθέτουσα αρχή του θεμελιώδους για κάθε δημόσιο διαγωνισμό ποιοτικού κριτηρίου της οικονομικής και χρηματοοικονομικής του επάρκειας καθιστώντας έτσι απαράδεκτη την προσφορά του. Συνεπώς, ορθώς και νομίμως

Αριθμός απόφασης: 309/2019

αποκλείστηκε από τον οικείο διαγωνισμό δυνάμει της προσβαλλόμενης απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής που τυγχάνει νόμιμη και ορθή.

B. Η επιτροπή δεν προχώρησε στην καταχώρηση βαθμολογίας γιατί θεώρησε ότι πρώτα θα έπρεπε να ξεκαθαρίσει το ζήτημα με την αποκλεισμό ενός εκ των συμμετεχόντων μετά την εκδίκαση τυχόν προσφυγών.

Γ. Όσον αφορά τις βεβαιώσεις για τις παραδόσεις ανάλογων υλικών η ...ΑΕ κατέθεσε στον Δήμο βεβαιώσεις από δύο Δήμους, ...και Στην περίπτωση του δήμου Τανάγρας, ο εξοπλισμός από την ...ΑΕ παρελήφθη μέσω της ...ΑΤΕΕ όπως φαίνεται και από την βεβαίωση της εταιρίας ...ΑΤΕΕ στην οποία αναφέρεται επί λέξει «Η εταιρεία ...Α.Ε. με έδρα τις ... (...),, ΤΚ ..., σε εκτέλεση των μεταξύ μας συμβάσεων, παρέδωσε στο Δήμο ...την 27/05/2014 σύστημα φίλτρου αποσιδήρωσης - απομαγνανίωσης, δυναμικότητας 90m³/ή (2.122m³/d) και την 06/05/2015 σύστημα φίλτρου αποσιδήρωσης - απομαγνανίωσης δυναμικότητας 90η³/ή (2.122m³/d), για τις ανάγκες του Δήμου Τανάγρας».

Σε κάθε περίπτωση στην διακήρυξη γινόταν λόγος για μία τουλάχιστον παράδοση κατά τη διάρκεια των τελευταίων πέντε (5) ετών (2013-2017).

Δ. Τέλος για το θέμα της εγγυητικής επιστολής, αν και στη διακήρυξη γινόταν λόγος για 5 ημέρες διάστημα καταβολής του ποσού εγγύησης συμμετοχής, επειδή στην διακήρυξη στα παραρτήματα όπου φαινόταν υπόδειγμα της εγγυητικής γινόταν λόγος για 3 ημέρες, η επιτροπή αποφάσισε να κάνει δεκτές και τις δυο εγγυητικές.

Βέβαια να επισημάνουμε εδώ ότι είχαν δωθεί διευκρινήσεις μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ ως εξής :

«Το ορθό χρονικό διάστημα καταβολής του ποσού εγγύησης συμμετοχής και καλής εκτέλεσης, είναι πέντε 5 ημέρες όπως αυτό αναφέρεται στο άρθρο 2.1.5 της διακήρυξης.»».

17. Επειδή η παρεμβαίνουσα με την παρέμβασή της ισχυρίζεται τα εξής: «Α. Η προσφεύγουσα επιχείρηση ..., στην από 28/01/2019 προδικαστική της προσφυγή ισχυρίζεται ότι δήθεν η ...ΑΕ, δεν κατέθεσε εγγύηση

συμμετοχής σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης αναφέροντας επί λέξει ότι: [...]

Εν προκειμένω, η εταιρία « ...ΑΕ» σύμφωνα με τους ως άνω όρους της οικείας διακήρυξης, υπέβαλε προσηκόντως μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ προς την αναθέτουσα αρχή το με αρ. πρωτ. 63967/7.12.2018 διευκρινιστικό ερώτημα με το εξής περιεχόμενο:

«Να επιβεβαιωθεί ότι το ορθό χρονικό διάστημα καταβολής του ποσού της εγγύησης είναι πέντε (5) ημέρες όπως αναφέρεται στο άρθρο 2.1.5 της διακήρυξης και όχι τρεις (3) ημέρες όπως αναγράφεται στο υπόδειγμα της εγγυητικής συμμετοχής»

Ακολούθως, μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ και ειδικότερα με το αριθμό πρωτ. 6727/10.12.2018 έγγραφο, η αναθέτουσα αρχή απάντησε ότι:

«Το ορθό χρονικό διάστημα καταβολής του ποσού εγγύησης συμμετοχής και καλής εκτέλεσης, είναι πέντε 5 ημέρες όπως αυτό αναφέρεται στο άρθρο 2.1.5 της διακήρυξης.», ενώ θα πρέπει να σημειωθεί ότι του εν λόγω διευκρινιστικού εγγράφου έλαβε γνώση η συμμετέχουσα επιχείρηση ...νομίμως, βάση του άρθρου 2.1.3 της διακήρυξης, έξι (6) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία παραλαβής των προσφορών και κατά συνέπεια απαραδέκτως προβάλλεται ο ισχυρισμός αυτός με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή της (ΣΤΕ Αν 143/2012).

Στην περίπτωση του επίμαχου διαγωνισμού εύκολα γίνεται αντιληπτό από τον μέσο συμμετέχοντα ότι ο όρος της διακήρυξης όπως διατυπώνεται στο άρθρο 2.1.5 υπερισχύει του αντίστοιχου όρου του υποδείγματος και η διαφοροποίηση μεταξύ τους οφείλεται προφανώς σε σφάλμα εκ παραδρομής και τούτο ανεξάρτητα από το ότι δόθηκε η απαραίτητη διευκρίνιση από την αναθέτουσα αρχή.

Συνεπώς, η εγγύηση συμμετοχής που κατατέθηκε από την ...ΑΕ είναι απολύτως σύμφωνη με την διακήρυξη και επομένως είναι αβάσιμος ο σχετικός λόγος της προδικαστικής προσφυγής της « ...» και θα πρέπει αυτή εξ αυτού του λόγου να απορριφθεί.

Αριθμός απόφασης: 309/2019

B. Ως δεύτερο λόγο στον οποίο η προσφεύγουσα θεμελιώνει την υποτιθέμενη παρανομία της προσφοράς της «...ΑΕ» και κατ' ακολουθία της απόφασης της Ο.Ε. του αναθέτουσας αργής, στην προδικαστική της προσφυγή προβάλλει ότι: [...]

Εν προκειμένω, η «...ΑΕ» για την απόδειξη του κριτηρίου τεχνικής της καταλληλότητας, σύμφωνα με το 2.2.6 και 2.2.9.2. Β4 της διακήρυξης, (οι οικονομικοί φορείς απαιτείται κατά τη διάρκεια των τελευταίων πέντε (5) ετών (2013-2017), να έχουν εκτελέσει τουλάχιστον μια (1) παράδοση μονάδας φίλτρανσης (αποσιδήρωσης - απομαγνανίωσης) δυναμικότητας ίσης ή μεγαλύτερης των 30m³ ανά ώρα, που είναι εγκατεστημένη σε Δήμο ή σε φορείς του Δημόσιου ή Ιδιωτικού τομέα, είτε στην Ελλάδα είτε στην αλλοδαπή και λειτουργεί πάνω από δώδεκα (12) μήνες, χωρίς δηλαδή να απαιτείται ρητά αλλά ούτε και να συνάγεται ότι η εν λόγω παράδοση θα πρέπει να έχει γίνει από τον υποψήφιο φορέα ως ανάδοχο, όπως όλως αβασίμως προβάλλει ο προσφεύγων, υπέβαλε με την προσφορά της τρεις (3) παραδόσεις μονάδων φίλτρανσης και συγκεκριμένα: σύστημα φίλτρου αποσιδήρωσης - απομαγνανίωσης δυναμικότητας 30 m³/h για το Δήμο ...και δύο (2) συστήματα φίλτρου αποσιδήρωσης - απομαγνανίωσης δυναμικότητας 90,3 m³/h έκαστο για την εταιρία ...ΑΤΕΕ - Δήμος

Περαιτέρω, για την απόδειξη των παραπάνω παραδόσεων, η ...ΑΕ προσκόμισε βεβαίωση της εταιρίας ...ΑΤΕΕ στην οποία αναφέρεται επί λέξει «Η εταιρεία ...Α.Ε. με έδρα τις ... (...),....., ΤΚ ..., σε εκτέλεση των μεταξύ μας συμβάσεων, παρέδωσε στο Δήμο ...την 27/05/2014 σύστημα φίλτρου αποσιδήρωσης - απομαγνανίωσης, δυναμικότητας 90m³/h (2.122m³/d) και την 06/05/2015 σύστημα φίλτρου αποσιδήρωσης - απομαγνανίωσης δυναμικότητας 90m³/h (2.122m³/d), για τις ανάγκες του Δήμου ...» και βεβαίωση από το Δήμο ...η οποία κατατέθηκε για να βεβαιώσει την καλή λειτουργία, στην οποία εκ προφανούς παραδρομής εμφανίζεται η ...ΑΕ ως ανάδοχος, παραδρομή που συνάγεται τόσο από την λίστα που προσκόμισε η ...ΑΕ στην οποία αναφέρονται και οι δύο ως παραλήπτες της ίδιας

Αριθμός απόφασης: 309/2019

προμήθειας, όσο και από την συνημμένη βεβαίωση με αριθμό πρωτ. 2273/7.2.2019 του Δήμου ...στην οποία αναγράφεται και αποδεικνύεται ότι ο Δήμος ...παρέλαβε από την εταιρεία ...ΑΤΕΕ την 27/05/2014 σύστημα φίλτρου αποσιδήρωσης - απομαγνανίωσης, δυναμικότητας 90m³/h (2.122m³/d) και την 06/05/2015 σύστημα φίλτρου αποσιδήρωσης - απομαγνανίωσης δυναμικότητας 90m³/h (2.122m³/d) τα οποία η ...ΑΤΕΕ είχε προμηθευτεί (προμήθεια, εγκατάσταση και θέση σε πλήρη λειτουργία) από την εταιρεία ...Α.Ε. με έδρα τις ... (...),....., ΤΚ ...και ότι τα ανωτέρω συστήματα φίλτρασης αποσιδήρωσης - απομαγνανίωσης παραδόθηκαν εμπροθέσμως σύμφωνα με τις ποιοτικές προδιαγραφές και τους όρους της σύμβασης, εγκαταστάθηκαν και τέθηκαν σε λειτουργία χωρίς σφάλματα, επιτυχώς και αποτελεσματικά και με την οποία ο Δήμος ...βεβαιώνει την καλή λειτουργία των εν λόγω συστημάτων έως και σήμερα.

Γίνεται συνεπώς σαφές και ξεκάθαρο ότι η εταιρία ...ΑΕ παρέδωσε την προμήθεια στην ανάδοχο εταιρία ...ΑΤΕΕ με τελικό παραλήπτη το Δήμο Τανάγρας και επομένως, σύμφωνα με τα ανωτέρω, νομίμως σύμφωνα με τα τους όρους της διακήρυξης απέδειξε την τεχνική της καταλληλότητα και οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος περί αντιφατικότητας είναι αβάσιμοι και η επ' αυτούς ερειδόμενη προδικαστική του προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί».

18.Επειδή η παρ. 1 του άρθρου 253 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «Οι αναθέτοντες φορείς αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της προστασίας του ανταγωνισμού, της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης και λαμβάνουν τα απαραίτητα μέτρα, ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων.[...]».

19.Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 281 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016 «1. Οι όροι που περιέχονται στα έγγραφα της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρων και συγκρίσιμων

μεταξύ τους προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης, πλην της προκήρυξης σύμβασης του άρθρου 293 και της περιοδικής ενδεικτικής προκήρυξης του άρθρου 291 περιέχουν ιδίως: [...] ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης, ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων, [...] ιε) το κριτήριο ανάθεσης, τη διαδικασία και τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών, [...] ιζ) τους απαραίτους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται απόρριψη της προσφοράς, [...]».

20. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 302 «Εγγυήσεις» του ν. 4412/2016:

«1. Οι αναθέτοντες φορείς ζητούν από τους προσφέροντες να παράσχουν, κατά περίπτωση, τα ακόλουθα είδη εγγυήσεων:

α) «Εγγύηση συμμετοχής», το ύψος της οποίας καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης σε συγκεκριμένο χρηματικό ποσό, αριθμητικώς και ολογράφως σε Ευρώ και δεν μπορεί να υπερβαίνει το δυο τοις εκατό (2%) της προεκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, συνυπολογιζομένων των δικαιωμάτων προαίρεσης και παράτασης της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ, με ανάλογη στρογγυλοποίηση.

Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα της σύμβασης, το ύψος της εγγύηση συμμετοχής υπολογίζεται επί της εκτιμώμενης αξίας, εκτός ΦΠΑ, του/των προσφερομένου/ων τμήματος/ων.

Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η εγγύηση συμμετοχής περιλαμβάνει και τον όρο ότι η εγγύηση καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση.

Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς που καθορίζουν τα έγγραφα της σύμβασης. Ο αναθέτων φορέας μπορεί, πριν τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τον προσφέροντα να παρατείνει πριν τη λήξη τους τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής. [...]

3. Οι εγγυήσεις των παραγράφων 1 και 2 εκδίδονται από πιστωτικά ή χρηματοδοτικά ιδρύματα ή ασφαλιστικές επιχειρήσεις κατά την έννοια των περιπτώσεων β' και γ' της παρ. 1 του άρθρου 14 του ν. 4364/ 2016 (Α'13) που λειτουργούν νόμιμα στα κράτη - μέλη της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου ή στα κράτη-μέλη της ΣΔΣ και έχουν, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις, το δικαίωμα αυτό. Μπορούν, επίσης, να εκδίδονται από το Ε.Τ.Α.Α. Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε. ή να παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με παρακατάθεση σε αυτό του αντίστοιχου χρηματικού ποσού. Αν συσταθεί παρακαταθήκη με γραμμάτιο παρακατάθεσης χρεογράφων στο Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων, τα τοκομερίδια ή μερίσματα που λήγουν κατά τη διάρκεια της εγγύησης επιστρέφονται μετά τη λήξη τους στον υπέρ ου η εγγύηση δικαιούχο.

4. Οι εγγυήσεις του παρόντος άρθρου περιλαμβάνουν κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: α) την ημερομηνία έκδοσης, β) τον εκδότη, γ) τον αναθέτοντα φορέα προς τον οποίο απευθύνονται (ή τον κύριο του έργου ή τον φορέα κατασκευής στις περιπτώσεις δημοσίων συμβάσεων έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών), δ) τον αριθμό της εγγύησης, ε) το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, στ) την πλήρη επωνυμία, τον Α.Φ.Μ. και τη διεύθυνση του οικονομικού φορέα υπέρ του οποίου εκδίδεται η εγγύηση, ζ) τους όρους ότι: (i) η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και της διζήσεως, και (ii) ότι σε περίπτωση κατάπτωσης αυτής, το ποσό της κατάπτωσης υπόκειται στο εκάστοτε ισχύον τέλος χαρτοσήμου, η) τα στοιχεία της σχετικής διακήρυξης/πρόσκλησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος και την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών του διαγωνισμού, θ) την

ημερομηνία λήξης ή τον χρόνο ισχύος της εγγύησης, ι) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται και ια) (μόνο στην περίπτωση των εγγυήσεων καλής εκτέλεσης και προκαταβολής) τον αριθμό και τον τίτλο της σχετικής σύμβασης.

5. Ο αναθέτων φορέας επικοινωνεί με τους φορείς που φέρονται να έχουν εκδώσει τις εγγυητικές επιστολές προκειμένου να διαπιστώσει την εγκυρότητά τους. Αν διαπιστωθεί η πλαστότητα εγγυητικής επιστολής, ο οικονομικός φορέας αποκλείεται από το διαγωνισμό και υποβάλλεται μηνυτήρια αναφορά στον αρμόδιο εισαγγελέα».

21. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 304 «Κριτήρια ποιοτικής επιλογής» του ν. 4412/2016:

«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. [...]»

28. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 305 «Χρήση των λόγων αποκλεισμού και των κριτηρίων επιλογής που προβλέπονται στο Βιβλίο Ι»:

«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».

22. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 308 «Κανόνες που εφαρμόζονται σε περίπτωση χρήσης των κριτηρίων αποκλεισμού και ποιοτικής επιλογής του Βιβλίου Ι» του ν. 4412/2016:

«1. Προς το σκοπό εφαρμογής του άρθρου 305, αν οι αναθέτοντες φορείς αναφέρονται στα κριτήρια αποκλεισμού ή επιλογής που προβλέπονται στο Βιβλίο Ι, εφαρμόζονται τα άρθρα 79, 80, και 81.

2. Προς το σκοπό εφαρμογής των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 307, εφόσον, δυνάμει του άρθρου 305, οι αναθέτοντες φορείς αναφέρονται στα κριτήρια αποκλεισμού ή επιλογής που προβλέπονται στο Βιβλίο Ι, οι αναθέτοντες φορείς ελέγχουν, σύμφωνα με την παράγραφο 1 εάν οι άλλοι φορείς στην ικανότητα των οποίων ο οικονομικός φορέας προτίθεται να στηριχθεί, πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής ή εάν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού, στους οποίους αναφέρονται οι αναθέτοντες φορείς, δυνάμει του άρθρου 73 και 74. [...]»

23. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 310 «Συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών» του ν. 4412/2016:

«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 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 πρόσκλησης, το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς

που έχουν υποβάλει, αν περιέχει ασάφειες ή ήσσονος 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».

24. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 315 «Ειδικοί κανόνες διεξαγωγής διαδικασίας» του ν.4412/2016: «Η διεξαγωγή της διαδικασίας σύναψης σύμβασης (διαδικασία υποβολής, αποσφράγισης, αξιολόγησης προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής, επιλογής συμμετεχόντων, υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης και σύμβασης, καθορισμού προθεσμιών ολοκλήρωσης του συνόλου ή των επιμέρους διαδικασιών) πραγματοποιείται κατά τα οριζόμενα στις διατάξεις των άρθρων 92 έως 100, 103 και 104, αναλόγως εφαρμοζόμενα».

25.Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 75 του ν. 4412/2016: «Κριτήρια επιλογής – 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 [...]

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 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.

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

26. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 79 του Ν.4412/2016: «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 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.[...]

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. [...].

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.

4. Για τις συμβάσεις κάτω των ορίων, η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53, μπορεί να εκδίδει αντίστοιχο τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης, όπου απαιτείται, κατά τις διατάξεις του παρόντος. Μέχρι την έκδοση του τυποποιημένου εντύπου του προηγούμενου εδαφίου, γίνεται δεκτή υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 1599/1986.

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. [...].».

27. Επειδή το άρθρο 80 του Ν. 4412/2016 προβλέπει τα εξής : «1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν τα πιστοποιητικά, τις βεβαιώσεις και τα λοιπά αποδεικτικά μέσα που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 4 και 5 και στο Παράρτημα ΧΙΙ του Προσαρτήματος Α', ως απόδειξη της μη ύπαρξης

Αριθμός απόφασης: 309/2019

λόγων αποκλεισμού, όπως αναφέρονται στα άρθρα 73 και 74 και της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, σύμφωνα με τα άρθρα 75 και 76.

Οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν αποδεικτικά μέσα, πλην εκείνων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο και στο άρθρο 82. Όσον αφορά το άρθρο 78, οι οικονομικοί φορείς μπορούν να στηρίζονται σε οποιοδήποτε κατάλληλο μέσο προκειμένου να αποδείξουν στην αναθέτουσα αρχή ότι θα έχουν τους αναγκαίους πόρους στη διάθεσή τους.

2. Οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ως επαρκή απόδειξη του ότι ο οικονομικός φορέας δεν εμπίπτει σε καμία από τις περιπτώσεις που αναφέρονται στο άρθρο 73:[...]

4. Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια του οικονομικού φορέα μπορεί, κατά κανόνα, να αποδεικνύεται με ένα ή περισσότερα από τα δικαιολογητικά που αναφέρονται στο Μέρος I του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α'. Εάν ο οικονομικός φορέας, για βάσιμο λόγο, δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα δικαιολογητικά που ζητεί η αναθέτουσα αρχή, μπορεί να αποδεικνύει την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια με οποιοδήποτε άλλο έγγραφο, το οποίο η αναθέτουσα αρχή κρίνει κατάλληλο.

5. Η τεχνική ικανότητα των οικονομικών φορέων μπορεί να αποδεικνύεται με έναν ή περισσότερους από τους τρόπους που αναφέρονται στο Μέρος II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α', ανάλογα με τη φύση, την ποσότητα ή τη σπουδαιότητα και τη χρήση των έργων, των αγαθών ή των υπηρεσιών.
[...]

7. Εφόσον ζητηθεί, η Αρχή θέτει στη διάθεση άλλων κρατών μελών κάθε πληροφορία σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού που παρατίθενται στα άρθρα 73 και 74, την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας και τις χρηματοοικονομικές και τεχνικές ικανότητες των προσφερόντων που αναφέρονται στα άρθρα 75, 76 και 77, καθώς και κάθε πληροφορία σχετικά με τα αποδεικτικά μέσα που αναφέρονται στο παρόν άρθρο. [...]

9. Τα αποδεικτικά έγγραφα του παρόντος άρθρου και του Παραρτήματος XII

του Προσαρτήματος Α΄, μπορεί να εξειδικεύονται στις στα πρότυπα έγγραφα σύμβασης που εκδίδει η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53. [...]»

28. Επειδή το άρθρο 93 με τίτλο «Περιεχόμενο φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» προβλέπει ότι «Ο ξεχωριστός σφραγισμένος φάκελος, με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» περιέχει:

α) στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης άνω των ορίων, το ΕΕΕΣ του άρθρου 79 και την εγγύηση συμμετοχής, κατά τα προβλεπόμενα στο άρθρο 72 [...]».

29. Επειδή το άρθρο 94 με τίτλο « Περιεχόμενο φακέλου «Τεχνική Προσφορά» προβλέπει ότι « [...] 4. Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων προμηθειών και γενικών υπηρεσιών ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς περιέχει ιδίως τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά που τεκμηριώνουν την τεχνική επάρκεια, χρησιμοποιούνται για την αξιολόγηση των προσφορών και περιγράφονται στα έγγραφα της σύμβασης».

30. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 104 «Χρόνος συνδρομής όρων συμμετοχής - Οψιγενείς μεταβολές» του ν. 4412/2016:

«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. [...]».

31.Επειδή στο άρθρο 346 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α΄ και β΄ της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το

άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368».

32.Επειδή σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 360 «Δικαίωμα άσκησης προσφυγής» του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «1. Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».

33. Επειδή στην διακήρυξη ορίζονται τα εξής:

« [...] 2.1.1 Έγγραφα της σύμβασης

Τα έγγραφα της παρούσας διαδικασίας σύναψης είναι τα ακόλουθα:

* η παρούσα Διακήρυξη (ΑΔΑΜ) με τα Παραρτήματα που αποτελούν αναπόσπαστο μέρος αυτής

* Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης [ΤΕΥΔ]

* οι συμπληρωματικές πληροφορίες που τυχόν παρέχονται στο πλαίσιο της διαδικασίας, ιδίως σχετικά με τις προδιαγραφές και τα σχετικά δικαιολογητικά

* το σχέδιο της σύμβασης με τα Παραρτήματά της [...]

2.1.3 Παροχή Διευκρινίσεων

Τα σχετικά αιτήματα παροχής διευκρινίσεων υποβάλλονται ηλεκτρονικά, το αργότερο έξι (6) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών και απαντώνται αντίστοιχα στο δικτυακό τόπο του διαγωνισμού μέσω της Διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr, του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. Αιτήματα παροχής συμπληρωματικών πληροφοριών - διευκρινίσεων υποβάλλονται από εγγεγραμμένους στο σύστημα οικονομικούς φορείς, δηλαδή από εκείνους που διαθέτουν σχετικά διαπιστευτήρια που τους έχουν χορηγηθεί (όνομα χρήστη και κωδικό πρόσβασης) και απαραίτητα το

ηλεκτρονικό αρχείο με το κείμενο των ερωτημάτων είναι ψηφιακά υπογεγραμμένο. Αιτήματα παροχής διευκρινήσεων που υποβάλλονται είτε με άλλο τρόπο είτε το ηλεκτρονικό αρχείο που τα συνοδεύει δεν είναι ψηφιακά υπογεγραμμένο, δεν εξετάζονται.

Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να παρατείνει την προθεσμία παραλαβής των προσφορών, ούτως ώστε όλοι οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς να μπορούν να λάβουν γνώση όλων των αναγκαίων πληροφοριών για την κατάρτιση των προσφορών στις ακόλουθες περιπτώσεις:

α) Όταν, για οποιονδήποτε λόγο, πρόσθετες πληροφορίες, αν και ζητήθηκαν από τον οικονομικό φορέα έγκαιρα δεν έχουν παρασχεθεί το αργότερο τέσσερις (4) ημέρες πριν από την προθεσμία που ορίζεται για την παραλαβή των προσφορών.

β) Όταν τα έγγραφα της σύμβασης υφίστανται σημαντικές αλλαγές.

Η διάρκεια της παράτασης θα είναι ανάλογη με τη σπουδαιότητα των πληροφοριών που ζητήθηκαν ή των αλλαγών.

Όταν οι πρόσθετες πληροφορίες δεν έχουν ζητηθεί έγκαιρα ή δεν έχουν σημασία για την προετοιμασία κατάλληλων προσφορών, δεν απαιτείται παράταση των προθεσμιών. [...]

2.1.5 Εγγυήσεις

Οι εγγυητικές επιστολές των παραγράφων 2.2.2 και 4.1. εκδίδονται από πιστωτικά ιδρύματα που λειτουργούν νόμιμα στα κράτη - μέλη της Ένωσης ή του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου ή στα κράτη- μέλη της ΣΔΣ και έχουν, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις, το δικαίωμα αυτό. Μπορούν, επίσης, να εκδίδονται από το Ε.Τ.Α.Α. - Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε. ή να παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με παρακατάθεση σε αυτό του αντίστοιχου χρηματικού ποσού. Αν συσταθεί παρακαταθήκη με γραμμάτιο παρακατάθεσης χρεογράφων στο Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων, τα τοκομερίδια ή μερίσματα που λήγουν κατά τη διάρκεια της εγγύησης επιστρέφονται μετά τη λήξη τους στον υπέρ ου η εγγύηση οικονομικό φορέα.

Αριθμός απόφασης: 309/2019

Οι εγγυητικές επιστολές εκδίδονται κατ' επιλογή των οικονομικών φορέων από έναν ή περισσότερους εκδότες της παραπάνω παραγράφου.

Οι εγγυήσεις αυτές περιλαμβάνουν κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: α) την ημερομηνία έκδοσης, β) τον εκδότη, γ) την αναθέτουσα αρχή προς την οποία απευθύνονται, δ) τον αριθμό της εγγύησης, ε) το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, στ) την πλήρη επωνυμία, τον Α.Φ.Μ. και τη διεύθυνση του οικονομικού φορέα υπέρ του οποίου εκδίδεται η εγγύηση (στην περίπτωση ένωσης αναγράφονται όλα τα παραπάνω για κάθε μέλος της ένωσης), ζ) τους όρους ότι: αα) η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και της διζήσεως, και ββ) ότι σε περίπτωση κατάπτωσης αυτής, το ποσό της κατάπτωσης υπόκειται στο εκάστοτε ισχύον τέλος χαρτοσήμου, η) τα στοιχεία της σχετικής διακήρυξης και την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, θ) την ημερομηνία λήξης ή τον χρόνο ισχύος της εγγύησης, ι) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται και ια) στην περίπτωση των εγγυήσεων καλής εκτέλεσης και προκαταβολής, τον αριθμό και τον τίτλο της σχετικής σύμβασης.

Σχετικά υποδείγματα εγγυητικής επιστολής καλής εκτέλεσης και συμμετοχής δίνονται στο συνημμένο παράρτημα VIII.

Η αναθέτουσα αρχή επικοινωνεί με τους εκδότες των εγγυητικών επιστολών προκειμένου να διαπιστώσει την εγκυρότητά τους. [...]

2.2.2 Εγγύηση συμμετοχής

2.2.2.1. Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής, που ανέρχεται στο ποσό των χιλίων επτακοσίων εννέα ευρώ και σαράντα λεπτών (1.612,90 €).

Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η εγγύηση συμμετοχής περιλαμβάνει και τον όρο ότι η εγγύηση καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση.

Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς του άρθρου 2.4.5 της παρούσας, άλλως η προσφορά απορρίπτεται. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τον προσφέροντα να παρατείνει, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής.

2.2.2.2. Η εγγύηση συμμετοχής επιστρέφεται στον ανάδοχο με την προσκόμιση της εγγύησης καλής εκτέλεσης.

Η εγγύηση συμμετοχής επιστρέφεται στους λοιπούς προσφέροντες μετά:

α) την άπρακτη πάροδο της προθεσμίας άσκησης προσφυγής ή την έκδοση απόφασης επί ασκηθείσας προσφυγής κατά της απόφασης κατακύρωσης και

β) την άπρακτη πάροδο της προθεσμίας άσκησης ασφαλιστικών μέτρων ή την έκδοση απόφασης επ' αυτών, και

2.2.2.3. Η εγγύηση συμμετοχής καταπίπτει, αν ο προσφέρων αποσύρει την προσφορά του κατά τη διάρκεια ισχύος αυτής, παρέχει ψευδή στοιχεία ή πληροφορίες που αναφέρονται στα άρθρα 2.2.3 έως 2.2.8, δεν προσκομίσει εγκαίρως τα προβλεπόμενα από την παρούσα δικαιολογητικά ή δεν προσέλθει εγκαίρως για υπογραφή της σύμβασης. [...]

2.2.5 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια

Όσον αφορά στην οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν/ παρέχουν μέσο γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών που αφορά σε παραδόσεις μονάδων επεξεργασίας νερού (φίλτρασης ή αφαλάτωσης) κατά τις τρεις τελευταίες οικονομικές χρήσεις (2015, 2016, 2017) ίσο ή μεγαλύτερο από εκατόν πενήντα χιλιάδες (150.000,00) ΕΥΡΩ.

Για την απόδειξη των ανωτέρω θα προσκομίζονται, κατάλληλα τραπεζικά έγγραφα, αντίγραφο ή απόσπασμα του ισολογισμού του οικονομικού φορέα, δήλωση περί του συνολικού ύψους του κύκλου εργασιών

Αριθμός απόφασης: 309/2019

της επιχείρησης, καθώς και του κύκλου εργασιών της που αφορά ειδικότερα στο υπό προμήθεια υλικό, κατά τις τρεις προηγούμενες του έτους του διαγωνισμού οικονομικές χρήσεις (2015-2016-2017). Εάν ο οικονομικός φορέας λειτουργεί ή ασκεί επιχειρηματική δραστηριότητα με το υπό προμήθεια υλικό κατά το χρονικό διάστημα που δεν επιτρέπει την έκδοση κατά νόμον τριών ισολογισμών υποβάλλει τους ισολογισμούς που έχουν εκδοθεί και τα σχετικά επίσημα στοιχεία που υπάρχουν κατά το διάστημα αυτό.

Ειδικότερα, η δήλωση περί του κύκλου εργασιών του υπό προμήθεια υλικού θα συνοδεύεται από κατάλογο στον οποίο θα αναφέρονται οι παραδόσεις μονάδων φίλτρανσης και ειδικότερα τα υλικά, οι ποσότητες, αξία, οι ημερομηνίες παραγγελίας παράδοσης και υποχρέωσης παράδοσης καθώς και οι παραλήπτες (Δημοσίου ή Ιδιωτικού Τομέα, είτε στην Ελλάδα είτε στην αλλοδαπή).

2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα

Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται:

α) κατά τη διάρκεια των τελευταίων πέντε (5) ετών (2013-2017), να έχουν εκτελέσει τουλάχιστον μια (1) παράδοση μονάδας φίλτρανσης (αποσιδήρωσης - απομαγνανίωσης) δυναμικότητας ίσης ή μεγαλύτερης των 30 m³ ανά ώρα, που είναι εγκατεστημένη σε Δήμο ή σε φορείς του Δημόσιου ή Ιδιωτικού τομέα, είτε στην Ελλάδα είτε στην αλλοδαπή και λειτουργεί πάνω από δώδεκα (12) μήνες.

β) να διαθέτουν δομή στελεχωμένη κατάλληλα με τουλάχιστον δέκα πέντε (15) άτομα απασχολούμενο προσωπικό τεχνικών ειδικοτήτων συναφών προς την συγκεκριμένη εφαρμογή και τρεις (3) τουλάχιστον μηχανικούς ανωτέρας ή ανωτάτης σχολής Μηχανολογίας ή Χημικών Μηχανικών.

γ) να διαθέτουν ειδικευμένη τεχνική υποδομή και οργάνωση που θα δηλωθεί σε ειδική έκθεση, ήτοι:

- τον ηλεκτρομηχανολογικό και λοιπό τεχνικό εξοπλισμό για την κατασκευή των Μονάδων ή/και και για την τεχνική υποστήριξη αυτής,

Αριθμός απόφασης: 309/2019

- λίστα του απασχολούμενου προσωπικού του οικονομικού φορέα κατά ειδικότητα και ιδίως κατάσταση του τεχνικού προσωπικού που διαθέτει για την παροχή υπηρεσιών συντήρησης και επισκευών,

- την ύπαρξη αδειοδοτημένου συνεργείου επισκευών και συντήρησης για την υποστήριξη με στοκ ανταλλακτικών,

- οι τεχνίτες του συνεργείου θα πρέπει να γνωρίζουν το αντικείμενο της επεξεργασίας νερού και να ομιλούν την Ελληνική γλώσσα για την υποστήριξη του προσωπικού του Δήμου όταν απαιτηθεί

δ) Ο κατασκευαστής του συστήματος, επιπρόσθετα, θα πρέπει να έχει εγκαταστήσει σε Δήμους ή σε φορείς του Δημόσιου ή Ιδιωτικού τομέα, είτε στην Ελλάδα είτε στην αλλοδαπή, τουλάχιστον πέντε (5) μονάδες επεξεργασίας νερού (φίλτρασης ή αφαλάτωσης) δυναμικότητας ίσης ή μεγαλύτερης των 300m³/d την προηγούμενη πενταετία (2013, 2014, 2015, 2016, 2017) από την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, τις οποίες υποστηρίζει τεχνικά. [...]

2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής

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. 4 του ν. 4412/2016 Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) (B/3698/16-11-2016), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα III, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986.

Το ΤΕΥΔ καταρτίζεται από τις αναθέτουσες αρχές βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Α της Απόφασης 158/2016 της ΕΑΑΔΗΣΥ και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες της Κατευθυντήριας Οδηγίας 15/2016 (ΑΔΑ:

ΩΧΟΓΟΞΤΒ-ΑΚΗ). Το ΤΕΥΔ σε επεξεργάσιμη μορφή είναι αναρτημένο στην ιστοσελίδα της ΕΑΑΔΗΣΥ (www.eaadhsy.gr) και (www.hsppa.gr).

2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα

A. 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 σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016. [...]

B.3. Για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της παραγράφου 2.2.5 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν:

- κατάλληλα τραπεζικά έγγραφα, αντίγραφο ή απόσπασμα του ισολογισμού της επιχείρησης, δήλωση περί του συνολικού ύψους του κύκλου εργασιών της επιχείρησης, καθώς και του κύκλου εργασιών της που αφορά ειδικότερα στο υπό προμήθεια υλικό, κατά τις τρεις προηγούμενες του έτους του διαγωνισμού οικονομικές χρήσεις (2015-2016-2017). Εάν η επιχείρηση λειτουργεί ή ασκεί επιχειρηματική δραστηριότητα με το υπό προμήθεια υλικό κατά το χρονικό διάστημα που δεν επιτρέπει την έκδοση κατά νόμον τριών ισολογισμών υποβάλλει τους ισολογισμούς που έχουν εκδοθεί και τα σχετικά επίσημα στοιχεία που υπάρχουν κατά το διάστημα αυτό.

Ειδικότερα, η δήλωση περί του κύκλου εργασιών του υπό προμήθεια υλικού θα συνοδεύεται από κατάλογο στον οποίο αναφέρονται οι παραδόσεις μονάδων φίλτρανσης και ειδικότερα τα υλικά, οι ποσότητες, αξία, οι ημερομηνίες παραγγελίας παράδοσης και υποχρέωσης παράδοσης καθώς και οι παραλήπτες (Δημοσίου ή Ιδιωτικού Τομέα, είτε στην Ελλάδα είτε στην αλλοδαπή).

Επί ποινή αποκλεισμού, ο μέσος ετήσιος κύκλος εργασιών που αφορά σε παραδόσεις μονάδων επεξεργασίας νερού (φίλτρανσης ή αφαλάτωσης) κατά τις τρεις τελευταίες οικονομικές χρήσεις (2015- 2016- 2017) θα είναι ίσος ή μεγαλύτερος από εκατόν πενήντα χιλιάδες ευρώ 150.000,00 €. [...]

B.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν:

- Κατάλογο στον οποίο αναφέρονται οι κυριότερες παραδόσεις (κατά τις πέντε (5) προηγούμενες του έτους του διαγωνισμού οικονομικές χρήσεις, δηλαδή 2013-2017) μονάδων φίλτρανσης που να λειτουργούν για περισσότερο από 12 μήνες, καθώς και οι παραλήπτες Δημοσίου ή Ιδιωτικού τομέα, είτε στην Ελλάδα είτε στην αλλοδαπή. Ο κατάλογος θα συνοδεύεται από πιστοποιητικά εμπρόθεσμης παράδοσης και καλής λειτουργίας ώστε να αποδεικνύεται η απαιτούμενη ως άνω τεχνική ικανότητα. Στην περίπτωση που ο παραλήπτης ανήκει στο δημόσιο τομέα, οι παραδόσεις αποδεικνύονται με πρόσφατα σχετικά έγγραφα της αρμόδιας Υπηρεσίας, στα οποία θα πιστοποιείται η έντευξη, επιτυχής, αποτελεσματική εγκατάσταση και θέση σε λειτουργία της μονάδας, η εμπρόθεσμη ή μη παράδοσή της και η καλή λειτουργία αυτής. Στην περίπτωση που ο παραλήπτης ανήκει στον ιδιωτικό τομέα, οι παραδόσεις κ.λπ. ως άνω βεβαιούνται από τον παραλήπτη με επίσημο έγγραφό του που θα υπογράφεται/σφραγίζεται από τον νόμιμο εκπρόσωπο και θα φέρει γνήσιο της υπογραφής. Επισημαίνεται ότι δηλούμενες παραδόσεις, που δεν θα συνοδεύονται από τα προαναφερθέντα πιστοποιητικά εμπειρίας, δεν θα λαμβάνονται υπόψη. Επί ποινή αποκλεισμού, ο παραπάνω κατάλογος θα πρέπει να περιέχει τουλάχιστον μία μονάδα φίλτρανσης (αποσιδήρωσης - απομαγνανίωσης) δυναμικότητας ίσης ή μεγαλύτερης των 30 m³ ανά ώρα.

- Κατάλογο προσωπικού από τον οποίο να αποδεικνύεται ότι ο προσφέρων διαθέτει δομή στελεχωμένη με τουλάχιστον δεκαπέντε (15) άτομα απασχολούμενο προσωπικό τεχνικών ειδικοτήτων συναφών προς την συγκεκριμένη εφαρμογή και τρεις (3) τουλάχιστον μηχανικούς ανωτέρας ή ανωτάτης σχολής Μηχανολογίας ή Χημικών Μηχανικών.

- Έκθεση όπου ο προσφέρων θα περιγράφει την τεχνική υποδομή και οργάνωση της εταιρείας ήτοι :

Αριθμός απόφασης: 309/2019

- τον ηλεκτρομηχανολογικό και λοιπό τεχνικό εξοπλισμό που διαθέτει για την κατασκευή των Μονάδων ή/και και για την τεχνική υποστήριξη αυτής,

- λίστα του απασχολούμενου προσωπικού της εταιρείας κατά ειδικότητα και ιδίως κατάσταση του τεχνικού προσωπικού που διαθέτει για την παροχή υπηρεσιών συντήρησης και επισκευών,

- την ύπαρξη αδειοδοτημένου συνεργείου επισκευών και συντήρησης για την υποστήριξη με στοκ ανταλλακτικών,

- οι τεχνίτες του συνεργείου θα πρέπει να γνωρίζουν το αντικείμενο της επεξεργασίας νερού και να ομιλούν την Ελληνική γλώσσα για την υποστήριξη του προσωπικού του Δήμου όταν απαιτηθεί

• Κατάλογο παραδόσεων όπου θα αποδεικνύεται ότι ο κατασκευαστής του συστήματος έχει εγκαταστήσει σε Δήμους ή φορείς του Δημοσίου ή Ιδιωτικού τομέα, είτε στην Ελλάδα είτε στην αλλοδαπή, τουλάχιστον πέντε (5) μονάδες επεξεργασίας νερού (φίλτρασης ή αφαλάτωσης) δυναμικότητας ίσης ή μεγαλύτερης των 300m³/d την προηγούμενη πενταετία (2013, 2014, 2015, 2016, 2017) από την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, τις οποίες υποστηρίζει τεχνικά. [...]

2.4.2.3. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα:

(α) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά και η τεχνική προσφορά σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα.

(β) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα και τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά. [...]

2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά»

2.4.3.1 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν:

α) τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης (Τ.Ε.Υ.Δ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 4 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.9.1. της παρούσας διακήρυξης. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό πρότυπο ΤΕΥΔ το οποίο έχει αναρτηθεί, και σε επεξεργάσιμη μορφή αρχείου doc, στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης (Παράρτημα ΙΙΙ),

β) εγγύηση συμμετοχής, σύμφωνα με ΤΟ άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τις παραγράφους 2.1.5 και 2.2.2 της παρούσας διακήρυξης.

Οι ενώσεις οικονομικών φορέων που υποβάλλουν κοινή προσφορά, υποβάλλουν το ΤΕΥΔ για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει στην ένωση.

2.4.3.2 Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο "Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές" του Παραρτήματος Ι και V της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα και τα αναφερόμενα δικαιολογητικά του Παραρτήματος ΙV της παρούσας Διακήρυξης. [...]

2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών

Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά:

α) 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, [...] ζ) 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 σύμβασης. [...]

3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης - Δικαιολογητικά κατακύρωσης

Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω του συστήματος στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο») και τον καλεί να υποβάλει εντός προθεσμίας, είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής ειδοποίησης σε αυτόν, τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2. της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 -2.2.8 αυτής.

Τα εν λόγω δικαιολογητικά, υποβάλλονται από τον προσφέροντα («προσωρινό ανάδοχο»), ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος, σε μορφή αρχείων pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ημερομηνία υποβολής τους. Όταν υπογράφονται από τον ίδιο φέρουν ψηφιακή υπογραφή.

Με την παραλαβή των ως άνω δικαιολογητικών, το σύστημα εκδίδει επιβεβαίωση της παραλαβής τους και αποστέλλει ενημερωτικό ηλεκτρονικό μήνυμα σ' αυτόν στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση.

Αν μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση και κατά τον έλεγχο των ως άνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι δεν έχουν προσκομισθεί ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, παρέχεται προθεσμία στον προσωρινό

Αριθμός απόφασης: 309/2019

ανάδοχο να τα προσκομίσει ή να τα συμπληρώσει εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση σχετικής έγγραφης, μέσω του Συστήματος, ειδοποίησής του. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί αιτιολογημένα να παρατείνει την ως άνω προθεσμία κατ' ανώτατο όριο για δεκαπέντε (15) επιπλέον ημέρες.

Όσοι υπέβαλαν παραδεκτές προσφορές λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν.

Ο προσωρινός ανάδοχος κηρύσσεται έκπτωτος, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας, εάν:

- i) κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Τ.Ε.Υ.Δ., είναι ψευδή ή ανακριβή, ή
- ii) δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών ή
- iii) από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.3 (λόγοι αποκλεισμού) και 2.2.4 έως 2.2.8 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της παρούσας,

Σε περίπτωση έγκαιρης και προσήκουσας ενημέρωσης της αναθέτουσας αρχής για μεταβολές στις προϋποθέσεις τις οποίες ο προσωρινός ανάδοχος είχε δηλώσει με το Τ.Ε.Υ.Δ., ότι πληροί, οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες έλαβε γνώση μετά την δήλωση και μέχρι την ημέρα της έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης (οψιγενείς μεταβολές), δεν καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του.

Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υποβάλλει αληθή ή ακριβή δήλωση ή δεν προσκομίσει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα δικαιολογητικά ή δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής σύμφωνα με τις παραγράφους 2.2.4 -2.2.8 της παρούσας διακήρυξης, η διαδικασία ματαιώνεται.

Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού την Επιτροπή του Διαγωνισμού και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για την κατακύρωση της σύμβασης είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας είτε για την κήρυξη του προσωρινού αναδόχου ως εκπτώτου. Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών και της εισήγησης της Επιτροπής επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης».

Επίσης, σύμφωνα με τα Παραρτήματα της διακήρυξης:

«ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II «Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων (προσαρμοσμένο από την Αναθέτουσα Αρχή)» [...] [...] ΑΡΘΡΟ 5° : Εγγυήσεις

Οι εγγυήσεις εκδίδονται από πιστωτικά ιδρύματα που λειτουργούν νόμιμα στα κράτη - μέλη της Ευρωπαϊκής Ένωσης, ή του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου, ή στα κράτη - μέλη της Συμφωνίας Δημοσίων Συμβάσεων του Παγκόσμιου Οργανισμού Εμπορίου που κυρώθηκε με τον Ν.2513/1997 (ΦΕΚ 139/τ.Α/1997) και έχουν, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις, το δικαίωμα αυτό. Μπορούν επίσης, να εκδίδονται από το Ε.Τ.Α.Α. - Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε., ή να παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με παρακατάθεση σε αυτό του αντιστοίχου χρηματικού ποσού. Τα έγγραφα των εγγυήσεων αν δεν είναι διατυπωμένα στην Ελληνική, θα συνοδεύονται από επίσημη μετάφραση. Υποδείγματα εγγυητικών επιστολών δίνονται στο Παράρτημα VIII της Διακήρυξης.

5.1. Εγγύηση συμμετοχής στο διαγωνισμό

Κάθε προσφορά συμμετοχής στο διαγωνισμό θα συνοδεύεται ΥΠΟΧΡΕΩΤΙΚΑ από ΕΓΓΥΗΣΗ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ για ποσό, σε ευρώ, που αντιστοιχεί σε ποσοστό 2% επί της Προϋπολογισθείσας Δαπάνης της Διακήρυξης χωρίς Φ.Π.Α.

Συγκεκριμένα το ύψος της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής ανέρχεται σε: χιλίων επτακοσίων εννέα ευρώ και σαράντα λεπτών (1.612,9° €).

Δεν γίνεται δεκτή προσφορά της οποίας η εγγύηση δεν καλύπτει την προβλεπόμενη κατά τα παραπάνω αξία.

Αριθμός απόφασης: 309/2019

Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον επί ένα μήνα μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς που προβλέπει η Διακήρυξη.

ΑΝΑΓΚΑΙΑ ΣΤΟΙΧΕΙΑ ΤΗΣ ΕΓΓΥΗΣΗΣ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ ΚΑΤΑ ΤΗΝ ΥΠΟΒΟΛΗ ΤΗΣ ΜΕ ΤΗΝ ΠΡΟΣΦΟΡΑ: ΤΑ ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΤΟ ΑΡΘΡΟ 3^ο2 ΤΟΥ Ν.4412/2016.

Τυχόν ελλείψεις της εγγύησης συμμετοχής πέραν των αναγκαίων στοιχείων μπορούν να καλύπτονται εκ των υστέρων εντός προθεσμίας πέντε (5) ημερών από την έγγραφη ειδοποίηση του προσφέροντα από την Υπηρεσία. [...]

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙΙ -ΤΕΥΔ (Προσαρμοσμένο από την Αναθέτουσα Αρχή)

Το περιεχόμενο του αρχείου ως αρχείο PDF, ψηφιακά υπογεγραμμένο, αναρτάται ξεχωριστά ως αναπόσπαστο μέρος αυτής. Η ως άνω δήλωση αναρτάται και σε επεξεργάσιμη μορφή προκειμένου να συντάξουν οι οικονομικοί φορείς τη σχετική απάντηση τους. [...]

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ VIII - Υποδείγματα Εγγυητικών Επιστολών (Προσαρμοσμένο από την Αναθέτουσα Αρχή)

Σύμφωνα με το άρθρο 302 του Ν.4412/2016.

ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΕΓΓΥΗΤΙΚΗΣ ΕΠΙΣΤΟΛΗΣ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ

Όνομασία Τράπεζας

Κατάστημα Ημερομηνία έκδοσης

Δ/ση Κωδ ΕΥΡΩ

FAX

ΠΡΟΣ

ΔΗΜΟ ΙΚΑΡΙΑΣ

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ: Άγιος Κήρυκος, Δημαρχείο Ικαρίας

ΤΗΛ.ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΣ:22753-50428

ΦΑΞ: 22750-23538

ΕΓΓΥΗΤΙΚΗ ΕΠΙΣΤΟΛΗ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ ΑΡΙΘΜ

Έχουμε την τιμή να σας γνωρίσουμε ότι εγγυώμεθα δια της παρούσης επιστολής ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, παραιτούμενοι του δικαιώματος της

Αριθμός απόφασης: 309/2019

διαιρέσεως και της διζήσεως, μέχρι του ποσού ΕΥΡΩ. υπέρ της Εταιρείας Διεύθυνση Τ.Κ. ,ΑΦΜ δια την συμμετοχή της εις τον διενεργούμενο διαγωνισμό της για τη σύμφωνα με την υπ' αριθ. Διακήρυξή σας.

Η παρούσα εγγύηση καλύπτει μόνο τις από την συμμετοχή εις τον ανωτέρω διαγωνισμό απορρέουσες υποχρεώσεις της εν λόγω Εταιρείας καθ' όλο το χρόνο ισχύος της.

Το παραπάνω ποσό τηρούμε στη διάθεσή σας και θα καταβληθεί ολικά ή μερικά, χωρίς να ερευνηθεί το βάσιμο ή μη της απαίτησης, ή αν είναι νόμιμη η απαίτηση, μέσα σε τρεις (3) ημέρες, ύστερα από απλή έγγραφη ειδοποίησή σας.

Σε περίπτωση κατάπτωσης της εγγύησης, το ποσό της κατάπτωσης υπόκειται στο εκάστοτε ισχύον πάγιο τέλος χαρτοσήμου.

Αποδεχόμαστε να παρατείνουμε την ισχύ της εγγύησης, ύστερα από απλό έγγραφο της Υπηρεσίας σας, με την προϋπόθεση, ότι το σχετικό αίτημά σας, θα μας υποβληθεί πριν από την ημερομηνία λήξης της.

Η παρούσα ισχύει μέχρι την

(ΣΗΜΕΙΩΣΗ ΓΙΑ ΤΗΝ ΤΡΑΠΕΖΑ: Ο χρόνος ισχύος πρέπει να είναι μεγαλύτερος κατά ένα (1) μήνα του χρόνου ισχύος της προσφοράς, όπως σχετικά αναφέρεται στην Διακήρυξη δηλ. 210 ημέρες από την επόμενη της ημερομηνίας του διαγωνισμού + 1 μήνα). Βεβαιώνεται υπεύθυνα ότι, το ποσό των εγγυητικών μας επιστολών, που έχουν δοθεί στο Δημόσιο και τα Ν.Π.Δ.Δ., συνυπολογίζοντας και το ποσό της παρούσας, δεν υπερβαίνει το όριο των εγγυήσεων, που έχει καθοριστεί από το Υπουργείο Οικονομικών για την Τράπεζά μας».

34. Επειδή, σύμφωνα με την υπ' αριθμό πρωτ. 6727/10.12.2018 διευκρίνιση επί των όρων της διακήρυξης της αναθέτουσας αρχής:

«Το ορθό χρονικό διάστημα καταβολής του ποσού εγγύησης συμμετοχής και καλής εκτέλεσης, είναι πέντε 5 ημέρες όπως αυτό αναφέρεται στο άρθρο 2.1.5 της διακήρυξης».

35.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). Εξάλλου, σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως «με ποινή αποκλεισμού...», «με ποινή απαραδέκτου οι συμμετέχοντες πρέπει...» ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ 70/2002).

36.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 επιτυχανόταν 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).

37.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).

38.Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι 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 τους 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).

39.Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισεως και η υποχρέωση διαφάνειας δεν επιτρέπουν τον αποκλεισμό οικονομικού φορέα από διαδικασία συνάψεως δημοσίας συμβάσεως, λόγω μη τηρήσεως από τον φορέα αυτόν υποχρεώσεως η οποία δεν προκύπτει ρητώς από τα σχετικά με τη διαδικασία αυτή έγγραφα ή από την ισχύουσα εθνική νομοθεσία, (βλ.

απόφαση της 2ας Ιουνίου 2016, *Pirro Pizzo* C-27/15 ECLI:EU:C:2016:404, σκέψη 51). Ομοίως η διακήρυξη του διαγωνισμού δεν αρκεί να παραπέμπει γενικώς στη σχετική νομοθεσία, αλλά πρέπει να περιέχει ειδική ρήτρα περί υποβολής των σχετικών δικαιολογητικών (ΣτΕ ΕΑ 79/2011). Εξάλλου δεν είναι νόμιμος ο αποκλεισμός διαγωνιζομένου για το λόγο ότι δεν προσκόμισε, δικαιολογητικά συμμετοχής πρόσθετα από τα ρητώς αξιούμενα (πρβλ. ΔΕφαΘ 18/2015, ΕΑ ΣτΕ 18/2011, 1083, 1084/2010).

40. Επειδή περαιτέρω, η αρχή της ίσης μεταχείρισης και η υποχρέωση διαφάνειας αντιτίθενται επίσης σε κάθε διαπραγματεύση μεταξύ της αναθέτουσας αρχής και ενός προσφέροντος στο πλαίσιο διαδικασίας 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, *Manova*, 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 (ΕΕ 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, *Manova*, 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, *Manova*, 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 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 των οποίων η κοινοποίηση 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).

41.Επειδή η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013,

ΣτΕ 111/2006, 597/2007 κ. ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β΄ Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

42.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 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, σε λ. 776).

43.Επειδή έχει κριθεί από τη νομολογία ότι στις δημόσιες συμβάσεις ισχύει ο κανόνας της, κατά στάδια, προβολής των λόγων, ήτοι λόγοι που αφορούν σε προγενέστερο στάδιο δεν μπορούν να προβληθούν σε μεταγενέστερο, αλλά θα πρέπει να προβάλλονται επικαίρως (ΕΑ ΣτΕ 207/2002, 295/2003, 602/2003, 884/2003, 69/2005, 1032/2005, 245/2011 κ.ά.). Η αρχή αυτή, της επίκαιρης και αυτοτελούς προσβολής των βλαπτικών πράξεων όλων των οργάνων του διαγωνισμού εντάσσεται στους αρνητικούς όρους του εννόμου συμφέροντος, αποκλείοντας τον παρεμπόπτοντα έλεγχο της νομιμότητας των λόγων αυτών με την ευκαιρία της προσβολής των μεταγενέστερων πράξεων ή παραλείψεων της διαγωνιστικής διαδικασίας με την προδικαστική προσφυγή (ΕΑ ΣτΕ 305/2011, 65/2012).

Αριθμός απόφασης: 309/2019

44. 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).

45. Επειδή, στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού εντάσσονται επίσης και οι διευκρινήσεις που παρέχονται από την αναθέτουσα αρχή στους διαγωνιζόμενους, με την έκδοση σχετικής πράξης παροχής διευκρινίσεων, η οποία εκδίδεται πριν από την υποβολή της προσφοράς τους, ως προς τα σημεία των όρων της διακήρυξης ή των τεχνικών προδιαγραφών ή άλλων ζητημάτων που χρήζουν περαιτέρω επεξηγήσεων, οι οποίες συμπληρώνουν τους όρους της διακήρυξης στους οποίους αναφέρονται (βλ. Δημήτριος Γ.Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β΄ έκδοση, Εκδόσεις Σάκκουλα, 2017, σελ. 340).

46. Επειδή, όπως έχει παγίως κριθεί υπό το προϊσχύον νομοθετικό καθεστώς, η πράξη περί παροχής διευκρινίσεων αποτελεί πράξη εκτελεστή, υποκείμενη σε προσφυγή και εφ' όσον δεν αμφισβητηθεί η νομιμότητά της, οι παρεχόμενες με αυτήν διευκρινίσεις εντάσσονται στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, συμπληρώνοντας τους σχετικούς όρους της διακηρύξεως, στους οποίους αναφέρονται (πρβλ. Ε.Α. ΣΤΕ 190/2015, 108/2015, 55/2015, 44/2015, 92/2014, 254/2012, 45/2008, ΔΕφΑθ (αναστ.) 451/2014, 437/2013).

47. Επειδή ως έχει παγίως κριθεί, μόνο όταν με τις διευκρινίσεις αίρονται ανακρίβειες ή ασάφειες όρων ή μνημονευόμενων στη διακήρυξη στοιχείων αυτές συνιστούν πράξη εκτελεστή, και δύνανται να προσβληθούν με την προσφυγή του Ν. 4412/2016 με την οποία θεωρείται εμπροθέσμως συμπροσβαλλομένη ως πλημμελής και η διακήρυξη (πρβλ. Ε.Α. 45/2008, 952/2007, 474/2005, 532/2004).

48. Επειδή η απάντηση της αναθέτουσας αρχής επί αιτήματος παροχής διευκρινήσεων για σαφή όρο της διακήρυξης στην οποία απλώς επαναλαμβάνονται οι ρυθμίσεις της διακήρυξης, ουδεμία μεταβολή επιφέρει στον νομικό κόσμο και δεν υπόκειται ως πράξη μη εκτελεστή σε προδικαστική προσφυγή (ΕΑ ΣτΕ 426/2011) αλλά συνιστά επιβεβαιωτική πράξη στην οποία το θεσμικό όργανο εμμένει στην προηγούμενη ρύθμισή του που επαναλαμβάνεται στη νέα πράξη (βλ. και απόφαση ΑΕΠΠ υπ' αριθμ. 5/2018). Περαιτέρω, από δικονομική σκοπιά, όταν η προσβαλλόμενη πράξη είναι αμιγώς επιβεβαιωτική προγενέστερης πράξης, υπό την ανωτέρω έννοια, η προσφυγή είναι παραδεκτή μόνον υπό την προϋπόθεση ότι η επιβεβαιούμενη πράξη προσβλήθηκε εμπροθέσμως (βλ. ΓεδΕΕ της 24ης Μαρτίου 2017, Τ-117/15, *Εσθονία κατά Επιτροπής*, βλ. σχόλιο V. Michel, *Europe*, mai 2017, n° 170).

49. Επειδή το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), το οποίο αποτελεί πρότυπο έγγραφο με δεσμευτική ισχύ, συναρτάται αποκλειστικά με τους όρους που περιλαμβάνονται στα έγγραφα της σύμβασης (διακήρυξη, αίτηση συμμετοχής κλπ) της εκάστοτε διαδικασίας και συνιστά προκαταρκτική απόδειξη ως προς τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, ανάλογα με το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης, αντικαθιστώντας την υποχρέωση υποβολής των αντίστοιχων πιστοποιητικών κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς. Τα εν λόγω, δε, πιστοποιητικά, κατά τις διατάξεις του ν. 4412/2016, υποβάλλονται από τον προσωρινό ανάδοχο κατόπιν προς τούτο κλήσης της αναθέτουσας αρχής, πλην της περίπτωσης ενεργοποίησης της δυνατότητας της παρ. 5 του άρθρου 79 του ίδιου νόμου, όταν δηλαδή απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας ή στην περίπτωση που άλλως ορίζει η διακήρυξη οι όροι της οποίας δεν έχουν προσβληθεί.

50. Επειδή το ΤΕΥΔ παρέχει προαπόδειξη προς τον σκοπό της επιτάχυνσης των διαγωνιστικών διαδικασιών και ελάφρυνσης των διαγωνιζομένων από την υποχρέωση προσκόμισης πολυάριθμων

Αριθμός απόφασης: 309/2019

πιστοποιητικών και εγγράφων ως προς τα κριτήρια αποκλεισμού και επιλογής και ενέχει, προϋποθέτει και ερείδεται επί μιας καταρχήν εμπιστοσύνης ως προς τον προσφέροντα οικονομικό φορέα και όσον αφορά τα εξ αυτού δηλούμενα, τα οποία θα ελεγχθούν επισταμένως κατά το στάδιο αξιολόγησης δικαιολογητικών κατακύρωσης πριν την οριστικοποίηση της ανακήρυξης του ως αναδόχου.

51.Επειδή, η μη συμμόρφωση της εγγυητικής επιστολής προς τις απαιτήσεις της διακήρυξης καθιστά αυτήν απαράδεκτη και επιφέρει την απόρριψη της προσφοράς του υποψηφίου οικονομικού φορέα στο σύνολό της, εφόσον οι εγγυητικές επιστολές συμμετοχής δεν πληρούν τους ουσιώδεις όρους που τέθηκαν στην διακήρυξη (Πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 259/2011, 386/2009, 803/2008, 487/1998, ΓνΝΣΚ 356/2003, πρβλ. ΣτΕ 600/2011).

52. Επειδή, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης, κατά το μέρος που απέρριψε την προσφορά της με την αιτιολογία ότι δεν υπέβαλε με τον φάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής και της τεχνικής προσφοράς της: α) έγγραφο που να αφορούν σε παραδόσεις μονάδων επεξεργασίας νερού (φίλτρασης ή αφαλάτωσης) κατά τις τρεις τελευταίες οικονομικές χρήσεις (2015-2016-2017) ποσού ίσου ή μεγαλύτερου των 150.000 ευρώ μαζί με τις αντίστοιχες βεβαιώσεις παραλαβής (άρθρο 2.2.9/Β.3 και Β.4 της διακήρυξης) και β) αντίγραφο ισολογισμών ή ανάλογο έγγραφο που να φαίνεται ο κύκλος εργασιών για το υπό προμήθεια ή ανάλογο υλικό, καθώς τα ανωτέρω σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης υποβάλλονται κατά το στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Η δε αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της αναφέρει ότι σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης τα ανωτέρω έγγραφα θα έπρεπε επί ποινή αποκλεισμού να υποβληθούν ως δικαιολογητικά συμμετοχής.

53. Επειδή, σύμφωνα με τον όρο 2.2.5 της διακήρυξης για την πλήρωση των κριτηρίων οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας του διαγωνισμού, οι οικονομικοί φορείς πρέπει να διαθέτουν μέσο γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών που αφορά σε παραδόσεις μονάδων επεξεργασίας νερού

(φίλτρασης ή αφαλάτωσης) κατά τις τρεις τελευταίες οικονομικές χρήσεις (2015, 2016, 2017) ίσο ή μεγαλύτερο από 150.000 ευρώ. Περαιτέρω, σύμφωνα με τους όρους 2.2.5 και 2.2.9.2 (B.3) της διακήρυξης η πλήρωση του ανωτέρω κριτηρίου θα πρέπει να αποδεικνύεται με την υποβολή των σχετικών ισολογισμών καθώς και καταλόγου στον οποίο θα αναφέρονται οι ανωτέρω παραδόσεις.

Επίσης, σύμφωνα με τον όρο 2.2.6 της διακήρυξης για την πλήρωση των κριτηρίων τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του διαγωνισμού, οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει, μεταξύ άλλων, κατά τη διάρκεια των τελευταίων πέντε ετών (2013-2017) να έχουν εκτελέσει τουλάχιστον μία παράδοση μονάδας φίλτρασης (αποσιδήρωσης ή απομαγνανίωσης) δυναμικότητας ίσης ή μεγαλύτερης των 30 m³ ανά ώρα, η οποία να είναι εγκατεστημένη σε Δήμο ή σε φορείς του Δημοσίου ή Ιδιωτικού τομέα, είτε στην Ελλάδα είτε στην αλλοδαπή και να λειτουργεί πάνω από δώδεκα μήνες. Περαιτέρω, σύμφωνα με τον όρο 2.2.9.2 (B.4) της διακήρυξης η πλήρωση του ανωτέρω κριτηρίου θα πρέπει να αποδεικνύεται με την υποβολή καταλόγου στον οποίο θα αναφέρονται οι ανωτέρω παραδόσεις, συνοδευόμενου από βεβαιώσεις εμπρόθεσμης παράδοσης και καλής λειτουργίας.

54. Επειδή, από τους όρους 2.4.2.3, 2.4.3.1 και 2.2.9.1 της διακήρυξης, συνάγεται με σαφήνεια ότι στον φάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει να υποβάλουν μόνο το ΤΕΥΔ και την εγγύηση συμμετοχής. Περαιτέρω, αναφορικά με τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής, από τους αυτούς όρους προκύπτει ότι, κατά το στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών συμμετοχής και της τεχνικής προσφοράς, οι οικονομικοί φορείς υποχρεούνται μόνο στην προαπόδειξη αυτών με την υπεύθυνη δήλωση πλήρωσής τους στο ΤΕΥΔ. Περαιτέρω, από τους όρους 2.2.9 και 3.2 της διακήρυξης προκύπτει ρητώς και σαφώς ότι τα δικαιολογητικά που απαιτούνται για την απόδειξη τόσο των κριτηρίων οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας όσο και των κριτηρίων τεχνικής και

επαγγελματικής ικανότητας, θα πρέπει να υποβληθούν κατά το στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης από τον προσωρινό ανάδοχο. Εξάλλου, από κανέναν όρο της διακήρυξης δεν μπορεί να συναχθεί ότι η αναθέτουσα αρχή κατά την επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία απαίτησε την υποβολή των ανωτέρω δικαιολογητικών κατά το στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών συμμετοχής, κάνοντας χρήση της σχετικής δυνατότητας που της παρέχεται από το άρθρο 79 παρ. 5 του ν. 4412/2016.

55. Επειδή από την εξέταση της προσφοράς της προσφεύγουσας προκύπτει ότι με τον φάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής της υπέβαλε το αιτούμενο από τη διακήρυξη ΤΕΥΔ, στο οποίο και απαντάει καταφατικά στα πεδία που αφορούν τα κριτήρια επιλογής. Ειδικότερα, ως προς την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, στο πεδίο IV.B του ΤΕΥΔ δηλώνει τον αιτούμενο από τον όρο 2.2.5 της διακήρυξης γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών για τα έτη 2015, 2016 και 2017 καθώς επίσης και τον μέσο γενικό και ειδικό κύκλο εργασιών των ετών αυτών. Επίσης, ως προς την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, στο πεδίο IV.Γ του ΤΕΥΔ δηλώνει το σύνολο των αιτούμενων από τη διακήρυξη παραδόσεων κατά τη χρονική περίοδο 2013 έως 2017.

56. Επειδή, σύμφωνα με τη σκέψη 54 της παρούσας, κατά το στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών συμμετοχής και της τεχνικής προσφοράς, η διακήρυξη δεν απαιτεί την υποβολή των δικαιολογητικών για την απόδειξη των κριτηρίων οικονομικής και χρηματοοικονομικής ικανότητας καθώς και τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας. Συνεπώς, δεδομένου, ότι σύμφωνα με την προηγούμενη σκέψη, η προσφεύγουσα υπέβαλε το αιτούμενο από τη διακήρυξη ΤΕΥΔ, όπου και δήλωσε υπεύθυνα την πλήρωση των ανωτέρω κριτηρίων, η αναθέτουσα αρχή κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης, απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας για το λόγο ότι δεν υπέβαλε ως δικαιολογητικά συμμετοχής τα έγγραφα που προβλέπονται στον όρο 2.2.9.2 της διακήρυξης, ήτοι: α) τα έγγραφα που να αφορούν σε παραδόσεις μονάδων επεξεργασίας νερού (φίλτρανσης ή αφαλάτωσης) κατά τις τρεις

Αριθμός απόφασης: 309/2019

τελευταίες οικονομικές χρήσεις (2015-2016-2017) ποσού ίσου ή μεγαλύτερου των 150.000 ευρώ μαζί με τις αντίστοιχες βεβαιώσεις παραλαβής και β) τα αντίγραφα ισολογισμών ή ανάλογο έγγραφο που να φαίνεται ο κύκλος εργασιών για το υπό προμήθεια ή ανάλογο υλικό, καθώς η υποβολή αυτών δεν προβλέπεται κατά το παρόν στάδιο, αλλά κατά το στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης από τον προσωρινό ανάδοχο. Εξάλλου, σύμφωνα και με τη σκέψη 36 της παρούσας, η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται στην τήρηση των όρων που η ίδια υποβλήθηκε κατ' απαίτηση της αρχής της διαφάνειας. Ως εκ τούτου ο σχετικός λόγος της προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

57. Επειδή περαιτέρω, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης κατά το μέρος που απέρριψε την προσφορά της διότι από το υποβληθέν εκ μέρους της υπ' αριθμό 536/2018 έγγραφο του ΤΣΜΕΔΕ δεν προκύπτει το όριο που διατίθεται για χρηματοδότηση και πιστοδότηση, καθώς η υποβολή του εγγράφου αυτού δεν απαιτείται από τη διακήρυξη, και, σε κάθε περίπτωση, από το περιεχόμενό του προκύπτει το όριο που διατίθεται για χρηματοδότηση και πιστοδότηση. Η δε αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της αναφέρει ότι σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης το ανωτέρω θα έπρεπε επί ποινή αποκλεισμού να υποβληθεί ως δικαιολογητικό συμμετοχής.

58. Επειδή, στον όρο 2.2.5 της διακήρυξης περί οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας, δεν προβλέπεται η υποχρέωση οι οικονομικοί φορείς να διαθέτουν οιοδήποτε όριο χρηματοδότησης και πιστοδότησης. Επίσης, ούτε στον όρο 2.2.9 της διακήρυξης προβλέπεται η απόδειξη οιοδήποτε ορίου χρηματοδότησης ή πιστοδότησης με την υποβολή, ως δικαιολογητικού κατακύρωσης, σχετικής βεβαίωσης από τον αρμόδιο φορέα. Περαιτέρω, από κανέναν έτερο όρο της διακήρυξης δεν συνάγεται οποιαδήποτε σχετική υποχρέωση των υποψήφιων οικονομικών φορέων κατά οιοδήποτε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας.

59. Επειδή, από την εξέταση της προσφοράς της προσφεύγουσας προκύπτει ότι υπέβαλε με τον φάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής και της τεχνικής της προσφοράς, την υπ' αριθμό πρωτ. 536/5.12.2018 βεβαίωση του ΤΣΜΕΔΕ περί δυνατότητας κάλυψής της με εγγυητικές επιστολές συμμετοχής, καλής εκτέλεσης, προκαταβολής και ανάληψης δεκάτων εντός συγκεκριμένων ορίων. Με την προσβαλλόμενη απόφαση η αναθέτουσα αρχή απορρίπτει την προσφοράς της, διότι η εν λόγω βεβαίωση, σύμφωνα και με την Οδηγία 13 της ΕΑΑΔΗΣΥ, δεν αποδεικνύει το όριο που διατίθεται για χρηματοδότηση και πιστοδότηση, καθώς αναφέρεται σε αυτήν μόνο ο όρος «*προεξόφληση πιστοποιημένων λογαριασμών από εκτέλεση δημοσίων έργων*». Ωστόσο, ανεξάρτητα με το εάν η εν λόγω βεβαίωση αποδεικνύει ή όχι το όριο χρηματοδότησης και πιστοδότησης της προσφεύγουσας, από κανέναν όρο της διακήρυξης δεν απαιτείται η υποβολή της βεβαίωσης αυτής, όπως αναλύθηκε στην προηγούμενη σκέψη. Συνεπώς, η προσβαλλόμενη πράξη κατά παράβαση του κανονιστικού πλαισίου του διαγωνισμού, αλλά και των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας λόγω μη τήρησης υποχρέωσης η οποία δεν προκύπτει από κανέναν όρο της διακήρυξης σύμφωνα και με τη σκέψη 39 της παρούσας. Συνακόλουθα, ο σχετικός λόγος της προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

60. Επειδή, η προσφεύγουσα, καθώς η προσφορά της κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης, όπως προεκτέθηκε, απορρίφθηκε με την προσβαλλόμενη πράξη, δεν έχει καταστεί τρίτη ως προς την επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία και, ως εκ τούτου, δεδομένων και των ήδη διαλαμβανομένων στην σκέψη 7 της παρούσας, θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής, και ως προς το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς της παρεμβαίνουσας και, εν προκειμένω, στη ζημία της από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της

προσφοράς της (βλ. ΕΑ ΣτΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣτΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

61. Επειδή, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που δέχεται την προσφορά της παρεμβαίνουσας, για το λόγο ότι η εγγύηση συμμετοχής της τελευταίας, κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης και των παραρτημάτων αυτής, προβλέπει την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από την απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται και όχι εντός τριών (3) ημερών, όπως απαιτεί το Παράρτημα VIII της διακήρυξης. Η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι, σύμφωνα με τον όρο 2.1.5 της διακήρυξης και την με αρ. πρωτ. 6727/10.12.2018 διευκρίνιση της αναθέτουσας αρχής, νόμιμα προβλέπεται στην εγγύηση συμμετοχής της η καταβολή της εγγύησης εντός πέντε (5) ημερών. Η δε αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της αναφέρει ότι δεδομένου ότι αφενός στη διακήρυξη γινόταν λόγος για 5 ημέρες, αφετέρου στο υπόδειγμα εγγυητικής γινόταν λόγος για 3 ημέρες, η επιτροπή αποφάσισε να κάνει δεκτές και τις δυο εγγυητικές. Επιπλέον, και, σε κάθε, περίπτωση επικαλείται την ανωτέρω διευκρίνιση, η οποία αναφέρει ότι η καταβολή της εγγύησης θα πρέπει να γίνει δεκτή εντός 5 ημερών.

62. Επειδή, σύμφωνα με τον όρο 2.1.5 της διακήρυξης η εγγύηση συμμετοχής θα πρέπει να περιλαμβάνει, μεταξύ άλλων, επί ποινή αποκλεισμού κατ' ελάχιστον το εξής στοιχείο, ήτοι την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται. Ωστόσο, στο Παράρτημα VIII της διακήρυξης, όπου δίδεται το υπόδειγμα της εγγύησης συμμετοχής, περιλαμβάνεται η περίοδος: *«Το παραπάνω ποσό τηρούμε στη διάθεσή σας και θα καταβληθεί ολικά ή μερικά, χωρίς να ερευνηθεί το βάσιμο ή μη της απαίτησης, ή αν είναι νόμιμη η απαίτηση, μέσα σε τρεις (3) ημέρες, ύστερα από απλή έγγραφη ειδοποίησή σας»*. Συνεπώς, συνάγεται ότι, ενώ στον όρο 2.1.5. της

Αριθμός απόφασης: 309/2019

διακήρυξης προβλέπεται ως χρονικό διάστημα καταβολής της εγγύησης οι πέντε (5) ημέρες, στο ανωτέρω Παράρτημα το διάστημα αυτό ορίζεται σε τρεις (3) ημέρες. Η παρεμβαίνουσα, λόγω της ανωτέρω αντίφασης/ασάφειας των όρων της διακήρυξης υπέβαλε το από 7/12/2018 ερώτημά της στον διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού ζητώντας να διευκρινιστεί ποιο από τα δύο είναι το ορθό χρονικό διάστημα καταβολής της εγγύησης. Στη συνέχεια, η αναθέτουσα αρχή με το υπ' αριθμό πρωτ. 6727/10-12-2018 έγγραφο της διευκρίνισε ότι το ορθό χρονικό διάστημα είναι αυτό των πέντε (5) ημερών. Ειδικότερα, το εν λόγω έγγραφο διευκρινίσεων υπογράφεται από τον προϊστάμενο της τεχνικής υπηρεσίας και αναρτήθηκε στις 10.12.2018 στον διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού, προκειμένου να λάβει γνώση το σύνολο των ενδιαφερόμενων οικονομικών φορέων, ήτοι εμπροθέσμως σύμφωνα με τον όρο 2.1.3 της διακήρυξης.

Οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας περί ανυπόστατου του ανωτέρω εγγράφου διευκρινίσεων, καθώς δεν εκδόθηκαν από την μόνη, κατά τους ισχυρισμούς της, αρμόδια οικονομική επιτροπή θα πρέπει κατ' αρχήν να απορριφθούν για το λόγο ότι ερείδονται επί της εσφαλμένης προϋπόθεσης ότι το ανωτέρω έγγραφο συνιστά κατ' ουσία τροποποίηση της διακήρυξης. Ωστόσο, όπως αναλύθηκε παραπάνω, με το επίμαχο έγγραφο διευκρινίσεων δεν συντελείται τροποποίηση των όρων της διακήρυξης, αλλά αποσαφηνίζεται η ανωτέρω αντίφαση/ασάφεια μεταξύ του όρου 2.1.5 και του Παραρτήματος VIII της διακήρυξης. Σημειωτέον, δε, ότι η προσφεύγουσα κατά την ανάπτυξη των σχετικών ισχυρισμών της παραλείπει να κάνει οποιαδήποτε αναφορά στον όρο 2.1.5 της διακήρυξης, ο οποίος προβλέπει ρητώς ότι η καταβολή της εγγύησης θα πρέπει να γίνει εντός 5 ημερών. Περαιτέρω, και σε κάθε περίπτωση οι εν λόγω ισχυρισμοί προβάλλονται απαραδέκτως ως ανεπιταίρως προβαλλόμενοι(βλ. σκέψεις 43-44 της παρούσας), καθώς σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στις σκέψεις 45 έως 48 της παρούσας, το εν λόγω έγγραφο διευκρινίσεων, δεδομένου ότι αίρει την ανωτέρω αντίφαση/ασάφεια, συνιστά πράξη εκτελεστή, η οποία έχει ενταχθεί

στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και δεν αμφισβητήθηκε ως προς τη νομιμότητά της εμπροθέσμως και αυτοτελώς από την προσφεύγουσα. Επιπλέον και σε κάθε περίπτωση, οι εν λόγω ισχυρισμοί θα πρέπει να απορριφθούν ως αλυσιτελώς προβαλλόμενοι, καθώς ακόμα κι αν ήθελε υποτεθεί ότι το έγγραφο των διευκρινίσεων είναι ανυπόστατο, αφενός η πρόβλεψη του όρου 2.1.5 της διακήρυξης για καταβολή της εγγύησης εντός 5 ημερών και αφετέρου η πρόβλεψη του Παραρτήματος VIII περί καταβολή της εγγύησης εντός 3 ημερών, συνιστούν αντίφαση/ασάφεια της διακήρυξης, η οποία σε καμία περίπτωση, σύμφωνα και με τη σκέψη 42 της παρούσας, δεν θα μπορούσε να ερμηνευθεί σε βάρος της παρεμβαίνουσας και να οδηγήσει στην απόρριψη της προσφοράς της και τούτο διότι η ερμηνεία των όρων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται σε βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η αναθέτουσα αρχή ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα.

Συνεπώς, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, όπως αυτοί διευκρινίστηκαν με το ανωτέρω έγγραφο της αναθέτουσας αρχής, η εγγύηση συμμετοχής θα πρέπει να προβλέπει την καταβολή της εγγύησης εντός χρονικού διαστήματος πέντε (5) ημερών μετά από την απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται.

63. Επειδή, από την εξέταση της προσφοράς της παρεμβαίνουσας προκύπτει ότι η τελευταία υπέβαλε ως δικαιολογητικό συμμετοχής την από 12.12.2018 εγγυητική επιστολή συμμετοχής (υπ' αριθμό 633/730970-8/Α' ποσού 1.612,90 ευρώ) της Εθνικής Τράπεζας, στην οποία, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, όπως αυτοί διευκρινίστηκαν με το ανωτέρω έγγραφο, προβλέπεται η καταβολή της εγγύησης εντός (5) ημερών, μετά την απλή έγγραφη ειδοποίηση της αναθέτουσας αρχής. Συνεπώς, παρά τους αντίθετους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, η αναθέτουσα αρχή σε συμφωνία με το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού δέχθηκε την ανωτέρω εγγύηση συμμετοχής της παρεμβαίνουσας και, συνακόλουθα, την προσφορά

της, απορριπτόμενου του σχετικού λόγου της προδικαστικής προσφυγής ως αβάσιμου.

64. Επειδή, η προσφεύγουσα αιτείται επίσης την ακύρωση της προσβαλλόμενης, κατά το μέρος που αποδέχεται την προσφορά της παρεμβαίνουσας, για το λόγο ότι η τελευταία δεν αποδεικνύει την πλήρωση των κριτηρίων τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του όρου 2.2.6 της διακήρυξης, καθώς, ως προς τις παραδόσεις των από 27/5/2014 και 6/5/2015 συστημάτων φίλτρου αποσιδίρωσης – απομαγνανίωσης στο Δήμο Τανάγρας, υπέβαλε με την προσφορά της την με αρ. πρωτ. 16965/5.12.2018 βεβαίωση καλής εκτέλεσης του Δήμου καθώς και την από 30/11/2018 βεβαίωση καλής εκτέλεσης της εταιρείας «... Α.Τ.Ε.Ε.», οι οποίες, ως υποστηρίζει, είναι αντιφατικές ως προς το περιεχόμενό τους και δεν προκύπτει από αυτές εάν όντως η παρεμβαίνουσα εκτέλεσε τις επίμαχες παραδόσεις ως ανάδοχος, όπως απαιτεί η διακήρυξη. Η παρεμβαίνουσα αντικρούει τους εν λόγω ισχυρισμούς της προσφεύγουσας ισχυριζόμενη ότι εκτέλεσε τις ανωτέρω παραδόσεις ως προμηθευτής για τα επίμαχα συστήματα της εταιρείας «... Α.Τ.Ε.Ε.», η οποία και ήταν η ανάδοχος των συμβάσεων με τον Δήμο Τανάγρας, προσκομίζοντας με την παρέμβασή της, προς απόδειξη των ανωτέρω, την με αρ. πρωτ. 2273/7.2.2019 βεβαίωση του ανωτέρω Δήμου. Η αναθέτουσα αρχή, δε, με τις απόψεις της αναφέρει ότι οι επίμαχες παραδόσεις, όπως προκύπτει από τις υποβαλλόμενες με την προσφορά της παρεμβαίνουσας βεβαιώσεις, εκτελέστηκαν όντως από την τελευταία μέσω της εταιρείας «... Α.Τ.Ε.Ε.» και σε κάθε περίπτωση από τον όρο 2.2.6 της διακήρυξης απαιτείται τουλάχιστον μία παράδοση μονάδας φίλτρανσης (αποσιδίρωσης – απομαγνανίωσης) δυναμικότητας ίσης ή μεγαλύτερης των 30 m³ ανά ώρα και η παρεμβαίνουσα, ανεξαρτήτως των ανωτέρω παραδόσεων, αποδεικνύει ότι εκτέλεσε σχετική παράδοση και προς τον Δήμο Κυθήρων.

65. Επειδή, σύμφωνα με τον όρο 2.2.6 της διακήρυξης, ως κριτήρια τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας προβλέπονται, μεταξύ άλλων, ότι οι

Αριθμός απόφασης: 309/2019

οικονομικοί φορείς: α) θα πρέπει κατά τη διάρκεια των τελευταίων πέντε (5) ετών (2013-2017), να έχουν εκτελέσει τουλάχιστον μια (1) παράδοση μονάδας φίλτρανσης (αποσιδήρωσης - απομαγνανίωσης) δυναμικότητας ίσης ή μεγαλύτερης των 30 m³ ανά ώρα, που είναι εγκατεστημένη σε Δήμο ή σε φορείς του Δημόσιου ή Ιδιωτικού τομέα, είτε στην Ελλάδα είτε στην αλλοδαπή και να λειτουργεί πάνω από δώδεκα (12) μήνες, καθώς επίσης β) θα πρέπει να έχουν εγκαταστήσει σε Δήμους ή σε φορείς του Δημόσιου ή Ιδιωτικού τομέα, είτε στην Ελλάδα είτε στην αλλοδαπή, τουλάχιστον πέντε (5) μονάδες επεξεργασίας νερού (φίλτρανσης ή αφαλάτωσης) δυναμικότητας ίσης ή μεγαλύτερης των 300m³/d την προηγούμενη πενταετία (2013, 2014, 2015, 2016, 2017) από την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, τις οποίες υποστηρίζει τεχνικά. Περαιτέρω σύμφωνα με τον όρο 2.2.9.2.B.4 της διακήρυξης, για την απόδειξη των ανωτέρω κριτηρίων οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει να προσκομίσουν κατά το στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, κατάλογο στον οποίο θα αναφέρονται οι ανωτέρω, κατ' ελάχιστον πέντε (5) παραδόσεις, εκ των οποίων τουλάχιστον μία θα πρέπει να αφορά παράδοση μονάδας φίλτρανσης (αποσιδήρωσης - απομαγνανίωσης) δυναμικότητας ίσης ή μεγαλύτερης των 30 m³ ανά ώρα που είναι εγκατεστημένη σε Δήμο ή σε φορείς του Δημόσιου ή Ιδιωτικού τομέα, είτε στην Ελλάδα είτε στην αλλοδαπή και να λειτουργεί πάνω από δώδεκα (12) μήνες. Επιπλέον, ο ανωτέρω κατάλογος θα πρέπει να συνοδεύεται από τα αντίστοιχα πιστοποιητικά/βεβαιώσεις εμπρόθεσμης παράδοσης και καλής εκτέλεσης των φορέων ιδιωτικού ή δημοσίου τομέα.

66. Επειδή, η παρεμβαίνουσα με τον φάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής και της τεχνικής προσφοράς της υπέβαλε τα αιτούμενα με τη διακήρυξη έγγραφα για την απόδειξη των ανωτέρω κριτηρίων τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, αν και, όπως προεκτέθηκε στη σκέψη 54 της παρούσας, αυτά θα έπρεπε να προσκομιστούν ως δικαιολογητικά κατακύρωσης από τον προσωρινό ανάδοχο. Περαιτέρω, η προσφεύγουσα με τον επίμαχο λόγο της προσφυγής της αμφισβητεί την απόδειξη των

ανωτέρω κριτήριων από τα προσκομισθέντα εκ μέρους της παρεμβαίνουσας έγγραφα σχετικά με τις παραπάνω δύο επίμαχες παραδόσεις.

67. Επειδή το ΤΕΥΔ παρέχει προαπόδειξη προς τον σκοπό της επιτάχυνσης των διαγωνιστικών διαδικασιών και ελάφρυνσης των διαγωνιζομένων από την υποχρέωση προσκόμισης πολυάριθμων πιστοποιητικών και εγγράφων ως προς τα κριτήρια αποκλεισμού και επιλογής, και δεν περιλαμβάνει πληροφορίες σχετικά με τις τεχνικές προδιαγραφές και ενέχει, προϋποθέτει και ερείδεται επί μιας καταρχήν εμπιστοσύνης ως προς τον προσφέροντα οικονομικό φορέα και όσον αφορά τα εξ αυτού δηλούμενα, τα οποία θα ελεγχθούν επισταμένως κατά το στάδιο αξιολόγησης δικαιολογητικών κατακύρωσης πριν την οριστικοποίηση της ανακήρυξης του ως αναδόχου. Ωστόσο, αυτή η καταρχήν εμπιστοσύνη δεν μπορεί να αποκλείσει τον ίδιο τον έλεγχο της αληθείας και πραγματικότητας των δηλουμένων από την αναθέτουσα αρχή στην περίπτωση που αφενός μεν ο οικονομικός φορέας προσκομίζει έγγραφα και δικαιολογητικά προς απόδειξή τους, καίτοι δεν υποχρεούται, και αφετέρου αμφισβητούνται με επίκληση συγκεκριμένων λόγων από έτερο διαγωνιζόμενο. Σε αντίθετη περίπτωση, θα καθίσταντο δυνατή η συμμετοχή στα περαιτέρω στάδια της διαγωνιστικής διαδικασίας έως και την προσωρινή κατακύρωση σε φορείς που δηλώνουν ανακριβή ή ψευδή στοιχεία, θα παραβιάζονταν οι αρχές της ίσης μεταχείρισης και διαφάνειας μεταξύ των διαγωνιζομένων με την εν τοις πράγμασι εξίσωση φορέων που πληρούν και φορέων που δεν πληρούν ρητούς όρους της Διακήρυξης εις βάρος της οικονομίας της διαγωνιστικής διαδικασίας (ΑΕΠΠ 774/2018 σκ. 50 και 818/2018 σκ. 43). Ως εκ τούτου, ο σχετικός λόγος της προσφυγής θα πρέπει να εξεταστεί στην ουσία του.

Εξάλλου, σύμφωνα με τον όρο 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 κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας και κατά τη σύναψη της σύμβασης, όπου

σύμφωνα με πάγια νομολογία, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να ελέγχει αυστηρώς αν τηρήθηκαν τα κριτήρια που η ίδια έχει καθορίσει (C-496/99 της 29ης Απριλίου 2004, *Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta*, Συλλογή 2004, σελ. I-3801, σκ.115, C336/12 της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, σκ. 40).

68. Επειδή, από την εξέταση της προσφοράς της παρεμβαίνουσας προκύπτει ότι, πλην των δύο αμφισβητούμενων παραδόσεων, η τελευταία δήλωσε στο ΤΕΥΔ της και υπέβαλε για την απόδειξη τους κατάλογο παραδόσεων καθώς και τις αντίστοιχες βεβαίωσης εμπρόθεσμης και καλής εκτέλεσης για τις εξής παραδόσεις: α) Σύστημα αφαλάτωσης θαλασσινού νερού με σύστημα ανάκτησης ενέργειας παραγωγής 1.600 m³/ημέρα (68 m³/h) πόσιμου νερού για τον Δήμο ..., β) Σύστημα φίλτρου αποσιδίρωσης – απομαγνανίωσης δυναμικότητας 30m³/h (720m³/day) για τον Δήμο ..., γ) Σύστημα αφαλάτωσης θαλασσινού νερού συνολικής παραγωγής 600m³/ημέρα με σύστημα ανάκτησης ενέργειας για την ...ΑΤΕΒΕ – Δήμος ..., δ) Μονάδα απονιτροποίησης (με μεμβράνες αντίστροφης ώσμωσης νερού γεωτρήσεων συνολικής ημερήσιας παραγωγής 1.000 m³/ημέρα πόσιμου νερού για τον Δήμο ...- ...και ε) Φορητή μονάδα αφαλάτωσης θαλασσινού νερού δυναμικότητας παραγωγής 1.005 m³/ημέρα πόσιμου νερού για τη ΔΕΥΑ ...– Από τις ανωτέρω, δε παραδόσεις, η παραπάνω υπό στοιχείο (β) αφορά σε παράδοση μονάδας φίλτρανσης (αποσιδίρωσης - απομαγνανίωσης) δυναμικότητας ίσης με 30 m³ ανά ώρα για τον Δήμο Κυθήρων. Τις ανωτέρω δε παραδόσεις, καθώς και την απόδειξη αυτών κατ' άρθρο 2.2.9.2 της διακήρυξης αποδέχεται η αναθέτουσα αρχή με την προσβαλλόμενη πράξη και, επιπλέον, αυτές δεν αμφισβητούνται από την προσφεύγουσα με την υπό εξέταση προδικαστική της προσφυγή.

69. Επειδή, επί τη βάση των αναφερόμενων στην προηγούμενη σκέψη παραδόσεων, προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα πληροί τα αναφερόμενα στην σκέψη 65 της παρούσας, κριτήρια τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του όρου 2.2.6 της διακήρυξης, χωρίς να απαιτούνται για την πλήρωση αυτή επιπλέον οι αμφισβητούμενες με την προδικαστική προσφυγή δύο

παραδόσεις, και συνεπώς ο επίμαχος λόγος της προσφυγής, όπως βασίμως υποστηρίζει και η αναθέτουσα αρχή, θα πρέπει να απορριφθεί πρωτίστως ως αλυσιτελώς προβαλλόμενος.

70. Επειδή, σε κάθε περίπτωση, παρά τους αντίθετους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, από το γράμμα του όρου 2.2.6. της διακήρυξης δεν προκύπτει ότι οι αιτούμενες παραδόσεις, προς πλήρωση των κριτηρίων τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, θα πρέπει αποκλειστικά να έχουν εκτελεστεί από τον οικονομικό φορέα ως ανάδοχο στα πλαίσια δημόσιας σύμβασης. Αντίθετα, προβλέπεται ρητώς και σαφώς ότι οι παραδόσεις αυτές μπορούν να έχουν εκτελεστεί, όχι μόνο για δημόσιους φορείς, αλλά και για ιδιωτικούς φορείς. Περαιτέρω, σε περίπτωση που έχουν εκτελεστεί για δημοσίους φορείς, ο ανωτέρω όρος της διακήρυξης δεν απαγορεύει τη δυνατότητα εκτέλεσης αυτών στα πλαίσια υπεργολαβίας ή κοινοπραξίας ή συμμετοχής σε ένωση οικονομικών φορέων ή υπό οποιαδήποτε άλλη έννομη σχέση, παρά τους αντίθετους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας. Εξάλλου, ακόμα κι αν ήθελε υποτεθεί ότι προκύπτει ασάφεια ή αντίφαση από τις προσκομιζόμενες εκ μέρους της παρεμβαίνουσας βεβαιώσεις σχετικά με τις επίμαχες δύο παραδόσεις, η αναθέτουσα αρχή θα εδύνατο να ζητήσει από αυτήν διευκρινίσεις κατά τα προβλεπόμενα στις διατάξεις του άρθρου 310 του Ν.4412/2016, δίχως τούτο να αντιβαίνει στην αρχή της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας που διέπει τη διαδικασία ανάθεσης των δημοσίων συμβάσεων. Επομένως, όλως επικουρικώς, ο τρίτος λόγος της προσφυγής είναι και αβάσιμος.

71.Επειδή γίνεται δεκτή η εισήγηση.

72.Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή.

73.Επειδή η παρέμβαση πρέπει να γίνει δεκτή.

74.Επειδή, ύστερα από τη σκέψη 68, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρα 363 παρ.5 του ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ακυρώνει την υπ' αριθμό 3/2019 απόφαση της αναθέτουσας αρχής όπως ενσωματώνεται στο πρακτικό της με αριθμό 1/2019 συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής, με θέμα: «Έγκριση πρακτικού δημοπρασίας (ΑΦΑΣΗ) «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΚΑΙ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΑΠΟΣΙΔΗΡΩΣΗΣ – ΑΠΟΜΑΓΓΑΝΙΩΣΗΣ ΓΙΑ ΤΗΝ ΥΔΡΕΥΣΗ ΤΟΥ Δ.Δ. ... (ΓΕΩΤΡΗΣΗ ...)» και ανάδειξη προσωρινού αναδόχου», κατά το μέρος που απορρίπτει την προσφορά της προσφεύγουσας

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του παραβόλου ποσού 807 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 4 Μαρτίου 2019 και εκδόθηκε στις 22 Μαρτίου 2019 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

ΜΑΡΓΑΡΙΤΑ Χ. ΚΑΝΑΒΑ

Ο Γραμματέας

ΧΡΗΣΤΟΣ ΚΑΤΡΗΣ