

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Το 2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ Α.Ε.Π.Π. αποτελούμενο από τον Πρόεδρο, Νικόλαο Σαββίδη και τα μέλη Νεκταρία-Πηνελόπη Ταμανίδη – Εισηγήτρια και Μαρία Μανδράκη, αναπληρώτρια της Γερασιμούλας – Μαρίας Δρακονταειδή, δυνάμει της με αριθμό 23/2018 Πράξης του Προέδρου της ΑΕΠΠ, συνεδρίασε σήμερα, 07 Ιουνίου, στην έδρα της Αρχής.

Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με Γεν. Αριθ. Κατ. ΑΕΠΠ 444/15-05-2018 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» (εφεξής προσφεύγων) κατά της αναθέτουσας αρχής με την επωνυμία «ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΥΓΕΙΑΣ» (εφεξής αναθέτουσα αρχή).

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων επιδιώκει όπως:

- 1) Γίνει δεκτή η κρινόμενη προσφυγή του, 2) Ακυρωθούν, ολικά ή μερικά οι προσβαλλόμενες πράξεις: α) Η με Α.Π./ Β3ε'/Γ.Π./οικ.32481/26.04.2018 απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής με θέμα «Αποδοχή δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών που κατατέθηκαν στα πλαίσια του διεθνή ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την καταστροφή ληγμένων φαρμάκων με τη μέθοδο της αποτέφρωσης – Ανάδειξη προσωρινού αναδόχου», β) Το πρακτικό 1 της «Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης Φαρμακευτικών Σκευασμάτων και συναφών προϊόντων (εμβόλια, ναρκωτικά κ.α) και παροχής σχετικών υπηρεσιών (βιομηχανοποίησης σκόνης κ.α.) και καταστροφή ληγμένων φαρμάκων για τις κατηγορίες των ανωτέρω σκευασμάτων προς κάλυψη των αναγκών του Υπουργείου Υγείας» με ΑΠ/Β3ε'/ΓΠ/οικ.93861/18-12-2017, γ) Το πρακτικό 2 της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης Φαρμακευτικών Σκευασμάτων και συναφών προϊόντων (εμβόλια, ναρκωτικά κ.α) και παροχής σχετικών υπηρεσιών (βιομηχανοποίησης σκόνης κ.α.) και καταστροφή ληγμένων φαρμάκων για τις κατηγορίες των ανωτέρω σκευασμάτων της κάλυψη των αναγκών του Υπουργείου Υγείας» με

Αριθμός Απόφασης: 477 / 2018

ΑΠ/Β3ε'/ΓΠ/οικ.93861/18-12-2017), και δ) Κάθε άλλη συναφής, προγενέστερη ή μεταγενέστερη, πράξη ή παράλειψη και 3) Να απορριφθούν οι προσφορές των άλλων οικονομικών φορέων και και να κηρυχθεί ο προσφεύγων προσωρινός ανάδοχος, μέσα στα πλαίσια του Διεθνούς Ανοικτού Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής, με σφραγισμένες προσφορές, σε Ευρώ για την καταστροφή, με αποτέφρωση ληγμένων φαρμάκων και σύμφωνα με τα συνημμένα ΚΕΦΑΛΑΙΑ και ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΑ της αριθ. 18/2017 Διακήρυξης του Υπουργείου Υγείας. Ο συνολικός προϋπολογισμός για την καταστροφή των ληγμένων φαρμάκων ανέρχεται στο ποσό των διακοσίων σαράντα τεσσάρων χιλιάδων ευρώ (έως 244.000,00€) συμπεριλαμβανομένου του αναλογούντος Φ.Π.Α. 24%, για την κάλυψη της δαπάνης που αφορά την καταστροφή με αποτέφρωση και του κόστους μεταφοράς, ως εξής: α. Διακόσιες δέκα χιλιάδες ευρώ (210.000,00€) των ληγμένων φαρμάκων της «ΧΡΩΠΕΙ» μετέπειτα «ΕΛΒΙΠΥ», συνολικού βάρους περίπου εκατό πέντε (105) τόνων, συμπεριλαμβανομένων του κόστους μεταφοράς τους και του ΦΠΑ 24%, β. Τριάντα τέσσερις χιλιάδες ευρώ (34.000,00€) των ληγμένων αντιϊκών (ΤΑΜΙΦΛΟΥ και ΣΥΜΕΤΡΕΛ) και ανθελονοσιακών φαρμάκων, συνολικού βάρους περίπου δεκαεπτά (17) τόνων, συμπεριλαμβανομένων του κόστους μεταφοράς τους και του ΦΠΑ 24%. Ο επίδικος Διαγωνισμός φέρει συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 51260.

Στην υπό κρίση προδικαστική προσφυγή του ο προσφεύγων σώρευσε και αίτημα για τη λήψη προσωρινών μέτρων, με το οποίο αιτείτο την αναστολή της εκτέλεσης των προσβαλλόμενων πράξεων. Επί του αιτήματος του εκδόθηκε η με αριθμό Α239/2018 απόφαση της ΑΕΠΠ.

Στην υπό κρίση προσφυγή άσκησε εμπρόθεσμα την 23/05/2018 και προσηκόντως παρέμβαση ο οικονομικός φορέας «.....», ο οποίος αρνείται αιτιολογημένα, έναν προς έναν τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντα, οι οποίοι στρέφονται κατά της προσφοράς του, παραθέτοντας πλήρη και αιτιολογημένη νομική επιχειρηματολογία.

Αφού άκουσε την εισηγήτρια Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη

και μελέτησε το σύνολο των εγγράφων του φακέλου,

σκέφτηκε κατά νόμο και έκανε ομοφώνως δεκτά τα εξής:

1. Επειδή για την άσκηση της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 5 παρ. 2 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 363 παρ. 2 του Ν. 4412/2016, συνολικού ποσού 984,00 Ευρώ (κωδικός e-Παράβολων 210687944958 0710 0057 & 210705247958 0710 0005), που αντιστοιχεί στο προβλεπόμενο 0,5% επί της προϋπολογιζόμενης δαπάνης του επίδικου διαγωνισμού στο πλαίσιο του οποίου ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, η οποία ανέρχεται στο ποσό των 196.774,19 ευρώ μη συμπ/νου ΦΠΑ, τα δε παράβολα πληρώθηκαν σύμφωνα με την προσκομιζόμενη από τον προσφεύγοντα εκτύπωση από την σελίδα της ΓΓΠΣ με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ».

2. Επειδή η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του ΠΔ 39/2017 και της παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016.

3. Επειδή, η προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως στις 14-05-2018, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016. Ειδικότερα, εν προκειμένω, η τελευταία ημέρα της αποκλειστικής δεκαήμερης προθεσμίας άσκησης της προσφυγής έληγε στις 13-05-2018, ημέρα Κυριακή και άρα εξαιρετέα, δεδομένου ότι ο προσφεύγων έλαβε γνώση της προσβαλλομένης στις 03-05-2018, όταν έλαβε μήνυμα μέσω του ΕΣΗΔΗΣ ότι αναρτήθηκε η προσβαλλομένη στον διαδικτυακό τόπο του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 26-04-2018, όπου διενεργείται (ηλεκτρονικά) ο διαγωνισμός και κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερομένους. Η εν λόγω προσφυγή αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. και κοινοποιήθηκε αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην Α.Ε.Π.Π.

4. Επειδή η ΑΕΠΠ είναι αρμόδια για την εξέταση της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής και λόγω ποσού (345 παρ.1 Ν.4412/2016, 6 παρ.1 Ν.4412/2016).

5. Επειδή με την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή ο προσφεύγων ζητάει όπως: ακυρωθούν, ολικά ή μερικά οι προσβαλλόμενες πράξεις, α) Η με Α.Π./

Αριθμός Απόφασης: 477 / 2018

Β3ε'/Γ.Π./οικ.32481/26.04.2018 απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής με θέμα «Αποδοχή δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών που κατατέθηκαν στα πλαίσια του διεθνή ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την καταστροφή ληγμένων φαρμάκων με τη μέθοδο της αποτέφρωσης – Ανάδειξη προσωρινού αναδόχου», β) Το πρακτικό 1 της «Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης Φαρμακευτικών Σκευασμάτων και συναφών προϊόντων (εμβόλια, ναρκωτικά κ.α) και παροχής σχετικών υπηρεσιών (βιομηχανοποίησης σκόνης κ.α.) και καταστροφή ληγμένων φαρμάκων για τις κατηγορίες των ανωτέρω σκευασμάτων προς κάλυψη των αναγκών του Υπουργείου Υγείας» με ΑΠ/Β3ε'/ΓΠ/οικ.93861/18-12-2017, γ) Το πρακτικό 2 της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης Φαρμακευτικών Σκευασμάτων και συναφών προϊόντων (εμβόλια, ναρκωτικά κ.α) και παροχής σχετικών υπηρεσιών (βιομηχανοποίησης σκόνης κ.α.) και καταστροφή ληγμένων φαρμάκων για τις κατηγορίες των ανωτέρω σκευασμάτων της κάλυψη των αναγκών του Υπουργείου Υγείας» με ΑΠ/Β3ε'/ΓΠ/οικ.93861/18-12-2017), και δ) να απορριφθούν οι προσφορές των έτερων οικονομικών φορέων και και να κηρυχθεί ο προσφεύγων προσωρινός ανάδοχος, ισχυριζόμενος ότι: είναι απαράδεκτη η προσφορά του οικονομικού φορέα «.....» και προσωρινού μειοδότη, γιατί: **1)** κατά παράβαση της επίδικης Διακήρυξης δεν πληροί τις ελάχιστες προϋποθέσεις οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας, καθόσον η προσκομισθείσα του βεβαίωση περί πιστοληπτικής ικανότητας δεν καλύπτει τα απαιτούμενα της Διακήρυξης, **2)** γιατί δεν πληροί τις προϋποθέσεις συμμετοχής σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική του ικανότητα, καθόσον, με δεδομένο ότι στηρίζεται στις ικανότητες της εταιρείας, δεν προσκομίζεται σχετικό και ειδικό συμφωνητικό των φορέων αυτών, από το οποίο να προκύπτει με σαφήνεια και συγκεκριμένα ποια ή ποιες από τις απαιτούμενες από τη Διακήρυξη ικανότητες - προϋποθέσεις συμμετοχής και ανάθεσης της Σύμβασης καλύπτονται από τους τρίτο αυτό φορέα και ποιοι είναι οι πόροι που διατίθενται από τον εν λόγω φορέα στον προσωρινό μειοδότη, **3)** κατά παράβαση των οριζόμενων στο Άρθρο 1 «Τεχνική Προσφορά» του ΚΕΦΑΛΑΙΟΥ Β «ΣΥΝΤΑΞΗ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΚΑΙ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ» της επίδικης Διακήρυξης και στο άρθρο 4 «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ» του Παραρτήματος Β' αυτής, έχουν υποβληθεί μόνο οι τροποποιήσεις της ΑΕΠΟ, της άδειας εγκατάστασης και της άδειας λειτουργίας της

εταιρείας και όχι οι αρχικές άδειες, **4)** κατά παράβαση της επίδικης διακήρυξης ο προσωρινός μειοδότης προτίθεται να αναθέσει μέρος της Σύμβασης στην τρίτη εταιρεία «.....», υπό μορφή υπεργολαβίας, ενώ περαιτέρω τίθεται εν αμφιβόλω η νόμιμη υπογραφή του ΤΕΥΔ της τρίτης εταιρείας **5)** κατά παράβαση της επίδικης διακήρυξης η τρίτη εταιρεία «.....», θα έπρεπε να προσκομίσει τα απαιτούμενα έγγραφα για την εγγραφή της ως άνω εταιρείας στα σχετικά μητρώα του κράτους - μέλους της εγκατάστασής της, καθώς επίσης και τα απαιτούμενα κατά το Άρθρο 1 «Τεχνική Προσφορά» του ΚΕΦΑΛΑΙΟΥ Β «ΣΥΝΤΑΞΗ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΚΑΙ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ» (σελ. 60 της Διακήρυξης) και Άρθρο 4 «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ» του Παραρτήματος Β' της Διακήρυξης (σελ. 67 της Διακήρυξης) σχετικά αποδεικτικά έγγραφα, και **6)** κατά παράβαση της επίδικης διακήρυξης ο προσωρινός μειοδότης δεν αποδεικνύει ότι διαθέτει μονάδα προσωρινής αποθήκευσης για τα ληγμένα φάρμακα της Αναθέτουσας Αρχής, ούτε μονάδα αποτέφρωσης για την καταστροφή τους και ακολούθως ούτε τις σχετιζόμενες με τις ανωτέρω εγκαταστάσεις απαιτούμενες από τη Διακήρυξη άδειες, τόσο για τη συμμετοχή της στο Διαγωνισμό όσο και για την ανάθεση της Σύμβασης. Περαιτέρω και αναφορικά με την συμμετοχή του οικονομικού φορέα και δεύτερου μειοδότη με την επωνυμία «.....», ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι είναι απαράδεκτη η προσφορά του καθόσον η υποβληθείσα Άδεια Λειτουργίας και η υποβληθείσα Απόφαση Έγκρισης Περιβαλλοντικών Όρων αφορούν την μονάδα διαχείρισης και αξιοποίησης αποβλήτων της, η οποία όμως δεν είναι μονάδα τελικής διάθεσης των αποβλήτων αυτών. Ως εκ τούτου, στην υποθετική περίπτωση που η Σύμβαση ανατίθετο στην, για την εκτέλεση του αντικειμένου της Σύμβασης, θα έπρεπε ο δεύτερος μειοδότης να μεταφέρει τα φάρμακα σε άλλη μονάδα, πλην της προαναφερόμενης στην οποία και αφορούν οι υποβληθείσες άδειες, για την οποία δεν προσκομίζονται οι απαιτούμενες άδειες και αποφάσεις.

6. Επειδή ο προσφεύγων έχει έννομο συμφέρον στην άσκηση της υπό κρίση προσφυγής καθώς έχει ήδη – κατά τα προαναφερθέντα - συμμετάσχει στον επίδικο Διαγωνισμό καταθέτοντας προσφορά. Περαιτέρω, εκκρεμεί η αμφισβήτηση της νομιμότητας συμμετοχής των έτερων οικονομικών φορέων και τίθεται αυτή εν

Αριθμός Απόφασης: 477 / 2018

αμφιβόλω, με δεδομένο μάλιστα ότι το κριτήριο ανάθεσης του παρόντος διαγωνισμού είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής.

7. Επειδή στην επίδικη Διακήρυξη ορίζονται τα εξής: «... Άρθρο 9. Ελάχιστες Προϋποθέσεις Συμμετοχής Ο υποψήφιος ανάδοχος θα πρέπει να πληροί και να τεκμηριώνει επαρκώς, επί ποινή αποκλεισμού, τις παρακάτω ελάχιστες προϋποθέσεις συμμετοχής στο διαγωνισμό. Ο υποψήφιος ανάδοχος οφείλει να αποδείξει την ελάχιστη προϋπόθεση συμμετοχής, καταθέτοντας με την προσφορά του (εντός του φακέλου Α) των δικαιολογητικών συμμετοχής την αναλυτική παρουσίαση των κάτωθι στοιχείων τεκμηρίωσης Οι ελάχιστες προϋποθέσεις συμμετοχής είναι: Α. Καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας. Όσον αφορά την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, απαιτείται από τους οικονομικούς φορείς να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος - μέλος εγκατάστασής τους, όπως περιγράφεται στο Παράρτημα ΧΙ του Προσαρτήματος Α' του Ν. 4412/2016 ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα αυτό. Πρέπει να διαθέτουν ειδική έγκριση ή να είναι μέλη συγκεκριμένου οργανισμού για να μπορούν να παράσχουν τη σχετική υπηρεσία στη χώρα καταγωγής τους, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να τους ζητεί να αποδείξουν ότι διαθέτουν την έγκριση αυτή ή ότι είναι μέλη του εν λόγω οργανισμού. Β. Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια του οικονομικού φορέα, σύμφωνα με το άρθρο 75 του Ν. 4412/2016 αποδεικνύεται με τα ακόλουθα δικαιολογητικά: 1. Βεβαίωση αναγνωρισμένου πιστωτικού ιδρύματος για την πιστοληπτική ικανότητα της επιχείρησης με ημερομηνία έκδοσης εντός των τελευταίων 30 ημερολογιακών ημερών προ της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών, σύμφωνα με το Υπόδειγμα. Ο Υποψήφιος Ανάδοχος θα πρέπει να διαθέτει πιστοληπτική ικανότητα τουλάχιστον ίση με το 100% του προϋπολογισμού αθροιστικά, χωρίς τον ΦΠΑ. 2. Οι υποψήφιοι ανάδοχοι οφείλουν, να καταθέσουν δημοσιευμένους Ισολογισμούς ή αποσπάσματα δημοσιευμένων ισολογισμών των τελευταίων τριών (3) διαχειριστικών χρήσεων ή για όσο χρόνο δραστηριοποιούνται, εφόσον είναι μικρότερος, σε περίπτωση που υποχρεούνται στην έκδοση Ισολογισμών ή υπεύθυνη δήλωση περί του συνολικού ύψους του ετήσιου κύκλου

Αριθμός Απόφασης: 477 / 2018

εργασιών των τριών (3) προηγούμενων ετών, σε περίπτωση που δεν υποχρεούνται στην έκδοση Ισολογισμών. 2α. Στην περίπτωση κατά την οποία ο ισολογισμός του 2017 δεν έχει δημοσιευθεί, οι Προσφέροντες υποβάλουν, επικυρωμένο φωτοαντίγραφο θεωρημένου από την Εφορία Ισοζυγίου μηνός Δεκεμβρίου 2017. Το Ισοζύγιο αυτό πρέπει να συνοδεύεται από κατάσταση στην οποία θα εμφανίζεται ο Συνολικός Κύκλος Εργασιών για τη χρήση 2017 και από ποιους λογαριασμούς του Ισοζυγίου αποτελείται αυτός. 2.β. Εφόσον ο προσφέρων δεν είναι Ανώνυμη Εταιρεία υποχρεούται να προσκομίσει αντίγραφα, θεωρημένα από την αρμόδια υπηρεσία, των φορολογικών δηλώσεων ή των εκκαθαριστικών σημειωμάτων ή των εντύπων Ε3 και Ε5 για το χρονικό διάστημα που αντιστοιχεί στις τρεις (3) χρήσεις ή για όσο διάστημα ασκεί την επιχειρησιακή του δράση εφόσον αυτό είναι μικρότερο. 2.γ. Υπεύθυνη δήλωση, ψηφιακά υπογεγραμμένη, όπου θα δηλώνεται ότι, ο ετήσιος μέσος όρος του κύκλου εργασιών του προσφέροντος που αφορά στην εκτέλεση έργων συναφών προς το αντικείμενο της παρούσας προκήρυξης κατά τις τρεις (3) προηγούμενες του έτους του διαγωνισμού οικονομικές χρήσεις ή για όσο διάστημα ασκεί την επιχειρησιακή του δράση εφόσον αυτό είναι μικρότερο, είναι τουλάχιστον ίσο με το 100% του προϋπολογισμού προ Φ.Π.Α. 3. Ο υποψήφιος ανάδοχος δε θα πρέπει να έχει εμφανίσει ζημίες στις τρεις (3) τελευταίες διαχειριστικές χρήσεις. 4. Ως τελευταία χρήση νοείται αυτή του έτους 2017 και θα πρέπει να προσκομιστούν τα απαραίτητα δικαιολογητικά σύμφωνα με τη διακήρυξη. Αν ο προσφέρων συμμετέχει σε περισσότερες ομάδες, το ποσό υπολογίζεται αθροιστικά. Σε περίπτωση δε Ένωσης εταιρειών/Κοινοπραξίας η συγκεκριμένη ελάχιστη προϋπόθεση μπορεί να καλύπτεται αθροιστικά από όλα τα μέλη της Ένωσης- Κοινοπραξίας. 5. Όσον αφορά τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας και τα κριτήρια σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, ένας οικονομικός φορέας μπορεί, να στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών του με αυτούς. Η αναθέτουσα αρχή ελέγχει, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 10 της παρούσας, εάν οι φορείς, στις ικανότητες των οποίων προτίθεται να στηριχθεί ο προσφέρων, πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής και εάν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού κατά τα οριζόμενα στην παρούσα διακήρυξη. Όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με τους τίτλους σπουδών και τα επαγγελματικά προσόντα που ορίζονται στην περίπτωση στ του Μέρους ΙΙ του Παραρτήματος ΧΙΙ του Προσαρτήματος Α ν. 4412/2016 ή με την σχετική επαγγελματική εμπειρία, οι

οικονομικοί φορείς, μπορούν να βασίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων μόνο εάν οι τελευταίοι θα εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες. Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, ο οικονομικός φορέας και αυτοί οι φορείς που είναι από κοινού υπεύθυνοι για την εκτέλεση της σύμβασης. Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η ένωση μπορεί να στηρίζεται στις ικανότητες των συμμετεχόντων στην ένωση ή άλλων φορέων (για τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας και τα κριτήρια σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα). Η ευθύνη για τη σωστή εκτέλεση των υπηρεσιών βαρύνει εξ' ολοκλήρου τον προσφέροντα ή, αν η προσφορά υποβάλλεται από ένωση οικονομικών φορέων, από έναν από τους συμμετέχοντες στην ένωση αυτή. ... Στην περίπτωση που οικονομικός φορέας επιθυμεί να στηριχθεί στις ικανότητες άλλων φορέων, η απόδειξη ότι θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους, γίνεται με την υποβολή σχετικού συμφωνητικού των φορέων αυτών για τον σκοπό αυτό. Στην περίπτωση που προσφέρων οικονομικός φορέας ή ένωση αυτών στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με το άρθρο 9. Β. 5 της παρούσας, οι φορείς στην ικανότητα των οποίων στηρίζεται ο προσφέρων οικονομικός φορέας ή ένωση αυτών, υποχρεούνται στην υποβολή των δικαιολογητικών που αποδεικνύουν ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού του άρθρου 8. 2. της διακήρυξης 18/2017 και ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής κατά περίπτωση. Ο οικονομικός φορέας υποχρεούται να αντικαταστήσει έναν φορέα στην ικανότητα του οποίου στηρίζεται, εφόσον ο τελευταίος δεν πληροί το σχετικό κριτήριο επιλογής ή για τον οποίο συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού των παραγράφων του άρθρου 8.2. Τα ανωτέρω, οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό υποχρεούνται να υποβάλουν ηλεκτρονικά μαζί με την προσφορά τους, εγκαίρως και προσηκόντως, επί ποινή αποκλεισμού, σε μορφή αρχείου .pdf, σύμφωνα με το Ν. 4155/13 και το άρθρο 11 της ΥΑ Π11/2390/13 (ΦΕΚ 2677/Β'/21-10-13), σύμφωνα με την παράγραφο 1 του άρθρου 10. (σελίδα 60)

ΚΕΦΑΛΑΙΟ Β: «ΣΥΝΤΑΞΗ ΤΕΧΝΙΚΗΣ & ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ» ... Ο Ανάδοχος του έργου θα πρέπει να διαθέτει εν ισχύ τα κάτωθι: 1. Κατάλληλη άδεια συλλογής-μεταφοράς αποβλήτων που να περιλαμβάνει και τα απόβλητα με ΕΚΑ 20 01 32, από τις κατά περίπτωση αρμόδιες αρχές (περιφερειακή, διαπεριφερειακή, πανελλαδική ανάλογα με την περιφέρεια στην οποία ανήκει η εγκατάσταση

Αριθμός Απόφασης: 477 / 2018

προσωρινής αποθήκευσης ή τελικής επεξεργασίας των αποβλήτων). 2. Αριθμό Ηλεκτρονικού Μητρώου Αποβλήτων. 3. Απόφαση Έγκρισης Περιβαλλοντικών Όρων (ΑΕΠΟ) ή Πρότυπες Περιβαλλοντικές Δεσμεύσεις και σχετική άδεια λειτουργίας της εγκατάστασης προσωρινής αποθήκευσης από την κατά περίπτωση αρμόδια αρχή, στην περίπτωση που ο ανάδοχος πρόκειται να προχωρήσει σε προσωρινή αποθήκευση των αποβλήτων. 4. α) Άδεια λειτουργίας και β) Απόφαση Έγκρισης Περιβαλλοντικών Όρων (ΑΕΠΟ) της μονάδας επεξεργασίας/διάθεσης των αποβλήτων. 5. Πιστοποίηση κατά ISO 9001 της αναδόχου εταιρείας και των παρεχόμενων υπηρεσιών της. Ο ανάδοχος υποχρεούται να προσκομίσει Πιστοποιητικό τελικής διάθεσης από την εγκατάσταση τελικής διάθεσης για τις ποσότητες των φαρμάκων που έχει πάρει. Το πιστοποιητικό τελικής διάθεσης θα κοινοποιηθεί στη Δ/ση Δημόσιας Υγείας, εντός έξι (6) μηνών από την παραλαβή των αποβλήτων.

8. Επειδή στο άρθρο 79^A του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «Υπογραφή Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης. 1. Κατά την υποβολή του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ) του άρθρου 79, είναι δυνατή, με μόνη την υπογραφή του κατά περίπτωση εκπροσώπου του οικονομικού φορέα η προκαταρκτική απόδειξη των λόγων αποκλεισμού που αναφέρονται στην παράγραφο 1 του άρθρου 73 για το σύνολο των φυσικών προσώπων που είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτόν. 2. Ως εκπρόσωπος του οικονομικού φορέα για την εφαρμογή του παρόντος άρθρου, νοείται ο νόμιμος εκπρόσωπος αυτού, όπως προκύπτει από το ισχύον καταστατικό ή το πρακτικό εκπροσώπησής του κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής ή το αρμοδίως εξουσιοδοτημένο φυσικό πρόσωπο να εκπροσωπή τον οικονομικό φορέα για διαδικασίες σύναψης συμβάσεων ή για συγκεκριμένη διαδικασία σύναψης σύμβασης. 3. Το παρόν άρθρο εφαρμόζεται και για την υπογραφή του Τυποποιημένου Εντύπου Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) το οποίο εκδίδει η Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.).».

9. Επειδή στην ΚΑΤΕΥΘΥΝΤΗΡΙΑ ΟΔΗΓΙΑ 23 (Απόφαση 3/24-01-2018) της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, με ΘΕΜΑ «Ειδικά θέματα συμπλήρωσης του Τυποποιημένου Εντύπου Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) και του

Αριθμός Απόφασης: 477 / 2018

Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ)», μεταξύ άλλων ορίζεται ότι: «... Διευκρινίζεται ότι, σε περίπτωση στήριξης στις ικανότητες άλλων οικονομικών φορέων, επισυνάπτεται χωριστό έντυπο ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ με τις πληροφορίες που απαιτούνται σύμφωνα με τις ενότητες Α και Β του Μέρους ΙΙ και σύμφωνα με το μέρος ΙΙΙ, για κάθε ένα από τους σχετικούς φορείς στις ικανότητες των οποίων στηρίζεται. Δεδομένου ότι η στήριξη παρέχεται προκειμένου να ανταποκριθεί ο οικονομικός φορέας στα κριτήρια επιλογής που καθορίζονται στο Μέρος ΙV, συμπληρώνονται επιπρόσθετα και οι πληροφορίες που απαιτούνται σύμφωνα με το Μέρος ΙV και τυχόν το Μέρος V για κάθε έναν από τους φορείς, στις ικανότητες των οποίων στηρίζεται. Το σύνολο των ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ των τρίτων, στις ικανότητες των οποίων στηρίζεται ο οικονομικός φορέας, συνυποβάλλονται από τον προσφέροντα οικονομικό φορέα εντός του φακέλου (φυσικού ή ηλεκτρονικού) «Δικαιολογητικά Συμμετοχής». Το/α χωριστό/ά ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ θα πρέπει να είναι δεόντως συμπληρωμένο/α και υπογεγραμμένο/α από τον νόμιμο εκπρόσωπο του φορέα στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται ο οικονομικός φορέας, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 2 του άρθρου 79Α του ν.4412/2016. Εφόσον ο τρίτος φορέας είναι φυσικό πρόσωπο, το χωριστό ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ υπογράφεται μόνο από αυτόν. Επισημαίνεται, τέλος, ότι οι κατασκευαστές/ παραγωγοί ή/ και οι κάθε είδους «προμηθευτές» ειδών/ υλικών/ προϊόντων των οικονομικών φορέων/συμμετεχόντων δεν αποτελούν, κατά γενικό κανόνα, τρίτους φορείς, υπό την έννοια των διατάξεων του άρθρου 78 του ν. 4412/2016 (αντίστοιχο άρθρο 63 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), στις ικανότητες των οποίων αυτοί στηρίζονται και, συνεπώς, δεν απαιτείται η υποβολή ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ εκ μέρους τους, με την επιφύλαξη των οριζόμενων στην επόμενη παράγραφο. Στην περίπτωση που η αναθέτουσα αρχή προβλέπει στα έγγραφα της σύμβασης συγκεκριμένο κριτήριο επιλογής για τον έλεγχο της καταλληλότητας των προσφερόντων, όπως να διαθέτει συγκεκριμένες εγκαταστάσεις, μηχανήματα ή τεχνικό εξοπλισμό για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης, τότε, εφόσον ο προσφέρων δεν διαθέτει ο ίδιος τις απαιτούμενες εγκαταστάσεις ή μηχανήματα και στηρίζεται στις ικανότητες τρίτων ως προς αυτά, ο οικονομικός φορέας που παρέχει στον προσφέροντα τις εν λόγω εγκαταστάσεις/μηχανήματα είναι τρίτος, κατά τα προαναφερθέντα, και απαιτείται να προσκομίσει ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ, στο οποίο δηλώνει ότι στηρίζει τον προσφέροντα ως προς το συγκεκριμένο κριτήριο επιλογής, ήτοι διαθέτει τις συγκεκριμένες εγκαταστάσεις/ μηχανήματα που απαιτεί η αναθέτουσα αρχή».

10. Επειδή αναφορικά με τον πρώτο λόγο της κρινόμενης προσφυγής, ο οποίος κρίνεται αβάσιμος, λεκτέα τα ακόλουθα: Σύμφωνα με την Ελ Συν/ Τμ. 6/1283/2009 έχουν κριθεί τα εξής: «... Με τα δεδομένα αυτά και σύμφωνα με όσα έγιναν δεκτά στη σκέψη III, το Τμήμα άγεται στην κρίση ότι ορθά το Κλιμάκιο αποφάνθηκε ότι δεν κωλύεται η υπογραφή του επίμαχου σχεδίου σύμβασης, καθόσον η προσκομισθείσα από την αναδειχθείσα μειοδότηρια εταιρεία «....» βεβαίωση της Τράπεζας ... πληροί τους όρους του άρθρου 23.3 της διακήρυξης. Ειδικότερα, απορριπτέοι ως αβάσιμοι είναι οι προβαλλόμενοι με την υπό κρίση αίτηση ανάκλησης λόγοι, καθόσον α) η επίμαχη διακήρυξη θέτει ως όρο για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό ότι η συνολική πιστοληπτική ικανότητα της διαγωνιζόμενης επιχείρησης πρέπει να είναι ίση με ποσοστό 10% του προϋπολογισμού του έργου χωρίς Φ.Π.Α. (ήτοι με το ποσό του 1.362.100,961 ευρώ), χωρίς περαιτέρω διάκριση αυτής σε δανειοληπτική ικανότητα κατά ορισμένο ποσοστό και σε πιστοληπτική ικανότητα κατά ένα άλλο ποσοστό, εφόσον σε μια τέτοια περίπτωση τα επιμέρους ποσοστά θα έπρεπε να προσδιορίζονται επακριβώς στη διακήρυξη, β) περαιτέρω, για την απόδειξη της χρηματοδοτικής και οικονομικής ικανότητας μιας διαγωνιζόμενης εργολήπτριας επιχείρησης, απαιτείται η προσκόμιση από αυτή βεβαίωσης τράπεζας για την πιστοληπτική της ικανότητα, παρά το ότι κατά το γράμμα της συγκεκριμένης διάταξης του άρθρου 23.3 της διακήρυξης η βεβαίωση τράπεζας πρέπει να αφορά τη δανειοληπτική ικανότητα της επιχείρησης, εφόσον η διακήρυξη ενδιαφέρεται για τη συνολική πιστοληπτική ικανότητα των διαγωνιζομένων επιχειρήσεων. Για το λόγο δε αυτό, στο επόμενο εδάφιο της ως άνω διάταξης της διακήρυξης (άρθρο 23.3) διευκρινίζεται ότι ως επαρκής απόδειξη πιστοληπτικής ικανότητας κρίνεται έγγραφο τράπεζας που δηλώνει ότι συνεργάζεται με τον υποψήφιο και θα εξετάσει αίτησή του για χρηματοδότηση, με ποσό που αντιστοιχεί σε ποσοστό 10% τουλάχιστον του προϋπολογισμού του έργου (χωρίς Φ.Π.Α.), αν και εφόσον αναδειχθεί ανάδοχος, και τέλος, γ) η προσκομισθείσα από την αναδειχθείσα μειοδότηρια εταιρεία βεβαίωση πιστοληπτικής της ικανότητας της Τράπεζας Αττικής, η οποία, σημειωτέον, εκδόθηκε για τη συμμετοχή της εταιρείας στο συγκεκριμένο διαγωνισμό, δεν αναφέρει μεν ότι δεσμεύεται να εξετάσει αίτημα της ανωτέρω εταιρείας για χρηματοδότησή της, αν αυτή αναδεικνυόταν ανάδοχος του έργου, η βεβαίωση όμως της ως άνω Τράπεζας περί του ότι το ποσό της συνολικής πιστοληπτικής ικανότητας της εταιρείας «....»

Αριθμός Απόφασης: 477 / 2018

ανέρχεται σε 6.000.000 ευρώ, ποσό το οποίο με τα σημερινά δεδομένα δύναται να της χορηγηθεί, υπερκαλύπτει το σχετικό όρο της διακήρυξης, εφόσον το ποσό αυτό είναι μεγαλύτερο του ποσοστού 10% του προϋπολογισμού του έργου χωρίς Φ.Π.Α. και η ως άνω γενική διατύπωση της τραπεζικής βεβαίωσης περιλαμβάνει τόσο τη δυνατότητα χορήγησης δανείου όσο και τη δυνατότητα χορήγησης εγγυητικών επιστολών μέχρι το εν λόγω ποσό...». Περαιτέρω και λαμβανομένων υπόψη των ανωτέρω, και κατόπιν ενδελεχούς επισκόπησης των περιεχομένων στην προσφορά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» εγγράφων και εν γένει του ηλεκτρονικού φακέλου του επίδικου Διαγωνισμού, προκύπτει ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας προσκόμισε, ως όφειλε και σύμφωνα με τους όρους της επίδικης Διακήρυξης, επιστολή της Εθνικής Τράπεζας της Ελλάδας περί έγκρισης ορίων πιστοδότησης συνολικού ποσού €200.000,00, ήτοι για ποσό που καλύπτει το 100% του προϋπολογισμού αθροιστικά, χωρίς τον ΦΠΑ, ενώ εν συνεχεία η διάκριση σε όριο για χρηματοδοτήσεις €100.000,00 και όριο για έκδοση πάσης φύσεως Εγγυητικών Επιστολών και ανοίγματος Ε/Π € 100.000,00, δεν έρχεται σε αντίθεση με την επίδικη Διακήρυξη, δυνάμει της οποίας απαιτείται η προσκόμιση βεβαίωσης τράπεζας για την πιστοληπτική της ικανότητα.

11. Επειδή αναφορικά με τον δεύτερο λόγο της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής, ο οποίος κρίνεται αβάσιμος, λεκτέα τα ακόλουθα: Ο οικονομικός φορέας «.....» στηρίχθηκε στις ικανότητες της εταιρίας ώστε να πληροί η προσφορά του τα σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα του για την προσωρινή αποθήκευση των αποβλήτων. Για τον σκοπό αυτό και εις εκτέλεση των άρθρων 9 και 10 της επίδικης Διακήρυξης υπέβαλλε στην προσφορά του (αριθ. Προσφοράς 86906/29-01-2018) το ΤΕΥΔ για λογαριασμό το νομικού του προσώπου (συνημμένο 37), το ΤΕΥΔ για λογαριασμό της εταιρίας (συνημμένο 40), ενώ προκειμένου να αποδείξει ότι θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους, υπέβαλλε σχετικό συμφωνητικό με την εταιρία (συνημμένα 22 & 23) στο οποίο δηλώνουν αμφότεροι υπεύθυνα ότι δεσμεύονται να συνεργαστούν για τον επίδικο διαγωνισμό, καθ όλη τη διάρκεια της σύμβασης. Συγκεκριμένα, η δηλώνει ότι έχει και θα διαθέσει στην τους αναγκαίους πόρους για την εκτέλεση της επίδικης σύμβασης και αναλαμβάνει την αποθήκευση των αποβλήτων από το εν λόγω έργο

μέχρι τελικής διαχείρισης τους. Οι δε ισχυρισμοί του προσφεύγοντα περί δήθεν γενικής και αόριστης δήλωσης συνεργασίας και περί δήθεν έλλειψης εξειδίκευσης των επίδικων πόρων απορρίπτονται προεχόντως ως αόριστοι, νόμω και ουσία αβάσιμοι, καθώς δεν στηρίζονται στον νόμο, ούτε στην επίδικη Διακήρυξη, ενώ στην πραγματικότητα στηρίζονται σε απαιτήσεις που δεν υφίστανται.

12. Επειδή αναφορικά με τον τρίτο λόγο της προσφυγής, ο οποίος κρίνεται αβάσιμος, πρέπει να λεχθούν τα ακόλουθα: Η επίδικη Διακήρυξη, στο Κεφάλαιο Β αυτής, «Σύνταξη τεχνικής και οικονομικής προσφοράς», θέτει ως υποχρέωση, μεταξύ άλλων, ο υποψήφιος ανάδοχος να προσκομίσει σε ισχύ Απόφαση Έγκρισης Περιβαλλοντικών Όρων (ΑΕΠΟ) και σχετική άδεια λειτουργίας της εγκατάστασης προσωρινής αποθήκευσης από την κατά περίπτωση αρμόδια αρχή, στην περίπτωση που ο ανάδοχος πρόκειται να προχωρήσει σε προσωρινή αποθήκευση των αποβλήτων. Ο οικονομικός φορέας «.....» που στηρίχθηκε στις ικανότητες της εταιρίας αναφορικά με την προσωρινή αποθήκευση των αποβλήτων υπέβαλλε σύμφωνα με τα ανωτέρω προσηκόντως τα συνημμένα έγγραφα 24 και 27 τα οποία αποτελούν αντίστοιχα α) την σε ισχύ τροποποιητική Απόφαση Έγκρισης Περιβαλλοντικών Όρων (ΑΕΠΟ) περί προσωρινής αποθήκευσης των αποβλήτων μέχρι την 06-05-2020 και β) την σε ισχύ τροποποιητική σχετική άδεια λειτουργίας της εγκατάστασης προσωρινής αποθήκευσης των αποβλήτων μέχρι την 30-12-2018. Ως εκ των ανωτέρων επομένως ο οικονομικός φορέας «.....» εξάντλησε προσηκόντως τις διαγωνιστικές του υποχρεώσεις, ενώ σημειώνεται ότι οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντα περί δήθεν μη προσκόμισης των αρχικών αποφάσεων ουδόλως στηρίζονται στην επίδικη διακήρυξη.

13. Επειδή αναφορικά με τον τέταρτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής λεκτέα τα ακόλουθα: Ο σχετικός λόγος κρίνεται αβάσιμος και τούτο διότι: Λαμβανομένων υπόψιν των σκέψεων 8 και 9 της παρούσας σε συνδυασμό με την επίδικη διακήρυξη και κατόπιν ενδελεχούς επισκόπησης του φακέλου του διαγωνισμού προκύπτουν τα εξής: Ο οικονομικός φορέας «.....» στηρίχθηκε στις ικανότητες της εταιρίας ώστε να πληροί η προσφορά του τα σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα του για την παραλαβή και διαχείριση των επικίνδυνων

Αριθμός Απόφασης: 477 / 2018

αποβλήτων. Για τον σκοπό αυτό και εις εκτέλεση των άρθρων 9 και 10 της επίδικης Διακήρυξης υπέβαλλε στην προσφορά του (αριθ. Προσφοράς 86906/29-01-2018) το ΤΕΥΔ για λογαριασμό το νομικού του προσώπου (συνημμένο 37), το ΤΕΥΔ για λογαριασμό της εταιρίας (συνημμένο 42), ενώ προκειμένου να αποδείξει ότι θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους, υπέβαλλε σχετικό συμφωνητικό με την εταιρία (συνημμένα 33) στο οποίο δηλώνουν αμφότεροι υπεύθυνα ότι δεσμεύονται να συνεργαστούν για τον επίδικο διαγωνισμό, καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης. Συγκεκριμένα, η δηλώνει ότι έχει και θα διαθέσει στην τους αναγκαίους πόρους για την εκτέλεση της επίδικης σύμβασης και αναλαμβάνει την παραλαβή και διαχείριση των επικίνδυνων αποβλήτων. Εν όψει των ανωτέρων η αποτελεί τρίτο και όχι υπεργολάβο, όπως εξάλλου αληθώς έχει δηλωθεί και στα δύο επίμαχα ΤΕΥΔ, οι δε ισχυρισμοί του προσφεύγοντα περί δήθεν υπεργολαβίας απορρίπτονται προεχόντως ως αόριστοι, νόμω και ουσία αβάσιμοι. Εξάλλου, από την νομοθεσία και την επίδικη διακήρυξη δεν υπάρχει περιορισμός ως προς τον αριθμό των τρίτων, στις ικανότητες των οποίων μπορεί κάποιος να στηριχθεί, ο οποίος (αριθμός) μπορεί να είναι μεγαλύτερος του ενός, ενώ σε κάθε περίπτωση η αποτελεί τρίτο και όχι υπεργολάβο καθώς διαθέτει συγκεκριμένες εγκαταστάσεις, μηχανήματα ή τεχνικό εξοπλισμό για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης. Περαιτέρω, αναφορικά με τον ισχυρισμό του προσφεύγοντα ότι απαραδέκτως το ΤΕΥΔ για λογαριασμό της εταιρίας (συνημμένο 42) υπογράφεται από τον εκπρόσωπο του οικονομικού φορέα «.....», γιατί μολονότι προσκομίζεται η εξουσιοδότηση υπογραφής προς τον τελευταίο, εντούτοις δεν προκύπτει από επίσημο έγγραφο η ιδιότητα του εξουσιοδοτούντος, κρίνεται ομοίως αβάσιμος, καθώς έρχεται σε ευθεία αντίθεση με το άρθρο 79^A του Ν. 4412/2016, ο οποίος ορίζει ότι εκπρόσωπος του οικονομικού φορέα για την υπογραφή του ΤΕΥΔ είναι μεταξύ άλλων και το αρμοδίως εξουσιοδοτημένο φυσικό πρόσωπο να εκπροσωπεί τον οικονομικό φορέα για διαδικασίες σύναψης συμβάσεων ή για συγκεκριμένη διαδικασία σύναψης σύμβασης, όπως εν προκειμένω ο, δυνάμει της συνημμένης εξουσιοδότησης (έγγραφο με α. α. 39).

14. Επειδή αναφορικά με τον πέμπτο λόγο της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής λεκτέα τα ακόλουθα. Ο σχετικός λόγος κρίνεται ομοίως αβάσιμος για τους εξής λόγους. Η σχετική υποχρέωση περί εγγραφής των οικονομικών φορέων να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος - μέλος εγκατάστασής τους, όπως περιγράφεται στο Παράρτημα ΧΙ του Προσαρτήματος Α' του Ν. 4412/2016 ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα αυτό, βαρύνει τον οικονομικό φορέα, εν προκειμένω τον οικονομικό φορέα «.....», που είναι ο προσφέρων – συμμετέχων στην διαγωνιστική διαδικασία και όχι την τρίτη εταιρεία «.....», στις ικανότητες της οποίας στηρίζεται ο οικονομικός φορέας «.....». Περαιτέρω, η επίδικη Διακήρυξη, στο Κεφάλαιο Β αυτής, «Σύνταξη τεχνικής και οικονομικής προσφοράς», θέτει ως υποχρέωση, μεταξύ άλλων, ο υποψήφιος ανάδοχος να προσκομίσει εν ισχύ Άδεια λειτουργίας της μονάδας επεξεργασίας/διάθεσης των αποβλήτων. Ο οικονομικός φορέας «.....» που στηρίχθηκε στις ικανότητες της εταιρίας «.....» αναφορικά με την παραλαβή και διαχείριση των επικίνδυνων αποβλήτων υπέβαλλε σύμφωνα με τα ανωτέρω προσηκόντως το συνημμένο έγγραφο 34 τα οποίο αποτελεί την εν ισχύ – με διάρκεια αορίστου χρόνου- ολοκληρωμένη άδεια της οικείας αρμόδιας αρχής, τροποποιηθείσα από ορισμένου χρόνου σε αορίστου. Ως εκ των ανωτέρων επομένως ο οικονομικός φορέας «.....» εξάντλησε προσηκόντως τις διαγωνιστικές του υποχρεώσεις, ενώ σημειώνεται ότι οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντα περί δήθεν μη προσκόμισης των αρχικών αποφάσεων ουδόλως στηρίζονται στην επίδικη διακήρυξη.

15. Επειδή αναφορικά με τον έκτο λόγο της προσφυγής, ο οποίος κρίνεται αβάσιμος, λεκτέα τα ακόλουθα: Σε συνδυασμό με τα όσα έχουν λεχθεί στις σκέψεις 11, 12, 13 και 14 της παρούσας και τα σχετικά άρθρα της επίδικης Διακήρυξης ο οικονομικός φορέας «.....» δεν υποχρεούται να αποδείξει ότι διαθέτει μονάδα προσωρινής αποθήκευσης για τα ληγμένα φάρμακα της Αναθέτουσας Αρχής, ούτε μονάδα αποτέφρωσης για την καταστροφή τους και τις σχετιζόμενες με τις ανωτέρω εγκαταστάσεις απαιτούμενες από τη Διακήρυξη άδειες, καθώς για την προσωρινή αποθήκευση στηρίχθηκε στις ικανότητες της εταιρίας και υπέβαλλε προσηκόντως τα σχετικά έγγραφα, ενώ για

Αριθμός Απόφασης: 477 / 2018

την παραλαβή και διαχείριση των επικίνδυνων αποβλήτων στηρίχθηκε στις ικανότητες της εταιρίας και υπέβαλλε ομοίως και προσηκόντως τα σχετικά έγγραφα.

16. Επειδή, μετά από αυτά και εφόσον δεν προβάλλονται άλλοι λόγοι ακύρωσης όσον αφορά την αποδοχή της προσφοράς του παρεμβαίνοντα και προσωρινού Αναδόχου, η κρινόμενη προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμη κατά τα προρρηθέντα. Ενόψει δε τούτου, οι λόγοι ακύρωσης σχετικά με την αποδοχή της προσφοράς της εταιρείας, η οποία κατατάχθηκε δεύτερη κατά σειρά, πρέπει να απορριφθούν ως αλυσιτελείς, αφού, και αν ακόμη γίνονταν δεκτοί, ο διαγωνισμός δεν θα κατακυρωνόταν στην προσφεύγουσα (πρβλ. ΣτΕ ΕΑ 5/2015, 228/2011, 27/2017 ΔΕΦ ΘΕΣΑΛ, 230/2017 ΑΕΠΠ).

17. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

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

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Διατάσσει την κατάπτωση του παράβολου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη στις 07-06-2018 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο την 21-06-2018.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΝΙΚΟΛΑΟΣ Σ. ΣΑΒΒΙΔΗΣ

ΜΕΛΠΟΜΕΝΗ ΤΣΙΑΛΑΦΟΥΤΑ