

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 23 Ιουλίου 2019, με την εξής σύνθεση: Μαρία Μανδράκη Πρόεδρος, Νικόλαος Σαββίδης - Εισηγητής - δυνάμει της με αρ. 1051/2019 Πράξης της Προέδρου του Κλιμακίου και Γερασιμούλα – Μαρία Δρακονταειδή, Μέλη

Για να εξετάσει τη με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 842/08-07-2019 Προδικαστική Προσφυγή της, που κατοικοεδρεύει στην ... (εφεξής «προσφεύγων» ή «προσφεύγουσα» ή «...»)

Κατά της ...(...), που εδρεύει στη ..., επί της ..., (εφεξής «Αναθέτων Φορέας» ή «ΑΦ» ή «...») και κατά όρων της με αριθμό ... διακήρυξης (εφεξής «προσβαλλόμενη διακήρυξη» ή «διακήρυξη»), με βάση την οποία ο φορέας διενεργεί ηλεκτρονικό ανοικτό δημόσιο διαγωνισμό με α/α ΕΣΗΔΗΣ ... με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής για τη σύναψη σύμβασης για τη «Λήψη ενδείξεων των υδρομετρητών της ...» για ένα (1) έτος, με δικαίωμα προαίρεσης ενός (1) επιπλέον έτους, προϋπολογισμού 380.000,00€ πλέον ΦΠΑ και συνολικού προϋπολογισμού, συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης, 760.000,00 € πλέον ΦΠΑ (εφεξής «διαγωνισμό»), για τους λόγους που αναφέρονται στην εν λόγω Προσφυγή.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή, Νικόλαο Σαββίδα

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, με την προσβαλλόμενη διακήρυξή της, η ... προκήρυξε τον επίμαχο διαγωνισμό, καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών για

Αριθμός απόφασης: 887 / 2019

τον οποίο ορίστηκε η Τετάρτη 03-07-2019 και ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης αυτών η Τρίτη 09-07-2019, ημερομηνία που αναβλήθηκε μέχρι την έκδοση απόφασης επί του αιτήματος προσωρινών μέτρων της εδώ προσφεύγουσας και τελικώς ανεστάλη δυνάμει της Α329/2019 απόφασης προσωρινής προστασίας της ΑΕΠΠ (2^ο Κλιμάκιο) μέχρι την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής. Όπως, εξάλλου, προκύπτει από το ιστορικό προσφορών στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, για την υπό ανάθεση υπηρεσία υποβλήθηκαν τρεις (3) προσφορές, μία από τις οποίες της προσφεύγουσας.

2. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, του αντικειμένου της (υπηρεσίες) και της ιδιότητας της ... που διενεργεί το διαγωνισμό, ως εταιρείας υπό την εποπτεία των ... που δραστηριοποιείται στον τομέα της παροχής υπηρεσιών Ύδρευσης και Αποχέτευσης στην περιοχή του πολεοδομικού συγκροτήματος ...ς, δραστηριότητα που ασκεί ως αναθέτων φορέας (ύδωρ), εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ, συναφώς και στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016 και πιο συγκεκριμένα του Βιβλίου ΙΙ αυτού. Συνακόλουθα, και λαμβανομένου υπόψη και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας (ημερομηνία αποστολής της Προκήρυξης της σχετικής σύμβασης για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων, η 12^η Ιουνίου 2019), η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου ΙV του νόμου αυτού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 345 παρ. 1 και 379 παρ. 7, όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν, η δε Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκείται η προδικαστική προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

3. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής προκύπτει πως καταβλήθηκε και δεσμεύτηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 5 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 και το άρθρο 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, {ε - παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό ..., εκδοθέν για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)}, ποσού 1.900,00€, το οποίο υπολογίζεται επί του προβλεπόμενου στην παρ. 1 των άρθρων 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017 ποσοστού 0,5% επί της

Αριθμός απόφασης: 887 / 2019

προϋπολογισθείσας, άνευ ΦΠΑ δαπάνης της σύμβασης, που ανέρχεται σε ποσό 380.000,00€.

4. Επειδή, κατά τα λοιπά, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί τύποις παραδεκτώσ, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 361 παρ. 1 περ. γ' του ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. γ' του π.δ. 39/2017, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ την 18-06-2019 και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού την 05^η-07^{ου}-2019, και σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 362 παρ. 2 του ν. 4412/2016 και 8 παρ. 2 και Παράρτημα Ι του π.δ. 39/2017, αφού ασκήθηκε με την χρήση του προβλεπόμενου τυποποιημένου εντύπου. Συνακόλουθα, η υπό εξέταση προσφυγή πρέπει να εξεταστεί κατ' ουσίαν.

5. Επειδή, η προσφεύγουσα, στην προσφυγή της ισχυρίζεται ότι, προτίθεται να λάβει μέρος στον επίμαχο προκηρυχθέντα διαγωνισμό. Δοθέντος ότι, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, υπέβαλε προσφορά στον διαγωνισμό, συνακόλουθα, εφόσον πληροί τα κριτήρια για τη συμμετοχή της σε αυτόν, με έννομο συμφέρον προσβάλλει όρους της επίμαχης διακήρυξης, ένεκα των οποίων, κατά τους ισχυρισμούς της, αποκλείεται ή πάντως δυσχεραίνεται ουσιαδώς η συμμετοχή της στον διαγωνισμό. Δικαίωμα συμμετοχής, εξάλλου, για συμμετοχή στον επίμαχο διαγωνισμό, σύμφωνα με τους όρους του άρθρου 2.2.1.1 της διακήρυξης έχουν «... φυσικά ή νομικά πρόσωπα και, σε περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων, τα μέλη αυτών, που είναι εγκατεστημένα σε: α) κράτος-μέλος της Ένωσης ...», σύμφωνα δε με τους όρους του άρθρου 2.2.4 της διακήρυξης «... απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο των προς παροχή υπηρεσιών ...» και εφόσον είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα «... απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο ή στο Μητρώο Κατασκευαστών Αμυντικού Υλικού». Από τα αναρτημένα στο διαδίκτυο στοιχεία δημοσιότητας του ΓΕΜΗ, προκύπτει ότι η προσφεύγουσα είναι εγγεγραμμένη στο Βιοτεχνικό Επιμελητήριο ...ς, με αρ. ΓΕΜΗ ..., ενώ από την με αριθμό 1868/2019/Ε-12-03-2019 βεβαίωση του ΤΜΕΔΕ που

Αριθμός απόφασης: 887 / 2019

επισυνάπτεται στην προσφυγή, ότι διαθέτει και εργοληπτικό πτυχίο Α1 τάξης, επομένως δραστηριοποιείται εν γένει σε τεχνικά έργα και σε συναφείς με αυτά υπηρεσίες. Τα λοιπά, δε, κριτήρια επιλογής της σύμβασης (Οικονομική και Χρηματοοικονομική επάρκεια και Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα) προσβάλλει ως μη νόμιμα με την προσφυγή της. Συνακόλουθα, οι ισχυρισμοί της ... περί ελλείψεως εννόμου συμφέροντος της προσφεύγουσας για την άσκηση της προσφυγής είναι απορριπτέοι ως αβάσιμοι. Το έννομο συμφέρον της προσφεύγουσας, ωστόσο, κατά την έννοια που παραπάνω γίνεται δεκτό ότι έχει, επιβάλλεται να είναι άμεσο και ενεστώσ, επί κάθε μίας επικαλούμενης από αυτήν πλημμέλειας της διακήρυξης, επομένως ελέγχεται και κατά την εξέταση εκάστου κατ' ιδίαν λόγου της προσφυγής.

6. Επειδή, στην προσφυγή της, κατ' ορθήν εκτίμηση του περιεχομένου της, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι οι απαιτήσεις της διακήρυξης: 1) κατά το μέρος που αφορούν στην οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, όπως προσδιορίζονται στον όρο 2.2.5 παρ. 2 της διακήρυξης και διευκρινίστηκαν με το με αρ. πρωτ. 14057/27.06.2019 έγγραφο της ... με θέμα: Διευκρινίσεις σε ερωτήσεις οικονομικών φορέων για το διαγωνισμό ..., στο μέτρο που μη νόμιμα εξαιρούν έγγραφα, τα οποία δεν προέρχονται από τραπεζικά ιδρύματα (πχ. Βεβαιώσεις δανειοληπτικής ικανότητας από το ΤΜΕΔΕ) την αποκλείουν από τη συμμετοχή, άλλως δυσχεραίνουν ουσιωδώς τη συμμετοχή της, διότι μολονότι διαθέτει βεβαίωση δανειοληπτικής ικανότητας από το ΤΜΕΔΕ, δεν αποκλείεται να κριθεί ότι δεν καλύπτει την επίμαχη απαίτηση της διακήρυξης, και 2) κατά το μέρος που αφορούν την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, όπως προσδιορίζονται στον όρο 2.2.6 της διακήρυξης, περίπτωση β', στο μέτρο που απαιτείται ένας διπλωματούχος μηχανικός πανεπιστημιακής εκπαίδευσης με τουλάχιστον δεκαετή εμπειρία στην επίβλεψη εργασιών καταμέτρησης και άλλων εργασιών σε μετρητές, ως επιβλέπων μηχανικός, ο οποίος θα παρέχει τις υπηρεσίες του καθημερινά, απαιτήσεις υπερβολικές και δυσανάλογες με την υπό ανάθεση σύμβαση. Για τους πιο πάνω λόγους η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι οι προσβαλλόμενοι όροι της διακήρυξης πρέπει να ακυρωθούν.

Αριθμός απόφασης: 887 / 2019

7. Επειδή, ο αναθέτων φορέας, με το με αρ. πρωτ. 15250/15-07-2019 έγγραφο του Διευθυντή Οικονομικών Υπηρεσιών του, κοινοποιεί τις απόψεις του επί της εξεταζόμενης προσφυγής, στις οποίες, υποστηρίζει ότι η προσφυγή είναι αόριστη και προδήλως αβάσιμη και πρέπει να απορριφθεί. Πιο συγκεκριμένα, ο φορέας ισχυρίζεται τα εξής: 1) Η πρόβλεψη του άρθρου 2.2.5 της Διακήρυξης περί προσκόμισης τραπεζικής βεβαίωσης πιστοληπτικής ικανότητας για την απόδειξη της οικονομικής - χρηματοδοτικής της ικανότητας είναι απολύτως σύμφωνη με το νόμο και την αρχή της αναλογικότητας, ουδόλως θέτει εμπόδιο στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα να συμμετέχει στον διαγωνισμό, ενώ επ' ουδενί δεν μπορεί να χαρακτηριστεί ως αυστηρή ενόψει του χαμηλού ύψους (10% του προϋπολογισμού της παροχής υπηρεσιών) που απαιτεί. 2) Η απαίτηση προσκόμισης τραπεζικής βεβαίωσης πιστοληπτικής ικανότητας, εξάλλου, δεν αποτελεί μία αυθαίρετη πρόβλεψη της επίμαχης διακήρυξης, αλλά απλή αντιγραφή του κειμένου του νόμου (άρθρα 75 παρ. 1 περ. β', παρ. 3, 80 παρ. 4 και Παράρτημα XII, Μέρος I Προσαρτήματος Α' ν. 4412/2016). 3) Άλλωστε, η απαίτηση για προσκόμιση τραπεζικής βεβαίωσης πιστοληπτικής ικανότητας συνδέεται άρρηκτα με τη διασφάλιση της χρηματοοικονομικής επάρκειας του οικονομικού φορέα για την εκτέλεση της σύμβασης, σκοπεί δε να διασφαλίσει την ύπαρξη αξιόχρεων υποψήφιων οικονομικών φορέων για την ανάθεση της σύμβασης με δυνατότητα προσφυγής σε άμεση χρηματοδότηση, σε περίπτωση συνδρομής ανάγκης, ήτοι χρηματοδότησης των αναγκών της σύμβασης εξ ιδίων πόρων του αναδόχου. 4) Όπως προκύπτει, δε, από το άρθρο 11 του ν. 4261/2014, η αξιολόγηση της πιστοληπτικής ικανότητας συνιστά τραπεζικό έργο, το οποίο, μάλιστα, δεν μπορεί καν να διεκπεραιωθεί από χρηματοδοτικό ίδρυμα. 5) Σε κάθε περίπτωση, εξ όσων προκύπτει από το π.δ. 126/1981 που τιτλοφορείται «Προεξόφληση από το ΤΣΜΕΔΕ λογαριασμών υπέρ μετόχων του», το συγκεκριμένο ΝΠΔΔ (που δεν αποτελεί τραπεζικό ίδρυμα) δεν χορηγεί βεβαιώσεις πιστοληπτικής ικανότητας, αλλά δάνεια κατόπιν της εκχώρησης της απαίτησης του μετόχου από την εκτέλεση του έργου. Τούτο συνεπάγεται, αυτόματα, ότι το ΤΜΕΔΕ αδυνατεί να βεβαιώσει την πιστοληπτική ικανότητα των φορέων, στους οποίους χορηγεί δάνεια, η εξόφληση των οποίων εξαρτάται αποκλειστικά από την εκχώρηση

Αριθμός απόφασης: 887 / 2019

προς το Ταμείο των απαιτήσεων που γεννώνται από την εκτέλεση έργων. 6) Πάντως, σύμφωνα με το άρθρο 2.2.9.2.B.4 της Διακήρυξης, εάν ο οικονομικός φορέας δεν είναι σε θέση – για βάσιμο λόγο - να προσκομίσει τραπεζική βεβαίωση, μπορεί να αποδεικνύει την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια με οιοδήποτε άλλο κατάλληλο έγγραφο. 7) Σχετικώς με το δεύτερο λόγο της προσφυγής, εξάλλου, η ... υποστηρίζει ότι εν όψει του υψηλού χρηματικού αντικειμένου της σύμβασης (συνολικός προϋπολογισμός 760.000,00€), αλλά και του ουσιώδους χαρακτήρα των προς παροχή υπηρεσιών για τη λειτουργία της και την εξυπηρέτηση των καταναλωτών της, κρίνεται εύλογη, πρόσφορη και συναφής ποιοτικά και ποσοτικά η απαίτηση για μηχανικό Π.Ε. με 10ετή εμπειρία στον τομέα λήψης και καταμέτρησης διαφόρων ειδών ενδείξεων από μετρητές. Παράλληλα, η εν λόγω απαίτηση είναι και ανάλογη προς το σκοπό για τον οποίο τίθεται, αφού έτσι αποδεικνύεται η τεχνική εμπειρία του συμμετέχοντος και συναφώς εξασφαλίζεται η άρτια εκτέλεση της σύμβασης, καθώς η παρακολούθηση των τεχνικών παραμέτρων και της λειτουργίας του συστήματος λήψης ενδείξεων από τα υδρόμετρα της ... εναπόκειται σε έναν επιβλέποντα μηχανικό που αποδεδειγμένα, λόγω της 10ετούς εμπειρίας του, γνωρίζει κάθε διάσταση του εν λόγω εγχειρήματος. 8) Το γεγονός δε, όπως επικαλείται η προσφεύγουσα, ότι η ... ανέθεσε για πρώτη φορά τη λήψη ενδείξεων σε οικονομικό φορέα το 2018 και ως εκ τούτου δεν δύναται να υπάρχει τόσο εξειδικευμένος μηχανικός στην αγορά εργασίας, δεν μπορεί σε καμία περίπτωση να θεωρηθεί βάσιμος λόγος για την ακύρωση του ανωτέρω όρου της Διακήρυξης, καθώς η επίμαχη απαίτηση αφορά την 10ετή εμπειρία στην επίβλεψη εργασιών καταμέτρησης ή άλλων εργασιών σε μετρητές εν γένει και όχι στον τομέα του ύδατος κατ' αποκλειστικότητα. 9) Τέλος, γενικά υποστηρίζει ότι η προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και ελλείψει εννόμου συμφέροντος της προσφεύγουσας.

8. Επειδή, σχετικώς με τους προβαλλόμενους λόγους της υπό εξέταση προσφυγής, η διακήρυξη του διαγωνισμού, προβλέπει τα εξής, στο άρθρο 2.2.5 με τίτλο «Χρηματοοικονομική και οικονομική επάρκεια», ότι: «Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να

Αριθμός απόφασης: 887 / 2019

καταθέσουν: - Δήλωση περί του συνολικού ύψους του κύκλου εργασιών καθώς και του κύκλου εργασιών που αφορά ειδικότερα το αντικείμενο της διακήρυξης κατά τις τρεις προηγούμενες, του έτους του διαγωνισμού, οικονομικές χρήσεις. Ο διαγωνιζόμενος θα πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να έχει μέσο όρο κύκλου εργασιών κατά τις τελευταίες ως άνω τρεις διαχειριστικές χρήσεις μεγαλύτερο από, ή ίσο με, ποσοστό 60% επί του ετήσιου προϋπολογισμού της δημοπρατούμενης σύμβασης (χωρίς Φ.Π.Α.) ...

- Τραπεζική βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας της διαγωνιζόμενης επιχείρησης ή κοινοπραξίας επιχειρήσεων, ημεδαπών ή αλλοδαπών, για την απόδειξη της Οικονομικής – Χρηματοδοτικής ικανότητας. Επαρκής θεωρείται η πιστοληπτική ικανότητα όταν ανέρχεται σε ποσοστό 10% του προϋπολογισμού της παροχής των υπηρεσιών (χωρίς ΦΠΑ) συμπεριλαμβανομένων των δικαιωμάτων προαίρεσης. Σε περίπτωση κοινοπραξίας η απαιτούμενη πιστοληπτική ικανότητα πρέπει να αποδεικνύεται στο πρόσωπο μιας τουλάχιστον από τις επιχειρήσεις ή σωρευτικά σε όλες τις επιχειρήσεις ...», στο άρθρο 2.2.6 με τίτλο «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα», ότι: «Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν : α) επαγγελματική εμπειρία σε παροχή υπηρεσιών καταγραφής ενδείξεων ή άλλων εργασιών σε μετρητές ενδείξεων. Ειδικότερα οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει επί ποινή αποκλεισμού, να έχουν εκτελέσει συνολικά ή εν μέρει τρεις τουλάχιστον συμβάσεις παροχής υπηρεσιών που αφορούν σε εργασίες καταγραφής ενδείξεων ή και σε άλλες εργασίες σε μετρητές κατά την τελευταία τριετία πριν από την ημερομηνία δημοσίευσης της παρούσας, οι οποίες αθροιστικά θα ανέρχονται σε ποσοστό μεγαλύτερο ή ίσο του 60% του συνολικού προϋπολογισμού της σύμβασης (χωρίς Φ.Π.Α.) για την οποία υποβάλλεται η προσφορά, Υποχρεούται δε στην προσκόμιση των εν λόγω συμβάσεων, β) άρτια καταρτισμένο και εκπαιδευμένο επιστημονικό δυναμικό, για την επίβλεψη των εργασιών της σύμβασης και άρτια καταρτισμένο και εκπαιδευμένο εργασιακό δυναμικό για την εκτέλεση των εργασιών της σύμβασης το οποίο κατ' ελάχιστο θα αποτελείται από: - Ένα (1) διπλωματούχο Μηχανικό Πανεπιστημιακής Εκπαίδευσης (ΠΕ) με τουλάχιστον δεκαετή εμπειρία στην επίβλεψη εργασιών καταμέτρησης ή άλλων εργασιών

Αριθμός απόφασης: 887 / 2019

σε μετρητές, ως επιβλέποντα Μηχανικό, παρέχοντα τις υπηρεσίες του καθημερινά - Δεκαεπτά (17) πρόσωπα Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης (ΔΕ) σε κάθε μία από τις εργάσιμες ημέρες της εβδομάδας κατά τουλάχιστον εκατόν τριάντα έξι (136) ανθρωποώρες αθροιστικά ημερησίως» και, στο άρθρο 2.2.9.2 με τίτλο «Αποδεικτικά μέσα», ότι: «... Β.3. Για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της παραγράφου 2.2.5 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν ισολογισμό των ετών 2016, 2017 και 2018. Για το έτος 2018 αν δεν έχει συνταχθεί ισολογισμός, θα προσκομιστεί αναλυτικό καθολικό των πωλήσεων-εσόδων (ομάδες 70,71,72,73). Εάν ο οικονομικός φορέας, για βάσιμο λόγο, δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα ανωτέρω δικαιολογητικά, μπορεί να αποδεικνύει την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια με οποιοδήποτε άλλο κατάλληλο έγγραφο. Β.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα παρακάτω επί ποινή αποκλεισμού, αποδεικτικά εμπειρίας: α) Πιστοποιητικά εκτέλεσης για υπηρεσίες τα οποία πρέπει συμπεριλαμβάνουν κατά ελάχιστο τα παρακάτω στοιχεία: - Ονομασία Αναδόχου (Μεμονωμένη επιχείρηση ή Ένωση ή Κοινοπραξία). - Ποσοστό και είδος συμμετοχής κάθε επιχείρησης στη σύμβαση. - Κύριος του Έργου / Φορέας Ανάθεσης. - Ημερομηνίες Έναρξης / Περαίωσης Εργασιών. - Τελική Αξία Εργασιών χωρίς Φ.Π.Α. και επικαιροποίηση. - Υπηρεσίες που παρείχε ο Ανάδοχος, με σαφή αναφορά στο είδος και στο αντικείμενο αυτών. - Προσωπικό που διέθεσε κατά την εκτέλεση της σύμβασης. - Πιστοποιητικό εμπρόθεσμης και έντεχνης εκτέλεσης των υπηρεσιών (υποβάλλεται και στην περίπτωση εν εξελίξει συμβάσεων για την έντεχνη εκτέλεση των υπηρεσιών και την τήρηση των χρονοδιαγραμμάτων). Τα πιστοποιητικά θα έχουν εκδοθεί από τους αρμόδιους φορείς ανάθεσης των εργασιών και θα συνοδεύονται σε περίπτωση εκτέλεσής τους στο εξωτερικό από επικυρωμένες επίσημες μεταφράσεις στην Ελληνική γλώσσα. Εάν οι πελάτες ήταν αναθέτουσες αρχές, ως αποδεικτικά στοιχεία θα υποβληθούν πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί ή θεωρηθεί από την αρμόδια αρχή. Εάν πρόκειται για ιδιωτικούς φορείς, ως αποδεικτικά στοιχεία θα υποβληθούν πιστοποιητικά που θα συνταχθούν από τον εκάστοτε φορέα. Αν τέτοια βεβαίωση δεν μπορεί να εκδοθεί, υποβάλλεται: - υπεύθυνη δήλωση του διαγωνιζόμενου στην οποία να

Αριθμός απόφασης: 887 / 2019

αναφέρεται ο λόγος για τον οποίο δεν μπορεί να προσκομισθεί βεβαίωση του φορέα ανάθεσης και επιπλέον - στοιχεία από τα οποία να αποδεικνύεται η ανάληψη και εκτέλεση των υπηρεσιών, όπως σύμβαση, δελτία παροχής υπηρεσιών, τιμολόγια κλπ και από τα οποία προκύπτουν τα αναφερόμενα στοιχεία. β) Για το προσωπικό που θα χρησιμοποιηθεί κατά την εκτέλεση της σύμβασης: - Για τον επιβλέποντα μηχανικό: Αντίγραφο Τίτλου Σπουδών, Βεβαίωση Εγγραφής στον οικείο επαγγελματικό φορέα, Πιστοποιητικό Εμπειρίας στην επίβλεψη εργασιών καταμέτρησης ή άλλων συναφών εργασιών σε μετρητές - Για τους λήπτες ενδείξεων, Αντίγραφο Τίτλου Σπουδών ...».

9. Επειδή, στο ν. 4412/2016, εξάλλου, προβλέπεται, στο άρθρο 301 περί γενικών αρχών (άρθρο 76 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ) του ν. 4412/2016, ότι: «1. Για τους σκοπούς της επιλογής των συμμετεχόντων στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων εφαρμόζονται οι ακόλουθοι κανόνες: α) ... β) επιλέγουν τους προσφέροντες και τους υποψηφίους, σύμφωνα με τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που θεσπίζονται δυνάμει των άρθρων 304 και 305: ...», περαιτέρω, δε, στο άρθρο 304 με τίτλο «Κριτήρια ποιοτικής επιλογής» (άρθρο 78 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ), ότι «1. Οι αναθέτοντες φορείς μπορούν να θεσπίζουν αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια αποκλεισμού και επιλογής των προσφερόντων ή των υποψηφίων οι εν λόγω κανόνες και κριτήρια αναφέρονται στα έγγραφα της σύμβασης. 2. Εάν οι αναθέτοντες φορείς χρειάζεται να διασφαλίσουν μια κατάλληλη ισορροπία μεταξύ των ιδιαίτερων χαρακτηριστικών της διαδικασίας σύναψης της σύμβασης και των πόρων που απαιτούνται για την εκτέλεσή της, μπορούν, σε κλειστή διαδικασία ή σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, σε ανταγωνιστικό διάλογο ή σε σύμπραξη καινοτομίας, να θεσπίσουν αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που αντανakλούν την ανάγκη αυτή και επιτρέπουν στον αναθέτοντα φορέα να μειώσει τον αριθμό των υποψηφίων που θα προσκληθούν να υποβάλουν προσφορές ή να συμμετάσχουν σε διαπραγμάτευση. Ο αριθμός των επιλεγέντων υποψηφίων πρέπει οπωσδήποτε να λαμβάνει υπ' όψιν την ανάγκη εξασφάλισης επαρκούς ανταγωνισμού.», στο άρθρο 305 με τίτλο «Χρήση των λόγων αποκλεισμού και των κριτηρίων επιλογής που

Αριθμός απόφασης: 887 / 2019

προβλέπονται στο Βιβλίο Ι» (άρθρο 80 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ) του ν. 4412/2016, ότι: «1. [...] 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.», στο άρθρο 308, τέλος, με τίτλο «Κανόνες που εφαρμόζονται σε περίπτωση χρήσης των κριτηρίων αποκλεισμού και ποιοτικής επιλογής του Βιβλίου Ι» (παρ. 3 του άρθρου 80 και υποπαράγραφος 2 της παρ. 1, καθώς και υποπαράγραφος 2 της παρ. 2 του άρθρου 79 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ), ότι: «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.». Από τις παραπάνω διατάξεις που εφαρμόζονται σε διαγωνιστικές διαδικασίες αναθετόντων φορέων που δραστηριοποιούνται στον τομέα του άρθρου 230 του ν. 4412/2016 (ύδωρ), όπως στην προκειμένη περίπτωση, συνάγεται ότι και σε αυτές τις διαγωνιστικές διαδικασίες, για την θέση κριτηρίων ποιοτικής επιλογής και τους τρόπους απόδειξής τους, όταν επιλέγονται τα κριτήρια επιλογής που παρατίθενται στα άρθρα 75 έως 77 του νόμου, επιβάλλεται να εφαρμόζονται οι όροι και οι προϋποθέσεις που προβλέπονται σε αυτά και αποδεικνύονται με τους όρους και τις προϋποθέσεις των άρθρων 80 και 81 του Βιβλίου Ι του ν. 4412/2016.

10. Επειδή, άλλωστε, στο άρθρο 75 του ν. 4412/2016 (άρθρο 58 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) περί κριτηρίων επιλογής, ορίζονται τα εξής: «1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν: α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν στους οικονομικούς φορείς ως απαιτήσεις συμμετοχής μόνο τα κριτήρια που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 3 και 4. Οι αναθέτουσες αρχές περιορίζουν τις όποιες απαιτήσεις συμμετοχής σε εκείνες που είναι απαραίτητες ώστε να διασφαλίζεται ότι ο υποψήφιος ή ο προσφέρων διαθέτει τις εκ του νόμου απαιτούμενες προϋποθέσεις, τις χρηματοοικονομικές δυνατότητες, καθώς και τις τεχνικές

Αριθμός απόφασης: 887 / 2019

και επαγγελματικές ικανότητες για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης. Όλες οι απαιτήσεις σχετίζονται και είναι ανάλογες με το αντικείμενο της σύμβασης. ... 2. [...] 3. ... 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. ... 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.». Το άρθρο 80, μάλιστα, (άρθρο 60 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) του ν. 4412/16 ορίζει ότι: «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 XII του Προσαρτήματος Α΄, ως απόδειξη της μη ύπαρξης λόγων αποκλεισμού, όπως αναφέρονται στα άρθρα 73 και 74 και της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, σύμφωνα με τα άρθρα 75 και 76. ... [...] 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 Ι 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

Αριθμός απόφασης: 887 / 2019

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. [...] 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. ...» Στο Παράστημα XII του Προσαρτήματος Α΄ του νόμου, τέλος, στο Μέρος I με τίτλο: «Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια», ορίζεται ότι: «Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια του οικονομικού φορέα είναι δυνατόν, κατά κανόνα, να αποδεικνύεται με ένα ή περισσότερα από τα ακόλουθα δικαιολογητικά: α) κατάλληλες τραπεζικές βεβαιώσεις ή, όπου ενδείκνυται, πιστοποιητικό ασφαλιστικής κάλυψης επαγγελματικών κινδύνων· β) οικονομικές καταστάσεις ή αποσπάσματα οικονομικών καταστάσεων, στην περίπτωση που η δημοσίευση των οικονομικών καταστάσεων απαιτείται από τη νομοθεσία της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας· γ) δήλωση περί του ολικού ύψους του κύκλου εργασιών και, κατά περίπτωση του κύκλου εργασιών στον τομέα δραστηριοτήτων που αποτελεί το αντικείμενο της σύμβασης, για τις τρεις τελευταίες οικονομικές χρήσεις, κατ' ανώτατο όριο, συναρτήσει της ημερομηνίας σύστασης του οικονομικού φορέα ή έναρξης των δραστηριοτήτων του, εφόσον είναι διαθέσιμες οι πληροφορίες για τον εν λόγω κύκλο εργασιών» και στο Μέρος II με τίτλο «Τεχνική Ικανότητα», ότι: «Αποδεικτικά στοιχεία των τεχνικών ικανοτήτων του οικονομικού φορέα, που αναφέρονται στο άρθρο 75: α) οι ακόλουθοι κατάλογοι: i) κατάλογος των εργασιών που εκτελέσθηκαν την τελευταία πενταετία, κατά μέγιστο όριο, συνοδευόμενος από πιστοποιητικά ορθής εκτέλεσης και ολοκλήρωσης των σημαντικότερων εργασιών· όπου κριθεί απαραίτητο για τη διασφάλιση ικανοποιητικού επιπέδου ανταγωνισμού, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να ορίζουν ότι θα λαμβάνονται υπόψη στοιχεία σχετικών εργασιών που εκτελέσθηκαν πριν από την τελευταία πενταετία, ii) κατάλογος των κυριότερων παραδόσεων ή των κυριότερων υπηρεσιών που πραγματοποιήθηκαν την τελευταία τριετία, κατά μέγιστο όριο, με αναφορά

Αριθμός απόφασης: 887 / 2019

του αντίστοιχου ποσού, της ημερομηνίας και του δημόσιου ή ιδιωτικού παραλήπτη. Όπου κριθεί απαραίτητο για τη διασφάλιση ικανοποιητικού επιπέδου ανταγωνισμού, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να ορίζουν ότι θα λαμβάνονται υπόψη στοιχεία σχετικών αγαθών ή υπηρεσιών που παραδόθηκαν ή εκτελέστηκαν πριν από την τελευταία τριετία· β) αναφορά του τεχνικού προσωπικού ή των τεχνικών υπηρεσιών, είτε ανήκουν απευθείας στην επιχείρηση του οικονομικού φορέα είτε όχι, ιδίως των υπευθύνων για τον έλεγχο της ποιότητας και, όταν πρόκειται για δημόσιες συμβάσεις έργων, εκείνων που θα έχει στη διάθεσή του ο εργολήπτης για την εκτέλεση του έργου· γ) περιγραφή του τεχνικού εξοπλισμού και των μέτρων που λαμβάνει ο οικονομικός φορέας για την εξασφάλιση της ποιότητας και των μέσων μελέτης και έρευνας της επιχείρησής του· δ) ... ε) εάν τα προϊόντα ή οι υπηρεσίες που παρέχονται είναι σύνθετα ή, κατ' εξαίρεση, πρέπει να ανταποκρίνονται σε κάποιον ιδιαίτερο σκοπό, έλεγχος διενεργούμενος από την αναθέτουσα αρχή ή, εξ ονόματος της, από αρμόδιο επίσημο οργανισμό της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο προμηθευτής ή ο πάροχος υπηρεσιών, με την επιφύλαξη της συναίνεσης του οργανισμού αυτού· ο έλεγχος αυτός αφορά το παραγωγικό δυναμικό του προμηθευτή ή τις τεχνικές ικανότητες του παρόχου υπηρεσιών και, όπου κριθεί απαραίτητο, τα μέσα μελέτης και έρευνας που αυτός διαθέτει καθώς και τα μέτρα που λαμβάνει για τον έλεγχο της ποιότητας· στ) αναφορά τίτλων σπουδών και επαγγελματικών προσόντων του παρόχου υπηρεσιών ή του εργολήπτη ή των διευθυντικών στελεχών της επιχείρησης, υπό την προϋπόθεση ότι δεν αξιολογούνται ως κριτήριο ανάθεσης· ζ) αναφορά των μέτρων περιβαλλοντικής διαχείρισης που μπορεί να εφαρμόζει ο οικονομικός φορέας κατά την εκτέλεση της σύμβασης· η) δήλωση στην οποία αναφέρονται το μέσο ετήσιο εργατοϋπαλληλικό δυναμικό του παρόχου υπηρεσιών ή του εργολήπτη και ο αριθμός των στελεχών της επιχείρησής του κατά τα τελευταία τρία χρόνια· θ) δήλωση σχετικά με τα μηχανήματα, τις εγκαταστάσεις και τον τεχνικό εξοπλισμό που διαθέτει ο πάροχος υπηρεσιών ή ο εργολήπτης για την εκτέλεση της σύμβασης· ι) αναφορά του τμήματος της σύμβασης το οποίο ο οικονομικός φορέας προτίθεται, ενδεχομένως, να αναθέσει σε τρίτους υπό μορφή υπεργολαβίας: ...».

Αριθμός απόφασης: 887 / 2019

11. Επειδή, από τις προπαρατεθείσες διατάξεις που συνιστούν εναρμόνιση του εθνικού δικαίου με τις διατάξεις των Οδηγιών 24 και 25 2014, σε συνδυασμό με την αιτιολογική σκέψη 2 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, συνάγεται ότι οι αναθέτουσες αρχές και για την ταυτότητα του νομικού λόγου και οι αναθέτοντες φορείς, πριν την ανάθεση δημόσιας σύμβασης, έχουν τη δυνατότητα να ελέγχουν την «καταλληλότητα» των οικονομικών φορέων για την εκτέλεση της σύμβασης, εισάγοντας στη διακήρυξη κριτήρια ποιοτικού ελέγχου του υποψηφίου. Η διαδικασία ποιοτικού ελέγχου περιλαμβάνει, μεταξύ άλλων, και τον έλεγχο της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, αλλά και οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας του υποψηφίου αναδόχου. Κατά τη διαδικασία προσδιορισμού των κριτηρίων καταλληλότητας των υποψηφίων πρέπει να τηρούνται βασικές αρχές που απορρέουν από το ενωσιακό δίκαιο, ιδίως της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης και της αποφυγής κάθε είδους άμεσων ή έμμεσων διακρίσεων. Ο καθορισμός των ικανοτήτων αυτών αποβλέπει στο να διαπιστώσει η αναθέτουσα αρχή, εάν ο εκάστοτε προσφέρων / αιτών οικονομικός φορέας διαθέτει κατά τεκμήριο την ικανότητα να ανταποκριθεί στην εκτέλεση της σύμβασης και συνίσταται στο να θεσπιστούν εύλογες προϋποθέσεις καταλληλότητας των υποψηφίων να μετάσχουν στον διαγωνισμό. Υπ' αυτήν την έννοια, η έκταση των πληροφοριών που αναφέρονται στις πιο πάνω διατάξεις, καθώς και το ελάχιστο επίπεδο ικανοτήτων που απαιτείται για τη συγκεκριμένη σύμβαση, πρέπει να είναι συνδεδεμένα και ανάλογα προς το αντικείμενο αυτής. Για να διαπιστωθεί εάν τα κριτήρια οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας και τεχνικών και επαγγελματικών ικανοτήτων είναι ανάλογα προς το αντικείμενο της σύμβασης, θα πρέπει να γίνεται κατά περίπτωση αξιολόγηση με γνώμονα την έκταση, τις απαιτήσεις του έργου, καθώς και τον προϋπολογισμό του (πρβλ. κατευθυντήρια Οδηγία 13- απόφαση 303/2015 της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων), χωρίς πάντως αδικαιολόγητα να μπορεί να περιορίζεται ο ανταγωνισμός και ειδικά η πρόσβαση των Μικρομεσαίων Επιχειρήσεων στις δημόσιες Συμβάσεις, όπως περιγράφεται και στον «Ευρωπαϊκό Κώδικα βέλτιστων πρακτικών που διευκολύνει την πρόσβαση των ΜΜΕ στις δημόσιες συμβάσεις» (πρβλ. κατευθυντήρια Οδηγία 17- απόφαση 181/2016 της Ενιαίας Ανεξάρτητης

Αριθμός απόφασης: 887 / 2019

Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων). Στο πεδίο 4 του εν λόγω Κώδικα και δη στον αριθμό 4.1, με τίτλο «Διατήρηση της αναλογικότητας των κριτηρίων επιλογής» διευκρινίζεται ότι οι οδηγίες της ΕΚ για τις δημόσιες συμβάσεις επαναδιακηρύσσουν ρητά τη νομολογία του Δικαστηρίου των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων, σύμφωνα με την οποία τα κριτήρια χρηματοοικονομικών και οικονομικών δυνατοτήτων και τεχνικών ικανοτήτων πρέπει να είναι συνδεδεμένα και ανάλογα προς το αντικείμενο της σύμβασης. Όλα τα κριτήρια επιλογής πρέπει να είναι σαφή και αναλογικά προς τη συγκεκριμένη σύμβαση και να μην εισάγουν διακρίσεις. Στην περίπτωση των τεχνικών και επαγγελματικών ικανοτήτων, η αναθέτουσα αρχή πρέπει να προτιμά κριτήρια επιλογής που της επιτρέπουν να καθορίσει μάλλον κατά πόσον ένας προσφέρων έχει την απαιτούμενη ικανότητα για τη συγκεκριμένη σύμβαση παρά τις γενικές ικανότητες των προσφερόντων. Ωστόσο, πρέπει να λαμβάνεται μέριμνα, ώστε κάτι τέτοιο να μην περιορίζει αδικαιολόγητα το πεδίο των επιλέξιμων υποψηφίων. Επιπλέον, τα κριτήρια επιλογής δεν πρέπει να είναι διατυπωμένα κατά τρόπο που να περιορίζουν το πεδίο του ανταγωνισμού λαμβάνοντας υπόψη θέματα ήσσονος σημασίας. Για παράδειγμα, η απαίτηση ότι θα ληφθεί υπόψη μόνον η πείρα που έχει αποκτηθεί σε συναλλαγές με τον δημόσιο τομέα είναι, αφ' εαυτής, άνευ σημασίας και περιορίζει τον ανταγωνισμό. Επιπρόσθετα, οι δυσανάλογες χρηματοοικονομικές απαιτήσεις των αναθετουσών αρχών (π.χ. τραπεζικές εγγυήσεις για την κάλυψη των κινδύνων που συνδέονται με τη διαδικασία ανάθεσης και την εκτέλεση μιας σύμβασης, ακόμη και εκείνων που εκφεύγουν του ελέγχου της επιχείρησης) αποτελούν εμπόδιο στη συμμετοχή των ΜΜΕ σε δημόσιες συμβάσεις. Το Μέρος Ι του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α' του Ν. 4412/16 απαριθμεί εξαντλητικά τα στοιχεία βάσει των οποίων η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αξιολογεί και να ελέγχει την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες των διαγωνιζομένων, επομένως καθιερώνει ένα κλειστό σύστημα περιορίζοντας τους τρόπους αξιολόγησης και ελέγχου που διαθέτουν οι ως άνω αρχές. Αυτό δεν σημαίνει, πάντως, ότι οι αναθέτουσες αρχές δεν μπορούν να απαιτούν πιο εξειδικευμένα τα αποδεικτικά μέσα που ορίζονται στα άρθρα αυτά. Σε κάθε περίπτωση, οι απαιτήσεις τόσο των

Αριθμός απόφασης: 887 / 2019

κριτηρίων όσο και των αποδεικτικών μέσων αυτών κρίνονται με βάση την αρχή της αναλογικότητας. Επίσης, είναι σαφές ότι όλες οι πληροφορίες πρέπει να συνδέονται με τα στοιχεία και τα κριτήρια που απαριθμούνται στα σχετικά άρθρα της Οδηγίας. Και στις δύο περιπτώσεις, οι πληροφορίες που ζητούνται πρέπει να είναι συνδεδεμένες και ανάλογες προς το αντικείμενο της σύμβασης. Με άλλα λόγια, σύμφωνα και με την αρχή της αναλογικότητας, θα πρέπει να λαμβάνεται μέριμνα, ώστε οι ελάχιστες απαιτήσεις και τα ζητούμενα δικαιολογητικά να μην υπερβαίνουν τις πραγματικές ανάγκες της υπό ανάθεση σύμβασης, να μπορεί αντικειμενικά να προκύπτει η σχετική ικανότητα του οικονομικού φορέα, δηλαδή να είναι πρόσφορες και το κατώτατο όριο που θα καθοριστεί να είναι προσαρμοσμένο στη σημασία της οικείας σύμβασης, υπό την έννοια ότι πρέπει να αποτελεί μια αντικειμενική ένδειξη ως προς την ύπαρξη οικονομικής επάρκειας και τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας για την καλή εκτέλεση της σύμβασης, χωρίς ωστόσο να βαίνει πέραν αυτού που είναι αναγκαίο προς τον σκοπό αυτό (πρβλ. ΑΕΠΠ 528/2018).

12. Επειδή, περαιτέρω, με το νόμο 4261/2014 ενσωματώθηκε στο εθνικό δίκαιο η Οδηγία 2013/36/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 26ης Ιουνίου 2013 «σχετικά με την πρόσβαση στη δραστηριότητα πιστωτικών ιδρυμάτων και την προληπτική εποπτεία πιστωτικών ιδρυμάτων και επιχειρήσεων επενδύσεων, για την τροποποίηση της Οδηγίας 2002/87/ΕΚ και για την κατάργηση των Οδηγιών 2006/48/ΕΚ και 2006/49/ΕΚ» (ΕΕ L 176). Ειδικότερα, θεσπίζονται κανόνες σχετικά με: α) την ανάληψη και άσκηση της δραστηριότητας των πιστωτικών ιδρυμάτων και των επιχειρήσεων επενδύσεων (από κοινού καλούμενα «ιδρύματα»), β) τις εποπτικές αρμοδιότητες και τα εργαλεία για την προληπτική εποπτεία των ιδρυμάτων από τις αρμόδιες αρχές, γ) την προληπτική εποπτεία των ιδρυμάτων από τις αρμόδιες αρχές κατά τρόπο συμβατό προς τους κανόνες που προβλέπονται στον Κανονισμό (ΕΕ) αριθ. 575/2013 (ΕΕ L 176), δ) τις απαιτήσεις δημοσιοποίησης, όσον αφορά την προληπτική ρύθμιση και εποπτεία των ιδρυμάτων. Για τους σκοπούς αμοιβαίας αναγνώρισης, προκειμένου, δηλαδή, να διασφαλίζεται η ενιαία εφαρμογή της οδηγία και η

Αριθμός απόφασης: 887 / 2019

δυνατότητα ελεύθερης εγκατάστασης και παροχής υπηρεσιών από τραπεζικά ιδρύματα και υποκαταστήματα αυτών στα κράτη μέλη, ανεξάρτητα από την χώρα εγκατάστασής τους εντός της Ε.Ε. (βλ. αρ. 33, 34, 36 και 38 έως 43 του νόμου), στο άρθρο 11 του νόμου, μεταξύ άλλων δραστηριοτήτων που αναγνωρίζονται αμοιβαίως ότι ασκούν τα τραπεζικά ιδρύματα, είναι: «... β) χορήγηση δανείων ή λοιπών πιστώσεων, στις οποίες συμπεριλαμβάνεται μεταξύ άλλων: η καταναλωτική πίστη, συμβάσεις πίστωσης εν σχέσει με ακίνητα, οι πράξεις αναδόχου εισπράξεως απαιτήσεων (factoring) με ή χωρίς δικαίωμα αναγωγής και η χρηματοδότηση εμπορικών συναλλαγών συμπεριλαμβανομένου του forfeiting), ... στ) εγγυήσεις και αναλήψεις υποχρεώσεων, ... ιγ) συλλογή και επεξεργασία εμπορικών πληροφοριών, περιλαμβανομένων και των υπηρεσιών αξιολόγησης πιστοληπτικής ικανότητας πελατών, ...». Στις πιο πάνω διατάξεις, όμως, καίτοι αναγνωρίζεται ότι μεταξύ των δραστηριοτήτων που ασκούν οι τράπεζες είναι η χορήγηση δανείων, η παροχή εγγυήσεων και η παροχή υπηρεσιών αξιολόγησης πιστοληπτικής ικανότητας των πελατών τους, δεν ορίζεται, ωστόσο, με ρητή και σαφή διάταξη ότι οι πιο πάνω δραστηριότητες, τουλάχιστον εντός της χώρας, συνιστούν κατ' αποκλειστικότητα τραπεζικό έργο. Τ' αντίθετα δε υποστηριζόμενα είναι αβάσιμα.

13. Επειδή, εξάλλου, ο α.ν. 2326/1940 «Περί ταμείου συντάξεων μηχανικών και εργοληπτών δημοσίων έργων» (Α' 145) ορίζει στο άρθρο 1 τα ακόλουθα: «1. Ιδρύεται "Ταμείον Συντάξεων Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων" ... όπερ αποτελεί ίδιον νομικόν πρόσωπον δημοσίου δικαίου», στο άρθρο 2 ότι: «1. Σκοπός του Ταμείου είναι η παροχή συντάξεως, ή εφ' άπαξ βοηθήματος εις τους μετόχους, οι οποίοι παύουσι να εξασκώσι το επάγγελμα, ως και τας οικογενείας αυτών. ...», και στο άρθρο 8 ότι: «1. Η περιουσία του ταμείου διατίθεται ως εξής: α) ... ε) Εις την προεξόφλησιν λογαριασμών πληρωμής έργων εκτελεσθέντων υπό των μετόχων του Ταμείου ...». Ο α.ν. 440/1945 «Περί τροποποιήσεως και συμπληρώσεως των αφορσών το Ταμείον Συντάξεων Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων Διατάξεων» (Α' 170) ορίζει στο άρθρο 7 ότι: «Αι κατά τας κειμένας γενικής ή ειδικάς διατάξεις εγγυοδοτικάί επιστολαί δια

Αριθμός απόφασης: 887 / 2019

την συμμετοχήν εις δημοπρασίας εκτελέσεως έργων ή προμηθειών του Δημοσίου, παντός Υπουργείου και πάσης αρμοδιότητος ως και των Νομικών Προσώπων Δημοσίου Δικαίου και παντός Οργανισμού, δι' ά απαιτείται κατά νόμον δημοπρασία δια την εκτέλεσιν των έργων κ.λπ. εκδίδονται απεριορίστως και υπό του Ταμείου Συντάξεων Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων. Αι εγγυοδοτικά επιστολαί του Ταμείου τούτου γίνονται υποχρεωτικώς δεκταί έστω και αν δεν αναφέρεται τούτο εν τη διακηρύξει. Επίσης όπου κατά νόμον απαιτείται χρηματική εγγυοδοσία ή ενεργείται παρακατάθεσις ταύτης εντολή της Αρχής κ.λπ. αρκεί πιστοποίησησις του Ταμείου ότι η κατάθεσις συνετελέσθη παρ' αυτώ». Περαιτέρω, το π.δ. 126/1981 «Περί προεξοφλήσεως παρά του Ταμείου Συντάξεων Μηχανικών Εργοληπτών Δημοσίων Έργων (Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε.) εις εργολήπτας - μετόχους αυτού, πιστοποιηθέντων υπέρ αυτών λογαριασμών, εκ της εκτελέσεως Δημοσίων Έργων ή Προμηθειών» (Α' 37) ορίζει στο άρθρο 1 τα ακόλουθα: «Οι μέτοχοι προκειμένου να τύχουν παρά του Ταμείου προεξοφλήσεως απαιτήσεώς των, προερχομένης εκ της υπ' αυτών εκτελέσεως έργων ή Προμηθειών του Δημοσίου, Δήμων, Κοινοτήτων, Ν.Π.Δ.Δ., Οργανισμών Κοινής Ωφελείας, Δημοσίων Επιχειρήσεων και Τραπεζών, οφείλουν να εκχωρήσουν προς τούτο την τοιαύτην απαίτησίν των, δι' υπογραφής ιδιωτικού συμφωνητικού μεταξύ του μετόχου και του νομίμου εκπροσώπου του Ταμείου. Κατά την υπογραφήν της συμβάσεως εκχωρήσεως, ο μέτοχος υπόσχεται δι' αυτής την εκχωρουμένην απαίτησίν του, ελευθέραν πάσης ετέρας εκχωρήσεως, συμψηφισμού ή απαιτήσεως τρίτου ή κατασχέσεως και εξουσιοδοτεί το Ταμείον, όπως εισπράττη παρά του οφειλέτου, άνευ ετέρας διατυπώσεως την εκχωρουμένην απαίτησίν του, παραγγέλλει δε εις τον οφειλέτην όπως το εκχωρούμενον ποσόν καταβάλη εις το Ταμείον. Η σύμβασις εκχωρήσεως αναγγέλλεται νομίμως εις τον οφειλέτην δια κοινοποιήσεως προς αυτόν, διδομένης της σχετικής παραγγελίας παρά των συμβαλλομένων, εκχωρητού και εκδοχέως», στο άρθρο 2 ότι: «Το Διοικητικόν Συμβούλιον του Ταμείου, αποφασίζει, περί του κατά περίπτωσιν ποσοστού προεξοφλήσεως των εκχωρουμένων υπό των μετόχων λογαριασμών πληρωμής έργων, εκτελεσθέντων υπ' αυτών ή προμηθειών, μη δυναμένου όμως του ποσοστού τούτου να είναι ανώτερον του εβδομήκοντα επί της

Αριθμός απόφασης: 887 / 2019

εκατόν (70%) του ποσού των εκχωρουμένων προς προεξόφλησιν λογαριασμών πληρωμής. Το υπόλοιπον της εκχωρουμένης απαιτήσεως αποδίδεται εις τον εκχωρούντα δικαιούχον μετά την παρακράτησιν του ποσού της προεξόφλησεως μετά των τόκων και λοιπών απαιτήσεων του Ταμείου» και στο άρθρο 3 του ως άνω π.δ. 126/1981 ότι: «... Το ποσοστόν του τόκου και της προμηθείας καθορίζεται υπό του Διοικητικού Συμβουλίου του Ταμείου, δυναμένου να μεταβάλλη τούτο εντός των ορίων τα οποία διαγράφουν αι ισχύουσαι, δια τας τραπεζικάς συναλλαγάς διατάξεις. ...». Εξάλλου, το π.δ. 62/2006 «Οργανισμός του Ταμείου Συντάξεων Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων ...» (Α' 68) ορίζει στο άρθρο 1 ότι: «Αποστολή του Ταμείου Συντάξεων Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων ... είναι: α) Η παροχή συντάξεως στους ασφαλισμένους αυτού ... β) Η παροχή προσθέτου συντάξεως ... γ) Η παροχή εφάπαξ βοηθήματος στους συνταξιούχους του Ειδικού Λογαριασμού Προσθέτων Παροχών ... δ) Η παροχή δαπανών και σχετικών επιδομάτων, ιατροφαρμακευτικής, νοσοκομειακής και οδοντιατρικής περίθαλψης ... καθώς και παροχών πρόνοιας. ε) Η χορήγηση εγγυητικών επιστολών στους πιστούχους του Ταμείου για την συμμετοχή τους σε δημοπρασίες εκτέλεσης έργων ή προμηθειών του Δημοσίου, (άρθρο 7, α.ν. 440/1945 ...) και η προεξόφληση λογαριασμών δημοσίων έργων (άρθρο 16 ν. 915/1979 ..., π.δ. 126/1981 ...). ...», στο δε άρθρο 7 ότι: «1. Η Διεύθυνση Εγγυοδοσίας και Πιστοδοσίας διαχειρίζεται το αντικείμενο της Εγγυοδοσίας και της Πιστοδοσίας ...».

14. Επειδή, στη συνέχεια δημοσιεύτηκε ο ν. 4387/2016 «Ενιαίο Σύστημα Κοινωνικής Ασφάλειας - Μεταρρύθμιση ασφαλιστικού - συνταξιοδοτικού συστήματος ...» (Α' 85), ο οποίος ορίζει στο άρθρο 51 ότι «1. Συνιστάται Νομικό Πρόσωπο Δημοσίου Δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.) με την επωνυμία “Ενιαίος Φορέας Κοινωνικής Ασφάλισης”, αποκαλούμενο στο εξής “Ε.Φ.Κ.Α.”, το οποίο τελεί υπό την εποπτεία του Υπουργείου Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης ... Από 1.1.2017, οπότε και αρχίζει η λειτουργία του ως φορέα κύριας κοινωνικής ασφάλισης, εντάσσονται στον Ε.Φ.Κ.Α. αυτοδίκαια οι υφιστάμενοι φορείς κύριας κοινωνικής ασφάλισης, σύμφωνα με τα άρθρα 53 επ. και ο Ε.Φ.Κ.Α. καθίσταται οιονεί καθολικός

Αριθμός απόφασης: 887 / 2019

διάδοχος αυτών. ...», στο άρθρο 53 ότι: «1. Ο Ε.Φ.Κ.Α. αποτελείται από ένα (1) κλάδο κύριας ασφάλισης και λοιπών παροχών, στον οποίο εντάσσονται, σύμφωνα με τα ειδικώς οριζόμενα στο άρθρο 51 του παρόντος, οι παρακάτω φορείς, με τους κλάδους, τομείς και λογαριασμούς τους, πλην των αναφερόμενων στο Κεφάλαιο Στ', ως εξής: ... Γ. Ενιαίο Ταμείο Ανεξάρτητα Απασχολουμένων (Ε.Τ.Α.Α.). α. Κλάδος Κύριας Ασφάλισης. αα. Τομέας Σύνταξης Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων (ΤΣΜΕΔΕ), και η Ειδική Προσαύξηση. ... β. Κλάδος Υγείας. αα. Τομέας Υγείας Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων. ...», στο άρθρο 70 ότι: «1. Το σύνολο του ενεργητικού και του παθητικού που προέρχεται από τους εντασσόμενους στον Ε.Φ.Κ.Α. φορείς, τομείς, κλάδους και λογαριασμούς, οι πόροι που προβλέπονται υπέρ αυτών ... καθώς και η κινητή και ακίνητη περιουσία τους, περιέρχονται αυτοδίκαια στον Ε.Φ.Κ.Α. ως καθολικό διάδοχό τους. Ο Ε.Φ.Κ.Α. υπεισέρχεται στα πάσης φύσεως δικαιώματα και υποχρεώσεις των εντασσόμενων φορέων, τομέων, κλάδων και λογαριασμών ... 2. Σε περίπτωση συγκυριότητας των εντασσόμενων στον Ε.Φ.Κ.Α. φορέων με άλλους φορείς που δεν εντάσσονται σε αυτόν επί περιουσιακών στοιχείων, ο διαχωρισμός της περιουσίας γίνεται με απόφαση του Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης, μετά από οικονομική μελέτη ...». Περαιτέρω, ο ίδιος ως άνω ν. 4387/2016 ορίζει στο άρθρο 86 ότι: «1. Συνιστάται Ν.Π.Ι.Δ. με την επωνυμία Ταμείο Μηχανικών Εργοληπτών Δημοσίων Έργων (Τ.Μ.Ε.Δ.Ε.) με αντικείμενο την Εγγυοδοσία και Πιστοδοσία των ασφαλισμένων στον τομέα Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε. του τ. Ε.Τ.Α.Α.. Εποπτεύεται από τον Υπουργό Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης. Η λειτουργία του Τ.Μ.Ε.Δ.Ε. αρχίζει την 1.1.2017. 2. Στο Τ.Μ.Ε.Δ.Ε. μεταφέρονται αυτοδίκαια οι πάσης φύσεως αρμοδιότητες της Διεύθυνσης Δ' Εγγυοδοσίας και Πιστοδοσίας του τομέα Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε. του τ. Ε.Τ.Α.Α..

15. Επειδή, κατ' εξουσιοδότηση, των προαναφερθεισών εξουσιοδοτικών διατάξεων των άρθρων 86 παρ. 3 και 87 παρ. 5.β. του ν. 4387/2016, εκδόθηκε η Φ.80000/οικ.58192/2153/22.12.2016 (Β' 4214) απόφαση της Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής

Αριθμός απόφασης: 887 / 2019

Αλληλεγγύης «Έγκριση Καταστατικού του Νομικού Προσώπου Ιδιωτικού Δικαίου με την επωνυμία “Ταμείο Μηχανικών Εργοληπτών Δημοσίων Έργων” ...» (εφεξής “Καταστατικό ΤΜΕΔΕ”) η οποία ορίζει, στο άρθρο 2 ότι «1. Το Ταμείο έχει ως σκοπό την εγγυοδοσία και πιστοδοσία των προσώπων που υπάγονται ή θα υπάγονταν στην ασφάλιση του Τομέα ΤΣΜΕΔΕ του τ. ΕΤΑΑ, σύμφωνα με τις γενικές ή ειδικές ή καταστατικές διατάξεις του τομέα αυτού, όπως αυτές ίσχυαν πριν την ένταξή τους στον ΕΦΚΑ. 2. Προς επίτευξη του σκοπού του συνιστάται σε αυτό: (α) Κλάδος εγγυοδοσίας που χορηγεί εγγυητικές επιστολές στα παραπάνω πρόσωπα ... (β) Κλάδος πιστοδοσίας, που χορηγεί προεξοφλήσεις πιστοποιημένων λογαριασμών στα παραπάνω πρόσωπα ...», στο άρθρο 4 ότι «1. Στην αρμοδιότητα του Ταμείου ως προς την εγγυοδοτική και πιστοδοτική του λειτουργία μεταφέρονται αυτοδίκαια από την έναρξη λειτουργίας αυτού όλοι οι ασφαλισμένοι - πιστούχοι της μετατρεπόμενης Διεύθυνσης Δ΄ Εγγυοδοσίας και Πιστοδοσίας του Τομέα Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε. του τ. Ε.Τ.Α.Α. 2. Μέλη του Ταμείου καθίστανται οι Μηχανικοί (εγγεγραμμένοι στο Τ.Ε.Ε.), και οι εξομοιούμενοι προς αυτούς Μηχανικοί, Υπομηχανικοί, εξομοιούμενοι απόφοιτοι ΤΕΙ, οι εργολήπτες δημοσίων έργων, καθώς και πρόσωπα που ασχολούνται κατά κύριο λόγο με μελέτες, έρευνες, έλεγχο μελετών, επιβλέψεις, παροχή συμβουλευτικών υπηρεσιών και διοίκηση τεχνικών ή αναπτυξιακών έργων ή άλλες συναφείς υπηρεσίες στην Ελλάδα και το εξωτερικό, κατόπιν υποβολής σχετικής αίτησης υπαγωγής τους. Σύμφωνα με τις ισχύουσες αποφάσεις της Δ.Ε. Μηχανικών και ΕΔΕ του τ. ΕΤΑΑ και του Δ.Σ. του πρώην Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε που εντάχθηκε στο Ε.Τ.Α.Α., τις παροχές από την εγγυοδοτική και πιστοδοτική λειτουργία μπορούν να αξιοποιούν νομικά πρόσωπα (εταιρίες) που έχουν τεχνικό αντικείμενο και έδρα στην ελληνική επικράτεια, και στα οποία οι ασφαλισμένοι - πιστούχοι του Ταμείου συμμετέχουν στο μετοχικό κεφάλαιο ή/και στο εργοληπτικό πτυχίο κατά τους όρους που ειδικότερα προβλέπονται από τις σχετικές αποφάσεις, αφού εγγραφούν στο Μητρώο Εταιρειών - Πιστούχων μετά από εξέταση και έγκριση των νομίμων δικαιολογητικών τους και τήρηση του φακέλλου τους ενήμερου διαρκώς», στο άρθρο 18 ότι «1. Το Τμήμα εγγυοδοσίας χορηγεί εγγυητικές επιστολές που διακρίνονται σε: 1.1 Εγγυητικές επιστολές συμμετοχής 1.2 Εγγυητικές επιστολές καλής εκτέλεσης 1.3 Εγγυητικές

Αριθμός απόφασης: 887 / 2019

επιστολές καλής λειτουργίας 1.4 Εγγυητικές επιστολές ανάληψης προκαταβολής 1.5 Εγγυητικές επιστολές κρατήσεων (δεκάτων) 1.6 Εγγυητικές επιστολές θεματοφυλακής 1.7 Βεβαιώσεις Πιστοληπτικής Ικανότητας 1.8 Εγγυητικές επιστολές τμηματικής πληρωμής (άρθρο 187 ν. 4412/2016 Μελέτες) 1.9. Κάθε είδος εγγυητικής επιστολής που τυχόν απαιτηθεί από την Νομοθεσία, στο πλαίσιο της εκτέλεσης έργου ή εκπόνησης, μελέτης ή παροχής υπηρεσιών. 2. Το ύψος των παρεχόμενων πιστώσεων καθορίζεται με απόφαση της Δ.Ε. Το ύψος των παρεχόμενων πιστώσεων δύναται να αναπροσαρμόζεται με ειδικά αιτιολογημένη απόφαση της Δ.Ε.», στο άρθρο 19 ότι «1. Στο Ταμείο λειτουργεί η προεξόφληση λογαριασμών Δημοσίων Έργων σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο π.δ. 126/1981 ... 2. Προεξοφλήσεις δικαιούνται οι εγγεγραμμένοι στους πιστωτικούς καταλόγους του Ταμείου μέτοχοι - πιστούχοι, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο παρόν καταστατικό», στο άρθρο 20 ότι «Κατόπιν αίτησης του ασφαλισμένου η Δ.Ε. του Ταμείου αποφασίζει την προεξόφληση λογαριασμών (απαιτήσεων) που προέρχονται από την εκτέλεση έργων ή προμηθειών ή μελετών. 1. Δημοσίου, 2. Δήμων και Κοινοτήτων (ΟΤΑ), 3. ΝΠΔΔ, 4. Οργανισμών Κοινής Ωφελείας (ΟΤΕ, ΔΕΗ, κ.λπ.), 5. Δημοσίων Επιχειρήσεων, 6. Τραπεζών, 7. Ανωνύμων Εταιρειών του Δημοσίου ...» και στο άρθρο 27 ότι «1. Το Ταμείο αποτελεί τον καθολικό διάδοχο του Τομέα Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε. του τ. Ε.Τ.Α.Α. σε ό,τι αφορά το αντικείμενο και τις αρμοδιότητες της Διεύθυνσης Δ΄ Εγγυοδοσίας και Πιστοδοσίας κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 86 του ν. 4387/2016 και υπεισέρχεται αυτοδίκαια στα δικαιώματα και τις υποχρεώσεις του καθώς και στις εκκρεμείς δίκες του. Σε αυτές περιλαμβάνονται και τα δικαιώματα προσημείωσης σε ακίνητα πιστούχων ή τρίτων που έχουν παραχωρηθεί στο ΤΣΜΕΔΕ ή στους Τομείς Μηχανικών και ΕΔΕ του ΕΤΑΑ για την εξασφάλιση απαιτήσεων του από χορήγηση εγγυητικών επιστολών, καταπτώσεων και προεξοφλήσεων λογαριασμών. Το Ταμείο ως διάδοχο του ΝΠΔΔ ΤΣΜΕΔΕ και των Τομέων Μηχανικών και ΕΔΕ του ΕΤΑΑ για την εγγυοδοσία και πιστοδοσία, έχει όλα τα δικαστικά προνόμια του Δημοσίου (άρθρ. 28 παρ. 4 ν. 2579/1998 ατέλεια ενσήμων και τελών). ... 2. Στο Ταμείο μεταφέρονται όλα τα δικαιώματα και οι υποχρεώσεις των ασφαλισμένων της Διεύθυνσης Δ΄ Εγγυοδοσίας και Πιστοδοσίας του Τομέα

Αριθμός απόφασης: 887 / 2019

Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε. του τ. Ε.Τ.Α.Α. ανεξάρτητα από την χρονική περίοδο ασφάλισής τους. 3. Το σύνολο του ενεργητικού και παθητικού της Διεύθυνσης Δ' Εγγυοδοσίας και Πιστοδοσίας του Τομέα Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε. του τ. Ε.Τ.Α.Α., η κινητή και ακίνητη περιουσία του Τομέα Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε. του τ. Ε.Τ.Α.Α. που θα αναγνωρισθεί ότι αναλογεί στη δραστηριότητα της εγγυοδοσίας και πιστοδοσίας και γενικά οι πόροι και τα έσοδά της περιέρχονται αυτοδίκαια με την πραγματοποίηση και των αναγκαίων μεταγραφών εκ του νόμου και χωρίς δαπάνες, φόρους και έξοδα, στο Ταμείο με τη δημοσίευση του παρόντος, μετά από σχετική νομοθετική ρύθμιση. 4. Οι κατά το χρόνο της θέσης σε ισχύ του παρόντος χορηγηθείσες εγγυητικές επιστολές και πιστοδοσία κατά τις διατάξεις, τους όρους και τις διαδικασίες της Διεύθυνσης Δ' Εγγυοδοσίας και Πιστοδοσίας του Τομέα ΤΣΜΕΔΕ του τ. Ε.Τ.Α.Α. εξακολουθούν να ισχύουν στο ακέραιο. 5. ...».

16. Επειδή, από τις διατάξεις που παρατίθενται στις προηγούμενες σκέψεις (βλ. σκ. 13 έως 15) συνάγεται ότι το Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε., αρχικώς, εκτός από την κυρίως δραστηριότητά του ως φορέα κοινωνικής ασφάλισης παρείχε στους ασφαλισμένους του, με τη δραστηριότητα της εγγυοδοσίας και πιστοδοσίας, υπηρεσίες πιστωτικού χαρακτήρα (βλ και Α.Π. 350/2018, 741/2017, 161/2014 κ.ά.), δραστηριότητα η οποία, στη συνέχεια, περιήλθε, συγχρόνως με την οικεία ασφαλιστική αρμοδιότητα, στον αντίστοιχο τομέα του Ε.Τ.Α.Α.. Με τον ν. 4387/2016 συνεστήθη ο Ε.Φ.Κ.Α., στον οποίο μεταβιβάστηκαν, μεταξύ άλλων, και οι αρμοδιότητες του Τομέα (Σύνταξης και Υγείας) Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων του Κλάδου Κύριας Ασφάλισης του Ε.Τ.Α.Α., με τον ίδιο δε νόμο (και συγκεκριμένα με το άρθρο 86 αυτού) συνεστήθη το Τ.Μ.Ε.Δ.Ε. ως αυτοτελές νομικό πρόσωπο ιδιωτικού δικαίου, το οποίο ανέλαβε ειδικώς την ως άνω δραστηριότητα εγγυοδοσίας και πιστοδοσίας, ρυθμίστηκαν δε (με το άρθρο 88 αυτού) και ζητήματα σχετικά με τη μεταβίβαση περιουσίας για τη λειτουργία του. Από την συνδυαστική δε ερμηνεία των διατάξεων της παρ. 2 του άρθρου 86 του ν. 4387/2016, κατά την οποία στο Τ.Μ.Ε.Δ.Ε. μεταφέρονται «αυτοδίκαια» οι πάσης φύσεως αρμοδιότητες της Διεύθυνσης Δ' Εγγυοδοσίας και Πιστοδοσίας του Τομέα Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε. του τ. Ε.Τ.Α.Α., και της παρ. 1 του άρθρου 88 του ίδιου νόμου,

Αριθμός απόφασης: 887 / 2019

κατά την οποία πόρους του Τ.Μ.Ε.Δ.Ε. αποτελούν οι πρόσοδοι από τις εν γένει δραστηριότητες Εγγυοδοσίας - Πιστοδοσίας αρμοδιότητας της τέως Διεύθυνσης Δ΄ Εγγυοδοσίας και Πιστοδοσίας του Τομέα Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε. του τ. Ε.Τ.Α.Α., συνάγεται α) ότι το Τ.Μ.Ε.Δ.Ε. είναι καθολικός διάδοχος του Τομέα Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε. του τ. Ε.Τ.Α.Α., σε ό,τι αφορά το αντικείμενο και τις αρμοδιότητες της ανωτέρω Διεύθυνσης Δ΄ Εγγυοδοσίας και Πιστοδοσίας, υπεισερχόμενο αυτοδίκαια στα δικαιώματα και τις υποχρεώσεις του, όπως άλλωστε ορίζεται ρητώς στο άρθρο 27 παρ. 1 του Καταστατικού του Τ.Μ.Ε.Δ.Ε., το οποίο ενέκρινε η αρμόδια Υπουργός (πρβλ. ΣΤΕ 95/2019). Συνακόλουθα, το Τ.Μ.Ε.Δ.Ε., μεταξύ άλλων, όπως της εγγυοδοσίας, ασκεί και δραστηριότητα πιστοδοσίας στους μετόχους του και τις εταιρείες που έχουν τεχνικό αντικείμενο, έδρα στην ελληνική επικράτεια, και στις οποίες οι ασφαλισμένοι - πιστούχοι του Ταμείου συμμετέχουν στο μετοχικό κεφάλαιο ή/και στο εργοληπτικό τους πτυχίο, υπό την προϋπόθεση, όμως, προεξόφλησης πιστοποιηθέντων λογαριασμών (απαιτήσεων) που προέρχονται από την εκτέλεση έργων ή προμηθειών ή μελετών αναθετουσών αρχών και αναθετόντων φορέων κατά την έννοια του ν. 4412/2016 (Δημοσίου, Δήμων και Κοινοτήτων (ΟΤΑ), ΝΠΔΔ, Οργανισμών Κοινής Ωφελείας (ΟΤΕ, ΔΕΗ, κ.λπ.), Δημοσίων Επιχειρήσεων, Ανωνύμων Εταιρειών του Δημοσίου κ.λπ.). Συναφώς και όπως, εκτός από τα πιστωτικά ή χρηματοδοτικά ιδρύματα, ρητώς αναγνωρίζεται και στο Τ.Μ.Ε.Δ.Ε. η δυνατότητα να εκδίδει εγγυητικές επιστολές που γίνονται δεκτές στους διαγωνισμούς δημοσίων συμβάσεων του ν. 4412/2016 (πρβλ. παρ. 3 του άρθρου 72 του ν. 4412/2016, ως ισχύει), αναγνωρίζεται δηλαδή, η εγγυοδοτική του δραστηριότητα, είναι ορθό να αναγνωρίζεται και η δυνατότητά του, στα όρια και με τις προϋποθέσεις που το κανονιστικό του πλαίσιο τη διέπει, να εκδίδει και βεβαιώσεις πιστοληπτικής ικανότητας των μετόχων του. Καίτοι, η δυνατότητα αυτή δεν προβλέπεται ρητώς στις διατάξεις του ν. 4412/2016, θα πρέπει, συνεπώς, αυτές να ερμηνεύονται κατά τρόπο, ώστε να μην αποκλείεται άνευ ετέρου διαγωνιζόμενος που αντί τραπεζικής βεβαίωσης πιστοληπτικής ικανότητας προσκομίζει τέτοια βεβαίωση από το Τ.Μ.Ε.Δ.Ε. Αρκεί, η βεβαίωση αυτή να καλύπτει τα χρηματοδοτικά όρια της σύμβασης, για την οποία ζητείται, και να αποδεικνύει ότι ο πιστούχος δύναται να χρηματοδοτηθεί για τις ανάγκες της

Αριθμός απόφασης: 887 / 2019

συγκεκριμένης σύμβασης. Με τον τρόπο αυτό, και η χρηματοοικονομική επάρκεια του διαγωνιζόμενου αποδεικνύεται επαρκώς και δεν προκαλείται δυσμενής σε βάρος του διάκριση. Αντίθετη εκδοχή, σύμφωνα με όσα γίνονται δεκτά στις σκέψεις 9 έως 11 της παρούσας, πλήττει την αρχή της ίσης μεταχείρισης και προκαλεί δυσανάλογο περιορισμό του ανταγωνισμού, που δεν δικαιολογείται αντικειμενικά.

17. Επειδή, ενόψει των όσων γίνονται δεκτά στις προηγούμενες σκέψεις, στην προκειμένη περίπτωση, το με αρ. πρωτ. 14057/27.06.2019 έγγραφο της ... με θέμα: Διευκρινίσεις σε ερωτήσεις οικονομικών φορέων για το διαγωνισμό ..., στο μέτρο που εξαιρεί άνευ ετέρου τη βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας από το ΤΜΕΔΕ, ως απόδειξη πιστοληπτικής ικανότητας του διαγωνιζόμενου, επειδή το ΤΜΕΔΕ δεν συνιστά τραπεζικό ίδρυμα, με την αιτιολογία ότι η διάταξη του όρου 2.2.5 της διακήρυξης αναφέρεται σε τραπεζική βεβαίωση, κατ' αντιγραφή της αντίστοιχης διάταξης του άρθρου 80 παρ. 1, σε συνδυασμό με το Μέρος Ι του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α' του νόμου 4412/2016, είναι μη νόμιμη. Μπορεί, πράγματι, η βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας να περιορίστηκε στο ελάχιστο δυνατό ύψος, στο μέτρο, όμως, που, όπως ο αναθέτων φορέας ισχυρίζεται, σκοπός της διερεύνησης της ύπαρξης πιστοληπτικής ικανότητας του διαγωνιζόμενου είναι η διασφάλιση της ύπαρξης αξιόχρεων υποψήφιων οικονομικών φορέων για την ανάθεση της σύμβασης, με δυνατότητα προσφυγής σε άμεση χρηματοδότηση, σε περίπτωση συνδρομής ανάγκης, ήτοι χρηματοδότησης των αναγκών της σύμβασης εξ ιδίων πόρων του αναδόχου (βλ. ΕΣ 657/2010), με άλλα λόγια η δυνατότητα χρηματοδότησης μέσω δανείου, τότε δεν μπορεί να αποκλείεται άνευ ετέρου η χρηματοδοτική δυνατότητα του διαγωνιζόμενου και από μη τραπεζικό ίδρυμα, όπως το Τ.Μ.Ε.Δ.Ε., που νομίμως υπό τις προϋποθέσεις του νόμου και των κανονιστικών διατάξεων που διέπουν τη λειτουργία του, μπορεί να δανειοδοτήσει τον διαγωνιζόμενο. Μολοταύτα, θεμιτά και νόμιμα μπορεί να εκτιμάται ότι οι προϋποθέσεις χρηματοδότησης από ένα τέτοιο ίδρυμα μπορεί να μην εξασφαλίζουν τη ζητούμενη πιστοληπτική ικανότητα του διαγωνιζόμενου για τη συγκεκριμένη σύμβαση. Αρκεί η εκτίμηση αυτή να είναι

Αριθμός απόφασης: 887 / 2019

αιτιολογημένη και να συνδέεται άρρηκτα με τη φύση και τους όρους εκτέλεσης της σύμβασης. Δοθέντος ότι οι λογαριασμοί (απαιτήσεις) από την υπό δημοπράτηση σύμβαση, το αντικείμενο της οποίας δεν είναι ούτε έργο, ούτε προμήθεια, ούτε μελέτη, δεν μπορούν να προεξοφληθούν από το Τ.Μ.Ε.Δ.Ε., σύμφωνα με το κανονιστικό πλαίσιο που διέπει τη δανειοδοτική του δυνατότητα (βλ. σκέψη 16), μια βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας από το Τ.Μ.Ε.Δ.Ε. δεν εξασφαλίζει τη ζητούμενη ικανότητα του διαγωνιζόμενου για τη συγκεκριμένη σύμβαση, εκτός αν προκύπτει ότι κατά την έκδοσή της ο διαγωνιζόμενος εκτελεί άλλες συμβάσεις έργων, προμηθειών ή μελετών, τους λογαριασμούς των οποίων δύναται να προεξοφλήσει στο Τ.Μ.Ε.Δ.Ε. Συνακόλουθα, είναι αβάσιμος ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι επειδή διαθέτει βεβαίωση από το ΤΜΕΔΕ, που αναφέρει απλώς ότι το δανειοληπτικό όριο της από προεξόφληση λογαριασμών από εκτέλεση δημοσίων έργων καλύπτει το χρηματοδοτικό όριο του άρθρου 2.2.5 της διακήρυξης, θα πρέπει άνευ ετέρου να κριθεί ότι καλύπτει την επίμαχη απαίτηση της διακήρυξης. Στο βαθμό μάλιστα, που ούτε από το περιεχόμενο της με αριθμό 1868/2019/Ε-12-03-2019 βεβαίωσης του Τ.Μ.Ε.Δ.Ε. που επισυνάπτεται στην προσφυγή, ούτε από άλλη απόδειξη προκύπτει ότι η προσφεύγουσα δύναται να χρηματοδοτηθεί από το Ταμείο, όχι μόνον επειδή είναι μέτοχός του (εργοληπτικό πτυχίο Α1, επομένως με χρηματοδοτικό όριο 300.000€), αλλά και επειδή εκτελεί ενεργές συμβάσεις έργων, προμηθειών ή μελετών, τους λογαριασμούς των οποίων δύναται το Ταμείο να προεξοφλήσει, η προσφυγή κατά τον πρώτο λόγο της ασκείται και άνευ εννόμου συμφέροντος. Είναι επομένως απορριπτέος ο πρώτος λόγος της υπό εξέταση προσφυγής.

18. Επειδή, αντίθετα, από το αντικείμενο της σύμβασης, τις λοιπές απαιτήσεις που πρέπει να καλύπτει ο διαγωνιζόμενος και τις υποχρεώσεις που ως ανάδοχος θα κληθεί να ικανοποιήσει για την επιτυχημένη παροχή των υπό ανάθεση υπηρεσιών, η απαίτηση, πλέον των τριών προηγούμενων επιτυχών σχετικών συμβάσεων ικανού συμβατικού ποσού εντός της τελευταίας τριετίας, ο επιβλέπων μηχανικός Π.Ε. που, πρέπει να διαθέτει, επί ποινή αποκλεισμού, ο διαγωνιζόμενος για την πλήρωση του κριτηρίου τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, να έχει δεκαετή εμπειρία στην

Αριθμός απόφασης: 887 / 2019

επίβλεψη εργασιών καταμέτρησης ή άλλων εργασιών σε μετρητές, δεν προκύπτει ότι είναι ανάλογη με τη σύμβαση και ότι δικαιολογείται αντικειμενικά. Μπορεί για το συντονισμό των καταμετρητών που καθημερινά θα λαμβάνουν τις σχετικές μετρήσεις, την εν γένει παρακολούθηση της λειτουργίας του συστήματος λήψης ενδείξεων από τους μετρητές της ... και την αντιμετώπιση τυχόν προβλημάτων που θα προκύψουν να κρίνεται πρόσφορη η συμμετοχή ως διευθυντή της ομάδας έργου, στελέχους με πανεπιστημιακή εκπαίδευση, κατά προτίμηση τεχνικής ειδικότητας, με επαγγελματική εμπειρία στην άσκηση δραστηριοτήτων σχετικών εν γένει με την ειδικότητα του πτυχίου του, όμως η προβλεπόμενη δεκαετής διάρκεια προηγούμενης εμπειρίας, ειδικά στην επίβλεψη εργασιών καταμέτρησης ή άλλων εργασιών σε μετρητές, είναι εντελώς δυσανάλογη σε σχέση με τις ανάγκες της σύμβασης και περιορίζει χωρίς αντικειμενική δικαιολογία τον κύκλο των ενδιαφερομένων να υποβάλουν προσφορά για την ανάθεση της σύμβασης προς βλάβη του ανταγωνισμού, αλλά και του ίδιου του φορέα εντέλει, ο οποίος λόγω μεγαλύτερης συμμετοχής υποψηφίων θα μπορούσε να πετύχει ακόμη χαμηλότερη τιμή από το μειοδότη. Και τούτο, διότι, από τα έγγραφα της σύμβασης, ιδίως από το Παράρτημα Α΄ – Τεχνικές Προδιαγραφές, προκύπτει ότι οι υποχρεώσεις των καταμετρητών, οι οποίοι πρέπει να είναι άρτια καταρτισμένοι και εκπαιδευμένοι, είναι απλές, μπορούν να εκπληρωθούν, χωρίς την ανάγκη καταβολής ιδιάζουσας σωματικής ή και πνευματικής προσπάθειας από αυτούς, ενώ η μη επιτυχής λειτουργία του συστήματος υδροληψίας δεν συνδέεται με κινδύνους βλάβης αγαθών δημοσίου συμφέροντος, όπως λόγου χάρη η δημόσια υγεία, ούτε προκύπτει ότι τα τυχόν προβλήματα που μπορεί να ανακύψουν μπορούν να αποτραπούν ή να αντιμετωπιστούν επιτυχώς με την επίβλεψη μηχανικού πανεπιστημιακής εκπαίδευσης, μόνον αν αυτός διαθέτει δεκαετή εμπειρία σε εργασίες καταμέτρησης σε μετρητές. Τα παραπάνω, εξάλλου, εμμέσως συνομολογούνται και από τον αναθέτοντα φορέα στις απόψεις του, στις οποίες, εις αντίκρουση του ισχυρισμού ότι τέτοιας διάρκειας εμπειρία στην επίβλεψη εργασιών καταμέτρησης είναι και εξαιρετικά δύσκολο να διαθέτει μηχανικός, εφόσον μέχρι την προηγούμενη χρονιά την υπηρεσία αυτή ανέθετε η ... σε φυσικά πρόσωπα, συμβασιούχους του, αναφέρει ότι η επίμαχη

Αριθμός απόφασης: 887 / 2019

απαίτηση αφορά την δεκαετή εμπειρία όχι μόνον στην επίβλεψη εργασιών καταμέτρησης, αλλά και άλλων εργασιών σε μετρητές εν γένει και όχι στον τομέα του ύδατος κατ' αποκλειστικότητα. Δοθέντος, όμως ότι από τα έγγραφα της σύμβασης δεν προβλέπεται καμία εργασία στους μετρητές της ..., πλην και μόνον ο οπτικός έλεγχος του υδρομετρητή για την περίπτωση εντοπισμού λαθραίας υδροληψίας και ο καθαρισμός του φρεατίου και του υδρομετρητή, προκειμένου να καθίσταται δυνατή η λήψη ενδείξεων, σύμφωνα με τους όρους 6 και 10 των εκτελούμενων εργασιών του Παραρτήματος Α' της διακήρυξης περί τεχνικών προδιαγραφών, προηγούμενη εμπειρία σε εργασίες σε μετρητές ουδόλως σχετίζεται με τη φύση και το αντικείμενο της επίμαχης σύμβασης. Το γεγονός, μάλιστα, ότι γίνεται δεκτή ως πληρούσα την απαίτηση περί τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας των υποψηφίων συνιστά ικανή ένδειξη ότι η ζητούμενη δεκαετής εμπειρία είναι τόσο δυσανάλογη με τις ανάγκες της σύμβασης, ώστε ο ίδιος ο αναθέτων φορέας επιχειρεί να διευρύνει τουλάχιστον το αντικείμενό της, ακόμη και σε πεδία που δεν σχετίζονται με τη φύση και το αντικείμενο των υπηρεσιών της υπό ανάθεση σύμβασης, προκειμένου να μην περιοριστεί δραματικά ο ανταγωνισμός. Τούτο, όμως, φαίνεται ότι δεν επιτυγχάνεται, καθώς σε έναν ανοιχτό διαγωνισμό, με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή, χωρίς δηλαδή να πρέπει να προετοιμάζονται και να αξιολογούνται τεχνικές προσφορές, αντί ευρείας συμμετοχής υποψηφίων, όπως αναφέρεται στην 1^η σκέψη της παρούσας, υπεβλήθησαν μόνον τρεις (3) προσφορές, η μία της προσφεύγουσας. Συνακόλουθα, και ενόψει όσων γίνονται δεκτά στις σκέψεις 9 έως 11 της παρούσας, η απαίτηση οι οικονομικοί φορείς να διαθέτουν, επί ποινή αποκλεισμού, μηχανικό Π.Ε., με δεκαετή εμπειρία στην επίβλεψη εργασιών καταμέτρησης ή άλλων εργασιών σε μετρητές περιορίζει τον ανταγωνισμό, χωρίς αποχρώντα λόγο και χωρίς να μπορεί να υποστηριχθεί βάσιμα ότι ο περιορισμός αυτός συνδέεται και είναι ανάλογος με το αντικείμενο της σύμβασης. Πρέπει, επομένως, να γίνει δεκτός ο δεύτερος λόγος της υπό εξέταση προσφυγής και να ακυρωθεί, κατά τα ανωτέρω, ο προσβαλλόμενος όρος της διακήρυξης.

Αριθμός απόφασης: 887 / 2019

19. Επειδή, τέλος, ενόψει των αρχών της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζόμενων και της διαφάνειας των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων, σε περίπτωση ακύρωσης μίας ή περισσότερων διατάξεων της διακήρυξης που ρυθμίζουν τις προϋποθέσεις παραδεκτού των προσφορών ή τα κριτήρια ανάθεσης, όπως στην υπό κρίση διακήρυξη, πρέπει να ακυρωθεί η διακήρυξη στο σύνολό της (πρβλ. ΣΤΕ 1135/2010, ΕΑ 1089/2009, ΣΤΕ 2951-52/2004 επταμ. και απόφαση ΔΕΚ στην υπόθεση C-448/2001, ENV AG κ.λπ., Συλλ. 2003, σελ. Ι-14527, σκέψεις 92-95). Συνεπώς, δοθέντος ότι είναι άκυροι οι όροι της διακήρυξης (άρθρο 2.2.6 και 2.2.9.2 Β4 β), που ρυθμίζουν την ελάχιστη απαιτούμενη τεχνική και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων για την ανάθεση της σύμβασης, κατά το μέρος που απαιτείται ο υποψήφιος να διαθέτει ένα (1) διπλωματούχο Μηχανικό Πανεπιστημιακής Εκπαίδευσης (ΠΕ) με τουλάχιστον δεκαετή εμπειρία στην επίβλεψη εργασιών καταμέτρησης ή άλλων εργασιών σε μετρητές και να προσκομίσει και τα σχετικά αποδεικτικά, σύμφωνα με τα ανωτέρω, η προσβαλλόμενη διακήρυξη του ανωτέρω διαγωνισμού πρέπει να ακυρωθεί στο σύνολό της. Δεν μπορεί, μάλιστα να τροποποιηθούν οι επίμαχοι όροι από τον αναθέτοντα φορέα, να πληρωθούν οι διατάξεις δημοσιότητας και να συνεχιστεί ο διαγωνισμός με το λοιπό κανονιστικό του πλαίσιο. Και τούτο, διότι ο διαγωνισμός έχει ήδη διεξαχθεί με βάση τους όρους, μέρος των οποίων ως μη νόμιμοι είναι άκυροι, συνεπώς, ενόψει των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, πρέπει να επαναπροκηρυχθεί με νέους, τροποποιημένους όρους, κατά τα σκεπτικό της παρούσας.

20. Επειδή, κατ' ακολουθία, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, σύμφωνα με το σκεπτικό.

21. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να επιστραφεί, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Αριθμός απόφασης: 887 / 2019

Ακυρώνει, σύμφωνα με το σκεπτικό της παρούσας, τη με αριθμό ... διακήρυξη της ...(...), με βάση την οποία ο φορέας διενεργεί ηλεκτρονικό ανοικτό δημόσιο μειοδοτικό διαγωνισμό με α/α ΕΣΗΔΗΣ ... με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής για τη σύναψη σύμβασης για τη «Λήψη ενδείξεων των υδρομετρητών της ...» για ένα (1) έτος με δικαίωμα προαίρεσης ενός (1) επιπλέον έτους, προϋπολογισμού 380.000,00€ πλέον ΦΠΑ και συνολικού προϋπολογισμού, συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης, 760.000,00 € πλέον ΦΠΑ.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου, που κατέθεσε η προσφεύγουσα (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...), ποσού 1.900,00€.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 23 Ιουλίου 2019 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο την 7^η Αυγούστου 2019.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Μαρία Κων. Μανδράκη

Ελένη Κατσίκια