

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

1^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 22-07-2019, με την εξής σύνθεση: Αγγελική Πουλοπούλου Πρόεδρος, Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη Εισηγήτρια και Μιχαήλ Διαθεσόπουλος Μέλος, κατόπιν της 8/2019 Απόφασης της Ολομέλειας ΑΕΠΠ, της 25/2019 Πράξης Προέδρου ΑΕΠΠ και των 966/2019 και 1053/2019 Πράξεων (της Προέδρου 1^{ου} Κλιμακίου).

Για να εξετάσει την από 20-06-2019 [ημερομηνία κατάθεσης ηλεκτρονικά στην ΑΕΠΠ μέσω ηλεκτρονικού ταχυδρομείου (e-mail)], με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 751/21-06-2019 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», που εδρεύει στην ... και εκπροσωπείται νόμιμα (εφεξής προσφεύγων).

Κατά του αναθέτοντος φορέα με την επωνυμία «...» και τον δ.τ. «... Α.Ε.», που εδρεύει στην Αθήνα, και εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της απόφασης της Επιτροπής Αποσφράγισης, η οποία περιλαμβάνεται στο από 11.06.2019 Πρακτικό, το οποίο κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα στις 11.06.2019 (εφεξής προσβαλλομένη), με το οποίο κρίθηκε η προσφορά του ως μη αποδεκτή. Με την Προδικαστική Προσφυγή του ο προσφεύγων επιδιώκει την ακύρωση της ανωτέρω προσβαλλόμενης πράξης με την οποία απορρίφθηκε η προσφορά του.

Η εξέταση της προδικαστικής προσφυγής ξεκίνησε με την Εισήγηση της Εισηγήτριας Νεκταρίας-Πηνελόπης Ταμανίδη.

Στη συνέχεια, το επιληφθέν Κλιμάκιο σκέφτηκε κατά το Νόμο.

1. Επειδή, με τη Διακήρυξη του Διαγωνισμού ... της ... προκηρύχθηκε πρόσκληση σε μειοδοτικό διαγωνισμό για την ανάδειξη αναδόχου που αφορά

Αριθμός απόφασης: 896/ 2019

την μελέτη, προμήθεια, κατασκευή, εγκατάσταση, δοκιμές και θέση σε λειτουργία δύο κλάδων ταινιοδρόμων αποκομιδής υποπροϊόντων της με προϋπολογισμό 10.500.000,00 €, χωρίς ΦΠΑ. Η περίληψη της Διακήρυξης δημοσιεύτηκε στον Τύπο και στην ιστοσελίδα της Στον εν λόγω Διαγωνισμό ορίστηκε με τη σχετική Διακήρυξη ως κριτήριο ανάθεσης της Σύμβασης η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, η οποία προσδιορίζεται βάσει της χαμηλότερης τιμής. Στον Διαγωνισμό συμμετείχαν υποβάλλοντας προσφορές τρεις οικονομικοί φορείς: 1.«... ΑΝΩΝΥΜΗ ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» και ήδη προσφεύγων, 2. «... ΑΕ» και 3. «... ΚΑΤΑΣΚΕΥΕΣ ΑΕ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΕΡΓΩΝ ΚΑΙ ΜΕΤΑΛΛΙΚΩΝ ΚΑΤΑΣΚΕΥΩΝ (...). Η παραλαβή των προσφορών και η αποσφράγισή τους έγινε στα Γραφεία της ... από την Επιτροπή Αποσφράγισης Προσφορών που ορίστηκε αρμοδίως. Ακολούθως αποσφράγισε το Φάκελο Α, ήλεγξε αν τα σχετικά έγγραφα αναγράφονται και στον Πίνακα Περιεχομένων που είχαν συντάξει οι προσφέροντες, ανακοίνωσε τα βασικά στοιχεία του Φακέλου Α στους παρευρισκόμενους, επέδειξε κάθε μη εμπιστευτικό έγγραφο του οποίου ζητήθηκε η επίδειξη και μονόγραψε όλα τα στοιχεία που περιέχονται στον Φάκελο Α, ολοκληρώνοντας τη διαδικασία της αποσφράγισης και της δυνατότητας πρόσβασης των διαγωνιζομένων στα τυπικά στοιχεία των προσφορών. Ακολούθως και χωρίς την παρουσία των διαγωνιζομένων, η Επιτροπή Αποσφράγισης προέβη στον έλεγχο της ύπαρξης και της πληρότητας των εγγράφων και στοιχείων της προσφοράς, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 6.2 του Τεύχους 2 (Όροι και Οδηγίες) και αποφάσισε ότι τυπικά αποδεκτές, ως πληρούσες τα άρθρα τις Διακήρυξης, είναι οι προσφορές των διαγωνιζομένων εταιρειών ... ΑΕ και ... ενώ απέρριψε τη προσφορά του προσφεύγοντα, την οποία έκρινε ως τυπικά μη αποδεκτή για τους λόγους που αναφέρονται στο Πρακτικό Τυπικής Αξιολόγησης και στην προσβαλλομένη, το περιεχόμενο της οποίας έλαβαν γνώση όλοι οι συμμετέχοντες την 11.06.2019.

2. Επειδή η προσβαλλομένη, ορίζει ότι: «[...] Η προσφορά της εταιρείας ... κρίθηκε τυπικά μη αποδεκτή και απορρίφθηκε για τους εξής λόγους: Η ως άνω εταιρεία, όπως προκύπτει από το υποβληθέν με την προσφορά της

Αριθμός απόφασης: 896/ 2019

(ΦΑΚΕΛΟΣ Α) Ευρωπαϊκό Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), αναφέρει ότι η εταιρεία ... θα χρησιμοποιηθεί παρέχοντας στήριξη για την εκτέλεση της Σύμβασης στον υπόψη διαγωνιζόμενο. Σύμφωνα με το άρθρο 3.5 του Τεύχους 1 «Πρόσκληση», οι παρέχοντες στήριξη πρέπει να πληρούν τα αντίστοιχα με τον συμμετέχοντα οικονομικό φορέα κριτήρια επιλογής και στις προσφορές πρέπει να συμπεριλαμβάνονται: Α) η Υπεύθυνη Δήλωση Νομιμοποίησης του παρέχοντος στήριξη και Β) το ΕΕΕΣ των εταιρειών που παρέχουν στήριξη. Εν προκειμένω: Α. Η «Υπεύθυνη Δήλωση Νομιμοποίησης Παρέχοντος Στήριξη» της εταιρείας ... κατατέθηκε μόνον στην αγγλική γλώσσα, χωρίς να συνοδεύεται από επίσημη μετάφραση στην ελληνική γλώσσα, αρμοδίως επικυρωμένη, σύμφωνα με τα ρητώς προβλεπόμενα στο άρθρο 5.1 του Τεύχους 2 «Όροι και Οδηγίες» της Διακήρυξης. Β. Το περιεχόμενο του κειμένου της άνω υποβληθείσας Δήλωσης δεν συμφωνεί με αυτό του Υποδείγματος της Διακήρυξης, καθόσον έχει υποβληθεί στην αγγλική γλώσσα και έχει απαλειφθεί τελείως η παρ. 5 αυτού. Επίσης: Α) στο άρθρο 3.5 του Τεύχους 1 «Πρόσκληση» της Διακήρυξης, αναφέρεται ρητώς ότι «η Δήλωση Νομιμοποίησης του παρέχοντος στήριξη κατατίθεται σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην Διακήρυξη σχετικό Υπόδειγμα». (β) στο άρθρο 7.4.2 του Τεύχους 2 «Όροι και Οδηγίες» της Διακήρυξης και στο β' εδάφιο αυτού αναφέρεται ότι «στο πλαίσιο αυτό αποσαφηνίζεται ότι προσφορές οι οποίες δεν θα περιλαμβάνουν στο Φάκελο Α την Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής, τις Δηλώσεις Νομιμοποίησης προσφέροντος, αποδοχής όρων και ισχύος προσφορών, το ΕΕΕΣ καθώς και σε περίπτωση σύμπραξης/ένωσης φυσικών ή/και νομικών προσώπων ή επίκλησης ικανότητας τρίτου τις σχετικές αντίστοιχες αντίστοιχες δηλώσεις, θα απορρίπτονται». (γ) Στο άρθρο 6.2.6 του Τεύχους 2 «Όροι και Οδηγίες» της Διακήρυξης αναφέρεται επίσης ρητώς ότι η υπόψη Δήλωση θα πρέπει να είναι «σύμφωνα με το Υπόδειγμα που επισυνάπτεται στη Διακήρυξη». Γ. Το ΕΕΕΣ υποβλήθηκε από την ... μόνο στην αγγλική γλώσσα, χωρίς να συνοδεύεται από επίσημη μετάφραση, αρμοδίως επικυρωμένη, σύμφωνα με τα ρητώς προβλεπόμενα στο άρθρο 5 του Τεύχους 2 «Όροι και Οδηγίες» της Διακήρυξης. Σημειώνεται δε ότι το υποβληθέν ΕΕΕΣ της εταιρείας ..., είναι σύμφωνο με

Αριθμός απόφασης: 896/ 2019

παλαιότερη έκδοση και όχι με την ισχύουσα, η οποία γνωστοποιήθηκε στους διαγωνιζομένους με ανακοίνωση στην ιστοσελίδα της ... για τη Διακήρυξη ... – ... στις 15.05.2019».

3. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 15.000,00 € (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...), το οποίο και υπολογίζεται σε ποσοστό 0,5% επί της προϋπολογιζόμενης δαπάνης της σύμβασης, χωρίς Φ.Π.Α., το οποίο συνιστά, κατά τις προαναφερόμενες διατάξεις, το ανώτατο όριο ποσού παραβόλου που οφείλει να προσκομίσει ο προσφεύγων σε περίπτωση που η αξία αυτού σε ποσοστό 0,5% επί της προϋπολογισθείσας αξίας της υπό ανάθεση σύμβασης υπερβαίνει το ως άνω ανώτατο όριο, ως εν προκειμένω. Το εν λόγω ποσό πληρώθηκε σύμφωνα με το προσκομιζόμενο e-παράβολο αυτόματης δέσμευσης, το οποίο έχει εκδοθεί για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.).

4. Επειδή, έχει γίνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017.

5. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του, της κατά τα ανωτέρω προϋπολογισθείσας δαπάνης του χωρίς Φ.Π.Α., σύμφωνα με τα άρθρα 345 παρ. 1 και 6 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και του χρόνου αποστολής προς δημοσίευση της Προκήρυξης στην Ε.Ε.Ε.Ε. (21-12-2018), σύμφωνα με τα άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 - όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν - του Ν. 4412/2016, εμπίπτει στις διατάξεις του Βιβλίου II του Ν. 4412/2016 και συνεπώς υπάγεται στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π. και στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

6. Επειδή, η Προδικαστική Προσφυγή, σύμφωνα με την παρ. 1 (α) του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 (α) του Π.Δ. 39/2017, έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς στις 11-06-2019 και η Προδικαστική

Αριθμός απόφασης: 896/ 2019

Προσφυγή ασκήθηκε στις 20-06-2019, ήτοι εντός της δεκαήμερης προβλεπόμενης προθεσμίας.

7. Επειδή, εν γένει παραδεκτώς και με προφανές έννομο συμφέρον, άμεσο, προσωπικό και ενεστώς, ο προσφεύγων στρέφεται κατά της απόφασης με την οποία εγκρίθηκε το Πρακτικό Αξιολόγησης της Επιτροπής Διαγωνισμού, με το οποίο κρίθηκε η προσφορά του ως μη αποδεκτή. Ειδικότερα, με την προσβαλλόμενη απορρίφθηκε η προσφορά του προσφεύγοντα με την κάτωθι αιτιολογία: «[...] Η προσφορά της εταιρείας ... κρίθηκε τυπικά μη αποδεκτή και απορρίφθηκε για τους εξής λόγους: Η ως άνω εταιρεία, όπως προκύπτει από το υποβληθέν με την προσφορά της (ΦΑΚΕΛΟΣ Α) Ευρωπαϊκό Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), αναφέρει ότι η εταιρεία ... θα χρησιμοποιηθεί παρέχοντας στήριξη για την εκτέλεση της Σύμβασης στον υπόψη διαγωνιζόμενο. Σύμφωνα με το άρθρο 3.5 του Τεύχους 1 «Πρόσκληση», οι παρέχοντες στήριξη πρέπει να πληρούν τα αντίστοιχα με τον συμμετέχοντα οικονομικό φορέα κριτήρια επιλογής και στις προσφορές πρέπει να συμπεριλαμβάνονται: Α) η Υπεύθυνη Δήλωση Νομιμοποίησης του παρέχοντος στήριξη και Β) το ΕΕΕΣ των εταιρειών που παρέχουν στήριξη. Εν προκειμένω: Α. Η «Υπεύθυνη Δήλωση Νομιμοποίησης Παρέχοντος Στήριξη» της εταιρείας ... κατατέθηκε μόνον στην αγγλική γλώσσα, χωρίς να συνοδεύεται από επίσημη μετάφραση στην ελληνική γλώσσα, αρμοδίως επικυρωμένη, σύμφωνα με τα ρητώς προβλεπόμενα στο άρθρο 5.1 του Τεύχους 2 «Όροι και Οδηγίες» της Διακήρυξης. Β. Το περιεχόμενο του κειμένου της άνω υποβληθείσας Δήλωσης δεν συμφωνεί με αυτό του Υποδείγματος της Διακήρυξης, καθόσον έχει υποβληθεί στην αγγλική γλώσσα και έχει απαλειφθεί τελείως η παρ. 5 αυτού. Επίσης: Α) στο άρθρο 3.5 του Τεύχους 1 «Πρόσκληση» της Διακήρυξης, αναφέρεται ρητώς ότι «η Δήλωση Νομιμοποίησης του παρέχοντος στήριξη κατατίθεται σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην Διακήρυξη σχετικό Υπόδειγμα». (β) στο άρθρο 7.4.2 του Τεύχους 2 «Όροι και Οδηγίες» της Διακήρυξης και στο β' εδάφιο αυτού αναφέρεται ότι «στο πλαίσιο αυτό αποσαφηνίζεται ότι προσφορές οι οποίες δεν θα περιλαμβάνουν στο Φάκελο Α την Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής, τις Δηλώσεις Νομιμοποίησης προσφέροντος, αποδοχής όρων και ισχύος

Αριθμός απόφασης: 896/ 2019

προσφορών, το ΕΕΕΣ καθώς και σε περίπτωση σύμπραξης/ένωσης φυσικών ή/και νομικών προσώπων ή επίκλησης ικανότητας τρίτου τις σχετικές αντίστοιχες αντίστοιχες δηλώσεις, θα απορρίπτονται». (γ) Στο άρθρο 6.2.6 του Τεύχους 2 «Όροι και Οδηγίες» της Διακήρυξης αναφέρεται επίσης ρητώς ότι η υπόψη Δήλωση θα πρέπει να είναι «σύμφωνα με το Υπόδειγμα που επισυνάπτεται στη Διακήρυξη». Γ. Το ΕΕΕΣ υποβλήθηκε από την ... μόνο στην αγγλική γλώσσα, χωρίς να συνοδεύεται από επίσημη μετάφραση, αρμοδίως επικυρωμένη, σύμφωνα με τα ρητώς προβλεπόμενα στο άρθρο 5 του Τεύχους 2 «Όροι και Οδηγίες» της Διακήρυξης. Σημειώνεται δε ότι το υποβληθέν ΕΕΕΣ της εταιρείας ..., είναι σύμφωνο με παλαιότερη έκδοση και όχι με την ισχύουσα, η οποία γνωστοποιήθηκε στους διαγωνιζομένους με ανακοίνωση στην ιστοσελίδα της ... για τη Διακήρυξη ... – ... στις 15.05.2019». Ο προσφεύγων με προφανές έννομο συμφέρον ασκεί την Προσφυγή του, αφού - ως ισχυρίζεται - έχει υποβάλει νομίμως και εμπροθέσμως την προσφορά του για την υπόψη σύμβαση, με την οποία πληρούνται οι απαιτήσεις της Διακήρυξης και παρανόμως και κατ' εσφαλμένη κρίση του αναθέτοντος φορέα έχει κριθεί αυτή ως τυπικά μη αποδεκτή.

8. Επειδή, με το από 08-07-2019 έγγραφό του, ο αναθέτων φορέας εκφράζει τις απόψεις του επί της εν λόγω Προσφυγής, αιτούμενος όπως απορριφθεί αυτή ως απαράδεκτη, νόμω και ουσία αβάσιμη, παραθέτοντας και συμπληρωματική αιτιολογία κατ' άρθρο 365 παρ. 1 του Ν.4412/2016 και 9 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017.

9. Επειδή, ο προσφεύγων, σε εφαρμογή της απόφασης με αριθμό ΕΑ ΣτΕ 395/2018 (σκέψη 10), με την οποία κρίθηκε ότι πρέπει να παρέχεται η δυνατότητα στον ασκήσαντα την προσφυγή να λαμβάνει γνώση τόσο των απόψεων της αναθέτουσας αρχής επί της προσφυγής όσο και της τυχόν ασκηθείσας παρέμβασης, προκειμένου να διασφαλίζονται κατά το στάδιο της αξιολόγησης της προσφυγής οι προϋποθέσεις ουσιαστικής αντιμωλίας, αιτήθηκε όπως του κοινοποιηθούν το έγγραφο των απόψεων του αναθέτοντα φορέα επί της παρούσας, καθώς και τυχόν ασκηθείσα παρέμβαση, τα οποία

Αριθμός απόφασης: 896/ 2019

έγγραφα αμφότερα απεστάλησαν από τη γραμματεία του παρόντος Κλιμακίου με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου. Εν συνεχεία, ο προσφεύγων κατέθεσε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού το από 16-07-2019 «Υπόμνημα», το οποίο και κοινοποίησαν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου και στην Α.Ε.Π.Π. Οι ισχυρισμοί όλων των προαναφερόμενων εγγράφων, έχουν ληφθεί υπόψη κατά την εξέταση, σύμφωνα με τα κριθέντα στην ΕΑ ΣΤΕ 395/2018.

10. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ. 39/2017 ορίζεται ότι: *«1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου 4412/2016 και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 του ανωτέρω νόμου ενδίκων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».* Περαιτέρω, το άρθρο 367 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: *«1. Η ΑΕΠΠ αποφαίνεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της... 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια ...»* και η διάταξη αυτή επαναλαμβάνεται και στο άρθρο 18 του Π.Δ. 39/2017.

11. Επειδή, κατ' ακολουθίαν η υπό κρίση Προσφυγή είναι τυπικά παραδεκτή και θα πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της.

12. Επειδή, ειδικότερα ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης, ως παράνομης και κατά παράβαση της διακήρυξης, διότι: αναφορικά με την έλλειψη μετάφρασης της Υπεύθυνης Δήλωσης

Αριθμός απόφασης: 896/ 2019

Νομιμοποίησης Παρέχοντος Στήριξη της εταιρείας ..., ουδείς απαράβατος όρος πράγματι παραβιάστηκε εκ μέρους του προσφεύγοντα, ενώ αντίθετα ο αναθέτων φορέας παραβίασε τη Διακήρυξη και τις θεμελιώδεις αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχειρίσεως και της θεσπιζόμενης στο άρθρο 310 παρ. 5 ν. 4412/2016 υποχρέωσης [του αναθέτοντος φορέα] περί κλήσης [του προσφεύγοντα] προς συμπλήρωση του υποβληθέντος διά της προσφοράς του δικαιολογητικού, άλλως κακή άσκηση της παρεχόμενης ευχέρειας εκ μέρους του αναθέτοντος φορέα/παραβίαση της αρχής της αναλογικότητας. Ως ο προσφεύγων ισχυρίζεται, αναφορικά με την κρίση του αναθέτοντα φορέα ότι το περιεχόμενο του κειμένου της Υπεύθυνης Δήλωσης Νομιμοποίησης Παρέχοντος Στήριξη της εταιρείας ... δεν συμφωνεί με αυτό του υποδείγματος της Διακήρυξης, καθόσον έχει υποβληθεί στην αγγλική γλώσσα και έχει απαλειφθεί τελείως η παράγραφος 5 αυτού, συνιστά παραβίαση εκ μέρους του αναθέτοντος φορέα της Διακήρυξης και της αρχής της διαφάνειας διά της απορρίψεως της προσφοράς του ως δήθεν μη τυπικώς αποδεκτής, μολονότι ουδείς απαράβατος όρος πράγματι παραβιάστηκε, ενώ αντίθετα υφίσταται [από πλευράς αναθέτοντα φορέα] παραβίαση της υποχρέωσης κλήσεως [του προσφεύγοντα] προς συμπλήρωση του υποβληθέντος διά της προσφοράς δικαιολογητικού, άλλως κακή άσκηση της παρεχόμενης ευχέρειας/παραβίαση της αρχής της αναλογικότητας εκ μέρους του αναθέτοντος φορέα. Περαιτέρω, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι, αναφορικά με την κρίση [του αναθέτοντος φορέα] ότι η προσφορά [του προσφεύγοντα] είναι τυπικώς μη αποδεκτή επειδή το ΕΕΕΣ υποβλήθηκε από τη ... μόνον στην αγγλική γλώσσα, χωρίς να συνοδεύεται από επίσημη μετάφραση, αρμοδίως επικυρωμένη, ενώ επιπλέον το υποβληθέν ΕΕΕΣ της εταιρείας ... είναι σύμφωνο με παλαιότερη έκδοση και όχι με την ισχύουσα, η οποία γνωστοποιήθηκε στους διαγωνιζομένους με ανακοίνωση στην ιστοσελίδα [του αναθέτοντος φορέα] για τη Διακήρυξη ... - ... στις 15.5.2019. Αναφορικά με τον ισχυρισμό του αυτό ο προσφεύγων επικαλείται παραβίαση εκ μέρους του αναθέτοντος φορέα της Διακήρυξης και της αρχής της διαφάνειας διά της απορρίψεως της προσφοράς του ως τάχα μη τυπικώς αποδεκτής μολονότι ουδείς απαράβατος όρος πράγματι

Αριθμός απόφασης: 896/ 2019

παραβιάσθηκε. Παραβίαση της υποχρεώσεως κλήσης του προς συμπλήρωση του υποβληθέντος διά της προσφοράς του δικαιολογητικού, άλλως κακή άσκηση της παρεχόμενης ευχέρειας και παραβίαση της αρχής της αναλογικότητας εκ μέρους του αναθέτοντος φορέα. Αλυσιτελής και αόριστη η αιτίαση περί της χρήσεως άλλης εκδόσεως ΕΕΕΣ, ενόσω δεν αμφισβητείται η απόδειξη όλων των κριτηρίων επιλογής και η μη συνδρομή λόγων αποκλεισμού στο πρόσωπο του τρίτου οικονομικού φορέα που παρέχει στήριξη. Τέλος, επικουρικώς, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι, αναφορικά με τους λόγους που επικαλέστηκε η Επιτροπή Αποσφράγισης του αναθέτοντα φορέα, αυτοί τυγχάνουν μη νόμιμοι καθώς δεν νοείται απόρριψη προσφοράς για λόγους που αφορούν αποκλειστικά τα υποβλητέα εκ μέρους των τρίτων παρόχων δάνειας ικανότητας έγγραφα και δικαιολογητικά.

13. Επειδή το άρθρο 253 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: *«Άρθρο 253. Αρχές που διέπουν τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων (άρθρο 36 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ). 1. Οι αναθέτοντες φορείς αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της προστασίας του ανταγωνισμού, της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης και λαμβάνουν τα απαραίτητα μέτρα, ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων. Ο σχεδιασμός των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων δεν γίνεται με σκοπό την εξαίρεσή τους από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος βιβλίου (άρθρα 222 έως 338) ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού. Ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων. [...]».*

14. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 281 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: *«Άρθρο 281. Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης. 1. Οι όροι που περιέχονται στα έγγραφα της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. 2.*

Αριθμός απόφασης: 896/ 2019

Τα έγγραφα της σύμβασης, πλην της προκήρυξης σύμβασης του άρθρου 293 και της περιοδικής ενδεικτικής προκήρυξης του άρθρου 291 περιέχουν ιδίως: α) την επωνυμία του αναθέτοντος φορέα, β) την προθεσμία για την παραλαβή των προσφορών από την αρμόδια υπηρεσία και τη διεύθυνση στην οποία πρέπει να αποσταλούν, γ) το όνομα, τη διεύθυνση, τον αριθμό τηλεφώνου και τηλεομοιοτυπικού μηχανήματος (FAX), τη διεύθυνση ηλεκτρονικού ταχυδρομείου (e-mail) της υπηρεσίας που διενεργεί το διαγωνισμό, καθώς και τον αρμόδιο υπάλληλο της υπηρεσίας αυτής, δ) τα αρμόδια όργανα για την αποσφράγιση των προσφορών, την ημερομηνία, την ώρα και λοιπές πληροφορίες που σχετίζονται με την αποσφράγιση (επί παραδείγματι τόπος αποσφράγισης), καθώς και τα πρόσωπα που δικαιούνται να συμμετέχουν στη διαδικασία, ε) ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης, οποιαδήποτε δικαιώματα προαίρεσης για συμπληρωματικές ή νέες συμβάσεις και, εφόσον είναι γνωστό, το προσωρινό χρονοδιάγραμμα για την άσκηση των δικαιωμάτων αυτών, καθώς και τον αριθμό των παρατάσεων για την άσκησή τους, στ) το είδος της διαδικασίας, ζ) την πηγή χρηματοδότησης και τον τρόπο πληρωμής, η) το νόμισμα της προσφερόμενης τιμής, θ) τις προϋποθέσεις αναπροσαρμογής του τιμήματος μετά την κατακύρωση, εφόσον κρίνεται ότι απαιτείται τέτοιος όρος, ι) τις απαιτούμενες εγγυήσεις, τον τύπο, τα ποσοστά, το νόμισμα, το χρόνο υποβολής των εγγυήσεων, καθώς και άλλες εξασφαλίσεις, εάν ζητούνται, ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης, ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων, ιγ) τη δυνατότητα υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα μέρη της σύμβασης, ιδ) τη δυνατότητα υποβολής εναλλακτικών προσφορών, ιε) το κριτήριο ανάθεσης, τη διαδικασία και τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών, ιστ) τη διάρκεια ισχύος των

Αριθμός απόφασης: 896/ 2019

προσφορών, ιζ) τους απαραίτατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται απόρριψη της προσφοράς, ιη) όλους τους ειδικούς και γενικούς όρους για την εκτέλεση της σύμβασης, ιδίως δε την υποχρέωση της παρ. 2 του άρθρου 253 και τους όρους πληρωμής, ιθ) οποιεσδήποτε τροποποιήσεις με τη μορφή σαφών, ακριβών και κατηγορηματικών ρητρών αναθεώρησης, συμπεριλαμβανομένων, ενδεχομένως ρητρών αναθεώρησης τιμών ή προαιρέσεις, κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (υπεύθυνες δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.), κα) τον κατάλογο και τη σειρά ισχύος των εγγράφων της σύμβασης, κβ) όλες τις απαραίτητες πληροφορίες που αφορούν στον τρόπο διάθεσης των εγγράφων της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, κγ) ειδικά για τις συμβάσεις έργων: κγα) τον προϋπολογισμό δημοπράτησης, το τιμολόγιο δημοπράτησης, την τεχνική περιγραφή, την τεχνική μελέτη ή/και τη διαμόρφωση αυτών μετά την κατακύρωση της σύμβασης, σύμφωνα με την προσφορά του αναδόχου, κγβ) το σύστημα υποβολής προσφορών, κγγ) αμοιβή των αξιολογότερων μελετών, όπου κρίνεται αναγκαίο και κγδ) την επωνυμία του οργάνου που θα εξετάζει ενστάσεις, κδ) οποιαδήποτε άλλη πληροφορία απαιτείται κατά τις ειδικότερες διατάξεις του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 222 έως 338). 3. Τα έγγραφα της σύμβασης συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα και προαιρετικά και σε άλλες γλώσσες, συνολικά ή μερικά. Σε περίπτωση ασυμφωνίας μεταξύ των τμημάτων των εγγράφων της διαδικασίας σύναψης σύμβασης που έχουν συνταχθεί σε περισσότερες γλώσσες, επικρατεί η ελληνική έκδοση. 4. Οι αναθέτοντες φορείς δεν επιβάλλουν στους οικονομικούς φορείς δαπάνη για τη λήψη των εγγράφων της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, πλην της δαπάνης που αντιστοιχεί στο κόστος αναπαραγωγής τους και της ταχυδρομικής αποστολής τους. 5. Οι αναθέτοντες φορείς δύνανται να χρησιμοποιούν πρότυπα ή υποδείγματα εγγράφων σύμβασης τα οποία εκδίδονται από την Αρχή. 6. Το παρόν άρθρο δεν εφαρμόζεται κατά τη σύναψη των συμβάσεων της περίπτωσης β` της παραγράφου 1 του άρθρου 1 που υλοποιούνται ως Συμπράξεις Δημόσιου - Ιδιωτικού Τομέα (Σ.Δ.Ι.Τ.), σύμφωνα με τον ν. 3389/2005.».

Αριθμός απόφασης: 896/ 2019

15. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 75 του ν. 4412/2016, κατόπιν αναλογικής εφαρμογής του εκ του άρθρου 305 του ν. 4412/2016: «Κριτήρια επιλογής – 1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν: α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα [...]4. Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να εξασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους και τεχνικούς πόρους και την εμπειρία για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας. Οι αναθέτουσες αρχές μπορεί να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να διαθέτουν ικανοποιητικό επίπεδο εμπειρίας, αποδεικνυόμενο με κατάλληλες συστάσεις από συμβάσεις που έχουν εκτελεστεί κατά το παρελθόν. Μια αναθέτουσα αρχή μπορεί να θεωρεί ότι ένας οικονομικός φορέας δεν διαθέτει τις απαιτούμενες επαγγελματικές ικανότητες εάν διαπιστώσει ότι ο οικονομικός φορέας έχει συγκρουόμενα συμφέροντα που ενδέχεται να επηρεάσουν αρνητικά την εκτέλεση της σύμβασης. Στο πλαίσιο διαδικασιών σύναψης σύμβασης προμηθειών για τις οποίες απαιτούνται εργασίες τοποθέτησης ή εγκατάστασης, παροχή υπηρεσιών ή εκτέλεση έργων, η επαγγελματική ικανότητα των οικονομικών φορέων να παράσχουν αυτή την υπηρεσία ή να εκτελέσουν την εγκατάσταση ή τα έργα μπορεί να αξιολογείται βάσει της τεχνογνωσίας τους, της αποτελεσματικότητας, της εμπειρίας και της αξιοπιστίας τους [...]».

16. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 307 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «Στήριξη στις ικανότητες άλλων φορέων (άρθρο 79 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ). 1. Εάν οι αντικειμενικοί κανόνες και τα κριτήρια για τον αποκλεισμό και την επιλογή των οικονομικών φορέων που υποβάλλουν αίτηση προεπιλογής σε ένα σύστημα προεπιλογής περιλαμβάνουν απαιτήσεις σχετικά με την οικονομική και χρηματοπιστωτική ικανότητα του οικονομικού φορέα ή με τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητές του, ο οικονομικός φορέας μπορεί, όπου κριθεί απαραίτητο, να στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών του που τον συνδέουν με αυτούς. Όσον αφορά στα κριτήρια

Αριθμός απόφασης: 896/ 2019

που σχετίζονται με τους τίτλους σπουδών και τα επαγγελματικά προσόντα του παρόχου υπηρεσιών ή του αναδόχου ή των διευθυντικών στελεχών της ... ή με τη σχετική επαγγελματική εμπειρία, οι οικονομικοί φορείς μπορούν, ωστόσο, να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων μόνο εάν οι τελευταίοι θα εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες. Αν οικονομικός φορέας επιθυμεί να στηριχθεί στις ικανότητες άλλων φορέων, αποδεικνύει στον αναθέτοντα φορέα ότι θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους καθ' όλη την περίοδο ισχύος του συστήματος προεπιλογής, παραδείγματος χάριν, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων αυτών για το σκοπό αυτό. Όταν οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, ο αναθέτων φορέας μπορεί να απαιτεί ο οικονομικός φορέας και οι φορείς αυτοί να είναι από κοινού υπεύθυνοι για την εκτέλεση της σύμβασης. Υπό τους ίδιους όρους, μια ένωση οικονομικών φορέων, όπως αναφέρεται στο άρθρο 254, μπορεί να στηρίζεται στις ικανότητες των συμμετεχόντων στην ένωση ή άλλων φορέων.

2. Εάν οι αντικειμενικοί κανόνες και τα κριτήρια για τον αποκλεισμό και την επιλογή των υποψηφίων και των προσφερόντων στην ανοικτή διαδικασία, σε κλειστή διαδικασία, σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, σε ανταγωνιστικό διάλογο ή σε σύμπραξη καινοτομίας, περιλαμβάνουν απαιτήσεις σχετικά με την οικονομική και χρηματοπιστωτική ικανότητα του οικονομικού φορέα ή με τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητές του, ο οικονομικός φορέας μπορεί, όπου κριθεί απαραίτητο, να στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών που τον συνδέουν με αυτούς. Όσον αφορά στα κριτήρια που σχετίζονται με τους τίτλους σπουδών και τα επαγγελματικά προσόντα του παρόχου υπηρεσιών ή του αναδόχου ή των διευθυντικών στελεχών της ... ή με τη σχετική επαγγελματική εμπειρία, οι οικονομικοί φορείς μπορούν, ωστόσο, να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων μόνο εάν οι τελευταίοι θα εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες. Όταν ένας οικονομικός φορέας επιθυμεί να στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, αποδεικνύει στον αναθέτοντα φορέα ότι θα έχει στη

Αριθμός απόφασης: 896/ 2019

διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους, παραδείγματος χάριν, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων αυτών για το σκοπό αυτό. Όταν οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, ο αναθέτων φορέας μπορεί να απαιτεί ο οικονομικός φορέας και οι φορείς αυτοί να είναι από κοινού υπεύθυνοι για την εκτέλεση της σύμβασης. Υπό τους ίδιους όρους, μια ένωση οικονομικών φορέων, όπως αναφέρεται στο άρθρο 254, μπορεί να στηρίζεται στις ικανότητες των συμμετεχόντων στην ένωση ή άλλων φορέων. 3. Στην περίπτωση συμβάσεων έργων, συμβάσεων υπηρεσιών και εργασιών τοποθέτησης και εγκατάστασης στο πλαίσιο σύμβασης προμηθειών, οι αναθέτοντες φορείς μπορούν να απαιτούν την εκτέλεση ορισμένων κρίσιμων καθηκόντων απευθείας από τον ίδιο τον προσφέροντα ή, αν η προσφορά υποβάλλεται από ένωση οικονομικών φορέων, όπως αναφέρεται στο άρθρο 254, από έναν από τους συμμετέχοντες στην εν λόγω κοινοπραξία.».

17. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 79 του Ν.4412/2016, κατόπιν αναλογικής εφαρμογής του άρθρου 308, ορίζεται ότι: « [...] 2. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση του ν. 1599/1986 (Α΄75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84 και δ) εφόσον η εκτιμώμενη αξία της υπό ανάθεσης σύμβασης υπερβαίνει το ένα εκατομμύριο (1.000.000) ευρώ εκτός ΦΠΑ, ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 3310/2005 (Α΄ 30). Τα δεύτερο έως πέμπτο εδάφια της παραγράφου 1

Αριθμός απόφασης: 896/ 2019

εφαρμόζονται αναλόγως και στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων. [...] 4. Για τις συμβάσεις κάτω των ορίων, η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53, μπορεί να εκδίδει αντίστοιχο τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης, όπου απαιτείται, κατά τις διατάξεις του παρόντος. Μέχρι την έκδοση του τυποποιημένου εντύπου του προηγούμενου εδαφίου, γίνεται δεκτή υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 1599/1986. 5. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας. Πριν από την ανάθεση της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή, εξαιρουμένων των συμβάσεων που βασίζονται σε συμφωνίες-πλαίσιο, όταν οι συμβάσεις αυτές συνάπτονται δυνάμει της παρ. 4 του άρθρου 39 ή της περίπτωσης α΄ της παρ. 5 του άρθρου 39, απαιτεί από τον προσφέροντα, στον οποίο έχει αποφασίσει να αναθέσει τη σύμβαση να υποβάλει ενημερωμένα τα σχετικά δικαιολογητικά, σύμφωνα με τα άρθρα 79, και κατά περίπτωση το άρθρο 80. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα πιστοποιητικά που έχουν παραληφθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 80 και 82 [...].».

18. Επειδή στο άρθρο 80 «Αποδεικτικά μέσα» (άρθρο 60 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) του Ν.4412/2016, κατόπιν αναλογικής εφαρμογής του άρθρου 308, ορίζεται 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 ΧΙΙ 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. Οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν αποδεικτικά μέσα, πλην εκείνων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο και στο άρθρο 82. Όσον αφορά το άρθρο 78, οι οικονομικοί φορείς μπορούν να στηρίζονται σε οποιοδήποτε κατάλληλο μέσο προκειμένου να αποδείξουν στην αναθέτουσα αρχή ότι θα έχουν τους αναγκαίους πόρους στη διάθεσή τους [...] 5. Η τεχνική ικανότητα των οικονομικών φορέων μπορεί να αποδεικνύεται με έναν ή περισσότερους από

Αριθμός απόφασης: 896/ 2019

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 [...]10. Τα αποδεικτικά έγγραφα συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα. Στα αλλοδαπά δημόσια έγγραφα και δικαιολογητικά εφαρμόζεται η Συνθήκη της Χάγης της 5.10.1961, που κυρώθηκε με το ν. 1497/1984 (Α` 188). Ειδικά τα αλλοδαπά ιδιωτικά έγγραφα "συνοδεύονται από μετάφρασή τους" στην ελληνική γλώσσα επικυρωμένη είτε από πρόσωπο αρμόδιο κατά τις διατάξεις της εθνικής νομοθεσίας είτε από πρόσωπο κατά νόμο αρμόδιο της χώρας στην οποία έχει συνταχθεί το έγγραφο. Στα έγγραφα της σύμβασης του άρθρου 53 μπορεί να ορίζεται ότι ενημερωτικά και τεχνικά φυλλάδια και άλλα έντυπα -εταιρικά ή μη- με ειδικό τεχνικό περιεχόμενο μπορούν να υποβάλλονται σε άλλη γλώσσα, χωρίς να συνοδεύονται από μετάφραση στην ελληνική.».

19. Επειδή στο άρθρο 310 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «Συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών (άρθρο 76 παρ. 4 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ). 1. Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, ο αναθέτων φορέας μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες ή τους υποψηφίους να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή τα δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή δεν λαμβάνεται υπόψη. 2. Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο στις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, όπως ιδίως παράλειψη μονογραφών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης του φακέλου και των υποφακέλων των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, λεκτικές και φραστικές αποκλίσεις των εγγράφων της προσφοράς από την ορολογία των εγγράφων της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το

Αριθμός απόφασης: 896/ 2019

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

20. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε

Αριθμός απόφασης: 896/ 2019

ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

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

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

23. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης

Αριθμός απόφασης: 896/ 2019

μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, C 496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C 538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, Επιτροπή κατά Δανίας, C 243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C 87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, SIAC Construction, C 19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, Μηχανική, C 213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, MT Højgaard και Züblin, C 396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C 87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, Universale-Bau, C 470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C 538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

24. Επειδή περαιτέρω, η αρχή της ίσης μεταχείρισης και η υποχρέωση διαφάνειας αντιτίθενται επίσης σε κάθε διαπραγμάτευση μεταξύ της αναθέτουσας αρχής και ενός προσφέροντος στο πλαίσιο διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης, πράγμα που συνεπάγεται ότι, καταρχήν, μια προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής είτε του προσφέροντος (βλ., συναφώς, αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C -599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31). Συγκεκριμένα, αν γινόταν δεκτό ότι η αναθέτουσα αρχή έχει την εξουσία να ζητεί διευκρινίσεις από συγκεκριμένο υποψήφιο την προσφορά του οποίου κρίνει ανακριβή ή μη σύμφωνη με τις τεχνικές προδιαγραφές της συγγραφής υποχρεώσεων, η εν λόγω αρχή θα κινδύνευε να θεωρηθεί ύποπτη, σε περίπτωση που τελικώς επέλεγε την επίμαχη προσφορά, ότι διεξήγαγε μυστικές διαπραγματεύσεις με τον οικείο υποψήφιο, εις βάρος των λοιπών υποψηφίων και κατά παράβαση της αρχής της ίσης μεταχείρισης (απόφαση της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko

Αριθμός απόφασης: 896/ 2019

κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 37). Εντούτοις, το Δικαστήριο έχει κρίνει επίσης ότι η αρχή της ίσης μεταχείρισης δεν απαγορεύει τη διόρθωση ή κατά περίπτωση συμπλήρωση της προσφοράς, μεταξύ άλλων, επειδή απαιτείται προφανώς η απλή διευκρίνισή της ή η διόρθωση πρόδηλων εκ παραδρομής σφαλμάτων, υπό τον όρο ωστόσο ότι θα τηρηθούν ορισμένες προϋποθέσεις [βλ., συναφώς, στο πλαίσιο διαδικασιών προκήρυξης κλειστού διαγωνισμού εμπιπτουσών στην οδηγία 2004/18/EK του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, της 31ης Μαρτίου 2004, περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημόσιων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών (EE 2004, L 134, σ. 114), αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψεις 35 έως 45, όσον αφορά το στάδιο αξιολόγησης των προσφορών, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψεις 30 έως 39, όσον αφορά το στάδιο προεπιλογής των προσφερόντων]. Επιπλέον, η αίτηση διευκρίνισης δεν δύναται να καταλήξει στο να υποβάλει, στην πραγματικότητα, ο συγκεκριμένος προσφέρων νέα προσφορά (βλ. αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36). Τέλος, και γενικά, κατά την άσκηση της διακριτικής ευχέρειας που διαθέτει όσον αφορά τη δυνατότητα να ζητήσει από τους υποψήφιους να διευκρινίσουν την προσφορά τους, η αναθέτουσα αρχή πρέπει να μεταχειριστεί τους υποψήφιους με ισότιμο και ειλικρινή τρόπο, έτσι ώστε μια αίτηση διευκρίνισης να μη δύναται, κατά το πέρας της διαδικασίας επιλογής των προσφορών και λαμβανομένου υπόψη του αποτελέσματός της, να έχει περιαγάγει αδικαιολόγητα σε ευμενή ή δυσμενή θέση τον υποψήφιο ή τους υποψήφιους που αποτέλεσαν το αντικείμενο της αίτησης αυτής (βλ. αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 41, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 37). Ωστόσο, μια αίτηση διευκρίνισης δεν μπορεί να θεραπεύσει την παράλειψη προσκόμισης εγγράφων ή παροχής πληροφοριών των οποίων η γνωστοποίηση ήταν απαραίτητη βάσει των εγγράφων της οικείας σύμβασης, δεδομένου ότι η αναθέτουσα αρχή οφείλει

Αριθμός απόφασης: 896/ 2019

να ελέγχει αυστηρώς αν τηρήθηκαν τα κριτήρια που η ίδια έχει καθορίσει (βλ., συναφώς, απόφαση της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 40).

25. Επειδή η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ. ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, Β΄ Έκδοση, σελ. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

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

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

28. Επειδή οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού στη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την

Αριθμός απόφασης: 896/ 2019

παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (ΣΤΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construction Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

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

30. Επειδή το ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ συναρτάται αποκλειστικά με τους όρους που περιλαμβάνονται στα έγγραφα της σύμβασης (διακήρυξη, αίτηση συμμετοχής κλπ) της εκάστοτε διαδικασίας και συνιστά προκαταρκτική απόδειξη ως προς τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, ανάλογα με το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης, αντικαθιστώντας την υποχρέωση υποβολής των αντίστοιχων πιστοποιητικών κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς. Τα εν λόγω, δε, πιστοποιητικά, κατά τις διατάξεις του ν. 4412/2016, υποβάλλονται από τον προσωρινό ανάδοχο κατόπιν προς τούτο κλήσης της αναθέτουσας αρχής, πλην της περίπτωσης

Αριθμός απόφασης: 896/ 2019

ενεργοποίησης της δυνατότητας της παρ. 5 του άρθρου 79 του ίδιου νόμου, όταν δηλαδή απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας ή στην περίπτωση που άλλως ορίζει η διακήρυξη οι όροι της οποίας δεν έχουν προσβληθεί.

31. Επειδή το ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ παρέχει προαπόδειξη προς τον σκοπό της επιτάχυνσης των διαγωνιστικών διαδικασιών και ελάφρυνσης των διαγωνιζομένων από την υποχρέωση προσκόμισης πολυάριθμων πιστοποιητικών και εγγράφων ως προς τα κριτήρια αποκλεισμού και επιλογής και ενέχει, προϋποθέτει και ερείδεται επί μιας καταρχήν εμπιστοσύνης ως προς τον προσφέροντα οικονομικό φορέα και όσον αφορά τα εξ αυτού δηλούμενα, τα οποία θα ελεγχθούν επισταμένως κατά το στάδιο αξιολόγησης δικαιολογητικών κατακύρωσης πριν την οριστικοποίηση της ανακήρυξης του ως αναδόχου.

32. Επειδή, εν προκειμένω, η διακήρυξη, που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού ορίζει ότι: *«ΠΡΟΣΚΛΗΣΗ ΣΕ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ ΜΕ ΑΝΟΙΚΤΗ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ. ΤΕΥΧΟΣ 1 ΑΠΟ 8 [...] 3.5. Στήριξη στις ικανότητες άλλων οντοτήτων. Εφόσον οι προσφέροντες θα ήθελαν να επικαλεστούν τη χρηματοοικονομική, τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα Τρίτων προκειμένου να καλύψουν τις προϋποθέσεις συμμετοχής που καθορίζονται στις παραπάνω αντίστοιχες παραγράφους 3.2.Β,3.2.Γ.1 και 0 υποχρεούνται να υποβάλουν τα στοιχεία που αποδεικνύουν την ανωτέρω ικανότητα και να δηλώσουν ότι δεσμεύονται να παράσχουν όλες τις απαιτούμενες από την παρούσα Πρόσκληση και τη Διακήρυξη εγγυήσεις. Ειδικότερα στην περίπτωση αυτή, ο προσφέρων έχει την υποχρέωση να αποδείξει με κάθε πρόσφορο τρόπο ότι θα έχει στη διάθεσή του, καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης, όλα τα απαραίτητα μέσα για την εκτέλεσή της. Τα εν λόγω αποδεικτικά μέσα μπορεί να είναι, ενδεικτικά, Δεσμευτική Δήλωση Συνεργασίας, έγκυρο ιδιωτικό συμφωνητικό μεταξύ του προσφέροντος και του επικαλούμενου Τρίτου ή παρουσίαση εγγυήσεων άλλης μορφής, προκειμένου η ανωτέρω απαιτούμενη ικανότητα να αποδεικνύεται επαρκώς και κατά τρόπο ικανοποιητικό για τη Το αντικείμενο της συνεργασίας μεταξύ του προσφέροντος και του Τρίτου, καθώς και οι*

Αριθμός απόφασης: 896/ 2019

παρασχεθείσες εγγυήσεις από τον Τρίτο προς τον προσφέροντα θα συμπεριληφθούν, εφόσον αυτός επιλεγεί ανάδοχος, στη σύμβαση. Στις ως άνω περιπτώσεις, σύμφωνα με το άρθρο 307 του ν. 4412/2016, οι παρέχοντες τη στήριξη πρέπει να πληρούν τα αντίστοιχα κριτήρια επιλογής και μη συνδρομής λόγω αποκλεισμού με τον προσφέροντα στον οποίο παρέχουν τη στήριξη. Προς τούτο στις προσφορές πρέπει να συμπεριλαμβάνονται, συμπληρωμένα και υπογεγραμμένα από εκπρόσωπο του παρέχοντος τη στήριξη, τα ακόλουθα: • Στο Φάκελο Α: - Δήλωση νομιμοποίησης του παρέχοντος τη στήριξη σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στη διακήρυξη σχετικό υπόδειγμα - Το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) • Στο Φάκελο Β: - Τα δικαιολογητικά των παραγράφων 6.3.1, 6.3.2, 6.3.3 του τεύχους 2 της Διακήρυξης ανάλογα με το είδος της επικαλούμενης στήριξης - Οι «Δεσμευτικές Δηλώσεις Συνεργασίας» που θα περιλαμβάνουν και τον Όρο ότι «ο εν λόγω Οίκος θα παρέχει υποστήριξη, καθ' όλη τη διάρκεια του Έργου και μέχρι την Οριστική Παραλαβή του από τη ... Α.Ε.». Επιπλέον, στην περίπτωση που η παρεχόμενη στήριξη αφορά στην πλήρωση των κριτηρίων 3.2.Γ.1 που σχετίζονται με τη διάθεση σχετικής επαγγελματικής εμπειρίας επιτυχούς εκτέλεσης παρόμοιων Έργων ή Υπηρεσιών, οι παρέχοντες τη στήριξη θα εκτελέσουν το αντικείμενο της σύμβασης για το οποίο παρέχουν τις συγκεκριμένες ικανότητες. Οι παρέχοντες οικονομική και χρηματοοικονομική στήριξη, είναι από κοινού με τον Ανάδοχο υπεύθυνοι για την εκτέλεση της Σύμβασης. Αποσαφηνίζεται ότι εάν ο διαγωνιζόμενος επικαλείται την ικανότητα υπερβολάβων του για την πλήρωση κριτηρίων επιλογής, οι υπερβολάβοι αυτοί θεωρούνται Τρίτοι και ισχύουν τα παραπάνω. [...] ΟΡΟΙ ΚΑΙ ΟΔΗΓΙΕΣ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ ΜΕ ΑΝΟΙΚΤΗ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ. ΤΕΥΧΟΣ 2 ΑΠΟ 8. [...] Άρθρο 1 Τεύχη και έγγραφα της Διακήρυξης 1.1. Η παρούσα Διακήρυξη αποτελείται από το σύνολο των παρακάτω τευχών: 1. Πρόσκληση σε Διαγωνισμό με Ανοικτή Διαδικασία 2. Όροι και Οδηγίες Διαγωνισμού με Ανοικτή Διαδικασία, μετά των ακολούθων Παραρτημάτων: - Παράρτημα Ι: Έντυπα Οικονομικής Προσφοράς στα οποία συμπεριλαμβάνονται: • Πίνακας Συνολικού τιμήματος • Πίνακας Υλικών και Τιμών • Πίνακας Ανταλλακτικών - Παράρτημα ΙΙ: Πίνακας Κατανομής Τιμήματος

Αριθμός απόφασης: 896/ 2019

(Σε περίπτωση σύμπραξης/ένωσης) - Παράρτημα III: Υποδείγματα Πινάκων Εμπειρίας και Συστάσεων - Παράρτημα IV: Υποδείγματα Πινάκων Ισοδύναμων τεχνικών Προδιαγραφών και Τεχνικών Αποκλίσεων 3. Σχέδιο Συμφωνητικού Σύμβασης 4. Ειδικοί Όροι Σύμβασης 5. Τεχνικές προδιαγραφές μετά του ακόλουθου Προσαρτήματος □ Προσάρτημα I: Σχέδια 6. Γενικοί Όροι Σύμβασης 7. Ασφαλίσεις 8. Υποδείγματα, που περιλαμβάνουν: α. Δηλώσεις νομιμοποίησης α1. Προσφέροντος α2. Τυχόν παρέχοντος στήριξη β. Δήλωση αποδοχής όρων Διακήρυξης και χρόνου ισχύος προσφοράς γ. «Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ)» δ. Δήλωση συνυπευθυνότητας για Συμπράξεις/Ενώσεις ε. Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής στο Διαγωνισμό στ. Εγγυητική Επιστολή Καλής Εκτέλεσης ζ. Εγγυητική Επιστολή για Υλικά ... που χορηγούνται στον Ανάδοχο η. Εγγυητική Επιστολή Ανάληψης Κρατήσεων Η σειρά με την οποία αναφέρονται τα παραπάνω Τεύχη καθορίζει τη σειρά ισχύος των όρων καθενός από αυτά, σε περίπτωση που διαπιστωθούν διαφορές στο κείμενο ή στην ερμηνεία των όρων, δύο ή περισσότερων Τευχών. Το ίδιο ισχύει και για τη σειρά ισχύος μεταξύ των τευχών και των παραρτημάτων τους. [...] Άρθρο 5 Υποβαλλόμενα στοιχεία 5.1. Όλα τα έγγραφα που θα υποβληθούν από τους προσφέροντες στο Διαγωνισμό θα είναι συνταγμένα στην Ελληνική γλώσσα. Ειδικότερα, τα έγγραφα που σχετίζονται με τα περιεχόμενα του φακέλου Α των προσφορών και θα υποβληθούν από Αλλοδαπές επιχειρήσεις μπορούν να είναι συνταγμένα στη γλώσσα της χώρας έκδοσης και να συνοδεύονται από επίσημη μετάφραση στην Ελληνική γλώσσα, αρμοδίως επικυρωμένη. Τα έγγραφα που θα υποβληθούν κατ' εφαρμογή της παρ. 6.3.4 του παρόντος Τεύχους, μπορεί να είναι συνταγμένα στην αγγλική γλώσσα. 5.2. Αντιπροσφορές δεν γίνονται δεκτές σε καμία περίπτωση. 5.3. Προσθήκες, τροποποιήσεις ή επιφυλάξεις των προσφερόντων επί των όρων που περιλαμβάνονται στα Τεύχη της Διακήρυξης δεν γίνονται δεκτές και τυχόν προσφορές οι οποίες θα περιλαμβάνουν τέτοιες διαφοροποιήσεις θα αποκλείονται από το Διαγωνισμό. Άρθρο 6 Περιεχόμενο Προσφοράς. 6.1. Απαιτήσεις για το Περιεχόμενο της Προσφοράς 6.1.1. Γενικές Απαιτήσεις 6.1.1.1. Κατάρτιση Προσφοράς-Φάκελοι-Περιεχόμενα Κάθε Προσφέρων οφείλει να υποβάλει την προσφορά του μέσα σε κλειστό φάκελο, ή

Αριθμός απόφασης: 896/ 2019

σε άλλη κατάλληλη συσκευασία, που ονομάζεται «ΦΑΚΕΛΟΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ», στο έξω μέρος του οποίου θα αναγράφεται ο τίτλος του αντικειμένου και στο πάνω μέρος αριστερά η επωνυμία του Προσφέροντος, η επαγγελματική του διεύθυνση, όνομα και τηλέφωνο αρμοδίου επικοινωνίας. Ο φάκελος προσφοράς θα περιέχει τρεις άλλους φακέλους/συσκευασίες, με τα διακριτικά Α, Β και Γ. Οι φάκελοι/συσκευασίες Α και Β θα είναι κλειστοί και ο φάκελος Γ (Οικονομική προσφορά), θα είναι σφραγισμένος. Μέσα σε κάθε φάκελο θα πρέπει να περιέχεται Πίνακας Περιεχομένων στον οποίο θα αναφέρονται όλα τα έγγραφα που περιλαμβάνονται, με την αρίθμηση βάσει του παρόντος Άρθρου. Επισημαίνεται ότι ο κάθε Φάκελος θα πρέπει να περιέχει όσα στοιχεία αναφέρονται στις αντίστοιχες παρ. 6.2, 6.3 και 6.4 του παρόντος άρθρου ότι υποχρεούνται να υποβάλουν οι προσφέροντες. Η προσφορά καταρτίζεται σε ένα (1) έντυπο πρωτότυπο και δύο (2) όμοια (έντυπα) αντίγραφα. [...] 6.1.1.4. Ισχύς Δηλώσεων και Δικαιολογητικών Όλες οι απαιτούμενες από τη Διακήρυξη Δηλώσεις των διαγωνιζομένων, οι οποίες υποβάλλονται σε υποκατάσταση Δημοσίων ή Ιδιωτικών εγγράφων, καθώς και οι λοιπές Δηλώσεις, είτε συμμόρφωσης με τους όρους της Διακήρυξης είτε τρίτων για συνεργασία με τον προσφέροντα θα καλύπτουν το χρονικό διάστημα μέχρι την ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών. Η ημερομηνία υπογραφής τους θα μπορεί να είναι προγενέστερη της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών μέχρι τριάντα (30) ημερολογιακές ημέρες. [...] 6.2. Δικαιολογητικά και στοιχεία Φακέλου Α Α. Περιεχόμενα Φακέλου Α Ο Φάκελος Α θα περιέχει: 6.2.1. Εγγυητικές Επιστολές 6.2.1.1. Την Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής στο Διαγωνισμό, σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στη Διακήρυξη Υπόδειγμα και τα καθοριζόμενα στο άρθρο 4 του παρόντος τεύχους. 6.2.1.2. Τη Δήλωση του Χρηματοοικονομικού Οργανισμού που εξέδωσε τις ανωτέρω Εγγυητικές Επιστολές Συμμετοχής με την οποία θα δηλώνεται η αξιολόγησή του (rating), σύμφωνα με τα καθοριζόμενα στην παράγραφο 4.1 του παρόντος τεύχους. 6.2.2. Δήλωση νομιμοποίησης προσφέροντος Τη Δήλωση νομιμοποίησης προσφέροντος, συμπληρωμένη και υπογεγραμμένη, σύμφωνα με το Υπόδειγμα που επισυνάπτεται στη Διακήρυξη. 6.2.3. Δήλωση αποδοχής όρων

Αριθμός απόφασης: 896/ 2019

Διαγωνισμού και ισχύος προσφοράς Τη Δήλωση αποδοχής όρων Διαγωνισμού και ισχύος προσφοράς συμπληρωμένη και υπογεγραμμένη, σύμφωνα με το Υπόδειγμα που επισυνάπτεται στη Διακήρυξη. [...] 6.2.4. Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έντυπο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) Το ΕΕΕΣ αποτελεί το Παράρτημα 2 του Εκτελεστικού Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 που μπορείτε να αναζητήσετε στην ηλεκτρονική διεύθυνση http://eurlex.europa.eu/legal-content/EL/TXT/?uri=OJ%3AJOL_2016_003_R_0004. Η σύνταξη του εντύπου ΕΕΕΣ θα γίνεται με χρήση της ηλεκτρονικής υπηρεσίας ESPD στην ηλεκτρονική διεύθυνση <https://ec.europa.eu/growth/toolsdatabases/espd>. Η ... έχει συντάξει με χρήση της παραπάνω υπηρεσίας το ηλεκτρονικό ΕΕΕΣ προσαρμοσμένο σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης του παρόντα Διαγωνισμού και έχει παραγάγει αυτό σε μορφή συμπιεσμένων αρχείων XML και PDF. Τα αρχεία αυτά αναρτώνται χωριστά στο χώρο του διαγωνισμού της παρούσας Διακήρυξης στην ιστοσελίδα της ... αμέσως μετά την απόδοση του οριστικού αριθμού προκήρυξης από την ΕΕ. Οι προσφέροντες δύνανται να χρησιμοποιήσουν το ηλεκτρονικό αρχείο XML για να συντάξουν το ΕΕΕΣ. Προς τούτο, ο οικονομικός φορέας λαμβάνει ηλεκτρονικά το ως άνω αρχείο και το αποθηκεύει στον υπολογιστή του. Μεταβαίνει στην ιστοσελίδα <https://ec.europa.eu/growth/toolsdatabases/espd> και επιλέγει: οικονομικός φορέας → εισαγωγή ΕΕΕΣ → αναζήτηση → επιλογή και επισύναψη αρχείου. XML. Εν συνεχεία συμπληρώνει τα κατάλληλα πεδία και παράγει/εκτυπώνει την απάντησή του σε μορφή αρχείου pdf, το οποίο πρέπει να συμπεριληφθεί στο Φάκελο Α της προσφοράς του υπογεγραμμένο από τον εξουσιοδοτημένο εκπρόσωπο του προσφέροντος (Μέρος VI αυτού). Ο διαγωνιζόμενος υποχρεούται να συντάξει το ΕΕΕΣ με συμπληρωμένα τα Μέρη I, II, III και VI, όπως απαιτείται από τη Διακήρυξη. Τα επιμέρους πεδία των προαναφερθέντων μερών που πρέπει να συμπληρωθούν καθορίζονται στο συνημμένο στην παρούσα Διακήρυξη υπόδειγμα ΕΕΕΣ. Η τυχόν συμπλήρωση επιπλέον πεδίων δεν αποτελεί λόγο απόρριψης προσφοράς. 6.2.5. Διευκρινίσεις για προσφορές από συμπράξεις/ενώσεις φυσικών ή/και νομικών προσώπων Στην περίπτωση αυτή υποβάλλονται: 6.2.5.1. Χωριστά από κάθε μέλος αυτής τα παραπάνω στοιχεία 6.2.2 έως 6.2.4. Ειδικότερα στη Δήλωση της παραγράφου

Αριθμός απόφασης: 896/ 2019

6.2.2 και στο σημείο 4.1 αυτής θα πρέπει να συμπληρώνεται ρητά και ότι η προσφορά υποβάλλεται μέσω της συγκεκριμένης σύμπραξης/ένωσης και να ορίζεται το πρόσωπο που θα υπογράψει από κάθε μέλος αυτής το σχετικό ιδιωτικό συμφωνητικό ή τη συμβολαιογραφική πράξη σύστασης αυτής. Ειδικά για τις Εγγυητικές Επιστολές της παραγράφου 6.2.1 ισχύουν τα αναφερόμενα στην παράγραφο 4.2 του παρόντος τεύχους. Σε περίπτωση κατάθεσης περισσότερων της μιας ΕΕΕΣ, επισημαίνεται ρητά ότι ισχύουν οι δεσμεύσεις της επόμενης παραγράφου. 6.2.5.2. Δήλωση των φυσικών ή νομικών προσώπων που μετέχουν στη σύμπραξη/ένωση, με την οποία θα δηλώνεται ότι τα υπόψη πρόσωπα σύστησαν την εν λόγω σύμπραξη/ένωση για να αναλάβουν την υλοποίηση της σύμβασης μαζί και ότι ενέχονται και ευθύνονται έναντι της ... σχετικά με τη συμμετοχή τους στο Διαγωνισμό και την εκτέλεση του αντικείμενου της σύμβασης, ενιαία, αδιαίρετα και σε ολόκληρο, καθώς και ότι εκπρόσωπος/συντονιστής (leader) αυτής είναι το μέλος αυτής «Όνομα Εκπροσώπου» το οποίο πληροί τις προς τούτο απαιτήσεις της Διακήρυξης 6.2.5.3. Το σχετικό ιδιωτικό συμφωνητικό ή συμβολαιογραφική πράξη σύστασης της Σύμπραξης/Ένωσης, στο οποίο θα φαίνονται η έδρα, ο νόμιμος εκπρόσωπος και τα ποσοστά συμμετοχής κάθε μέλους. 6.2.6. Δηλώσεις τυχόν τρίτου που παρέχει στήριξη Σε περίπτωση που ο διαγωνιζόμενος έχει επικαλεστεί στήριξη τρίτου: α. Τη Δήλωση νομιμοποίησης για κάθε ένα τυχόν παρέχοντα στήριξη, συμπληρωμένη και υπογεγραμμένη σύμφωνα με το Υπόδειγμα που επισυνάπτεται στη Διακήρυξη. β. Το ΕΕΕΣ για κάθε ένα τυχόν παρέχοντα στήριξη οικονομικό φορέα, σύμφωνα με το μέρος II.Γ αυτού. Β. Προσκόμιση δικαιολογητικών και στοιχείων Οι διαγωνιζόμενοι δεσμεύονται να προσκομίσουν επί ποινή αποκλεισμού σε οποιοδήποτε στάδιο του διαγωνισμού τους ζητηθεί από τη ... Α.Ε., όλα ή μέρος των σχετικών δικαιολογητικών και στοιχείων που αναφέρονται στις ως πιο πάνω δηλώσεις και στο ΕΕΕΣ, εντός ευλόγου προθεσμίας και κατά μέγιστο εντός είκοσι (20) ημερών εάν αυτή απαιτείται από την αρχή έκδοσης του δικαιολογητικού, όπως αυτά εξειδικεύονται παρακάτω: I. Αποδεικτικά νομιμοποίησης προσφέροντος Τα αποδεικτικά στοιχεία του περιεχόμενου της Δήλωσης της παρ. 6.2.2, ήτοι τα κατά περίπτωση

Αριθμός απόφασης: 896/ 2019

νομιμοποιητικά έγγραφα σύστασης και νόμιμης εκπροσώπησης (όπως καταστατικά, πιστοποιητικά μεταβολών, συγκρότηση Δ.Σ. σε σώμα, σε περίπτωση Α.Ε., κλπ, ανάλογα με τη νομική μορφή του διαγωνιζομένου, αντίστοιχα ΦΕΚ) και αποδεικτικό (πιστοποιητικό/βεβαίωση) εγγραφής στο Γ.Ε.ΜΗ. ή/και σε αντίστοιχο μητρώο ή/και ειδικές άδειες εφόσον απαιτούνται. Από τα ανωτέρω έγγραφα πρέπει να προκύπτουν η νόμιμη σύσταση του νομικού προσώπου, όλες οι σχετικές τροποποιήσεις των καταστατικών, το/τα πρόσωπο/α που δεσμεύει/ουν νόμιμα την εταιρία κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού (απόφαση συμμετοχής στο διαγωνισμό, νόμιμος εκπρόσωπος, δικαίωμα υπογραφής κλπ), καθώς και η θητεία του/τους ή/και των μελών του διοικητικού οργάνου. [...] 7.3 Αποσφράγιση προσφορών – πρόσβαση συμμετεχόντων. Η Επιτροπή παραλαμβάνει τις Προσφορές των Προσφερόντων και καταγράφει την επωνυμία τους σε Πρακτικό Αποσφράγισης Προσφορών. Με την εκπνοή της ώρας λήξης παραλαβής Προσφορών, η Επιτροπή παραλαμβάνει από το αρμόδιο γραφείο τις Προσφορές που τυχόν έχουν κατατεθεί εκεί και καταγράφει στο παραπάνω Πρακτικό τα ονόματα των αντίστοιχων Προσφερόντων, οπότε και κηρύσσει περαιωμένη τη διαδικασία παραλαβής των Προσφορών. Στη συνέχεια η Επιτροπή: α. Ανοίγει το Φάκελο/Συσκευασία κάθε προσφοράς και πιστοποιεί ότι περιέχει τους Φακέλους Α, Β και Γ. Εάν η προσφορά δεν περιλαμβάνει τρεις Φακέλους, τότε δεν γίνεται αποδεκτή και επιστρέφεται, ως απαράδεκτη. Η Επιτροπή μονογράφει τους φακέλους/συσκευασίες και ειδικότερα στο σφραγισμένο Φάκελο Γ της προσφοράς στα σημεία σφραγίσματός του. β. Ανοίγει το Φάκελο Α και ελέγχει αν τα σχετικά έγγραφα αναγράφονται και στον Πίνακα Περιεχομένων που έχει συντάξει ο προσφέρων. γ. Ανακοινώνει τα βασικά στοιχεία αυτών στους παρευρισκομένους καθώς και όποιο άλλο στοιχείο τυχόν ζητηθεί, εκτός αν ο προσφέρων του οποίου τα στοιχεία ζητούνται έχει χαρακτηρίσει στην Προσφορά του τα εν λόγω στοιχεία ως «Εμπιστευτικά» σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην παρ. 6.1.1.3. του παρόντος τεύχους. δ. Επιδεικνύει κάθε μη χαρακτηρισθέν ως εμπιστευτικό έγγραφο ή στοιχείο προσφορών το οποίο τυχόν θα ζητηθεί. ε. Μονογράφει όλα τα έγγραφα και στοιχεία που υπάρχουν σε κάθε φάκελο. Με

Αριθμός απόφασης: 896/ 2019

την ολοκλήρωση της αποσφράγισης όλων των προσφορών, την ανακοίνωση των βασικών τους στοιχείων και την επίδειξη τυχόν ζητηθέντων εγγράφων των στοιχείων των προσφορών, η διαδικασία του ανοίγματος και της δυνατότητας πρόσβασης των διαγωνιζομένων στα τυπικά στοιχεία των υπολοίπων προσφορών ολοκληρώνεται. 7.4 Τυπική Αξιολόγηση προσφορών 7.4.1 Στο πλαίσιο της τυπικής αξιολόγησης των προσφορών η Επιτροπή ελέγχει την ύπαρξη και την πληρότητα των απαιτούμενων εγγράφων σύμφωνα με την παρ. 6.2. του παρόντος τεύχους. Επίσης η Επιτροπή ελέγχει εάν στο Φάκελο Α υπάρχουν τυχόν έγγραφα, πέραν των προβλεπόμενων στη Διακήρυξη, στα οποία τίθενται όροι και προϋποθέσεις που εμπίπτουν στην παρ. 5.3. του παρόντος τεύχους. 7.4.2 Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών η αρμόδια Επιτροπή μπορεί να καλεί τους προσφέροντες, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 310 του ν.4412/2016, να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή τα δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει μέσα σε εύλογη προθεσμία η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη χωρίς τη συναίνεση του διαγωνιζομένου, από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης (με έντυπη ή ψηφιακή (e-mail) επιστολή ή τηλεομοιοτυπία (fax) της σχετικής πρόσκλησης. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση υποβάλλεται χωρίς να έχει ζητηθεί από τη ... δεν λαμβάνεται υπόψη. Στο πλαίσιο αυτό αποσαφηνίζεται ότι προσφορές οι οποίες δεν θα περιλαμβάνουν στο Φάκελο Α την Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής, τις Δηλώσεις νομιμοποίησης προσφέροντος, αποδοχής όρων και ισχύος προσφορών, το ΕΕΕΣ, καθώς και σε περίπτωση σύμπραξης/ένωσης φυσικών ή/και νομικών προσώπων ή επίκλησης της ικανότητας τρίτου τις σχετικές αντίστοιχες δηλώσεις, θα απορρίπτονται. Η υποβολή εκ των υστέρων των πιο πάνω στοιχείων δεν είναι αποδεκτή. Η ... δύναται να κάνει δεκτές συμπληρώσεις ή/και διευκρινίσεις που υποβάλλονται, κατόπιν αιτήματός της, επί των παραπάνω υποβληθέντων μαζί με την προσφορά εγγράφων, εφόσον ο προσφέρων με τις συμπληρώσεις και διευκρινίσεις αυτές συμμορφώνεται πλήρως με τους όρους και τις απαιτήσεις της Διακήρυξης. Ειδικότερα για την Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής γίνεται αποδεκτή συμπλήρωσή της μόνον προς πλήρη συμμόρφωση με το

Αριθμός απόφασης: 896/ 2019

συμπεριλαμβανόμενο στη Διακήρυξη υπόδειγμα αυτής. Οι εκ των υστέρων σχετικές συμπληρώσεις/διευκρινίσεις δεν αναπληρώνουν τα βασικά στοιχεία αυτής, τα οποία είναι η εκδούσα αρχή, ο υπέρ του οποίου παρέχεται η εγγύηση, το ποσό, ο αριθμός της Εγγυητικής επιστολής, τα στοιχεία του διαγωνισμού και η υπογραφή του εκδότη, που ο μετέχων οφείλει να υποβάλει με την προσφορά του.

7.4.3 Η Επιτροπή αφού λάβει υπόψη τα προβλεπόμενα στη Διακήρυξη, αποφασίζει, στην ίδια ή σε επόμενη συνεδρίασή της, για όσες Προσφορές θα πρέπει να αποκλεισθούν από την παραπέρα διαδικασία, λόγω μη ικανοποίησης των απαιτήσεων της Διακήρυξης ως προς την πληρότητα και την επάρκεια των στοιχείων του Φακέλου Α των προσφορών.

7.4.4 Στη συνέχεια η επιτροπή σε δημόσια συνεδρίαση ανακοινώνει στους προσφέροντες τα ονόματα αυτών που αποκλείστηκαν από την παραπέρα διαδικασία, καθώς και τους λόγους που αποκλείστηκε καθένας από αυτούς. Στους τυχόν απορριφθέντες γνωστοποιούνται, το συντομότερο δυνατόν, , και με έντυπη ή ψηφιακή επιστολή (e-mail) ή τηλεομοιοτυπία (fax), οι λόγοι απόρριψης. Σε περίπτωση υποβολής γραπτής αίτησης διαγωνιζομένου για παροχή σχετικών στοιχείων σύμφωνα με το άρθρο 300 του ν.4412/2016, που αφορούν τη φάση αυτή ή οποιαδήποτε επόμενη φάση του διαγωνισμού, τα αιτηθέντα στοιχεία γνωστοποιούνται το αργότερο εντός δεκαπέντε (15) ημερών από την παραλαβή της αίτησης αυτής, με την επιφύλαξη της παραγράφου 3 του ίδιου άρθρου του παραπάνω νόμου.

7.5 Διαχείριση τυπικά απορριφθεισών προσφορών Κάθε προσφέρων που αποκλείστηκε από την Επιτροπή, καλείται από την Υπηρεσία που διενεργεί το Διαγωνισμό να παραλάβει, υπογράφοντας σχετικό έγγραφο, κλειστούς/σφραγισμένους όπως υποβλήθηκαν, το Φάκελο Β, το Φάκελο Γ της προσφοράς του, καθώς και την/τις Εγγυητική/ές Επιστολή/ές Συμμετοχής στο Διαγωνισμό. Η επιστροφή αυτή πραγματοποιείται μετά την άπρακτη παρέλευση των προθεσμιών για την άσκηση προσφυγών και εν γένει ενδίκων βοηθημάτων. Επίσης μπορεί τα στοιχεία αυτά να παραληφθούν από τον προσφέροντα και πριν από τη λήξη των προθεσμιών αυτών, εφόσον ο προσφέρων δηλώσει εγγράφως στην Υπηρεσία που διενεργεί το Διαγωνισμό ότι παραιτείται από το δικαίωμα υποβολής προσφυγών και εν γένει ενδίκων βοηθημάτων. Σε αντίθετη

Αριθμός απόφασης: 896/ 2019

περίπτωση οι Φάκελοι Β και Γ και οι Εγγυητικές Επιστολές Συμμετοχής στο Διαγωνισμό θα επιστραφούν στον προσφέροντα μετά την έκδοση τυχόν απορριπτικής απόφασης επί των προσφυγών και εν γένει ενδίκων βοηθημάτων. Τα στοιχεία του Φακέλου Α, πλην των Εγγυητικών Επιστολών Συμμετοχής στο Διαγωνισμό θα κρατηθούν από τη ... κατά την κρίση της. Σε περίπτωση που ο προσφέρων δεν προσέλθει εντός τριών (3) μηνών να παραλάβει την επιστρεφόμενη κατά τα ως άνω προσφορά του, η Υπηρεσία που διενεργεί το διαγωνισμό δύναται να την καταστρέψει, ενώ διαβιβάζει την Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής στον εκδότη αυτής».

33. Επειδή, εν προκειμένω, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, ο προσφεύγων υπέβαλε τόσο το Ενιαίο Ευρωπαϊκό Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) όσο και τη Δήλωση Νομιμοποίησης Προσφέροντος για την εταιρεία ... μόνο στην αγγλική γλώσσα και επιπλέον, τα έγγραφα αυτά δεν συνοδεύονταν από επίσημη μετάφραση τους στην ελληνικά. Αυτονοήτως, από τους προαναφερθέντες όρους της διακήρυξης, και με δεδομένο ότι ο σχετικός όρος από την γραμματική διατύπωση της διακήρυξης έχει τεθεί προφανώς υπό το πρίσμα ότι θεωρείται ουσιώδης και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτόν οδηγεί σε απόρριψη, η Επιτροπή δεν επιτρέπεται να λάβει υπόψη της κατά την αξιολόγηση της προσφοράς, καθώς με σαφήνεια συνάγεται ότι όλα τα έγγραφα που υποβάλλονται από αλλοδαπές επιχειρήσεις στο Φάκελο Α της προσφοράς, θα πρέπει να είναι επισήμως μεταφρασμένα στην ελληνική γλώσσα. Ειδικότερα και σύμφωνα με τη ρητή πρόβλεψη του άρθρου 5 παρ. 2 του Τεύχους 2, μόνο τα έγγραφα της παρ. 6.3.4 του τεύχους Όροι και Οδηγίες της Διακήρυξης γίνονται αποδεκτά εφόσον είναι συνταγμένα στην αγγλική γλώσσα χωρίς μετάφραση στην ελληνική και αυτά είναι τα τεχνικά στοιχεία της προσφοράς τα οποία ευρίσκονται στο Φάκελο Β της προσφοράς, και δεν αφορά τα έγγραφα του Φακέλου Α, που επικαλείται ο προσφεύγων. Επομένως, η Δήλωση Νομιμοποίησης και το ΕΕΕΣ που περιέχονται στο Φάκελο Α και δεν είναι συνταγμένα στην ελληνική ή δεν συνοδεύονται από επίσημη μετάφραση τους στην ελληνική δεν έχουν υποβληθεί νομίμως και δεν μπορούν να ληφθούν υπόψη. Επιπλέον, ο αναθέτων φορέας δεν δικαιούτο να

Αριθμός απόφασης: 896/ 2019

ζητήσει συμπληρωματικά να υποβληθούν οι επίσημες μεταφράσεις στην ελληνική των τυχόν σε άλλη γλώσσα συνταγμένων εγγράφων, διότι όπως γίνεται δεκτό, διευκρινίσεις ή συμπληρώσεις δεν μπορεί να έχουν ως αποτέλεσμα την αναπλήρωση μη υποβληθέντων ή μη νομίμως υποβληθέντων δικαιολογητικών από τη διακήρυξη. Εξ αυτού του λόγου εξάλλου, η Επιτροπή δεν μπορούσε να λάβει υπόψη της κατά την αξιολόγηση της προσφοράς τα επίμαχα έγγραφα, ενώ αβασίμως προβάλλεται ο ισχυρισμός του προσφεύγοντα του άρθρου 7.4.2 του τεύχους 2 της Διακήρυξης περί συμπληρώσεων και διευκρινίσεων, καθώς [ο ισχυρισμός αυτός] αφορά τα νομίμως υποβληθέντα έγγραφα, και όχι τα έγγραφα που έχουν υποβληθεί κατά παράβαση της νομοθεσίας και της διακήρυξης, όπως εν προκειμένω. Περαιτέρω, και αναφορικά με το περιεχόμενο της υποβληθείσας Δήλωσης το οποίο δεν συμφωνεί με το υπόδειγμα της Διακήρυξης, προκύπτει ουσιώδης απόκλιση ως προς το περιεχόμενο της [δήλωσης], και τούτο από αποκλειστική υπαιτιότητα του προσφεύγοντα. Ο ισχυρισμός του προσφεύγοντα περί του επουσιώδους χαρακτήρα (της παραγράφου που λείπει) και της απουσίας έννομης συνέπειας αβασίμως προβάλλεται, καθώς η σχετική δήλωση είχε προβλεφθεί στην διακήρυξη ως Υπόδειγμα και άρα αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της Διακήρυξης και κανονιστικό πλαίσιο του Διαγωνισμού, και άρα διαθέτει ουσιώδη χαρακτήρα, ενώ η απόκλιση του περιεχομένου της παράγει έννομες συνέπειες. Πιο συγκεκριμένα, όπως ο προσφεύγων ισχυρίζεται η ελλείπουσα από τη δήλωση της ... παρ. 5 έχει ως εξής: *«Σε περίπτωση οφигενούς μεταβολής οποιουδήποτε στοιχείου, αναφορικά με τις προϋποθέσεις για τη μη συνδρομή λόγων αποκλεισμού, κατά τη διάρκεια της συνεργασίας με τον προσφέροντα, δεσμευόμαστε να γνωστοποιήσουμε στη ... αμελλητί την υπόψη μεταβολή, άλλως η ... θα δύναται να απορρίψει τη προσφορά ή/και να καταπέσει την εγγυητική επιστολή συμμετοχής του προσφέροντος στο Διαγωνισμό ή/και την Εγγυητική Επιστολή Καλής Εκτέλεσης αυτού αν έχει ήδη υπογραφεί η σχετική σύμβαση»*. Άρα η δήλωση περί οφигενών μεταβολών έχουν ουσιώδη χαρακτήρα καθώς υπό περιστάσεις θα μπορούσαν να επηρεάσουν την εκτέλεση της σύμβασης. Επομένως, δοθέντος του ουσιώδους χαρακτήρα, ο

Αριθμός απόφασης: 896/ 2019

αναθέτων φορέας, θα έπρεπε κατά παράβαση της νομοθεσίας και της διακήρυξης να ζητήσει διευκρινήσεις. Όμως, κάτι τέτοιο θα οδηγούσε σε εκ των υστέρων υποβολή εγγράφων της προσφοράς, κατά παράβαση της αρχής της ισότητας, ενώ οι διευκρινίσεις ζητούνται σε περιπτώσεις ύπαρξης μη ουσιώδους ασάφειας ή διόρθωσης πρόδηλου σφάλματος. Εν προκειμένω όμως, δεν πρόκειται για μη ουσιώδη ασάφεια ή πρόδηλο σφάλμα, αλλά η προσφορά του διαγωνιζομένου δεν ανταποκρίνεται στις απαιτήσεις της Διακήρυξης. Εξάλλου αβάσιμος κρίνεται ο ισχυρισμός του προσφεύγοντα, ότι σε κάθε περίπτωση, καλύπτονται οι ελλείψεις με την υποβολή [από τον προσφεύγοντα] της υπεύθυνης δήλωση περί ανεπιφύλακτης αποδοχής των όρων του διαγωνισμού και επομένως ανεξάρτητα από τις ελλείψεις της προσφοράς του υπερισχύει η υπεύθυνη δήλωση, και τούτο διότι είναι διαφορετικός ο σκοπός της υπεύθυνης δήλωσης περί ανεπιφύλακτης αποδοχής των όρων της Διακήρυξης από τον προσφεύγοντα, από αυτόν της υπεύθυνης δήλωσης του τρίτου, που έχουν συνταχθεί από διαφορετικά πρόσωπα, ενώ σε καμία περίπτωση δεν γίνεται ελλείψεις της δήλωσης της ... να θεραπευτούν από άλλη δήλωση του προσφεύγοντα. Αναφορικά με τον ισχυρισμό του προσφεύγοντα ότι το υποβληθέν ΕΕΕΣ της εταιρείας ... είναι σύμφωνο με παλαιότερη έκδοση και όχι με την ισχύουσα, η οποία γνωστοποιήθηκε στους διαγωνιζομένους με ανακοίνωση στην ιστοσελίδα [του αναθέτοντος φορέα] για τη Διακήρυξη ... - ... στις 15.5.2019, ο σχετικός ισχυρισμός κρίνεται ότι προβάλλεται αλυσιτελώς καθώς υπερισχύει η κατά παράβαση της νομοθεσίας και της διακήρυξης υποβολή του ΕΕΕΣ στην αγγλική γλώσσα, χωρίς να συνοδεύεται από επίσημη μετάφραση στην ελληνική γλώσσα. Τέλος δε και αναφορικά με τον ισχυρισμό περί μη νόμιμων λόγων αποκλεισμού καθώς δεν νοείται απόρριψη προσφοράς για λόγους που αφορούν αποκλειστικά τα υποβλητέα εκ μέρους των τρίτων παρόχων δάνειας ικανότητας έγγραφα και δικαιολογητικά, απορρίπτεται ως αβάσιμος και ερειδόμενος επί εσφαλμένης νομικής προϋπόθεσης, καθώς η υποχρέωση του αναθέτοντα φορέα να ζητήσει την αντικατάσταση του τρίτου οικονομικού φορέα από τον υποψήφιο τυγχάνει εφαρμογής μόνον όταν διαπιστωθεί η συνδρομή ενός από τους υποχρεωτικούς λόγους αποκλεισμού ή

Αριθμός απόφασης: 896/ 2019

της μη πλήρωσης των σχετικών κριτηρίων επιλογής και όχι όταν τίθεται ζήτημα νομότυπης υποβολής προσφοράς, όπως εν προκειμένω, που δεν υπεβλήθησαν έγγραφα επίσημα μεταφρασμένα κατά τους όρους της Διακήρυξης.

34. Επειδή, κατ' ακολουθίαν η υπό κρίση Προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί ως νόμω και ουσία αβάσιμη.

35. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων ποσού 15.000,00 € (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...), πρέπει να καταπέσει, 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

Απορρίπτει την Προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος παραβόλου (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...), ποσού δέκα πέντε χιλιάδων Ευρώ (15.000,00 €).

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 22-07-2019 και εκδόθηκε στις 7-08-2019.

Η Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

Αγγελική Πουλοπούλου

Κων/νος Ασημακόπουλος