

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 21 Δεκεμβρίου 2022 με την εξής σύνθεση:
Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαργαρίτα Κανάβα Εισηγήτρια και Μαρία Μανδράκη Μέλη.

Για να εξετάσει την από 14.11.2022 με ΓΑΚ Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1603/15.11.2022 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στα «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του «...» (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της υπ' αριθμ. 913/14.10.2022 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής περί έγκρισης του από 3.09.2022 Πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού σχετικά με τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών (εφεξής η «προσβαλλόμενη») και

Κατα της παρεμβαίνουσας ένωσης οικονομικών φορέων αποτελούμενη από α) τον οικονομικό φορέα με την επωνυμία «...» ,που εδρεύει στο «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα και β) τον οικονομικό φορέα με την επωνυμία «...», που εδρεύει στη «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα (εφεξής ο «παρεμβαίνων»).

Με την προδικαστική προσφυγή του, ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το σκέλος που κρίνεται αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος

Με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων επιδιώκει την απόρριψη της προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαργαρίτα Κανάβα

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο κατά τα άρθρα 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ.1 και

2 του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό «...» την από 14.11.2022 πληρωμή στην ΤΡΑΠΕΖΑ ΠΕΙΡΑΙΩΣ και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη της σύμβασης σχετικά με την οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή, ήτοι 80.645,16€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τη με αριθμ. πρωτ. «...» Διακήρυξη προκήρυξε δημόσιο ανοικτό Διαγωνισμό με αντικείμενο «...», συνολικής εκτιμώμενης αξίας 100.000,00€, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ο οποίος αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 27.07.2022 με Α.Δ.Α.Μ. «...», καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό «...»

. Ως εκ τούτου, ο επίδικος διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή, ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

3. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στις 14.11.2022 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 4.11.2022 και εν γένει παραδεκτά, τα δε περί του αντιθέτου προβαλλόμενα από τον παρεμβαίνοντα τυγχάνουν απορριπτέα ως αβάσιμα.

4. Επειδή, ο παρεμβαίνων κατέθεσε μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 23.11.2022, ήτοι εμπροθέσμως δεδομένης της από 15.11.2022 κοινοποίησης της προσφυγής από την αναθέτουσα αρχή, τη με αριθμό ΓΑΚ ΠΑΡ 5518/2022 παρέμβασή του, για την οποία θεμελιώνει άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον καθώς η προσφορά του έχει κριθεί αποδεκτή.

5. Επειδή, στο υπό κρίση διαγωνισμό έλαβαν μέρος δυο οικονομικοί φορείς, ήτοι ο προσφεύγων και ο παρεμβαίνων. Σύμφωνα με το από 3.09.2022 Πρακτικό, η Επιτροπή Διαγωνισμού εισηγήθηκε την αποδοχή των προσφορών αμφοτέρων συμμετεχόντων, οι οποίοι έλαβαν συνολική βαθμολογία τεχνικής προσφοράς 118,60 βαθμούς ο παρεμβαίνων και 113,03 βαθμούς ο προσφεύγων. Με την προσβαλλόμενη απόφαση εγκρίθηκε το ως άνω Πρακτικό.

6. Επειδή, ο προσφεύγων, ως προσφέρων του εν θέματι διαγωνισμού του οποίου η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενος, ως προς το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς του παρεμβαίνοντος, ερειδόμενο στη ζημία του από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΕΑ ΣτΕ 1216/2006), επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

7. Επειδή, το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 « Δημόσιες Συμβάσεις Έργων Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 214/25/ΕΕ φεκ Α΄ 200/24.10.2016) ορίζει ότι: «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών [...] 2. Τα έγγραφα της σύμβασης...περιέχουν ιδίως : [...] ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με [...] την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων, [...]ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς,[...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.),...».

8. Επειδή, το άρθρο 75 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «...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[...] 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».

9. Επειδή, το άρθρο 79 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημόσιων συμβάσεων, πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α' 75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: [...] β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής, τα οποία έχουν καθορισθεί σύμφωνα με τα άρθρα 75, περί κριτηρίων επιλογής,[...] Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με το άρθρο 78, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις ίδιες πληροφορίες για τους φορείς αυτούς. Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούνται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή[...].». Επομένως, το ΕΕΕΣ 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, ιδίως επί τον σκοπό της διευκόλυνσης συμμετοχής μικρομεσαίων επιχειρήσεων και τη μείωση του χρόνου προετοιμασίας μιας προσφοράς. Προϋποθέτει δε και ερείδεται επί μιας καταρχήν εμπιστοσύνης ως προς τον υποβάλλοντα οικονομικό φορέα και όσον αφορά τα εξ αυτού δηλούμενα, τα οποία θα ελεγχθούν επισταμένως κατά το στάδιο αξιολόγησης δικαιολογητικών κατακύρωσης πριν την οριστικοποίηση της ανακήρυξής του ως αναδόχου.

10. Επειδή, το άρθρο 80 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «...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...».

11. Επειδή, το άρθρο 103 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Μετά από την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται σύμφωνα με το άρθρο 11 του ν. 2690/1999 (Α' 74), όλων των δικαιολογητικών του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73, περί λόγων αποκλεισμού, και 74, περί αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78....».

12. Επειδή, στους κρισιμούς για την εξέταση της παρούσας προσφυγής όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι : «[...] 2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς: α) Να έχει υλοποιήσει κατά τη διάρκεια των τελευταίων πέντε (5) ετών πριν από την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών του παρόντος διαγωνισμού, ένα (1) έργο ή/και περισσότερα από το/τα οποίο/οποία να προκύπτει σωρευτικά και επί ποινή αποκλεισμού, η υλοποίηση των κάτωθι θεματικών αντικειμένων:[...] β) Στην Ομάδα Έργου του αναδόχου θα πρέπει κατ' ελάχιστο να περιλαμβάνονται οι εξής ειδικότητες: 1 Υπεύθυνο Έργου με πανεπιστημιακό τίτλο σπουδών στις Οικονομικές Επιστήμες ή στη Διοίκηση Επιχειρήσεων, Μεταπτυχιακό Τίτλο σπουδών και δεκαετή (10) τουλάχιστον εμπειρία ως Υπεύθυνος Έργου στη διαχείριση και υλοποίηση ευρωπαϊκών ή/και συγχρηματοδοτούμενων προγραμμάτων ή/και έργων του δημοσίου τομέα ή/και έργα επικοινωνίας, δημοσιότητας και προβολής. 1 Αναπληρωτή Υπεύθυνο Έργου που να διαθέτει πανεπιστημιακό τίτλο σπουδών και

μεταπτυχιακό με αποδεδειγμένη τουλάχιστον πενταετή (5) επαγγελματική εμπειρία ως Υπεύθυνος Έργου ή Αναπληρωτής Υπεύθυνος Έργου στη διαχείριση και υλοποίηση ευρωπαϊκών ή/και συγχρηματοδοτούμενων προγραμμάτων ή/και έργων του δημοσίου τομέα ή/και έργα επικοινωνίας, δημοσιότητας και προβολής. Απαραίτητη είναι η εμπειρία σε τρία (3) αντίστοιχα έργα, στους παρακάτω τομείς: α) στον σχεδιασμό και στην υλοποίηση ολοκληρωμένων σχεδίων επικοινωνίας στα ΜΜΕ και στο Διαδίκτυο, β) εμπειρία στο στρατηγικό σχεδιασμό πλάνων Marketing & Επικοινωνίας για μεγάλους Δημόσιους ή/και Ιδιωτικούς Οργανισμούς και Επιχειρήσεις. 1 Υπεύθυνο Επικοινωνίας κάτοχο πτυχίου ΑΕΙ ή ΤΕΙ με αποδεδειγμένη πενταετή (5) εμπειρία σε ενέργειες επικοινωνίας προβολής και δημοσιότητας που έχουν υλοποιηθεί στο πλαίσιο έργων συγχρηματοδοτούμενων από εθνικούς ή/και ευρωπαϊκούς πόρους ή/και έργα του δημοσίου τομέα, με αποδεδειγμένη ειδική εμπειρία στον σχεδιασμό, τη στρατηγική και τη διαχείριση παρουσίας στα ΜΜΕ στα μέσα κοινωνικής δικτύωσης, συμπεριλαμβανομένης της υλοποίησης διαφημιστικού πλάνου σε αυτά. Επίσης, θα πρέπει να διαθέτει τουλάχιστον εμπειρία στην υλοποίηση τριών (3) έργων σε φορείς του Δημοσίου ή/και Ιδιωτικού Τομέα στο Σχεδιασμό, Υλοποίηση και Διαχείριση Εκδηλώσεων και στη δημιουργία οπτικής ταυτότητας (Branding). 1 Ειδικό Σύμβουλο διασφάλισης και τήρησης προδιαγραφών, ευαίσθητων δεδομένων και διάχυσης πληροφορίας κάτοχο πτυχίου Νομικών Επιστημών με 10ετή γενική επαγγελματική εμπειρία για την τήρηση ευαίσθητων δεδομένων και διάχυση της πληροφορίας στο κοινό, με πιστοποιημένη γνώση σπουδών στα ΜΜΕ και με αποδεδειγμένη συμμετοχή σε τουλάχιστον 3 έργα αντίστοιχης πολυπλοκότητας με το παρόν. 1 Υπεύθυνο Marketing, κάτοχο πτυχίου ΑΕΙ με μεταπτυχιακές σπουδές. Το πτυχίο ή το μεταπτυχιακό μπορεί να είναι στο Marketing ή στην επικοινωνία ή στα ΜΜΕ. Επίσης, θα πρέπει να διαθέτει 5ετή τουλάχιστον εμπειρία στη διαχείριση έργων σε σχεδιασμό και υλοποίηση επικοινωνιακών προγραμμάτων, καθώς και ειδική εμπειρία στο Marketing, στη διαχείριση σχεδίων επικοινωνίας και στο σχεδιασμό, διαχείριση δράσεων επικοινωνίας, στις δημόσιες σχέσεις και στην υλοποίηση προωθητικών ενεργειών. Να έχει εκτελέσει με επιτυχία

τουλάχιστον πέντε (5) έργα που απαιτούν συντονισμό σχετικών δράσεων.

1 Υπεύθυνο Δημιουργικού πτυχιούχο γραφίστα, με αποδεδειγμένη πενταετή (5) εμπειρία σε γραφιστικές εργασίες και σχεδιασμό / παραγωγή οπτικοακουστικού υλικού επικοινωνίας, σε έργα συγχρηματοδοτούμενα από εθνικούς ή/και ευρωπαϊκούς πόρους ή/και έργα του δημοσίου τομέα, στο πλαίσιο των οποίων να έχουν υλοποιηθεί δράσεις επικοινωνίας, δημοσιότητας και προβολής. Ένα (1) προγραμματιστή υπολογιστών, ο οποίος να διαθέτει Τίτλο Σπουδών ΑΕΙ/ΤΕΙ ή ΙΕΚ στο αντικείμενο της Πληροφορικής και τουλάχιστον πενταετή (5) επαγγελματική εμπειρία σε έργα αντίστοιχα με τον παρόν και άριστη γνώση αγγλικών. Δύο (2) μέλη, κατόχους πτυχίου ΑΕΙ ή ΤΕΙ με αποδεδειγμένη τουλάχιστον διετή (2) εμπειρία στα χώρο της επικοινωνίας και ειδικότερα στα παρακάτω αντικείμενα: • Σχεδιασμός και υλοποίηση προγραμμάτων προβολής στα Μέσα Κοινωνικής Δικτύωσης. • Σχεδιασμό και υλοποίηση σχεδίων δράσεων επικοινωνίας και οργάνωση ποικίλων μέσων επικοινωνίας και προβολής. • Προβολή, διαφήμιση, μάρκετινγκ και εν γένει επικοινωνία. • Σχεδιασμός και οργάνωση εκδηλώσεων.

Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, οι παραπάνω ελάχιστες απαιτήσεις καλύπτονται αθροιστικά από όλα τα μέλη της ένωσης.[...] 2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς δια του ΕΕΕΣ κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.2.9.1, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παραγράφου 2.2.9.2 και κατά τη σύναψη της σύμβασης δια της υπεύθυνης δήλωσης, της περ. δ' της παρ. 3 του άρθρου 105 του ν. 4412/2016. [...] 2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/ 2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην

παρούσα Παράρτημα το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 [...] 2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα Α. Για την απόδειξη της μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού κατ' άρθρο 2.2.3 και της πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής κατά τις παραγράφους 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7, οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα δικαιολογητικά του παρόντος. Η προσκόμιση των εν λόγω δικαιολογητικών γίνεται κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 3.2 από τον προσωρινό ανάδοχο.[...] Β.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν συμβάσεις, ή/και βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης ή/και βεβαιώσεις έργων ή εργοδοτών. Ο οικονομικός φορέας οφείλει να αποδείξει ότι καλύπτει τις ελάχιστες προϋποθέσεις συμμετοχής που αναφέρονται στην παράγραφο 2.2.6α, καταθέτοντας με την προσφορά του κατάλογο με συνοπτική περιγραφή των κυριότερων, σχετικών με τα ανωτέρω θεματικά αντικείμενα, έργων με ένδειξη της οικονομικής τους αξίας, του χρόνου υλοποίησης και του αποδέκτη, καθώς και του ποσοστού συμμετοχής του σε αυτό. Ο κατάλογος των έργων πρέπει να είναι της ακόλουθης μορφής.[...] Για την απόδειξη της εμπειρίας της ομάδας έργου οφείλει να καταθέσει πίνακα στελεχών και εξωτερικών συνεργατών σύμφωνα με το ακόλουθο υπόδειγμα: 93 Ο υποψήφιος Ανάδοχος, συμπληρωματικά με τον ανωτέρω Πίνακα, θα πρέπει να καταθέσει δηλώσεις συνεργασίας των εξωτερικών συνεργατών υπό την μορφή Υπεύθυνης Δήλωσης των εξωτερικώνσυνεργατών (δεν απαιτείται το γνήσιο της υπογραφής). Αναλυτικά Βιογραφικά Σημειώματα όλων των μελών της Ομάδας Έργου συνοδευόμενα από Υπεύθυνη Δήλωση κάθε μέλους της ομάδας έργου περί ακρίβειας των στοιχείων του βιογραφικού σημειώματος τους[...] 2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία αποκλίνει από απαράβατους όρους περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, ή δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται στην παρούσα και συγκεκριμένα στις παραγράφους [...] 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς) [...] 3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών

προσωρινού αναδόχου-Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ και τον καλεί να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2. της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 - 2.2.8 αυτής[...]. Κατά δε τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007, 19/2005, 31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (Ολ.ΣΤΕ2137/1993). 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). Επομένως, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

13. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος διότι δεν έχουν κατατεθεί με την προσφορά αναλυτικά βιογραφικά σημειώματα όλων των μελών της ομάδας έργου συνοδευόμενα από υπεύθυνη δήλωση κάθε μέλους περί της ακρίβειας των στοιχείων του βιογραφικού του σημειώματος, με αποτέλεσμα την μη

απόδειξη του κριτηρίου τεχνικής ικανότητας. Σε κάθε περίπτωση, είναι μη νόμιμη και η υπερβαθμολόγηση της προσφοράς του παρεμβαίνοντος, λαμβανομένου υπόψη ότι δεν προκύπτει, με τα αποδεικτικά μέσα που ζητούνται, η εμπειρία ούτε των μελών που δηλώθηκαν ως επιπρόσθετα.

14. Επειδή, στον όρο 2.2.6β της διακήρυξης προβλέπεται ως κριτήριο τεχνικής ικανότητας, μεταξύ άλλων, οι διαγωνιζόμενοι να διαθέτουν ομάδα έργου με συγκεκριμένες ειδικότητες και εμπειρία. Σύμφωνα δε με τον όρο 2.2.9.1 της διακήρυξης, οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν προαποδεικτικώς να δηλώσουν στο ΕΕΕΣ τα μέλη της ομάδας έργου, ενώ, ως αναφέρεται στους όρους 2.2.9.2 και 2.2.9.2B4 της διακήρυξης, κατά το στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης ο προσωρινός ανάδοχος υποχρεούται να προσκομίσει προς απόδειξη της διάθεσης της απαιτούμενης ομάδας έργου πίνακα στελεχών και εξωτερικών συνεργατών καθώς και αναλυτικά βιογραφικά σημειώματα όλων των μελών της προτεινόμενης ομάδας έργου συνοδευόμενα από υπεύθυνη δήλωση κάθε μέλους περί της ακρίβειας των στοιχείων του βιογραφικού του σημειώματος. Σημειωτέον ότι, κατά τον όρο 2.2.9.2.B4 της διακήρυξης απαιτείται να υποβληθούν με την προσφορά μόνο τα αποδεικτικά μέσα του κριτηρίου του όρου 2.2.6α, ήτοι κατάλογος με τα προηγούμενα συναφή έργα. Επομένως, βάσει των προεκτεθέντων όρων, ουδόλως απαιτείται κατά το στάδιο της υποβολής των προσφορών ο διαγωνιζόμενος να προσκομίσει και αναλυτικά βιογραφικά σημειώματα όλων των μελών της προτεινόμενης ομάδας έργου, ως βασίμως υποστηρίζει ο παρεμβαίνων, καθώς τα επίμαχα έγγραφα αποτελούν δικαιολογητικά κατακύρωσης προσκομιζόμενα από τον προσωρινό ανάδοχο και άρα η μη υποβολή τους με την προσφορά δεν δύναται να οδηγήσει νομίμως σε αποκλεισμό συμμετέχοντος.

15. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, στα υποβληθέντα με την προσφορά του παρεμβαίνοντος ΕΕΕΣ δηλώθηκαν στο πεδίο που αφορά το κριτήριο της τεχνικής ικανότητας και τα μέλη της προτεινόμενης ομάδας έργου αλλά δεν προσκομίστηκαν αναλυτικά βιογραφικά σημειώματα των μελών της ομάδας έργου συνοδευόμενα από υπεύθυνη δήλωση κάθε μέλους περί της ακρίβειας των

στοιχείων του βιογραφικού του σημειώματος, καθώς δεν υπήρχε εκ της διακήρυξης σχετική υποχρέωση. Εξάλλου, ο προσφεύγων δεν αμφισβητεί την κατάθεση με την προσφορά του παρεμβαίνοντος του απαιτούμενου από τον όρο 2.2.9.2.B4 της διακήρυξης καταλόγου έργων προς απόδειξη του κριτηρίου του όρου 2.2.6.α της διακήρυξης. Ως εκ τούτου, ο παρεμβαίνων προσκόμισε κατά το στάδιο υποβολής των προσφορών τα απαιτούμενα από τη διακήρυξη έγγραφα σχετικά με το κριτήριο τεχνικής ικανότητας, τα δε περί του αντιθέτου προβαλλόμενα από τον προσφεύγοντα θα πρέπει να απορριφούν ως αβάσιμα. Επίσης, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι μη νομίμως υπερβαθμολογήθηκε η προσφορά του παρεμβαίνοντος τυγχάνει απορριπτέος ως αβάσιμος, καθώς ερείδεται επί της εσφαλμένης προϋπόθεσης της ύπαρξης απαίτησης υποβολής με την προσφορά των βιογραφικών της ομάδας έργου και σε κάθε περίπτωση διότι δεν αξιολογείται ως κριτήριο ανάθεσης η εμπειρία της ομάδας έργου. Συνεπώς, δοθέντος ότι η προσκόμιση των αναλυτικών βιογραφικών σημειωμάτων και σχετικών προς αυτά υπεύθυνων δηλώσεων των μελών της ομάδας έργου δεν είναι αξιούμενα από τη διακήρυξη έγγραφα κατά το στάδιο της υποβολής των προσφορών, δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού του παρεμβαίνοντος ερειδόμενος στη μη κατάθεσή τους κατά το εν λόγω στάδιο και άρα, ορθώς και κατά δεσμία αρμοδιότητα η αναθέτουσα αρχή έκρινε αποδεκτή την προσφορά του παρεμβαίνοντος.

16. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί στο σύνολό της ως αβάσιμη και να καταπέσει το παράβολο, κατ' άρθρο 363 παρ. 5 του ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προσφυγή.

Διατάσσει την κατάπτωση του κατατεθέντος παραβόλου ποσού υπέρ του Ελληνικού Δημοσίου

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 21 Δεκεμβρίου 2022 και εκδόθηκε στις 3 Ιανουαρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ**