

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 15 Ιανουαρίου 2025 με την εξής σύνθεση: Ελένη Σβολοπούλου, Πρόεδρος, Βασιλική Παναγιωτίδου, Μέλος και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος και Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 6-12-2024 και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. **1801/9.12.2024** του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στην ... (περιοχή ... , ΤΚ ...), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ..., (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), που εδρεύει στην ... νομού ... οδός ... αριθ. ... όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της με αριθμό ... απόφασης της ... Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, που ελήφθη κατά την ... Συνεδρίαση, καθώς και της ενσωματωθείσας σ' αυτήν με αριθμό ... απόφασης του ίδιου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, κατά το μέρος που με την ανωτέρω απόφαση **αφενός** απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας και **αφετέρου** έγινε δεκτή η προσφορά της εταιρείας «...» και αναδείχθηκε η τελευταία αυτή εταιρεία οριστική ανάδοχος της σύμβασης για τους λόγους και τις αιτίες που αναπτύσσονται στην προσφυγή.

Η συζήτηση άρχισε, αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, ποσού 772,65€, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 2 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017 και με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, ποσού 154.529,40€ χωρίς Φ.Π.Α. (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...).

2. Ο ..., ως αναθέτουσα αρχή, δυνάμει της υπ' αριθ. πρωτ. ... Διακήρυξης προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό επαναληπτικό διαγωνισμό για την ανάθεση

της σύμβασης ... με τίτλο «...», εκτιμώμενης αξίας 154.529,40€ χωρίς Φ.Π.Α. (και 191.616,46€ με Φ.Π.Α.). Η διάρκεια της σύμβασης ορίστηκε σε δώδεκα (12) μήνες, το δε αντικείμενό της σύμφωνα με την συνοπτική περιγραφή του άρθρου 1.3 της Διακήρυξης είναι η ... ή το συμβεβλημένο ορισμένο από το ..., κατά περίπτωση και στη συνέχεια, ανάλογα με τις οδηγίες, η ... σε συνεργασία με την αρμόδια ... του ... (τον ... υπεύθυνο του ..., τον ορισμένο ..., την ... αρχή) και τον αρμόδιο ... ή εντεταλμένο ... αναλόγως. Η αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίνεται στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης που αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της. Ως κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής. Το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 23-9-2023 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό αριθμό ...

3. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν, υποβάλλοντας προσφορά, δύο οικονομικοί φορείς, η προσφεύγουσα και η εταιρεία με την επωνυμία «...». Με το υπ' αριθ. πρωτ. ... Πρακτικό η Επιτροπή του διαγωνισμού προέβη στην αποσφράγιση και αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών των ... και εισηγήθηκε την αποδοχή της προσφοράς της εταιρείας «...» και την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας, διότι κρίθηκε ότι η τελευταία «...». Εν συνεχεία, με το υπ' αριθ. πρωτ. ... Πρακτικό, η Επιτροπή του διαγωνισμού προέβη στην αποσφράγιση της οικονομικής προσφοράς της μόνης πλέον παραδεκώς συμμετέχουσας εταιρείας «...» και εισηγήθηκε την ανάδειξή της ως προσωρινής αναδόχου. Τα ανωτέρω Πρακτικά της Επιτροπής του διαγωνισμού επικυρώθηκαν με την υπ' αριθ. ... απόφαση της ... Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, δυνάμει της οποίας η εταιρεία «...» αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος της σύμβασης. Ακολουθώντας, με την υπ' αριθ. ... απόφαση της ... Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής επικυρώθηκε το με αριθ. πρωτ. ... Πρακτικό της Επιτροπής του διαγωνισμού περί ελέγχου και αξιολόγησης δικαιολογητικών κατακύρωσης και η εταιρεία «...» αναδείχθηκε οριστική ανάδοχος. Κατά της τελευταίας αυτής απόφασης οριστικής κατακύρωσης, στην οποία ενσωματώθηκε κατ' άρθρο 100 παρ. 2 του ν. 4412/2016 και άρθρο 3.3.1 της Διακήρυξης η προηγηθείσα απόφαση περάτωσης σταδίων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών

προσφορών και ανάδειξης προσωρινού αναδόχου, στρέφεται η προσφεύγουσα και ζητά την ακύρωσή της, παραπονούμενη τόσο για την απόρριψη της προσφοράς της όσο και για την αποδοχή της προσφοράς της εταιρείας «...» και την ανάδειξη της τελευταίας ως προσωρινής αναδόχου.

4. Η επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία, ως εκ του αντικειμένου της (...), της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης χωρίς Φ.Π.Α. και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016 σύμφωνα με το άρθρο 345 του ίδιου νόμου, η δε Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ, ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

5. Η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, αφού η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 26-11-2024 και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 6-12-2024, δηλαδή εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την άνω κοινοποίηση, ενώ επίσης έχει ασκηθεί με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017 και είναι νομίμως υπογεγραμμένη. Επιπλέον, η προσφεύγουσα ασκεί την προσφυγή με πρόδηλο έννομο συμφέρον, επιδιώκοντας την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που απορρίφθηκε η προσφορά της. Επιπλέον, δεδομένου ότι δεν έχει ακόμη καταστεί οριστικώς αποκλεισθείσα, μετ' εννόμου συμφέροντος βάλλει κατά της αποδοχής της προσφοράς της οριστικής αναδόχου.

6. Η αναθέτουσα αρχή προέβη στις 9-12-2024 στην προβλεπόμενη στο άρθρο 9 παρ. 1α του π.δ. 39/2017 κοινοποίηση της προδικαστικής προσφυγής στην έτερη συμμετέχουσα και θιγόμενη από τυχόν αποδοχή της, προκειμένου να ασκήσει ενδεχομένως το δικαίωμα παρέμβασής της.

7. Με την υπ' αριθ. 2172/2024 Πράξη της Προέδρου του 6ου Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης της προσφυγής και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της. Όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, η αναθέτουσα αρχή διαβίβασε εμπροθέσμως στην ΕΑΔΗΣΥ στις 17-12-2024, δηλαδή εντός της προβλεπόμενης στο άρθρο 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016 αποκλειστικής δεκαπενθήμερης προθεσμίας από την κατάθεση της προσφυγής (6-12-2024), τις με αριθ. πρωτ. ... απόψεις

της, αιτούμενη παράλληλα την απόρριψη της προσφυγής για τους εκεί αναφερόμενους λόγους. Τις απόψεις αυτές κοινοποίησε στους συμμετέχοντες εμπροθέσμως στις 17-12-2024. Επί των απόψεων αυτών και προς αντίκρουσή τους η προσφεύγουσα υπέβαλε νόμιμα και εμπρόθεσμα στις 22-12-2024, δηλαδή εντός της προβλεπόμενης στο άρθρο 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016 πενθήμερης προθεσμίας, το με ίδια ημερομηνία συμπληρωματικό Υπόμνημα.

8. Σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6ου Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν και του άρθρου 3 του π.δ. 39/2017, είναι τύποις παραδεκτή και πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της.

9. Με τον **πρώτο** λόγο της προσφυγής η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η αιτιολογία απόρριψης της προσφοράς της είναι εσφαλμένη, πλημμελής και αντίθετη στους όρους 2.2.6, 2.2.9.2.B4 και 2.4.6 της Διακήρυξης. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα, κατόπιν παράθεσης των ανωτέρω κρίσιμων όρων της Διακήρυξης σε συνάρτηση με το αντικείμενο της σύμβασης, όπως το τελευταίο αναλυτικώς περιγράφεται στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης, υποστηρίζει ότι δια της με ημερομηνία 3-07-2024 ... της μη «...», την οποία υπέβαλε με τα δικαιολογητικά συμμετοχής της, καλύπτει την απαίτηση του άρθρου 2.2.6 της Διακήρυξης και την εκεί αξιούμενη τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Η δε αναθέτουσα αρχή, κατά τις αιτιάσεις της προσφεύγουσας, έσφαλε, κρίνοντας ότι δεν υποβλήθηκε ..., ούτε τα απαραίτητα δικαιολογητικά για τα πέντε (5) Και τούτο, διότι στη Διακήρυξη δεν τυποποιείται το περιεχόμενο της ζητούμενης στο άρθρο 2.2.6 ..., ούτε απαιτείται να υποβληθεί, πέραν της ανωτέρω ..., κάποιο άλλο πιστοποιητικό. Σε κάθε περίπτωση, κατά την προσφεύγουσα, η προσβαλλόμενη απόφαση πάσχει, διότι δεν αιτιολογεί επαρκώς και νομίμως για ποιόν λόγο η υποβληθείσα από 3-07-2024 ... του «...» δεν πληροί τον όρο 2.2.6 της Διακήρυξης. Επικουρικώς, δε, προβάλλει ότι συντρέχει ασάφεια ως προς την απαίτηση του όρου 2.2.6 και την εκεί τιθέμενη απαίτηση για ... των βασικών αρχών ..., η οποία δεν μπορεί να καταλογιστεί σε βάρος της. Συγκεκριμένα, προβάλλει ότι σύμφωνα με τη διάταξη αυτή της Διακήρυξης

ζητείται το ... (...), χωρίς όμως να προσδιορίζονται συγκεκριμένα προσόντα ...τα οποία πρέπει να κατέχει το ... και ο ... Ενόψει τούτου, συνεκτιμώντας ότι ο όρος 2.2.6 της Διακήρυξης δεν έχει τεθεί, επί ποινή αποκλεισμού, η αναθέτουσα αρχή όφειλε να την καλέσει να συμπληρώσει / διευκρινίσει την έλλειψη, που διαπίστωσε, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 102 του ν. 4412/2016.

10. Η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της αντιτείνει ότι η από 3-07-2024 ... της μη ... «...» δεν πληροί τις προϋποθέσεις των άρθρων 2.2.6 και 2.2.9.2 Β4 της Διακήρυξης, διότι η εν λόγω ... εξειδικεύεται στη ... και όχι στην ... που αποτελεί αντικείμενο του παρόντος διαγωνισμού. Ακόμη, κατά την αναθέτουσα αρχή, η ... αυτή δεν αποτελεί ...-... των βασικών αρχών ..., αλλά απλώς αναφέρει ότι ο... έχει αναλάβει και διεκπεραιώσει επιτυχώς πολλαπλές ..., χωρίς να βεβαιώνει ότι είναι πιστοποιημένος προς τούτο. Αντίθετα, η εταιρεία «...» προσκόμισε βεβαιώσεις ..., ότι το ... που θα απασχολήσει, έλαβε επιμόρφωση των βασικών αρχών ...

11. Η Διακήρυξη, που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και δεσμεύει αμφίδρομα την αναθέτουσα αρχή και τους συμμετέχοντες (ΕΑ ΣΤΕ 352/2016, 53/2011, ΣΤΕ 3669/2015, 5022/2012), σε σχέση με το τιθέμενο εν προκειμένω ζήτημα προβλέπει τα ακόλουθα: Στο **άρθρο 2.2.6** προβλέπονται τα ακόλουθα *«2.2.6. Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται α) ... που θα εργαστεί θα πρέπει να είναι ... για το είδος της εργασίας που θα εκτελεί (...), έχοντας όλα τα προσόντα που απαιτούνται από την ελληνική νομοθεσία και τους σχετικούς κανονισμούς»*. Ακολούθως, στο **άρθρο 2.2.9.1** της Διακήρυξης προβλέπεται ότι η προκείμενη διαγωνιστική διαδικασία διεξάγεται με το σύστημα της προαπόδειξης, σύμφωνα με το οποίο οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς υποβάλλουν το ΕΕΕΣ προς προκαταρκτική απόδειξη πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής και μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού, ενώ ο αναδειχθείς προσωρινός ανάδοχος προσκομίζει τα αποδεικτικά έγγραφα του άρθρου 2.2.9.2 της Διακήρυξης προς οριστική απόδειξη πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής και μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού. Συναφώς, ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα ακόλουθα: **«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 παρούσας, 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 ΙΙΙ 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... Οι οικονομικοί φορείς μεριμνούν να διαθέτουν δικαιολογητικά, τα οποία να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς... [....]

Β.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: α) ... των βασικών αρχών ...». Περαιτέρω, στο άρθρο 2.4.3.2 της Διακήρυξης καθορίζεται το επί ποινή αποκλεισμού περιεχόμενο του φακέλου της τεχνικής προσφοράς και προβλέπονται, πλην άλλων, τα ακόλουθα: «2.4.3.2. Τεχνική Προσφορά. Η τεχνική προσφορά καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των ..., με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα...». Τέλος, στο **Παράρτημα Ι** της Διακήρυξης προσδιορίζεται το ... και οικονομικό αντικείμενο της σύμβασης και προβλέπονται, πλην άλλων, τα ακόλουθα: «**ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ.** Απαιτήσεις και Τεχνικές Προδιαγραφές ανά τμήμα αντικειμένου. Με την παρούσα μελέτη προβλέπεται η ανάδειξη αναδόχου ο οποίος θα αναλάβει το ... ή στο συμβεβλημένο ορισμένο από ... και απαραίτητες ... κατά περίπτωση και στην συνέχεια, ανάλογα με τις οδηγίες, η ... σε συνεργασία με την αρμόδια ... (...) και τον αρμόδιο ... ή εντεταλμένο ...

αναλόγως. Ο ανάδοχος οφείλει να συμμορφώνεται άμεσα με τις υποδείξεις του ... και να εκτελεί τις αποφάσεις που θα λαμβάνονται από την πενταμελή επιτροπή παρακολούθησης του προγράμματος ... όπως αυτή ορίζεται από το Ν. 4039/2012 άρθρο 9 παρ.12, καθώς και με τις υποδείξεις του επόπτη. Ο ανάδοχος έχει αποκλειστικά και εξ' ολοκλήρου τις ευθύνες του εργοδότη για το κατά την εκτέλεση της εργασίας ... και υποχρεούται να τηρεί απαρέγκλιτα τις διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας. Το ... θα πρέπει να είναι ασφαλισμένο από τον ανάδοχο, έναντι οποιουδήποτε ... το οποίο μπορεί να συμβεί κατά την διάρκεια της εκτέλεσης της ζητούμενης εργασίας και να έχει λάβει όλα τα προληπτικά μέτρα ... (... , κλπ). Ο ... σε περίπτωση ..., ουδεμία ευθύνη φέρει. Το ... που θα εργαστεί θα πρέπει να είναι ... για το είδος της εργασίας που θα εκτελεί (...), έχοντας όλα τα προσόντα που απαιτούνται από την ελληνική νομοθεσία και τους σχετικούς κανονισμούς. Συγκεκριμένα θα πρέπει να έχει ... των βασικών αρχών ...[...] Διάρκεια σύμβασης-Χρόνοι παράδοσης. Η παρούσα σύμβαση έχει διάρκεια δώδεκα (12) μήνες, με καθημερινή εργασία, επτά (7) ημέρες την εβδο..., συμπεριλαμβανομένων Κυριακών και αργιών και απαιτεί το ελάχιστο πέντε (5) ... Επίσης, θα τηρείται μηνιαίο ημερολόγιο εργασιών, αντίγραφο το οποίο είναι υποχρεωμένος να παραδίδει σφραγισμένο στην ... και θα αποτελεί αυτό ένα εκ των δικαιολογητικών ... και πληρωμής των εργασιών.[...] Τόπος υλοποίησης/ ... διαθέτει ... και έχει στην εποπτεία του, στα διοικητικά όρια του, περί τα 1600 ... [...] Η ... θα λαμβάνει αίτημα από πολίτη ή θα επισημαίνει μόνη όποιο πρόβλημα δημιουργείται από ... και θα δίνεται στην συνέχεια με μηνύματα πολυμέσων (sms,viber κλπ) ή ηλεκτρονικό μήνυμα (email) ή έγγραφο αίτημα, οδηγίες και πληροφορίες στον ... Το ... θα ... από κατάλληλα ... τα οποία θα πρέπει να έχουν ... των βασικών αρχών ...».

12. Από τις ανωτέρω διατάξεις της Διακήρυξης προκύπτει ότι οι συμμετέχοντες πρέπει, για την παραδεκτή συμμετοχή τους, να πληρούν, πλην άλλων, τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής των άρθρων 2.2.4 και 2.2.6. της Διακήρυξης περί καταλληλότητας και τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας αντίστοιχα. Συγκεκριμένα, κατά τη ρητή απαίτηση του άρθρου 2.2.6 της Διακήρυξης οι συμμετέχοντες πρέπει να κατέχουν διαζευκτικά **ΕΪΤΕ** ... ή ... **ΕΪΤΕ** ... των βασικών αρχών ... Μάλιστα, όπως προκύπτει από τη συνδυαστική ερμηνεία του άρθρου 2.4.3.2 της Διακήρυξης και του Παραρτήματος Ι αυτής, η απαίτηση αυτή, δηλαδή η κατοχή είτε ... των βασικών αρχών ..., πρέπει να

πληρούται από το ... που θα εκτελέσει τις προς ... , δηλαδή από τα πέντε (5) συνολικά ... που κατά το Παράρτημα Ι θα πρέπει να διαθέσει ο ανάδοχος για την εκτέλεση των ζητούμενων ...

13. Από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου προκύπτει ότι η προσφεύγουσα εταιρεία, «...», υπέβαλε με τον φάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής της, μεταξύ άλλων, τη με ημερομηνία 3-7-2024 ... «...» (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «...pdf»), που υπογράφεται από τον Διευθυντή της και αναφέρει επί λέξει τα ακόλουθα: *«Πιστοποιούμε ότι ο ... συμμετέχει στην ... μαζί με την ..., πραγματοποιώντας όπου απαιτείται, ... (...), καθώς και... Επιπλέον, βεβαιώνεται ότι ο ... είναι υπεύθυνος για την ... βρίσκονται στις εγκαταστάσεις/ ... κέντρου ... (...) από το 2008 έως και σήμερα. Επιπρόσθετα σας πιστοποιούμε ότι έχει αναλάβει και διεκπεραιώσει επιτυχώς πολλαπλές ... τηρώντας όλα τα πρότυπα ασφαλείας των ... αλλά και των ... Βεβαιώνουμε επίσης ότι ... έχοντας παρακολουθήσει τις βασικές αρχές ... έχουν συμμετάσχει και διεκπεραιώσει κατά τη διάρκεια των τελευταίων ετών επιτυχώς πολλαπλές ... αλλά και ... τηρώντας όλα τα πρότυπα ασφαλείας των ... αλλά και των ίδιων των ...»*. Επομένως, από το περιεχόμενο της ανωτέρω ... προκύπτει ότι τόσο ο ..., όσο και οι κκ ... έχουν, μεταξύ άλλων, συμμετάσχει σε πολλαπλές ..., τηρώντας όλα τα πρότυπα ασφαλείας και επίσης οι τελευταίοι τέσσερις εξ αυτών έχουν παρακολουθήσει τις βασικές αρχές ... Περαιτέρω, κατά πάγια νομολογία, οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να υποβάλουν μόνον τα στοιχεία τα αξιούμενα από τη Διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη στην οποία αυτή ρητώς και ειδικώς παραπέμπει για την απόδειξη ιδιοτήτων ή γεγονότων κρίσιμων για τη συμμετοχή στον διαγωνισμό, η δε αναθέτουσα αρχή δεν δύναται να προβεί σε αποκλεισμό διαγωνιζομένου λόγω μη προσκόμισης διαφορετικών ή και επιπλέον από τα προβλεπόμενα δικαιολογητικών συμμετοχής (ΣτΕ 1647/2022, 1819/2020, ΕΑ ΣτΕ 72/2020, 384/2015, 53/2011, 615, 79/2010, ΔΕΦΑΘ 1523/2023).

14. Στην προκειμένη περίπτωση, η προσφεύγουσα, συμμορφούμενη προς τις οικείες προβλέψεις της Διακήρυξης, υπέβαλε την προαναφερθείσα από 3-07-2024 ... της «...» η οποία εκ του περιεχομένου της καλύπτει την απαίτηση των όρων 2.2.6 και 2.2.9.2B4 της Διακήρυξης, απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής. Τούτο, διότι, όπως προαναφέρθηκε, στη διάταξη του άρθρου 2.2.6 της Διακήρυξης τίθεται ως κριτήριο τεχνικής και

επαγγελματικής ικανότητας διαζευκτικά **είτε** η ... των βασικών αρχών ... Η προσκομισθείσα ... «...» πιστοποιεί ότι τόσο ο κ. ... έχουν συμμετάσχει, πλην άλλων, σε πολλαπλές ... τηρώντας όλα τα πρότυπα ασφαλείας και επίσης οι τελευταίοι τέσσερις εξ αυτών έχουν παρακολουθήσει τις βασικές αρχές ... και ... Με το περιεχόμενο αυτό η προσκομισθείσα εκ μέρους της προσφεύγουσας ... καλύπτει την απαίτηση του άρθρου 2.2.6 της Διακήρυξης, στο μέτρο που πιστοποιεί ότι τα αναφερόμενα σε αυτήν φυσικά πρόσωπα (πέντε συνολικά) έχουν ... στις βασικές αρχές της ..., όπως απαιτείται στην κρίσιμη διάταξη της Διακήρυξης. Είναι δε απορριπτέες ως νόμω αβάσιμες οι αιτιάσεις της αναθέτουσας αρχής, όπως αυτές εισφέρονται συμπληρωματικώς με τις απόψεις, ότι η επίμαχη ... δεν μπορεί να ληφθεί υπόψη διότι η μη ...«...» ειδικεύεται στη ... και όχι στην ... που αποτελεί το αντικείμενο της προκείμενης σύμβασης. Τούτο, διότι η Διακήρυξη στα κρίσιμα άρθρα 2.2.6 και 2.2.9.2B4 αυτής δεν απαιτεί μια συγκεκριμένη μορφή ... (π.χ. ...) ούτε απαιτεί η ζητούμενη ... να προέρχεται από συγκεκριμένο φορέα. Αντιθέτως, αυτό που ζητείται και οριοθετείται είναι η ζητούμενη ... να έχει ως αντικείμενο **είτε** την ... **είτε** την ... στις βασικές αρχές ... Η προσκομισθείσα από την προσφεύγουσα ... καλύπτει κατά περιεχόμενο την απαίτηση της Διακήρυξης και για τα πέντε (5) ... που συνολικώς αναφέρονται σε αυτήν, αφού πιστοποιεί / βεβαιώνει ότι οι αναφερόμενοι σε αυτήν έχουν εμπειρία στην ... και έχουν παρακολουθήσει τις βασικές αρχές ..., ενώ επίσης έχουν αναλάβει και διεκπεραιώσει επιτυχώς την ... τηρώντας όλα τα μέτρα ασφαλείας. Ενόψει αυτού, νομίμως η προσφεύγουσα υπέβαλε προς απόδειξη πλήρωσης του επίμαχου κριτηρίου ποιοτικής επιλογής την με ημερομηνία 3-7-2024 ... της «...», η οποία καλύπτει τις απαιτήσεις του άρθρου 2.2.6, η δε αναθέτουσα αρχή μη νομίμως απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας με την αιτιολογία που διαλαμβάνεται στην προσβαλλόμενη απόφαση, όπως αυτή συμπληρώθηκε με τις απόψεις της. Σύμφωνα με τα ανωτέρω γενόμενα δεκτά (βλ. σκ. 14 της παρούσας) η αναθέτουσα αρχή δεν δύναται να προβεί σε αποκλεισμού συμμετέχοντος λόγω μη προσκόμισης διαφορετικών και επιπλέον από τα ζητούμενα εγγράφων. Κατόπιν των ανωτέρω, ο πρώτος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατά το μέρος που

απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας λόγω μη απόδειξης πλήρωσης της απαίτησης του άρθρου 2.2.6. της Διακήρυξης.

15. Με τον **δεύτερο λόγο** της προσφυγής προβάλλεται ότι μη νομίμως έγινε αποδεκτή η προσφορά της οριστικής αναδόχου, εταιρείας «...», διότι δεν αποδείχθηκε η εκ μέρους της πλήρωση των απαιτήσεων καταλληλότητας άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας των άρθρων 2.2.4 και 2.2.9.2.B.2 της Διακήρυξης. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα, επικαλούμενη τα άρθρα 1.3, 2.2.4 και 2.2.9.2.B2 της Διακήρυξης, καθώς και την αναλυτική περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης που δίνεται στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης, ισχυρίζεται ότι από την κατατεθείσα εκ μέρους της εταιρείας «...» υπ' αριθ. ... προκύπτει ότι η άνω εταιρεία δεν ασκεί συναφή με το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης δραστηριότητα. Κατά την προσφεύγουσα οι βεβαιούμενες δραστηριότητες της εταιρείας «...», όπως εμφανίζονται στο οικείο πιστοποιητικό του ... και ειδικότερα τόσο η κύρια δραστηριότητα «...» όσο και οι δευτερεύουσες δραστηριότητες αυτής δεν έχουν καμία απολύτως συνάφεια με το αντικείμενο της προς ανάθεση σύμβασης.

16. Η αναθέτουσα αρχή αντιτείνει ότι για το αντικείμενο της σύμβασης, δηλαδή για την ..., δεν υφίσταται ειδικός ... εν γένει θεωρούνται συναφείς με το έργο της ..., καθώς μάλιστα η ανάδοχος εταιρεία «...» διαθέτει πιστοποιημένο και εξ... για την εκτέλεση των προς ανάθεση ... Επιπλέον, με το υπ' αριθ. πρωτ. ... συμφωνητικό ... και επανένταξης τους στο ... μεταξύ του ... και της εταιρείας «...», ήδη έχει ανατεθεί νομίμως το έργο αυτό σε εταιρεία με κύρια δραστηριότητα τις ..., συνέχεια της οποίας είναι η προσωρινή ανάδοχος «...» Επομένως, κατά τις αιτιάσεις της αναθέτουσας αρχής, η ανάδοχος εταιρεία πληροί το κριτήριο της καταλληλότητας και επιπλέον το ..., που απασχολεί, έχει την κατάλληλη εμπειρία, επειδή έχει εργαστεί στο αντικείμενο της ... για χρονικό διάστημα δώδεκα μηνών κατά το προηγούμενο έτος.

17. Η Διακήρυξη σε σχέση με το τιθέμενο εν προκειμένω ζήτημα της πλήρωσης των απαιτήσεων καταλληλότητας άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας προβλέπει τα ακόλουθα: Σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της Διακήρυξης υπό τον τίτλο «Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης» αντικείμενο της σύμβασης είναι «...». Περαιτέρω, στο **άρθρο 2.2.4** της Διακήρυξης με τίτλο «Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας» ορίζεται, πλην άλλων, ότι «Οι οικονομικοί

φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται **να ασκούν δραστηριότητα συναφή** με το αντικείμενο της σύμβασης» και στο άρθρο 2.2.9.2.B.2 ότι «Για την απόδειξη της απαίτησης του άρθρου 2.2.4. (απόδειξη καταλληλότητας για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας) προσκομίζουν πιστοποιητικό/... του οικείου επαγγελματικού (ή εμπορικού) μητρώου του κράτους εγκατάστασης. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης προσκομίζουν πιστοποιητικό/... του αντίστοιχου επαγγελματικού (ή εμπορικού) μητρώου του Παραρτήματος XI του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016, με το οποίο πιστοποιείται αφενός η εγγραφή τους σε αυτό και αφετέρου το ειδικό επάγγελμά τους. Στην περίπτωση που χώρα δεν τηρεί τέτοιο μητρώο, το έγγραφο ή το πιστοποιητικό μπορεί να αντικαθίσταται από ... ότι ασκεί τη δραστηριότητα που απαιτείται για την εκτέλεση του αντικειμένου της υπό ανάθεση σύμβασης. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς προσκομίζουν ... εγγραφής στο οικείο επαγγελματικό μητρώο ή πιστοποιητικό που εκδίδεται από την οικεία ... του Γ.Ε.ΜΗ.».

18. Από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου προκύπτει ότι η εταιρεία «...» προς απόδειξη της καταλληλότητας άσκησης της επαγγελματικής δραστηριότητας του άρθρου 2.2.4 της Διακήρυξης υπέβαλε το υπ' αριθ. πρωτ. ... Πιστοποιητικό του ... (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «...pdf») σύμφωνα με το οποίο η εταιρεία έχει ως κύρια δραστηριότητα τις «...» και ως δευτερεύουσες δραστηριότητες τις ακόλουθες «...». Οι ίδιες κύριες και δευτερεύουσες δραστηριότητες επιχείρησης αναφέρονται και στο από 7.10.2024 με κωδικό ... αποδεικτικό στοιχείων μητρώου της ΑΑΔΕ, που υπέβαλε η εταιρεία «...» (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο ...pdf»). Ωστόσο, κατά τους βάσιμους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, η κύρια δραστηριότητα της αναδόχου εταιρείας, δηλαδή οι «...», δεν σχετίζεται με τη ... Ομοίως, οι δευτερεύουσες δραστηριότητες της άνω εταιρείας «...», που περιλαμβάνουν ... Οι αιτιάσεις της αναθέτουσας αρχής, ότι η οριστική ανάδοχος, εταιρεία «...» διαθέτει τη ζητούμενη καταλληλότητα, καθώς αποτελεί συνέχεια της εταιρείας «...», η οποία έχει επίσης κύρια δραστηριότητα τις ... και εκτελεί το τρέχον έργο της ... δυνάμει έτερης σύμβασης με τον ..., είναι απορριπτέες πρωτίστως ως αλυσιτελώς προβαλλόμενες ενόψει της αυτοτέλειας εκάστης διαγωνιστικής διαδικασίας. Ακόμη, είναι απορριπτέες ως νόμω αβάσιμες και ως μη

ερείδόμενες στη Διακήρυξη οι αιτιάσεις της αναθέτουσας αρχής ότι η ανάδοχος εταιρεία πληροί το κριτήριο της καταλληλότητας, διότι διαθέτει ... με την εμπειρία για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης. Τούτο, διότι η καταλληλότητα του άρθρου 2.2.4 αποτελεί διακριτό κριτήριο ποιοτικής επιλογής σε σχέση με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, ενώ με βάση το κανονιστικό πλαίσιο της υπό εξέταση διαγωνιστικής διαδικασίας η ζητούμενη στο άρθρο 2.2.4 καταλληλότητα σε δραστηριότητα συναφή με το συμβατικό αντικείμενο αποδεικνύεται, για τις ημεδαπές εταιρείες, με την προσκόμιση ... εγγραφής στο οικείο επαγγελματικό μητρώο ή πιστοποιητικού που εκδίδεται από την οικεία ... του Γ.Ε.ΜΗ., στα οποία αναγράφονται οι δραστηριότητες, κύριες ή δευτερεύουσες της εταιρείας. Επομένως, ο δεύτερος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά το μέρος που έκανε αποδεκτή την προσφορά της εταιρείας «...».

19. Ανεξαρτήτως της αποδοχής του δεύτερου λόγου της προσφυγής, που καθιστά άνευ ετέρου απορριπτέα την προσφορά της εταιρείας «...», με τον **τρίτο** λόγο προβάλλεται ότι μη νομίμως έγινε αποδεκτή η προσφορά της άνω εταιρείας, διότι αυτή δεν απέδειξε την πλήρωση της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του άρθρου 2.2.6 της Διακήρυξης. Κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, η οικεία προϋπόθεση δεν καλύπτεται από τις Βεβαιώσεις του ..., που προσκόμισε η άνω εταιρεία, διότι αυτές αφορούν μόνο «επιμορφωτικά σεμινάρια» και δεν βεβαιώνουν ότι το ... όπως απαιτείται με βάση το άρθρο 2.2.6. Περαιτέρω, οι Υπεύθυνες Δηλώσεις της ... ότι απασχολούνται σε τρέχουσα σύμβαση ... προϋπηρεσίας που εξέδωσε η ίδια η συμμετέχουσα εταιρεία «...» για τον ... ότι απασχολείται στη σύμβαση ... προϋπηρεσίας που εξέδωσε η ίδια η συμμετέχουσα εταιρεία για τον ..., προϋπηρεσίας έτερης εταιρείας για τον ... για θέση ..., η ... προϋπηρεσίας που εξέδωσε η ίδια η συμμετέχουσα εταιρεία για την ..., η ... προϋπηρεσίας άλλων εταιρειών για την ... για θέση ... για θέση ..., δεν αποτελούν ... βασικών αρχών ..., από τις οποίες αποδεικνύεται κατ' άρθρο 2.2.6 της Διακήρυξης ότι το ..., που θα απασχοληθεί, είναι έμπειρο στην ...

20. Όπως προαναφέρθηκε, στο πλαίσιο της εξέτασης του πρώτου λόγου της υπό κρίση προσφυγής(βλ. σκέψεις 11 και 12), για την απόδειξη της αξιούμενης στο άρθρο 2.2.6 της Διακήρυξης τεχνικής και επαγγελματικής

ικανότητας οι συμμετέχοντες πρέπει να κατέχουν και να προσκομίσουν διαζευκτικά **είτε ... είτε ...** των βασικών αρχών... Μάλιστα, όπως προκύπτει από τη συνδυαστική ερμηνεία του άρθρου 2.4.3.2 της Διακήρυξης και του Παραρτήματος Ι αυτής, η απαίτηση αυτή, δηλαδή η κατοχή είτε ... είτε ... των βασικών αρχών ... πρέπει να πληρούνται και από τα πέντε (5) συνολικά ... που κατά το Παράρτημα Ι θα πρέπει να διαθέσει ο ανάδοχος για την εκτέλεση των ...

21. Από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου προκύπτει ότι η οριστική ανάδοχος, εταιρεία «...», προς απόδειξη της αξιούμενης στο άρθρο 2.2.6 τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας προσκόμισε πέντε (5) βεβαιώσεις επιτυχούς παρακολούθησης του , ... και ειδικότερα α) τις από 12.5.2023 δύο βεβαιώσεις παρακολούθησης του ... με τίτλο «...» για τους ..., σύμφωνα με τις οποίες το πρόγραμμα πραγματοποιήθηκε από τις 8 Απριλίου έως τις 12 Μαΐου σε σύνολο 35 ωρών, β) την από 12.4.2021 ... παρακολούθησης του ... με τίτλο «...» για τον ..., σύμφωνα με την οποία το πρόγραμμα πραγματοποιήθηκε από τις 08 Απριλίου έως τις 12 Απριλίου σε σύνολο 35 ωρών, και γ) τις από 23.10.2023 βεβαιώσεις παρακολούθησης του ... με τίτλο «...» για τους ... σύμφωνα με τις οποίες το πρόγραμμα πραγματοποιήθηκε από τις 16 Οκτωβρίου έως τις 20 Οκτωβρίου σε σύνολο 35 ωρών (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «...pdf»). Οι άνω βεβαιώσεις, σε αντίθεση προς όσα η προσφεύγουσα υποστηρίζει, καλύπτουν κατά περιεχόμενο την απαίτηση του άρθρου 2.2.6 της Διακήρυξης, καθώς βεβαιώνουν – πιστοποιούν ότι τα αναφερόμενα σε αυτές φυσικά πρόσωπα έχουν λάβει επιμόρφωση – ... όπως ακριβώς ζητείται στο άρθρο 2.2.6. της Διακήρυξης. Δεδομένου ότι κατά τη Διακήρυξη δεν απαιτείται η απόδειξη με άλλο τρόπο της ... που θα απασχοληθεί, η ανάδοχος εταιρεία «...» απέδειξε προσηκόντως το κριτήριο ποιοτικής επιλογής του άρθρου 2.2.6., απορριπτομένων ως αβάσιμων των αντίθετων ισχυρισμών της προσφεύγουσας. Εξάλλου, πέραν των ανωτέρω ζητούμενων κατ' άρθρο 2.2.6 και 2.2.9.2B4 Βεβαιώσεων (δηλαδή **είτε ... είτε** των βασικών αρχών ...), δεν ζητείται η προσκόμιση άλλου εγγράφου για την απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας και της ... Επομένως, αλυσίτελως η προσφεύγουσα επικαλείται πλημμέλειες στις Υπεύθυνες Δηλώσεις, που προσκομίστηκαν από την ανάδοχο για την απόδειξη της ... Τούτο, καθώς οι

Βεβαιώσεις – Πιστοποιήσεις του ..., που προσκομίστηκαν, είναι επαρκείς για την απόδειξη πλήρωσης της απαίτησης του άρθρου 2.2.6. Ενόψει των ανωτέρω, ο τρίτος λόγος της προσφυγής κατά της εταιρείας «...» πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

22. Κατόπιν των ανωτέρω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής τόσο κατά το μέρος που απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας όσο και κατά το μέρος που κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά της εταιρείας «...» και αναδείχθηκε η τελευταία οριστική ανάδοχος της σύμβασης. Να οριστεί η επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου της προσφεύγουσας (άρθρο 363 του ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή σύμφωνα με το σκεπτικό.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη με αριθμό ... απόφαση της ... Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, καθώς και την ενσωματωθείσα σ' αυτήν με αριθμό ... απόφαση του ίδιου οργάνου σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό της παρούσας και συγκεκριμένα κατά τα κεφάλαια αυτής που, αφενός απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας και αφετέρου έγινε δεκτή η προσφορά της εταιρείας «...» και αναδείχθηκε αυτή οριστική ανάδοχος της σύμβασης.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου της προσφεύγουσας.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 15 Ιανουαρίου 2025 και εκδόθηκε στις 4 Φεβρουαρίου 2025 στην Αθήνα.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ

ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΔΕΜΙΡΤΖΗΟΓΛΟΥ